

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ БІЛІМ ЖӘНЕ ҒЫЛЫМ  
МИНИСТРЛІГІ

ҚАЙНАР АКАДЕМИЯСЫ



*Зиманов Салық Зиманұлы*  
*100 жыл*



*«Қоғамдық сананы жаңғырту аясындағы құқықтық ғылым мен білімнің қазіргі заманғы мәселелері» атты заңгер -ғалым, қоғамдық және саяси қайраткер Зиманов Салық Зиманұлының 100- жылдығына арналған*  
*III- Халықаралық ғылыми-практикалық конференция*  
*материалдарының жинағы*  
*19.02.2021 жыл*

*Сборник материалов*  
*III- Международной научно-практической конференции, посвящённой 100-*  
*летию со дня рождения Зиманова Салыка Зимановича, гражданина,*  
*учённого-юриста, общественного и политического деятеля.*  
*Тема конференции: «Современные проблемы правовой науки и образования в*  
*рамках модернизации общественного сознания».*  
*19.02.2021 год*

Алматы, 2021

УДК 37.00:001(063)  
ББК 74.00:72  
С 56

#### **Редакционная коллегия**

Н.Ж. Апахаев – кандидат юридических наук, ассоциированный профессор  
Б.Қ. Қалағанов - кандидат юридических наук, ассоциированный профессор  
Н.Б. Калкаева – кандидат юридических наук, ассоциированный профессор  
Г.И. Турсынбаева - магистр юридических наук, старший преподаватель  
Т.М. Тлеуов – магистр юридических наук, старший преподаватель  
А.Б. Утеева - магистр юридических наук, старший преподаватель  
И.С. Амреева – технический редактор

**«Современные проблемы правовой науки и образования в рамках модернизации общественного сознания»**, сборник материалов III-Международной научно-практической конференции посвящённой 100- летию со дня рождения Зиманова Салыка Зимановича. Казахстан. г.Алматы, Академия Кайнар, 19 февраля 2021 года. - Алматы, 2021 – 324 с.

ISBN 978-601-80843-7-9

УДК 37.00:001(063)  
ББК 74.00:72  
С 56

## СОДЕРЖАНИЕ

<b>СЕКЦИЯ 1. ТЕОРИЯ, ИСТОРИЯ И ПРАКТИКА ПРАВОТВОРЧЕСТВА И ПРАВОПРИМЕНЕНИЯ.....</b>	<b>6</b>
<i>Шаяхметова Ж.Б.</i> Болмысы бөлек ер тұлға.....	6
<i>Смағұлова А.С., Смағұлов А.А.</i> Академик Салық Зиманов – Қазақстандағы заң ғылымның патриархы.....	9
<i>Алибеков С.К.</i> Есімі ел есінде қалған тұлға.....	15
<i>Вартанян А.М.</i> Непреодолимая сила как обстоятельство, освобождающее от ответственности за неисполнение обязательства: на примерезаконодательства Республики Беларусь и Республики Казахстан.....	17
<i>Қалаганов Б.Қ.</i> Қазақтың көне құқығы - көшпелі өркениеттің төл туындысы әрі мұрасы.....	22
<i>Тынысбеков Е.Т.</i> Адамның құқықтары мен бостандықтарын қорғау жөніндегі құқық қолдану қызметінің субъектілері.....	26
<i>Адайқанов С.Қ.</i> К вопросу юридической ответственности государства и ее особенности.....	30
<i>Машанов Н.С., Мейрман Ф.Б.</i> К вопросу о глобализации и функции государства в области решения глобальных проблем.....	35
<i>Алимжанова А.С., Наукебай Ж.Ж.</i> К вопросу юридической ответственности личности как основы правопорядка.....	41
<i>Ибраев Н.С., Мейрман Ф.Б.</i> Проблемы государственно-правового регулирования обеспечения прав и свобод человека.....	49
<i>Конарбаева М.М.</i> Политика Республики Казахстан по реализации и обеспечения безопасности личности, общества и государства.....	58
<i>Батдильдаева А.</i> Некоторые вопросы мировой практики законодательного закрепления медиации.....	62
<i>Тажмагамбет А.С.</i> Заңды қолдану тәжірибесінде заңгер әдебін сақтап адам мен азаматтың құқығын, бостандығын және заңды мүдделерін қорғау.....	69
<b>СЕКЦИЯ 2. КОНСТИТУЦИОННЫЕ ОСНОВЫ ПРАВОТВОРЧЕСТВА И ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ.....</b>	<b>73</b>
<i>Нурушева М.Б.</i> Конституционно-правовые основы взаимодействия полиции с населением в обеспечении общественной безопасности.....	73
<i>Адайқанов С.Қ.</i> Конституционная ответственность как высшая форма правовой ответственности.....	78
<i>Сман Б.О., Тұрмахан А.</i> Конституция РК – основа для построения правового государства.....	84
<i>Валиев Х.К., Наукебай Ж.Ж.</i> Конституционная ответственность как высшая форма социальной и правовой ответственности.....	88
<i>Тұрмахан А.</i> Конституция РК – как основа развития гражданского общества и правового государства.....	94
<i>Жандыкеева Г.Е., Қанапияев Е.Е.</i> Конституционно-правовые основы защиты прав и свобод личности в Республике Казахстан.....	97
<i>Мухамеджанов О.З.</i> Место конституционного суда республики Узбекистан в системе разделения государственной власти.....	102
<i>Айдарбеков Б.А.</i> Развитие и принципы правового положения человека и гражданина в Республике Казахстан.....	109
<i>Айдарбеков Б.А.</i> О понятии правового статуса личности.....	118
<i>Ахембеков Б.</i> Қазақстан Республикасының сайлау органдары жүйесі және олардың құзыреті.....	124

<b>СЕКЦИЯ 3. ПРОБЛЕМЫ ЭФФЕКТИВНОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ.....</b>	<b>131</b>
<i>Madzigon Vladislav, Madzigon Anastassiya. "New" procedural law of the Republic of Kazakhstan.....</i>	<i>131</i>

<b>СЕКЦИЯ 4. ПРАВОТВОРЧЕСТВО И ПРАВОПРИМЕНЕНИЕ В СФЕРЕ ТРУДОВЫХ, СОЦИАЛЬНЫХ, ЭКОЛОГИЧЕСКИХ И ПРИРОДОРЕСУРСНЫХ ОТНОШЕНИЙ..</b>	<b>136</b>
<i>Баимбетова К.И. Некоторые проблемы экологизации и минимизации экологических рисков в сфере недропользования.....</i>	<i>136</i>
<i>Баимбетов Н.С., Баимбетова К.И. Некоторые проблемы реформирования национального законодательства в области использования и охраны недр.....</i>	<i>140</i>
<i>Шанов Н.У. Теоретические аспекты экологического законодательства в области экологической экспертизы.....</i>	<i>145</i>
<i>Шанов Н.У. Практические вопросы государственного управления в области экологической экспертизы.....</i>	<i>148</i>
<i>Батырханова С.С. Экологиялық заңдарды бұзғаны үшін жауапкершіліктің түсінігі және оның түрлері.....</i>	<i>152</i>

<b>СЕКЦИЯ 5. СТАНОВЛЕНИЕ И РАЗВИТИЕ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ ИНСТИТУТОВ.....</b>	<b>157</b>
<i>Абиева Ж.С. Қазақстанда кәсіпкерліктің қалыптасуы және даму жолдары.....</i>	<i>157</i>
<i>Кәдірбай А. Азаматтық қоғам теориясының қалыптасуы мен дамуы (тарихи аспектілері).....</i>	<i>167</i>
<i>Комекова А.К. Экономическо- правовое содержание страхования и страхового рынка.....</i>	<i>173</i>
<i>Тойбулдинов М. Некені бұзу туралы істерді қарау ерекшеліктері.....</i>	<i>180</i>
<i>Смағұлова А.С., Бағдатқызы Г. Балалар құқықтарын қорғау проблемалары.....</i>	<i>185</i>
<i>Смағұлова А.С., Оразаев А.Әдет заңдарындағы және азаматтық заңнамалардағы залалды өтеудің сабақтастығы.....</i>	<i>191</i>
<i>Смағұлов А.А., Боздақов Ж. Міндеттеменің орындалуын қамтамасыз етудегі жауапкершілік.....</i>	<i>197</i>
<i>Глебаева Г.М., Кулажанова А.Н. Формы защиты семейных прав.....</i>	<i>202</i>
<i>Жуниспаева А. Б., Бауыржанов С.Е. Инвестициялық қызметті құқықтық реттеу.....</i>	<i>207</i>
<i>Абдуллаева Э. Продовольственная безопасность как составная часть национальной безопасности государства.....</i>	<i>212</i>
<i>Бижанова А.А. История становления и развития института адвокатуры в Республике Казахстан.....</i>	<i>215</i>
<i>Кайратбеков М.К., Чингаева Б.К. Гражданско-правовой договор: понятие, содержание, функции.....</i>	<i>220</i>
<i>Далматова Д. Брачный договор как основа имущественных правоотношений супругов.....</i>	<i>224</i>
<i>Жуниспаева А.Б. Тұтынушылардың құқықтары және оларды қорғаудың құқықтық негіздері.....</i>	<i>231</i>
<i>Биахмет А.А. Вопросы коллизионного характера в области семейного права в международном частном праве.....</i>	<i>236</i>
<i>Диханбаев Н.Е. Способы защиты имущественных прав участников долевого строительства.....</i>	<i>243</i>
<i>Бульдуркулов С. Кешенді кәсіпкерлік лицензия шарты.....</i>	<i>252</i>

<b>СЕКЦИЯ 6. СОВРЕМЕННЫЕ ТЕНДЕНЦИИ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ГРАЖДАНСКОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА.....</b>	<b>257</b>
<i>Байманов А.А.</i> Правосудие и гражданское судопроизводство.....	257
<i>Шарапат А.Ф.</i> Төрелік шешімді тану және мәжбүрлеп орындату тәртібі (Қазақстан Республикасы және Ресей Федерациясы заңнамалары бойынша).....	261
<b>СЕКЦИЯ 7. АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ И ПРИМЕНЕНИЯ УГОЛОВНОГО ЗАКОНА.....</b>	<b>269</b>
<i>Айгуль М.</i> Отдельные аспекты реализации начал наказания, связанного с изоляцией от общества.....	269
<i>Байсова А.Б.</i> Место прокуратуры в системе государственных органов, обеспечивающих защиту прав, свобод и законных интересов человека и гражданина.....	274
<i>Ваджитов Е.А.</i> Проблемные вопросы наказания за совершение уголовных проступков....	279
<i>Жолан А.</i> Қылмыстық құқықтағы рейдерліктің түсінігі, құқықтық аспектілері.....	284
<i>Қырғызбай Ж.</i> Мәжбүрлі төлемнің қылмыстық құқықтағы сипаттамасы.....	287
<i>Утеева А.Б.</i> Уголовная ответственность по уголовному кодексу Республики Казахстан.....	290
<b>СЕКЦИЯ 8. РАЗВИТИЕ КРИМИНАЛИСТИЧЕСКОГО, КРИМИНОЛОГИЧЕСКОГО И УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОГО РЕАГИРОВАНИЯ НА ПРАВОНАРУШЕНИЯ.....</b>	<b>296</b>
<i>Ваджитов Е.А.</i> Проблемы совершенствования деятельности управления полиции внутренних дел по защите прав и свобод человека.....	296
<i>Есмуханов С.Б.</i> Алдын ала тергеу сатысында прокурорлық қадағалау.....	304
<i>Өтеген Н.</i> Қылмыстық құқықтағы кінәнің қылмыс құрамының субъективтік жағы белгілерінің бірі ретіндегі рөлі.....	310
<i>Касабек Б.</i> Криминалистические средства защиты информации.....	315
<i>Искаков М.М.</i> Соотношение понятий «борьба с преступностью» и «контроль над преступностью».....	321
<i>Калкаева Н.Б.</i> Қылмыстық іс бойынша дәлелдеу мақсатындағы процессуалдық келісімдердің әдістемелік аспектілері.....	326
<i>Муратбекова А.Х.</i> Медициналық сипаттағы мәжбүрлеу шараларының түрлері.....	332
<i>Естаев Н.</i> Принципы правового регулирования и условия правомерности трансплантации.....	337
<i>Амреева И.С.</i> Экстрадиция институтының құқықтық негіздері.....	343
<i>Коспаев С.А.</i> О понятии управления в органах внутренних дел.....	349
<i>Ашимбаев Д.А.</i> Қылмыстылықтың криминалогиялық сипаттамасы және қылмыстылықтың себептері.....	357
<i>Жандыкеева Г.Е., Куштукулов С.</i> Основные направления и меры виктимологической профилактики.....	363
<i>Жугралина Б.М., Шалабаева Ж.С.</i> Оразвитии криминалогического законодательства.....	367
<i>Куштукулов С.С.</i> Виктимологические характеристики женщин – жертв сексуального насилия.....	371
<i>Мамытбаева В.Г.</i> Понятие судебной власти по уголовным делам на досудебном расследовании.....	374
<i>Баймолданов М.С.</i> ТМД-ғы еңбек көші-қонын құқықтық реттеудің ерекшеліктері.....	377
<i>Қалаганов Б.Қ., Керімбек К.</i> Құқық қорғау органдарының қылмыстан сақтандыруға қатысты өкілеттіліктері.....	387
<i>Қалаганов Б.Қ., Керімбек К.</i> Соттар қызметі қылмыстық саясаттың өзекті саласы.....	390
<i>Қалаганов Б.Қ., Атенова С.</i> Әскери қылмыстардың негізгі себептері мен алғышарттары.....	395

## СЕКЦИЯ 1. ТЕОРИЯ, ИСТОРИЯ И ПРАКТИКА ПРАВОТВОРЧЕСТВА И ПРАВОПРИМЕНЕНИЯ.

*Шаяхметова Жанна Бекболқызы*  
*Заң ғылымдарының кандидаты, Х.Досмұхамедов атындағы Атырау университетінің*  
*қауымдастырылған профессоры*

### БОЛМЫСЫ БӨЛЕК ЕР ТҰЛҒА

*Ұлы адамның ойында*  
*Ұлы іс жүреді.*  
*(Қазақ мақалы)*

«Елді Ер танытады»-деп қазақ атам сөзіне тоқталсақ, өзінің ақыл-ойының кеңдігімен, өмірдегі ұстанымы, қызметімен, кесек қабілетімен, сөйлеудегі шешендігімен, алғыр ойлы тапқырлығымен, қайраткерлік еңбегімен ерекшеленген тұлға-Салық Зиманов атамыз. Салық Зиманов-қазақтың көсем тұлғасы. «Әр ортаның жарық жұлдыз секілді төңірегіне шұғыла шаша жанып, жарқырап тұратын айырықша асыл тұлғалары бола білді... «Сондай-ақ біздің ғылымда да тамаша таланттар тобы-шын мәніндегі ғұлама шоғыры болған, бар және бола бермек. Солардың бірі де бірегейі-академик С.З.Зиманов»-деп академик Зейнолла Қабдолов сипаттаған[1].

Салық Зиманов 1921 жылы 19 ақпанда Гурьев облысы, Қызылқоға ауданының Бүйрек құмында туған. Балалық шағын Гурьев қаласында өткізген. 1938 жылы Жамбыл атындағы орта мектептің алғашқы түлектерінің бірі болады. Салық ағамызбен бірге Сәндү Дүймагамбетова (Атырау университетінің ректоры болған), Қауыс Досымбаев, Хамит Орақов, Құспан Айтқалиев, т.б мектепті үздік бітіріп шығады. Маңғыстау ауданы, Форт Шевченко қаласындағы орта мектептің орыс тілі пәні мұғалімі болып жұмыс жасайды. Сол өңірден соғыс майданына аттанады. Соғысқа дейін 1,5 жыл, соғыстан кейін 1 жыл әскер қатарында болады. Сухуми әскери училищесін бітірген. Соғыс кезінде төрт рет жараланып, госпиталға жатқан. Шайқастағы жолдары Закавказье майданы Солтүстік Кавказ майданы, Дала майданы, II Украин майданы, II Белорус майданы, Шығыс Пруссия мен Польшаны азат ету және Германия жеріндегі шайқастары. Ұлы Отан соғысының I-дәрежелі және Қызыл жұлдыз ордендерімен, «За оборону Кавказа», «За взятие Кенигсберга» медалдарымен марапатталды. 1946 жылы шілде айынан бастап 651 артиллерия штаб бастығы қызметінен гвардия майоры әскери шенімен әскерден босатылды. «В конце марта 1945 г под г.Данциг(Гуаньск) совершил редкий подвиг, вызвав огонь на себе,» чтобы предотвратить повторное занятие важной высоты противником, где он находился с группой бойцов. Этот случай зафиксирован в официальном документе- в журнале «Боевой путь полка» и описан фронтовыми командирами»[2]. Салық Зиманов-қатардағы солдаттан полк командирі дәрежесіне дейін көтерілген қабілетті офицер болды.

1946 жылы елге аман-есен оралып, Гурьев қалалық прокурорының көмекшісі қызметіне орналасып, Саратов мемлекеттік университетінің заң факультетін қызыл дипломмен бітіріп шығады. Осыдан бар өмірін заң саласына арнады. Ол Мәскеудегі КСРО ҒА Құқық институтында ғылыми-іздеушілік жұмыстарын жүргізіп, 1950 жылы «Бөкей Ордасының қоғамдық-саяси құрылысы» атты тақырыпта заң ғылымының кандидаттық диссертациясын қорғады, 1961 жылы 13 қаңтарда «XVIII ғ соңы және XIX ғ алғашқы жартысындағы Қазақстанның қоғамдық-саяси құрылысы» атты тақырыпта докторлық диссертациясын қорғады. Ол заң ғылымының докторы дәрежесін иеленген алғашқы қазақ болды. 1967 жылы Қаз ССР академигі атағын иеленді. «46 жасында ол бірден Қазақстан Ғылым Академиясының академигі болып сайланды. Бір саланы бір өзі меңгеріп, сол жүйедегі ғалымдарға ұстаз бола білген талантты танып, Академия басшылығы (Қ.Сатпаев, С.Бәйішев) оны әдеттегідей корреспондент мүше етпей-ақ, бірден академик етуі-әрі сирек кездесетін, әрі тәуекелге сүйенетін батыл іс еді. Сәкең ол үмітті алдамады, ақтады.

Бүгін ол бір ғылым саласының ғана емес, бүкіл қоғамдағы ғылымдардың тұтастай Ұлттық ғылым Академиясыны мойындаған лидері, еңбегі сіңген ақсақалы»[3] деп баға берді Серік Қирабаев.

С.Зиманов еңбектерін мемлекеттік құрылыс саласына арнады. Әсіресе, қазақ қоғамының саяси-құқықтық тұрғыдан басқарудың ұлттық ерекшеліктерін (Дала құқығы) ашты. Ол «Қазақ құқығы,құндылықтары-бостандық, әділдікке негізделген қасиеттері», «Далалық Демократия» шеңберінде дамыды. Сот билігі беделінің өсуі, жоғары сатыға көтерілуі, билердің халық ілтипатына бөленуі, қазақ құқығының өзіндік қырын аңғартты...

Қазақ құқығы нормаларын ұрпақтан ұрпаққа жеткізуі, әрі реформаторы сот билігін ел бірлігіне арнаған, көне дәстүрді берік ұстаған билер деп аталатын ерекеше тап еді. Бұл қазақ билері Шығыстағы басқарушы билерден өзгеше болып қалыптасты. Олар әрі ақын, әрі шешен, философ, әрі ойшыл, әдет-ғұрып құқығының білгірі және оның реформаторы, әскери қолбасшысы және басқарушы еді, ал көзқарасы негізінен өз қызметінде жергілікті ру мүдделерін бұрын қазақия халқының мүддесін жоғары ұстаған, сонымен бірге олар қоғамдық пікірдің бақылауында болды. Қазақ биінің моральдық-құқықтық мәртебесі халықтың «Атаңның баласы болма, адамның баласы бол»-деген талабынан көрініс тапты деген болатын[4].

С.Зимановтың еңбектері қазақтардың ұлттық санасын оятуға, олардың тәуелсіздік жолында күреске белсенді қатысуына қызмет етті. Оның зерттеулерін үш топқа бөлуге болады. 1) 50-60 жылдағы еңбектері: XVIII ғ алғы XIX ғ бірінші жартысындағы Қазақстанның саяси құрылымы, Кеңес дәуіріне дейінгі Қазақстанның саяси және құқықтық тарихы; 2) 70-жылдары С.Зиманов қазақ халқының мемлекеттілігі, автономиялық елдердің және одақтас мемлекеттердің ұлттық мемлекеттілігі туралы еңбектерін айтамыз; 3) 90жылдары жоғары кеңестің депутаты болған кезінде еліміздің тәуелсіздігі мәселелерімен айналысқан. 1991 жылы жоғары Кеңестің Конституциялық комиссия мүшесі болды. Үшінші кезеңі тәуелсіз Қазақстан ұлттық мемлекеттің құқықтық негіздері болып табылады.

С.Зиманұлының арнайы жетістігі-қазақша, орысша, ағылшынша жазылған 10 томдық «Қазақ ата заңдары» атты еңбегі.

**I-том.** Белгілі тарихи тұлғалар мен ойшылдардың идеяларына негізделген қазақ әдет-ғұрып заңдары. Олардың ежелгі болмысы туралы ойлар: Билер және билер сотының тарихы мен рөлі жөніндегі зерттеулер.

**II-том.** Ұлы дала өміріндегі қазақтардың «көне болмысы» туралы зерттеулер.

**III-том.** Қазақтың белгілі де беделді билері, олардың шешендік өнері, өсиеті мен нақыл сөздері. Абай-ұлы ойшыл, ақын, реформатор.

**IV-том.** Қазақ әдет-ғұрпы құқығының ескерткіштері «Қасымханның қасқа жолы», «Есімханның ескі жолы», «Жеті жарғы» олардың тізімі мен нұсқалары.

**V-топ.** Дала өлкесін отарлау кезеңіндегі құқық саласына күшпен енгізген кейбір өзгерістер. Ресейлік және орыс тіліндегі мұрағат деректер.

**VI-топ.** Қазақ құқығы нормаларының жиынтығы және әдеттік-құқықтық жазбалар нұсқалары.

XIX ғасырда арнайы құрылған Ресей әкімшілігінің экспедиция материалдары, «Қазақ құқығы» туралы Еуропа әдебиеттеріндегі деректер.

**VII-том.** Қазақ әдет-ғұрпына, оның құқық жүйесіне әсер тигізген Орта Азия, Шығыс Түркістан хандықтары мен Монғолия, Қытай мемлекеттерінің құқықтық жарлықтары. Салыстырмалы зерттеулер мен түсініктемелер.

**VIII-том.** Соттық-құқықтық және қазақ мемлекеттерінің саяси құрылысы. Ұлы дала сотының көрнекті қайраткерлерінің фотосуреттері, бейне мұралары.

**IX-том.** Соңынан іздестіру мен зерттеу жұмыстарының нәтижесінде табылған қазақ құқығы туралы деректер. Анықтамалық материалдар ұсынылған.

«С.Зимановтың 10 томдық шығармалар жинағын рухани өміріміздің аса құнды табысы деуге негізіміз бар. Бұл-біздің ұлттық заңгерлеріміздің қатарында шыққан еңбегі он томға топталған тұңғыш шығармалар жинағы. Мәселе, оның тек көлемі мен шығармаларының соңында ғана емес, мазмұнында. Ғалымның он томдығының әрқайсысы,

тіпті әрбір еңбегінің өзі бірнеше мақала, зерттеулерге арқау боларлық дүниелер»-деп бағалаған болатын[5].

Қазақстан Республикасы өз тәуелсіздігін жариялаған кезінен бастап, С.Зиманұлы еліміздің Конституциясын қабылдау, Президенттік басқару мәселелеріне тікелей араласып отырды. Ол мемлекеттік тәртіпті нығайту, қарапайым халықтың тұрмыс-тіршілігіне жете көңіл бөлу, жемқорлыққа қарсы күресті ашық және тұрақты жүргізу, ғылымның қазіргі күйі мен оны жақсарту шаралары туралы біраз мәселелерді қозғаған болатын.

Қазақстан заңгерлерін дайындап, қазақ заңгерлерінің атасы, яғни «юриспруденция» патриархы деп әділ бағаланып жүр. 1952 жылы Москва заң институтының аспирантурасына біраз аспиранттарды жіберіп, олардың ғылыми жұмыстарын аман-сау қорғап шығуына да мүмкіндіктер жасады. Олардың біразы қазақ ғалымдары- А.А.Таукелев, А.Ж.Жакипова, А.А.Джангельдин, З.К.Абдулина, К.С.Ургеншбаев, К.Жоламанов. Ал өзінің жетекшілігімен 28-ғылым кандидатын, 16-заң ғылымының докторларын дайындады. Әсіресе, қазақ тілінде ғылыми еңбектерін қорғап шығуға үлкен үлес қосты. Олардың қатарында С.У.Узбекұлы, З.Ж.Кенжалиев, А.Усеров, М.А.Кул-Мухамед және т.б атауға болады.

С.Зимановтың ұстаздық еңбегінде ерекше бөліп айтуға болады. Оның жарты ғасырдан астам уақыт жинаған заңгерлік саласындағы білімі мен тәжірибесі, кішіпейілділігі, парасаттылығы үлгі-өнеге болып қала береді.

«Салық Зиманов-Қазақстан заң ғылымдарының негізін қалаушы», - деген жоғары бағаны академик Қаныш Сатпаев беріп еді.

Академик Зиманов –қатаң тәртіп пен ұстанымның адамы. Ол үнемі асқар азаматтық көзқарасын ту етіп, дарынға-демеу, адамгершілікке-сүйеу болған.

Академик Зиманов жеке адамның емес, тұтас қоғам тағдыры үшін, ұлт мүддесін қорғау үшін де арпалысты. 1986 жылы Қазақстан КП ОК бірінші хатшысы Г.В.Колбинмен кездесуде Республика Қайраткерлерінің ішінде жалғыз болып, билік алдында тайсалмай еріктілігін білдірген жастарға «ұлтшыл» деген айып тағылғанына қарсы шыққан еді.

Қазақстан мемлекеті мен құқығының тарихын, ұлттық мемлекет құрылымының теориялық мәселелерін зерттеуде жаңа ғылыми бағыт қалыптастырып, әділ сотты қамтамасыз ету үшін Республикада сот мүшелерінің қатысуымен «билер алқасы» енгізуге басшылық жасады.

Еліміз егемендік алған күннен бастап, қазақ тілінің мәртебелі туралы үнемі айтып келген. «Біз, қоғамдық ғылымның өкілдеріміз, еңбектерімізді қазақ тілінде жазбаймыз, жастар арасында осы тілде сөйлейміз. Бұл барлық басшылыққа қасірет. Алматыға жиналған малшылар слетінде орыс тілінде өтеді»[6].

Тіл туралы күрес бүгін ғана басталмаған. Ұлтжанды бір топ азаматтар бұл мәселені әлі жалғастырып келеді.

Е.Алауханов: «Салық Зимановты қазақ халқының үлкен рухани ұстазы болды деп айтуға болады. Өмірде жаны, қолы, ары өте таза, исі қазаққа үлгі болатын ақ қағаздай. Жүрегі бар үлкен азамат болатын», -деп жазған.

#### *Пайдаланылған әдебиеттер тізімі*

1. *Зейнолла Қабдолов Атыраудан түлеп ұшқан ойшыл-оқымысты. Гражданин и выдающийся ученый, академик Зиманов Салық Зиманович// Юбилейный сборник. Алматы, Атамұра 2001, б.14.*
2. *Гражданин и выдающийся ученый, академик Зиманов Салық Зиманович (Юбилейный сборник) Алматы, Атамұра, 2001-б.154*
3. *Ғылымдағы ғасыр абызы академик Салық Зиманов жауапты редактор-Е.Алауханов, Алматы «Қазығұрт» баспасы 2013ж. б.114*
4. *З.С.Зиманов Қазақтың ата заңдары. 2 том. Алматы жеті жарғы 2003ж. б.8*



5. Қуаныш Сұлтанов Ұлт келбеті. Ғылымдағы ғасыр абызы-Академик Салық Зиманов. Жауапты редактор-Е.Алауханов, Алматы. «Қазығұрт» баспасы 2013ж, б.7
6. Есберген Алауханов Ғылымдағы ғасыр абызы академик С.Зиманов// Құрастырған Е.Алауханов// Алматы «Қазығұрт» баспасы 2013ж. б.368

Смағұлова А.С.  
заң ғылымдарының кандидаты, доцент;  
Смағұлов А.А. заң ғылымдарының кандидаты  
Қ.Жұбанов атындағы АӨУ. Ақтөбе қаласы  
[gayhar.78@mail.ru](mailto:gayhar.78@mail.ru)

## АКАДЕМИК САЛЫҚ ЗИМАНОВ – ҚАЗАҚСТАНДАҒЫ ЗАҢ ҒЫЛЫМНЫҢ ПАТРИАРХЫ

**Аңдатпа.** Бұл мақаланың мазмұны заманымыздың ғұлама ғалымы, академик Салық Зиманұлы Зимановтың 100 жылдық мерейтойына арналған. Мақалада академиктің Отан және халық алдындағы риясыз, қалтқысыз адал қызметі туралы баяндалады. Сондай-ақ ғалымның творчестволық еңбек жолы мен өмірбаяны қарастырылған. Академикпен кездесу естеліктеріндегі ғалымның қарапайымдылығы мен адамгершілігінен кейбір үзінділер де келтірілген. Ғалымның ғылыми көзқарастары мен ғылыми еңбектеріне де талдау берілген. Ғұлама ғалым қазақ қоғамның саяси, әлеуметтік, құқықтық қалыптасуының, мемлекет ретіндегі дамуының эволюциялық көрінісін өзінің монографиялық еңбектерінде, өзге де зерттеулерінде анық көрсетіп, ғалымдарды мойындата білді. Кеңестік саясаттың шеңберінен өзінің тапқырлығымен шығып кетіп, өз шәкірттеріне күрделі де, қазақ халқына аса қажетті тақырыптарды зерттеуді тапсырды. Бұл - ғұлама ғалымның Қазақстандағы заң ғылымының дамуына қосқан үлесі болатын. Академик С.З.Зиманов - Тәуелсіздік жаршысы болды.

**Түйін сөздер:** монография, саяси қоғам, қазақтардың әлеуметтік қоғамы, қазақтардың әдет заңдары, тәуелсіздік, ардагер, мерейтой, ғылыми еңбектер, ғұлама ғалым, адамгершілік.

**Аннотация.** Данная статья посвящается 100 летнему юбилею выдающемуся ученому, академику Салык Зимановичу Зиманову. В данной статье рассматривается заслуга академика перед Отечеством и народом, т.е. научная, творческая деятельность ученого и биография С.З.Зиманова. Некоторые эпизоды воспоминания о встрече с академиком, его простота и человечность. Дан анализ научных взглядов и научных трудов ученого. Ученый наглядно продемонстрировал эволюционную картину политического, социального, правового становления казахского общества, развития как государства в своих монографических работах и других исследованиях. Выйдя за рамки советской политики со своей изобретательностью, он поручил своим ученикам изучить сложные и крайне необходимые казахскому народу темы. Это был вклад ученого в развитие юридической науки в Казахстане. Академик С.З.Зиманов является предвестником Независимости.

**Ключевые слова:** монография, политический строй, общественный строй казахов, обычное право казахов, независимость, ветеран, юбилей, творческая деятельность, выдающий ученный, человечность.

**Abstract.** This article is dedicated to 100 anniversary of the outstanding scientist, academician Salyk Simanovich Simanovo. This article examines the merit of the academician to the Fatherland and the people, i.e. the scientific and creative activity of the scientist and the biography of S. Z. Zimanov. Some episodes are memories of meeting the academician, his prostate and humanity. The analysis of scientific views and scientific works of the scientist is given. The

scientist clearly demonstrated the evolutionary picture of the political, social, and legal formation of the Kazakh society, development as a state in his monographic works and other studies. Going beyond Soviet politics with his ingenuity, he instructed his students to study complex and much-needed topics for the Kazakh people. This was the scientist's contribution to the development of legal science in Kazakhstan. Academician S. Z. Zimanov is a harbinger of Independence.

**Key words:** monograph, political system, social system of the Kazakhs, customary law of the Kazakhs, independence, veteran, anniversary, creative activity, outstanding scientist, humanity.

Биылғы жылы Қазақстанда заң ғылымының дамуының ірге тасын қалаушы, барлық саналы ғұмырын Қазақстанда қоғамдық қатынастың қалыптасуы, дамуы, қазақ мемлекетінің қоғамдық құрылысы мен басқару жүйесінің ертеден қалыптасқан тарихын құқықтық жағынан тұңғыш рет талдап, дәлелдеп жазған Қазақстандағы заң ғылымының заңғары, бірегей биі – Салық Зиманович Зиманов болатын. С.З. Зиманов жайлы жазу әрине қиынның қиыны. Өйткені ол көптің адамы, заманымыздың ірі ғалымы, ХХ ғасырлардың шам-шырағы, жарық жұлдызы. Мұндай адам туралы жазу әрине замандастары мен үзеңгілес, ғалымның өзі теңдес академиктер мен докторларға болар еді. Бірақ өкінішке орай олардың саны санаулы, тіпті жоқтың қасы болып қалғандықтан біздер сол ұлағатты ғалымды көзімізбен көріп, өсиет сөзін естіп, батасын алған шәкірттері жазуға тура келіп отыр. Ұлы ұстазымыз ұйымдастырған билердің қазақ қоғамындағы орны мен атқарған қызметтері туралы 2008 жылы «Қазақ билер соты-бірегей сот жүйесі» атты Халықаралық деңгейдегі конференцияға арнайы шақырумен қатысқанымызды мақтан тұта отырып, сол конференциядан алған әсерімізді жоғарғы оқу орнының болашақ заңгерлері арасында кездесулер өткізіп, барынша таратуға тырыстық. Ол үшін Ақтөбе қаласындағы Қ.Жұбанов атындағы Ақтөбе өңірлік университетінің заңгерлік мамандық бойынша студенттері, магистранттарымен «Заманның заңғар заңгері – С.З.Зиманов» атты ғылыми кештер, дөңгелек үстел отырыстарын жыл сайын өткізуді қалыпты жағдайға айналдырдық. Себебі қазіргі кезде Қазақ мемлекеттігінің болғандығына күдік тудырып, ара кідік айтылып жатырғанда мұндай ғылыми тұрғыда талданған кештер жалпы көпшілікке де пайдалы деп есептейміз. Қазақстанның территориясы үлкен, қазір заң білімін беретін оқу орындары да көп. Бірақ мектептен келген жас шәкірт түгел, өкінішке орай осы салада қызмет етіп жүрген заңгерлерде көп мағлұмат біле бермейтіндеріне көзіміз жетті. Біздің мақсатымыз жастарға Қазақстандағы заң ғылымының дамуына, оның ірге тасының қалануына үлес қосып, бұрыннан, ғасырлар бойына Ұлы Даланы мекендеген қазақ халқының тұрмысын, басқару жүйесін, қоғамдық құрылысын, дәстүрлі әдет заңдарының болғандығын, Қазақия мемлекетінің болғандығын сонау өткен ғасырдың 60-шы жылдарында – ақ орыстың белгілі ғалымдарына мойындата білген, көлемді монографиялар жариялаған, қазақтың заң саласындағы тұңғыш академигі С.З.Зимановты білмеу болашақ заңгерлер үшін үлкен айып деп есептейміз. Академик С.З.Зимановтың біздің қолымызға түскен ағашқы басылымдағы «Политический строй Казахстана конца XVIII и первой половины XIX веков», - деген Алматыдан Қазақ ССР Академиясы баспасынан шыққан монографиялық еңбектің түп нұсқасы қолыма түскенде қуанышқа бөленіп, сол кісіден бар жалынышты сөзімді айтып, қалап алған болатынмын [1]. Ол еңбек бүгінге дейін төрімдегі құнды кітаптар қатарында. Бұл монографиялық еңбекте автор қазақ қоғамының дамуындағы басқару жүйесінің өзгеруі мен оның зардаптарын өте бір сезімталдықпен ғылыми негізде дәлелденіп жазылған еді. Ондай еңбектер қолға түсе бермейді. Сондықтан сөреміздің төрінен орын алған бұл еңбекті әлі күнге дейін сақтаудамыз. Әрине, біз 2008 жылы конференция тұсында академик С.З.Зимановпен кездестік, сондай-ақ конференция барысында әдет заңдарын зерттеуші әр түрлі елдердің ғаламдарымен таныстық. Академик С.З.Зимановпен соңғы рет 2010 жылы кезінде тек санаулы академиктерге Совмин берген Алматыдағы саяжайдағы үйінде (сол кезде кітапханасы болатын) кездесіп, академиктің өз қолынан дәм татып, батасын да алған болатынбыз. Мұндай сәті түскен сұхбатқа себеп болған жағдайды баяндасам. Ол С.З.Зимановтың тұңғыш шәкірті «Жеті-Жарғы» заңының тұңғыш авторы Нұралы Өсерұлының 70 жасқа толуына байланысты Жамбыл қаласында

ұйымдастырылып жатырған Республикалық конференцияға біздің ғылыми жетекшіміз Нұралы Өсерұлы өзінің ұстазы С.З.Зимановты шақыруға барғанда Алматыға ғылыми сапармен барып жатырған шәкірттері Аблай Смағұлов пен маған Нұралы Өсерұлы «Ұлағатты ұстазымызға менімен бірге барып сәлем беріп келуге қалайсыздар», - деп сұрады. Біз қуана қарсы алдық. Бізге заң ғылымдарының докторы, профессор Табанов С.Т. қосылды. Біз барғанда Салық Зиманович библиотекасында жұмыс жасап отыр екен. Келген бізді қуана қарсы алды. Амандық саулық сұрасқаннан кейін Нұралы Өсерұлы өзінің 70 жылдық мерейтойына арналған конференцияға шақырып келгендігін, сол себеппен өз шәкірттерінің де Сізге сәлем бере келгендігі туралы айтқанда Салық Зиманович «Нұроллау, сенде жетпіске келіп қалғаның ба?» - деп орнынан тұрып кетті. Біздің ұстазымызды жақсы көріп солай атайтын. Себебі Н.Өсерұлы 90 жылдары бес томдық Құранды тәжімалап Москвадан шығарған, араб тілін жетік білетін, Ташкенттен шығыстану факультетін бітірген ғұламалардың бірі еді. Ол кезде Салық Зиманович 89 жаста болатын. Өзі де, сөзі де ширақ. Академик өз қолынан дәм татқызып, біздерге батасын берді. Сол кезде С.З.Зимановтың «ЗАҢ» Медиация корпорациясынан» шыққан 10 томдық шығармалар жинағы Алматыдағы «Жеті Жарғы» баспасының кітап сататын дүкеніне түскендігін естіп сол бойда 3 бумасын алдым. Біреуін өз ұстазым Нұралы Өсерұлына, екінші он томдық буманы жаңа ғана кандидаттық қорғап шыққан жас ғалым Аблайға сыйға тарттым. Үшінші буманы өзіме алып елге қуанып қайттым. Аблай да Салық Зимановичке сәлем беруге бірге барған болаты. Себебі Салық Зиманович «Қазақтың ата заңының атасы». Ал біздер сол зерттеуді жалғастырушылармыз. Сол кездесуде С.З.Зиманов «Ата заңдар» жинағында Смағұлов Аблайдың билер туралы мақаласы «Интеллектуал-Парасат» корпорациясынан шыққан еңбегінің 10 томының 472-475 беттерінде «Қазақ «Жарғы» құқығы туралы бірер сөз», - деген мақаласына ризашылығын білдірді. Әрине С.З.Зимановтың 90 жылдығына арналған «Академик Салық Зиманов 90 жаста» деген Е.Баяновтың құрастыруымен жарияланған еңбекте ұстазым Нұралы Өсерұлымен бірге «Ұлағатты ұстаз» атты мақала берген болатынымыз [2]. Дегенмен ол кітап екінің бірінің қолына тимеген болар. Сондықтан сол материалдарды да қосуды жөн көріп отырмыз. Әрине академик болу, оның үстіне халқының көңілінен шығып, шәкірттерінің жүрегіне ұялайтындай өшпес үн қалдыру, солардың осы қазақ халқының даму, қалыптасу тарихымен қатар осындай ұлы халықтың қарапайым болса да өзінің тұрмыс тіршілігімен байланысты, сол өмір сүріп отырған қоғамын құқықтық жағынан басқаруға пәрмені болған, ол дәстүр салт негізінде қалыптасқан заңдар кейін құқықтық сипат алып, ауыздан ауызға тарап, жазба түрде бізге дейін жетпесе де, халық жадында сақталған» Қасым ханның қасқа жолы», «Есім ханның ескі жолы», «Жеті Жарғы» сияқты тәртібі мен, талабы халықтың көңілінен шығып, қажетін өтеп, қоғамдық тәртіпті зындансыз, түрмесіз-ақ реттеп отырғандығын және сол заңдарды бізді ғасырлар бойы отарлап отырған Орыс мемлекетінің зерттеушілері мен ғалымдарына мойындатқан. Сондай-ақ қазақ халқының ел басқару заңдарының болғандығын өзінің «Ата заңдарында» халқына жинақтап берген ғұлама ғалымның өмір жолы бәрімізге үлгі, ұрпағымыздың болашағының мұраты. Себебі қазір жаһандану дәуірінде әрбір ұлт өзінің тілін, дінін, мекен еткен территориясын, ұстанған әдет-ғұрып, салт -дәстүрін сақтамаса, қорғамаса онда қазіргі Ресейдің президенті айтқандай «қазақтарда ешбір мемлекет болмаған, олар бізден енші ретінде бірталай жерімізді алып кетті» деген сандырақ сөздер естіп отыра берерме едік. Қазіргі қоғам өзгерді. Халық жан жақты сауатты. Оның үстіне осындай ғұлама ғалымдардан жазылып қалған еңбектер жас ұрпаққа, зиялы қауымға ой салады. Менің бірінші мамандығым тарихшы. Бізге Қазақстанда алғаш құрылған А.С. Пушкин атындағы Орал мемлекеттік педагогикалық университетіндегі тарих факультетінде сабақ берген атақты ғалым, көрнекті археологтардың бірі, тарихшы Г.В. Кушаев СССР тарихын оқытқанда осы ғұндар кейін хазарлар, печенегтер жалпы Дешті Қыпшақ жерін мекендеген халықтардың сол СССР тарихының қалыптасуына әсерін жеткілікті түрде айтқан болатын. Кейін тарих бұрмаланып, қайта-қайта кеңестік идеология ықпалымен өзгертіліп жазылып кетті. Көптеген өзгерістерге ұшырады. Ал С.З.Зиманов сияқты халқының тарихын терең біліп, болашағын

ойлаған азамат халқының тарихын сол кезеңдегі саясаттың астарына сыйғыза отырып, бүркемелеп болсада өз шәкірттерін сол кездегі Ленинградқа, Москваға зерттеуге жіберіп «Жеті Жарғы» заңдар жинағын Н.Өсерұлы, С.Өзбекұлы, Н.Ахметова т.б., яғни талантты шәкірттерінің ізденіп, халқының тарихын, құқықтық тарихын жазып қалдыруына жол ашқан ғұлама ғалым. Шәкіртсіз ғалым –тұл демей ме?. Ал Салық Зимановтың шәкірттері Қазақстанның шар тараптарында табысты еңбек етіп, ел қамын ойлайтын азаматтар ретінде, ғылымның жілігін шағып ізденген ғалым ретінде халқына еңбек етіп жатыр. Себебі С.З.Зимановтың қарапайымдылығын, адал, таза интеллигент азамат екендігін өз көзімізбен көрдік. Ғұлама ғалым туралы талантты шәкірті Сәкен Өзбекұлы өзінің «Академик С.З. Зиманов туралы сөз» деген құнды бір еңбегінде академик туралы: «Даланың дарынды перзенті - Салық Зиманұлы үлкен жүректі азамат, білікті ғалым, ұлағатты ұстаз, ұлт мәселесінің тарихын және теориясын терең білетін маман, ірі патриот», - деп берген бағасынан артық баға бере алмаспыз [3,6]. Әрине академик С.З.Зимановтың өмірі қиындықпен, қоғамдағы қайшылықпен, Отан қорғау жолындағы өнегелі өмірімен, кейін ғылым жолымен өрілген.

С.З. Зиманов тағдырдың тауқыметін қаншалықты тартқанын оның өмірбаянын оқып отырып, көзінді жеткізесін. Енді ғана жайнап өсіп келе жатқанда әкесі аяқ астынан қайтыс болады. Жастайынан дәрігер болып, ауыруларды арашаласам деген тілегі орындалмай, мұғалімдік курсты аяқтағаннан соң Форт-Шевченкодағы орта мектепте мұғалім болып қызмет атқарады. 1939 жылы желтоқсанның аяғында Кеңес армиясы қатарына шақырылып, 1941 жылға дейін. Грузияда әскери міндетін атқарды. 1941-1945 жылдары болған ұлы Отан соғысына бастан-аяқ қатысып, Закавказья, Солтүстік Кавказ, Воронеж, Степной, 1-ші және 2-ші Украина, 1-ші және екінші Белоруссия майдандарында, Солтүстік әскерлер тобында соғыста болып, Буг, Днепр, Одер өзендерін азат етуге қатысқан. С.З. Зиманов соғыстың ыстық-суығын көріп, 1946 жылы 25 жасар майдангер, гвардия майоры атағымен, аман-есен елге оралды. Сөйтіп, С.З. Зиманов өзінің батыл да жанқиярлық батырлықтың үлгісін көрсетіп берді. Өзінің командир ретінде шабуылды ұйымдастырушылық қасиетімен көрінді. Жас балаң жігіт С.З. Зимановтың тайсалмайтын батылдығын соғыс әрі ширата түскендей болды.

1946-1947 жылдары Гурьев облыстық прокуратурасында тергеуші-стажер, кейіннен 1947-1948 жылдары Алматыдағы ҚазССР, ерекше маңызды істер Прокуратурасында тергеуші болып қызмет істеген. Бір мезгілде Бүкілодақтық заң институтының Қазақ филиалында сырттай оқып аяқтаған.

1948 жылы ССРО ҒА-сы Мемлекет және құқық институтының (Москва қаласы) жолдауымен Қазақ ССР ҒА. Құқық секторының аспиранты болды. 1950 жылы ол Москва қаласында заң ғылымы бойынша кандидаттық диссертациясын қорғады. Бұл ең алғашқы заң ғылымының кандидаты еді. 1950-1952 жылдары Қазақ ССР ҒА. Құқық секторының меңгерушісі болып қызмет атқарды.

1952 жылы Алматыда заң институтының директоры, 1955 жылы ҚазГУ-дің заң факультеті болып құрылғанда алғашқы деканы болды.

1958 жылы маусым айында С. Зиманұлы Қаз ССР ҒА. жаңадан құрылған философия және құқық институтының директоры болып тағайындалып, осы институтының директоры қызметін 1969 жылға дейін атқарды. Міне, осы жылдар С.З. Зимановтың ғылымға деген көзқарасын нақтылап берді. Ол аса еңбекқорлығымен көзге түсті. Әсіресе, оның қаламынан туған «ХҮІІ-ХІХ ғасырлардағы Қазақстанның қоғамдық және саяси құрылымы», «Кеңестік Қазақстанның мемлекет және құқықтық тарихы» (3 томдық), А.А.Атишевпен бірге Ш.Уалиханов туралы кітабын айтуға болады.

1961 жылы «ХҮІІІ ғасырдың аяғы ХІХ ғасырдың бірінші жартысындағы Қазақстанның қоғамдық саяси құрылысы» тақырыбында докторлық диссертация қорғады. 1964 жылы профессор атағына ие болды. 1967 жылы қазақтың тұңғыш заңгер академигі болды. Діттеген мақсатына жетуге талпынған С.З. Зиманов осылайша ХХ ғасырдың ірі заңгер маманы дәрежесіне жетті. «Менің өз басым С.З. Зимановтың шешен-ділмарлығына қайран қалатын

едім. С.З. Зиманов кез-келген жиналыстарда барынша ыждаһаттылықпен, өзінің хас даусымен тыңдаушыны баурап алатын. Әсіресе, бір сөзді бірнеше рет қайталағанда, бүкіл зал үнсіз тыныстап, ұшқан шыбын ызаңында естіртпейтін», - деп С.З.Зимановтың тұңғыш шәкірті Нұралы Өсерұлы өзінің Академик Салық Зиманов 90 жастығына арналып шығарылған еңбекке берген мақаласында [2,86] айтады.

С.З. Зимановтың халына жанашырлығын біз Кольбинге және оның жүргізген саясатына батыл түрде ашық қарсы шыққанынандығынан білеміз. Ол 1986 жылғы оқиға тұсында жастарды ұру-соғу, түрмеге тоғытуға қарсы шыққандығынан көрінді.

С.З. Зимановтың саяси және мемлекеттік қызметінің ең белсенді кезеңі оның Қазақ Республикасының XII және XIII шақыруына депутаттығында айқын көрінді. Нағыз халық қалаулысы екенін көрсете білген С.З. Зимановтың қазақ тілінің мемлекеттік тіл болуына тиісті екенін анық айтып, дәлелдеді.

С.З.Зиманов білікті ұстаз. Ол ұзақ жылдар бойы Қазақ мемлекеттік университетінде шәкірттерге дәріс оқыды. Оның лекциясы қызықты өтетін. Зиманов С.З. әмбебап ғалым. Ол тек теоретик қана емес, үлкен әріппен жазылатын тарихшы да. Ол Қазақстанның Ресей патшалығына қосылған кезден бастап, Кеңес үкіметінің ұлттық мемлекет құруға тосқауыл қойғанын ашық жазады. С.З. Зиманов ұлттық мемлекеттің идеологы, оның Қазақстанда орнығуына күш салған күрескер. Ол ресми кеңестік мемлекеттік идеологиясы пайдаланбаған мәселені алғаш көтерушісі болды. С.З. Зиманов қазақ халқының өткеніне байсалды қарап, шын дәйектілікпен зерттеуді қажет деп санайды. Сол үшін де, С.З. Зиманов Н.Өсерұлына және Н.Ахметоваға қазақ әдет-ғұрып құқығын зерттеуді тапсырады. С.З. Зиманов бұл ойын еліміз тәуелсіздік алғаннан кейінгі кезде шындап жалғастырды. Оның шәкірттері де осы мәселеге тартылып, айтарлықтай жұмыстар жасады. Әсіресе, қазақтардың билік тұрмысына ерекше қызығушылық білдіріп, мұның аяғы "Қазақтың Ата Заңдары" атты 10 томдық еңбекке ұласты. Бұл "Қазақтың Ата Заңдары" мәңгіге кететін ойларға толы, нағыз демократияның қайнар көзі. Бұл еңбекті ұрпақтарымыз бойына сіңіріп өсетін болса, онда Қазақ халқының бағы жанып, ұзақ дәуірлер бойы баянды салтанат құрары бар.

С.З. Зиманов ақжарқын, кішіні де қадірлей, парасатты азамат. С.З. Зиманов ұлағатты ұстаз, көкірегі сайраған кемеңгер, халықтың ұлы. Ондай ұлағатты ұстаздар өте сирек кездеседі.

Әрине С.З. Зимановтың өмірі жолы творчестволық қызметі туралы талай кітаптар мен мақалалар жарық көрген болар. Дегенмен ол кісінің дәріс беруші ұстаз, ғылыми жетекші ұстаз, ұлттық-мемлекеттік құрылыстың басшысы ретіндегі кейбір қырлары туралы қанша айтса да артық болмас деп ойлаймыз, ол туралы жас ұрпақ білуге тиіс деп санаймыз.

С.З. Зиманов қоғам дамуы тарихының аса қиын кездерінде бастан өткізіп атамәндік кезеңнің соңғы сатысындағы алдыңғы қатарлы азаматы ретінде Қазақстанның саяси, құқықтық жүйесін жаңалауға атсалысып, қазақ қоғамының өткен ғасырлардағы саяси құрылымы, қоғамдық құрлымы, заң тарихын егжей-тегжейлі зерттеуге бар өмірін жұмсаған, эволюция тенденциясын жаңа тұрғыдан қарастыратын ғұлама ғалым, ардақты азамат, білікті маман, ардақты ұстаз, жанашыр аға, қайырымды, адамгершілігі мол өнегелі ұстаз ретінде халыққа кеңінен танымал екені белгілі.

Міне осындай ардақты атаққа ие болып, өзіне деген халықтың сүйіспеншілігіне бөленуіне ғалымның еңбексүйгіштігі әкелді деп есептейміз. Ол өмір жолының қиындығынан әсіресе тотарлитарлық қоғамның сатылай өзгеруі, қоғамдық өмірдің қалыпты және табиғи жағдайына келуі сияқты біршама күрделі жұмыстардың қиындығы мен жауапкершілігін басынан кешіріп, соның реттеуіне өз үлесін қосып, сол Тәуелсіз Қазақстанның егемендігін көзімен көріп, оның құқықтық жүйесінің негізі болған әдет-ғұрып заңдарын жинастырып - Ата заңның атасы деген атаққа ие болғанға дейін адал еңбек еткен бақытты жан, елінің бір туар азаматы. Ол қазақ халқының бақытына берген адам. Сондықтанда халқы, шәкірттері С.З. Зимановтың тәрбиесі мен нұсқауларын басшылыққа алып мәпелеген бәйтеректің әрбір жапырағы іспетті өз зерттеулерін жүргізіп, егеменді, тәуелсіз, бақытты Қазақстан елінің құқықтық тарихын жан жақты зерттеп келеді. Сол әрбір зерттеушінің еңбегінде С.З.

Зимановтың ой-пікіріне, ғылыми еңбектеріне сүйенбейтін бірде-бір ғалым жоқ. Себебі ол-Ұлы ғалым, Ұлағатты ұстаз.

С.З. Зиманов шебер лектор оның ғылымды жанындай жақсы көретіндігі ғылыми конференцияларда сөйлеген сөзінен, жасаған баяндамаларынан, студенттерге оқыған дәрістерінен байқалып, дауыс ырғағының өзі көпшілікті бірден баурап алады. Ол өз ойын ешкімге міндеттемесе де, тыңдаушыға ой тастайтындай ықласпен айтылатын ой-толғамы баяндама тыңдау барысында немесе С.З. Зимановпен өзімен аз уақыт сөйлескеннің өзінде-ақ көп ойға қалдырады. Қазақта болмасаңда ұқсап бақ "деген" ұлағатты сөз бар, сондықтан осы азаматтай өз халқын, өз елін, олардың тұрмыс-тіршілігін сүйетін адал азаматтар көп болса екен дейміз. Академик С.З.Зиманов ғылыммен айналысқан адамды ерекше сыйлап, жақсы көретін.

Қазақ қоғамының саяси жүйесінің құрылымы мен қоғамдық құрылысының бүгешегіне дейін ғылыми тілмен бүгінге дейін жеткізіп жазған кім бар? Әдет-ғұрып заңдарының туралы бұған дейін шашырап жатқан еңбектерді жинастырып, жүйелеп өзінің жасының ұлғайғанына қарамастан болашақ ұрпаққа мұра етіп жинастырып отырған осы С.З. Зиманов сияқты халқының адал перзенті, біртуар азаматы болатын. Ол заң ғылымына өзі үлес қосуымен қатар жүздеген көптеген ұлағатты ұстаз-заңгерлерді тәрбиелеп шығарды, солардың қатарында ғылым докторлары: тұңғыш шәкірті Н.Өсерұлы, Қ.Жиреншин, С.Өзбекұлы, Е.Алауханов, З.Кенжалиев, М.Құлмұхаммед, С.Табанов, К.Х.Халықов т.б. жүздеген кандидаттар мен докторлар қорғап Қазақстанның түкпір-түкпірінде сол ұлағатты ұздаздарынан алған идеяны одан әрі жалғастыруда.

С.З. Зимановтың ойының тереңдігі, болашақты болжай білуі мен батылдығын сонау Кеңес дәуірінің тоталитарлық қылышынан қан тамып тұрған кезінде өз шәкірттері Н.Өсерұлына «Жеті-Жарғыны» зерттеуге сілтеп, С.Өзбекұлына қазақтың саяси-қоғамдық ой пікірлерін зерттеушілердің көзқарастарын зерттеуге беруінің өзі ерлік деп есептеуге болады.

С.З. Зимановтың ғылыми ізденістерге ешқандай догмалық пікірлерсіз келуге тырысқан ғалым. Ол тарихи зерттеулер барысында жасалған кейбір тұжырымдары, соның ішінде Қазақстанда анағұрлым феодалдық мемлекет дамыған еді деп мойындаған тұжырымдамасын ғалымдарға мойындатқан. Яғни бұл пікірмен елдің бәрі келіседі. С.З. Зимановтың өзі және шәкірттері де көшпелі қазақ өркениетіндегі құқықтың даму дәрежесі мен мазмұнын, өзіндік ерекшеліктерін айқындауда көп еңбек сіңірді. Шынында да, көшпелі қазақ өркениетіндегі мемлекет пен құқық көшпелі өмір-тарихи жағынан объективті форма, цивилизациялық дамуы мен тарихи нұсқада олардың шынайы жүзеге асуы туралы мәселелер әлі күнге дейін зерттеу еңбектерде жалғастығын табуда. Әсіресе қазір шығып үлгерген 10 томдық «Қазақтың Ата заңдары» әрбір үйдің төрінде тұратын кітап болса, сол идеяның авторы, ғұлама-ғалым С.З. Зимановтың есімі қазақ халқының тарихында, халық жадында дәстүрлі Ата-заңның атасы ретінде мәңгілікке сақталып, ұрпақтан-ұрпаққа жетері хақ.

С.З. Зиманов ұлттық мемлекеттік құрылыстың стратег-басшысы. Кезінде С.З. Зимановтың Қазақстанның қоғамдық және саяси құрылымы тарихы бойынша жазған еңбегі Қазақстан мемлекет және құқық тарихының ғылыми негізін қалаған болса, Қазақстан қоғам қайраткері мен заңгерлері толықтай құқықтық және саяси таным тарихының ғылыми өзгерісін жасауына Қазақстандағы аға буын заңгерлері С.С. Сартаев, М.Т. Баймаханов, Ғ.С. Сапарғалиевтармен қатар ХХ ғасырдың аяғы-ХХІ ғасырдың басында егеменді Қазақстанның мемлекеттік негізі мен институттарын құруға белсенді қызмет етті.

С.З. Зимановтың еңбектерінің маңыздылығы, қабылданған Конституциялар қағидаларының негізін салуға, ұлттық мемлекет және маңызды заңдар негізін қалауға игі ықпал етті.

С.З. Зиманов - ұлттық мемлекеттің идеологы, ол Қазақстанда тәуелсіздік орнығуы үшін атсалысқан күрескер. Оның алғашқы ұлттық мемлекет құрылысы мәселелері бойынша жазған ойлары, үлгілері 1950 жылдардың аяғы мен 60-жылдардың басында-ақ айқын көрініп бүгінгі күні Қазақстанның егемендігі мен тәуелсіздігіне ұласты. С.З. Зимановтың еңбектері әйгілі ғалымның тек ғылыми жұмыстары ғана емес, қазіргі заманның саяси және құқықтық

ойларының маңызды қайнар көздері. Оны бүгінгі ұрпақ оқып үйренуде, болашақта да оқып үйрене береріне сеніміміз мол. Сондықтан қадірлі, ұлағатты ұстазымыздың келе жатырған 100 жылдық мерейтойы қарсаңында С.З.Зимановтың шәкірттері Нұралы Өсерұлының шәкірттері ретінде, ал С.З.Зимановқа ғылым саласында «немере» ретінде осы берілген мақала қазақтың әдет-ғұрып заңдарын зерттеудегі ортақ идеямыздың Қазақстанның Батыс өңіріндеде өз жалғастығын тауып, жастар, жалпы өз Отанының тарихын сүйетін патриот азаматтарға ой салатын бірқатар монографиялық еңбектер жарияланып жатыр. Бұл Ұлы ғалымның өшпес идеясының жалғасы деп есептейміз. Және ол болашақта жалғастығын таба береді деген сенімдеміз. Академик С.З. Зиманов қазақ халқының ғасырлар бойы аңсаған тәуелсіздігін көзімен көрген, әрі тәуелсіздігіміздің баянды болуына ат салысқан ардагерлеріміздің бірі ретінде есімі халқымыздың есінде мәңгі сақталады.

#### *Пайдаланған әдебиеттер тізімі*

- 1. С.З. Зиманов «Политический строй Казахстана конца XVIII и первой половины XIX веков. -Алма-Ата. 1960 г.*
- 2. Академик Салық Зиманов. / Құраст. Е. Баянов. -Алматы, 2011ж.*

*Ш. Есенов атындағы КМТЖИУ доценті,  
заң ғылымдарының кандидаты  
Алибеков С.К.*

#### **ЕСІМІ ЕЛ ЕСІНДЕ ҚАЛҒАН ТҮЛҒА**

«Ең алыс нәрсе өткен күн оны ешкім қайтармас, Ең жақын нәрсе келер күн ол келмей қоймас»-деген тәмсілдің растығына көзімізді тағы бір жеткізгендей, отандық заң ғылымның атасы, Қазақстан Республикасы Мемлекеттік, Президенттің бейбітшілік және рухани келісім сыйлықтарының иегері С. Зимановтың тал бесіктен жер бесікке аттанғанына үстіміздегі жылдың қараша айында он жыл толғалы отырса, оның бұл фәнидің есігін ашқанына осы жылдың ақпанында жүз жыл толып отыр.

Еліміздің батысындағы Атырау өңірінде 1921 жылы дүниеге келген ол өзінің еңбек жолын киелі Маңғыстаудың қара шаңырағы атанған Форт-Шевченко қаласында орта мектепте мұғалім болып бастайды. Адамзат өркениетінде елу миллиондай адамның өмірін жалмаған сұрапыл соғыстың қан майдандарын бастан өткізіп, 1946 жылы гвардия майоры шенінде елге қайтады. Адамзат тарихында болып көрмеген қантөгіс шайқастарда өзін нағыз батыр ретінде көрсетіп, 1 дәрежелі Отан соғысы, Қызыл жұлдыз ордендерімен, «Кавказды қорғағаны үшін», «Кенигсбергті алғаны үшін» медальдарымен марапатталды.

Соғыстан кейін С. Зиманов өзін заң қыметкері болуға арнап, осы саладағы қызметін сол кездегі Гурьев облысының прокуратурасында тергеуші лауазымынан бастайды. Қазақ Кеңестік Социалистік Республикасының прокуратурасында ерекше маңызды істер бойынша тергеуші болып жұмыс жасаған. Алайда ғылымға деген зор құштарлық, жас жігітті ендігі жерде құқық қорғау органдарының күнделікті, бірсарынды жұмыстарында ұстап қала алмады.

Заң ғылымдарының теориялық мәселелеріне деген қызығушылық оны өзінің барлық саналы ғұмырын осы салаға арнауға итермеледі. Ол 500 астам ғылыми еңбектің, соның қатарында 20 астам монографияның авторы. С. Зимановтың ғылыми-зерттеу еңбектері негінен алғанда, мемлекет пен құқық тарихы мен теориясына Қазақстан мен Орталық Азияның өзге де аймақтарында ұлттық мемлекеттердің қалыптасуы мен даму жолдарына, тәуелсіз қазақ мемлекетінің құқықтық платформасының қалыптасуына және т.б. өте өзекті мәселелерге арналған.

Қазіргі күннің тұрғысынан алғанда, ол еңбектерге сол кезде үстемдік құрған идеология, таптық көзқарас өзінің ықпалын тигізді дегеннің өзінде де, бұл еңбектердің қазақ, қала берді Орталық Азия халықтарының әлеуметтік, саяси құрылымдарын зерттеуде үлкен маңызы бар.

Тынымсыз ізденіс, табиғи талант, өз мақсатына қол жеткізуге деген мүдделілік С. Зиманұлының ғылыми қызметкер, білім беру мен ғылым істерінің шебер ұйымдастырушысы ретінде қалыптасуын қамтамасыз етті. Еліміздің ұлттық құқықтық жүйесінің қалыптасып, дамуына айрықша үлес қосып, өзінің атын отандық юриспруденцияның тарихына алтын әріптермен жазған тұлға десек артық айтпағандық болар еді. Өз ұлтына деген қалтықсыз қызметтің, жасампаз еңбектің жарқын дәлелі болып табылатын С. Зимановтың ғылыми жетекшілік етумен дайындалған 10 томдық «Қазақтың ата заңдары» энциклопедиясы ұлттық құқық тарихының алтын жауһары болып табылады.

«Кей кезде ғалымның сөзі әміршілерден де, бұл фәнидің заңдарынан да күштірек болады» – дейді Шығыс даналығы. С. Зиманов ешуақытта қағаз кеміріп, кабинеттен шықпайтын ғалым болған емес, ол әрдайым өз халқының намысын жеке басының мүддесінен жоғары қоя білген азамат.

Ел басына сын түсіп, ұлттық намыстың сыналар шағы болған 1986 жылғы Желтоқсан оқиғасы кезінде де ол өзінің ұлтжандылығын, азаматтық ұстанымын көрсетті. Империялық орталықтан шоқпарларын сүйрете келген «үлкендердің» қазақ ұлтының атына айтқан жаласына, астам пікірлеріне де тайсалмай қарсы шығып, ұлт намысының тапталуына жол бермеген санаулы адамдардың бірі болды.

XX ғасырдың 90-жылдары атақты академиктің саяси және мемлекеттік қызметіндегі барынша белсенді кезеңі болып табылады. Нақ осы кезең экономикалық, саяси, әлеуметтік өмірі толықтай тоқырауға ұшыраған Кеңес Одағы сияқты алып мемлекеттің шаруасы шатқаяқтап, құрдымға кетуге таяған кезі болатын. Кеңес Одағы ыдырап, әлемнің саяси картасында тәуелсіз мемлекеттердің, яғни халықаралық құқықтың дербес субъектілерінің пайда болуы ұлттық құқықтық жүйені қалыптастыруды күн тәртібіне өткір қойды.

Қазақ халқының қолына уақыттың өзі берген тарихи мүмкіндікті пайдаланып, аталарымыздың арманы болған тәуелсіз мемлекетті қалыптастыруға деген қажеттілік, көптеген біртуар тұлғалардың тарих сахнасына жарқ етіп шығуына себепкер болды. Академик С. Зиманов осындай тарихи тұлғалардың бірі және бірегейі бола білді.

Ол отанымыздың саяси дамуының бағытын айқындауда ерекше маңызға ие болған құжат, Қазақстанның мемлекеттік егемендігі туралы Декларацияның түпкі редакциясын дайындау бойынша комиссияға басшылық жасады. Осы аталған құжатты қабылдаудың қажеттілігі туралы негізді пайымдауларды қоғамға ұсынды. Сонымен қатар ол келесі бір тарихи маңызды құжат «Қазақстан Республикасының мемлекеттік тәуелсіздігі туралы» - Конституциялық Заңын дайындау бойынша комиссияның да мүшесі болды. Қазақстан Республикасының 1993 жылғы Конституциясының жобасын дайындау барысында ол сарапшылар тобын басқарды. Шындығын айтқанда, осы аталған Конституция мемлекеттік билік бөлінісін айқындауда, өкілетті билік органдарының құзіретін бекіту мәселелерінде барынша прогрессивті құжат болатын. Осы жылдары Салық Зиманұлы біздің елімізде жүзеге асырылып жатқан зор көлемді саяси, әлеуметтік және құқықтық реформалардың басты идеологтарының бірі болды, өзін халқын қалтықсыз сүюдің, оның болашағына деген сенімнің, ұлт мүддесі үшін жасампаз еңбек етудің жарқын үлгісі ретінде көрсете білді.

Қалыптасу үстіндегі құқықтық жүйе, ұлттық құқықтық ғылымды дамыту және оны білікті мамандармен қамтамасыз ету мәселесін күн тәртібіне өткір қойды. Осы өрістегі мәселелерді шешуде С. Зиманұлы аянбай еңбек етті.

С. Зиманов Конституциялық Соттың Кеңес деп аталып оның құрамының жасақталуына қатысты өзі ойын ашық білдіріп, аталған органның Президенттің жанындағы әкімшілік органдардың біріне айналып кеткендігін ашық айтқан болатын.

Сөзіміз дәйекті болуы үшін төмендегідей мысалға назар аударалық.

Қазіргі қолданыстағы ҚР Конституциясының 42-бабының 5-бөлігінде айтылғандай «бір адам екі реттен артық Республика Президенті болып сайлана алмайды» деп бекітілген



болатын. Кейіннен аталған норма «бұл шектеу Қазақстан Республикасының Тұңғыш Президентіне қолданылмайды» деп толықтырылды. Енді Тұңғыш Президенттің өз лауазымынан кеткені белгілі, олай болса жоғарыда көрсетілген ережеге деген қажеттілік те болмай қалады, яғни тағы өзгеріс енгізуге тура келеді. Конституция өзінің мәнісі бойынша, белгілі бір тарихи кезеңдерде пайда болған саяси конъюнктуралардан аулақ болғаны дұрыс деп санаймыз. Дәл осы жерде, Конституциялық Кеңес өзінің ұстанымын көрсеткені дұрыс болар еді дейді бір ойымыз.

Осы орайда, С. Зиманұлының еліміз егемендігін алғаннан кейін мемлекеттік құрылыс, оның басқару институттарының құрылымы, азаматтық қоғам мен құқықтық мемлекет туралы білдірген концептуалдық мазмұндағы ой-пікірлері арнайы зерттеулерді талап ететін дүниелер болып табылады дегіміз келеді.

Ол 1995-2005 жылдар аралығында Қазақ академиялық университетінің ректоры қызметін атқара жүріп, аталған оқу орнының Ақтау қаласындағы филиалының ашылуына ықпал жасады. Академиялық университеттің Ақтау филиалы Маңғыстау топырағындағы жоғарғы білімді заң қызметкерлерін дайындайтын алғашқы оқу орындарының бірі болды. Оқу орнының аяғынан тұрып кетуіне атақты академик бар күш-жігерін жұмсады. 2001 жылы Академиялық университеттің Ақтау филиалы Ш. Есенов атындағы Ақтау мемлекеттік университетінің «Құқықтану» кафедрасы болып қайта құрылып, жоғарғы білімді заң қызметкерлерін дайындайтын өлкеміздегі ең іргелі оқу орнына айналды.

2011 жылы кафедра қабырғасында академик С. Зиманов атындағы аудитория ашылып, оның тұсаукесеріне атақты академиктің өзі арнайы келген болатын. Қазіргі уақытта «Құқықтану» кафедрасы Ш. Есенов атындағы Каспий мемлекеттік технологиялар және инжиниринг университетінің ең беделді құрылымдық бөлімшесінің бірі болып табылады.

Осы уақыт аралығында кафедра екі мыңнан аса жоғары білімді маман дайындап шығарды. Олардың басым көпшілігі өлкеміздің құқық қорғау органдарында қызмет атқарады. Еліміздегі құқық тәртібі мен заңдылықты нығайту, адам мен азаматтың құқықтары мен бостандықтарын қорғаудың ең негізгі міндет екендігін болашақ маманның санасына сіңіруді кафедраның профессорлық-оқытушылық құрамы қызметтік парызы ретінде бағалайды.

Оның өмір жолы – қазіргі уақытта өте сирек құбылысқа айналған, ғылымға адал ғалымның және ары таза мемлекеттік қайраткердің ақиқат бейнесі. Салық Зиманұлы жоғары білікті құқықтанушы ғалымдар мен тәжірибелік заңгер қызметкерлерді дайындау тәрізді аса маңызды өрісте де тынбастан еңбек етті. Ол аса үлкен ғылыми мектепті қалыптастарды, оның шәкірттері қазіргі таңда еліміздің түпкір-түпкірінде, құқық саласының әртүрлі өрістерінде жемісті еңбек етуде. Олардың қатарында ұстаздарының ақ батасымен өздерін ғылыми, ағартушылық және қоғамдық-саяси қызметке арнағандары да жетерлік.

Салық Зиманұлы Зимановтың жарқын бейнесі – халқына қалтықсыз қызмет етудің, ұлтжандылық пен ғылымға деген адалдықтың символы ретінде халқының есінде мәңгі сақталып қала береді.

*Вартамян А.М., кандидат юридических наук, доцент,  
Гродненский государственный университет имени Янки Купалы,  
Республика Беларусь (e-mail: [avak.v.i.p@rambler.ru](mailto:avak.v.i.p@rambler.ru))*

## **НЕПРЕОДОЛИМАЯ СИЛА КАК ОБСТОЯТЕЛЬСТВО, ОСВОБОЖДАЮЩЕЕ ОТ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА НЕИСПОЛНЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА: НА ПРИМЕРЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ И РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН**

**Андатпа.** Форс-мажорлық институты реттейтін Беларусь Республикасымен Қазақстан Республикасының азаматтық заңнамасының нормалары талданды. Төтенше жағдай және еріксіз жағдай сияқты жеңілмейтін күш белгілерінің сипаттамасы келтірілге

н. Форс-мажорлық институты қолдану аясы кәсіпкерлік қызмет шеңберімен шектелетіндігі көрсетілген. Форс-мажорлық институты құқықтық реттеудің Беларусьпен Қазақстанның азаматтық заңнамасындағы кемшіліктері анықталды. Екіелдегі форс-мажорлық институты құқықтық реттеудің ұқсастығы атап өтілді. Беларусь Республикасымен Қазақстан Республикасында форс-мажор ұғымын заңнамалық тұрғыдан бекіту қажеттілігі осы құқықтық санаттың мәнімен мазмұнын неғұрлым толық түсіндіру мақсатында, сондай-ақ, осындай терминнің бірыңғай түсініктемесін қамтамасыз ету үшін негізделген. Форс-мажорлық жағдайлардың болжамды тізбесін заңды түрде анықтау қажеттілігі туралы қорытынды құқық қолдану практикасының біртектілігін қамтамасыз ету үшін жасалады.

**Түйін сөздер:** дүлейкүш, міндеттемені орындамау, міндеттеме, жауапкершілік.

**Аннотация.** Анализируются нормы гражданского законодательства Республики Беларусь и Республики Казахстан, регламентирующего институт непреодолимой силы. Дана характеристика таким признакам непреодолимой силы как чрезвычайность и непредотвратимость. Указывается на ограничение сферы применения института непреодолимой силы рамками предпринимательской деятельности. Выявлены недостатки правового регулирования института непреодолимой силы в гражданском законодательстве Беларуси и Казахстана. Отмечается схожесть правового регулирования института непреодолимой силы в двух странах. Обосновывается необходимость законодательного закрепления в Республике Беларусь и Республике Казахстан понятия непреодолимой силы с целью более полного уяснения сущности и содержания данной правовой категории, а также обеспечения единообразного толкования такого термина. Делается вывод о необходимости легального определения примерного перечня обстоятельств непреодолимой силы для обеспечения единообразия правоприменительной практики.

**Ключевые слова:** непреодолимая сила, обязательство, неисполнение обязательства, ответственность.

**Abstract.** The norms of the civil legislation of the Republic of Belarus and the Republic of Kazakhstan regulating the institute of force majeure are analyzed. The characteristic of such signs of insuperable force as emergency and unavoidability is given. It is pointed out that the scope of application of the institute of force majeure is limited by the framework of entrepreneurial activity. The drawbacks of the legal regulation of the institute of force majeure in the civil legislation of Belarus and Kazakhstan are revealed. The similarity of the legal regulation of the institute of force majeure in the two countries is noted. The necessity of legislative fixation of the notion of force majeure in the Republic of Belarus and the Republic of Kazakhstan is grounded for the purpose of more complete clarification of the essence and content of this legal category, as well as for providing uniform interpretation of such term. The conclusion about the necessity of legal determination of the approximate list of the force majeure circumstances is made in order to provide uniformity of law enforcement practice.

**Key words:** force majeure, the obligation, failure to fulfill obligations and responsibility.

Следует отметить схожесть гражданско-правового регулирования отношений во многих постсоветских странах. Не исключением являются Республики Беларусь и Республика Казахстан. Гражданское законодательство в указанных странах схоже по своей структуре, подходах в правовом регулировании многих гражданско-правовых институтов. Причиной этому является тот факт, что Гражданские кодексы обоих государств формировались под влиянием [Модельного Гражданского кодекса для государств-участников СНГ](#) [1]. При этом, учитывая тесные экономические связи между Республикой Беларусь и Республикой Казахстан, важность гармонизации законодательства для обеспечения устойчивого развития Евразийского экономического союза, представляется необходимым проведение сравнительного анализа норм гражданского законодательства, для выявления

возможных противоречий в правовом регулировании некоторых институтов. В связи с этим, целью настоящей работы является проведение сравнительного анализа института непреодолимой силы по законодательству Республики Беларусь и Республики Казахстан для выявления сходства и различий в его правовом регулировании, что позволит в дальнейшем обеспечить единообразный подход к правовому регулированию отношений в данной области.

Анализ норм гражданского законодательства Республики Беларусь и Республики Казахстан позволяет сделать вывод, что непреодолимая сила представляет собой обстоятельство, освобождающее должника от ответственности за неисполнение обязательства. При обращении к нормам как Гражданского кодекса Республики Беларусь [2], так и Гражданского кодекса Республики Казахстан [3], на первый взгляд, может показаться, что оба нормативных правовых акта достаточно четко регламентируют институт непреодолимой силы, в том числе и порядок признания тех или иных обстоятельств обстоятельствами непреодолимой силы. Однако более детальный анализ правовых норм о непреодолимой силе, содержащихся в указанных Кодексах, позволяет выявить определенные недостатки в правовом регулировании данного института. В первую очередь эти недостатки касаются правовой неопределенности как в содержании термина «непреодолимая сила», так и в определении круга правоотношений, для регулирования которых данный институт может применяться.

Что касается общего порядка исполнения обязательств, то основополагающее правило, закрепленное в ст. 290 Гражданского кодекса Республики Беларусь и ст. 272 Гражданского кодекса Республики Казахстан, указывает на то, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями (или обычаями делового оборота).

Однако на практике могут встречаться случаи, когда обязательство не может быть исполнено по независящим от должника обстоятельствам, предотвратить которые, а в некоторых случаях и повлиять на которые, он не может по объективным причинам.

Учитывая возможность наступления подобной ситуации, законодатель предусмотрел основания для освобождения от ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства.

Легальное основание освобождения от ответственности за нарушение обязательств закреплено в п. 3 ст. 372 Гражданского кодекса Республики Беларусь, в соответствии с которым, если иное не предусмотрено законодательством или договором, лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение обязательства невозможно вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. Практически идентичная норма содержится в п. 2 ст. 359 Гражданского кодекса Республики Казахстан.

Из приведенных выше норм, видно, что четкого определения понятия «непреодолимая сила» нет ни в Гражданском кодексе Республики Беларусь, ни в Гражданском кодексе Республики Казахстан. В нормах содержатся лишь некоторые отличительные признаки данного правового явления.

Важным признаком института непреодолимой силы является то, что гражданское законодательство как Республики Беларусь, так и Республики Казахстан ограничивает сферу применения непреодолимой силы как обстоятельства, освобождающего от ответственности за нарушения обязательства. Это связано с тем, что, как определено в норме п. 3 ст. 372 Гражданского кодекса Республики Беларусь и п. 2 ст. 359 Гражданского кодекса Республики Казахстан, правила о непреодолимой силе могут применяться лишь в случае неисполнения либо ненадлежащим образом исполнения обязательства при осуществлении предпринимательской деятельности. Этим законодатель ограничил круг субъектов правоотношения, связанного с неисполнением или ненадлежащим исполнением

обязательства – это, как правило, индивидуальные предприниматели и коммерческие организации. К данной категории можно отнести и некоммерческие организации, которые могут осуществлять предпринимательскую деятельность лишь постольку, поскольку она необходима для их уставных целей, ради которых они созданы, соответствует этим целям и отвечает предмету деятельности некоммерческих организаций, либо поскольку она необходима для выполнения государственно значимых задач, предусмотренных в их учредительных документах, соответствует этим задачам и отвечает предмету деятельности данных организаций.

По мнению Витрянского В.В., главной особенностью ответственности за нарушение обязательства, связанного с осуществлением предпринимательской деятельности, является как раз непреодолимая сила [4, с. 20-21].

Если исходить из общих условий возникновения гражданско-правовой ответственности, то обязательным условием привлечения должника к такой ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства является наличие вины. Однако в случае неисполнения обязательства при осуществлении предпринимательской деятельности ответственность наступает независимо от вины. Данный факт, на наш взгляд, придает особую значимость институту непреодолимой силы, которая является исключением из правила о безвиновной ответственности субъектов предпринимательской деятельности.

Следующим признаком непреодолимой силы как основания освобождения от ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства является чрезвычайный характер обстоятельств, которые лежат в основе непреодолимой силы. Так, в соответствии с Постановлением пленарного заседания Верховного Суда Республики Казахстан от 6 мая 2020 года № 9 «Об утверждении Разъяснения № 1 по отдельным вопросам судебной практики в связи с введением чрезвычайного положения» [5] чрезвычайное обстоятельство – исключительное, экстренное событие, явно выходящее за пределы обыденного или нормального уклада, чем известные общественные отношения или явления.

Схожая позиция высказывается и в юридической литературе, где под чрезвычайностью предлагается понимать исключительность, выход за пределы нормального, обыденного, необычайность для тех или иных жизненных условий, то, что не относится к жизненному риску и не может быть учтено ни при каких обстоятельствах [6, с. 38-39].

Также признаком непреодолимой силы является непредотвратимость обстоятельств. Данный признак является достаточно условным и требует его всесторонней оценки исходя из конкретной ситуации. Раскрывая содержание данного признака, следует учитывать невозможность со стороны должника воспрепятствовать наступлению того или иного обстоятельства, повлекшего неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства.

Представляется справедливой точка зрения, в соответствии с которой не могут быть признаны обстоятельствами непреодолимой силы обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий одной из сторон обязательства (например, отсутствие у должника денежных средств для погашения долга, нарушение обязательств его контрагентами, неправомерные действия его представителей) [6, с. 39].

В указанном ранее Постановлении пленарного заседания Верховного Суда Республики Казахстан от 6 мая 2020 года № 9 дается определение и непредотвратимого обстоятельства – неизбежное, неминуемое событие или явление, произошедшие независимо от воли большинства участников гражданского оборота, то есть когда любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, объективно не мог бы избежать наступления этого события или явления, либо их последствий.

Отличительной особенностью законодательства Республики Казахстан по сравнению с законодательством Республики Беларусь в данной сфере является то, что в п. 2 ст. 359 Гражданского кодекса Республики Казахстан законодателем предпринята попытка определить примерный перечень обстоятельств, которые не могут быть признаны

обстоятельствами непреодолимой силы – это, в частности, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, работ или услуг.

Для сравнения, в Республике Беларусь обстоятельства, которые не могут рассматриваться в качестве обстоятельств непреодолимой силы, упоминаются в отдельных нормативных правовых актах применительно к определенному кругу правоотношений. Например, в соответствии с п. 7 [Постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 21 января 2004 г. № 1](#) «О некоторых вопросах применения норм Гражданского кодекса Республики Беларусь об ответственности за пользование чужими денежными средствами» [7], принятым в целях обеспечения правильного и единообразного применения экономическими судами норм [Гражданского кодекса](#) Республики Беларусь об ответственности за пользование чужими денежными средствами, экономические суды при возложении ответственности за неисполнение денежного обязательства должны учитывать предусмотренные Гражданским кодексом Республики Беларусь основания освобождения от такой ответственности, при этом учитывать, что к чрезвычайным и непредотвратимым обстоятельствам (обстоятельствам непреодолимой силы), вследствие которых лицо не исполнило обязательство либо исполнило его ненадлежащим образом при осуществлении предпринимательской деятельности, не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Однако данное разъяснение касается лишь сферы денежных обязательств. Универсального нормативного правового акта, в котором бы более подробно по сравнению с Гражданским кодексом Республики Беларусь разъяснялось содержание термина «непреодолимая сила», в Республике Беларусь нет. При этом необходимо учитывать, что термин «непреодолимая сила» широко используется в законодательстве, регулирующем очень широкий и разнообразный круг отношений: Закон Республики Беларусь от 9 января 2002 г. «О защите прав потребителей» [8], [Закон Республики Беларусь от 13 июля 2012 г. «О государственных закупках товаров \(работ, услуг\)»](#) [9], [Закон Республики Беларусь от 30 декабря 2015 г. «О государственно-частном партнерстве»](#) [10], [Закон Республики Беларусь от 4 июня 2015 г. «Об альтернативной службе»](#) [11] и др.

Безусловно, закрепление в законодательстве полного перечня обстоятельств непреодолимой силы невозможно в принципе, однако наличие примерного перечня таких обстоятельств положительно сказывается на толковании понятия непреодолимой силы и уяснении особенностей обстоятельств, которые могут лежать в ее основе.

Таким образом, можно сделать вывод, что подходы законодателя к институту непреодолимой силы в Республике Казахстан и в Республике Беларусь во многом совпадают. К недостаткам правового регулирования данного института в указанных государствах, тем не менее, следует отнести:

- отсутствие законодательно закрепленного определения непреодолимой силы, которое обеспечило бы более целостное представление о данной правовой категории и позволило бы более полно уяснить ее сущность и содержание, что в свою очередь обеспечило бы единообразие в толковании такого термина;

- отсутствие в Гражданском кодексе Республики Беларусь и Гражданском кодексе Республики Казахстан развернутого перечня, пусть и примерного, обстоятельств непреодолимой силы, закрепление которого положительно сказалось бы на уяснении сущности данной правовой категории и обеспечении единообразия правоприменительной практики.

Представляются целесообразными в рамках толкования норм права разработка и принятие Верховным Судом как Республики Беларусь, так и Республики Казахстан соответствующего нормативного правового акта (Постановления Пленума в Республике Беларусь, Постановления пленарного заседания в Республике Казахстан), разъясняющего сущность, содержание, признаки непреодолимой силы, а также примерный перечень

обстоятельств, которые могут быть признаны обстоятельствами непреодолимой силы, и обстоятельств, которые таковыми признаваться не могут.

Кроме того, перспективным видится направление по расширению сферы действия норм о непреодолимой силе, не ограничивая их лишь сферой предпринимательской деятельности, так как данный институт имеет более универсальный характер и должен стать, на наш взгляд, общим основанием освобождения от гражданско-правовой ответственности.

#### *Список использованной литературы*

1. *Гражданский кодекс (часть первая). Модель. Рекомендательный законодательный акт Содружества Независимых Государств [Электронный ресурс] : принят на пятом пленарном заседании Межпарламентской Ассамблеи государств-участников Содружества Независимых Государств 29 окт. 1994 г. // Информационные системы «Параграф». – 2020. – Режим доступа: [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30073642](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30073642) – Дата доступа: 10.02.2021.*

2. *Гражданский кодекс Республики Беларусь [Электронный ресурс] : принят Палатой представителей 28 окт. 1998 г.; одобр. Советом Респ. 19 нояб. 1998 г. // ЭТАЛОН.Законодательство Республики Беларусь/ Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь.–Минск, 2021.*

3. *Гражданский кодекс Республики Казахстан [Электронный ресурс] : принят Парламентом Республики Казахстан 1 июля 1999 г. – Режим доступа: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K990000409> . – Дата доступа: 10.02.2021.*

4. *Витрянский, В. В. Особенности ответственности за нарушение «предпринимательского» договора / В. В. Витрянский // Журнал российского права. – 2008. – № 1. – С. 20-26.*

5. *Об утверждении Разъяснения № 1 по отдельным вопросам судебной практики в связи с введением чрезвычайного положения [Электронный ресурс] : Постановление пленарного заседания Верх. Суда Респ. Казахстан, 6 мая 2020 г., № 9– Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=34817340#pos=4;-106](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=34817340#pos=4;-106). – Дата доступа: 10.02.2021.*

6. *Бандык, О. Обстоятельства непреодолимой силы в предпринимательских отношениях / О. Бандык // Юридический мир. – 2017. – № 11. – С. 38-43.*

7. *О некоторых вопросах применения норм Гражданского кодекса Республики Беларусь об ответственности за пользование чужими денежными средствами [Электронный ресурс] : [Постановление Пленума Высш. Хоз. Суда Респ. Беларусь, 21 янв. 2004 г., № 1](#) // ЭТАЛОН.Законодательство Республики Беларусь/ Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь.–Минск, 2021.*

8. *О защите прав потребителей [Электронный ресурс] : [Закон Респ. Беларусь, 9 янв. 2002 г., № 90-3](#) // ЭТАЛОН.Законодательство Республики Беларусь/ Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь.–Минск, 2021.*

9. *О государственных закупках товаров (работ, услуг) [Электронный ресурс] : [Закон Респ. Беларусь, 13 июля 2012 г., № 419-3](#) // ЭТАЛОН.Законодательство Республики Беларусь/ Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь.–Минск, 2021.*

10. *О государственно-частном партнерстве [Электронный ресурс] : [Закон Респ. Беларусь, 30 дек. 2015 г., № 345-3](#) // ЭТАЛОН.Законодательство Республики Беларусь/ Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь.–Минск, 2021.*

11. *Об альтернативной службе [Электронный ресурс] : [Закон Респ. Беларусь, 4 июня 2015 г., № 276-3](#) // ЭТАЛОН.Законодательство Республики Беларусь/ Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь.–Минск, 2021.*

*Қалаганов Б.Қ. з.ғ.к., қауым.профессор  
«Қайнар» академиясының профессоры*

## ҚАЗАҚТЫҢ КӨНЕ ҚҰҚЫҒЫ - КӨШПЕЛІ ӨРКЕНИЕТТІҢ ТӨЛ ТУЫНДЫСЫ ӘРІ МҰРАСЫ

Қазақтың көне құқығы – көшпенділер өркениетінің төл туындысы әрі мұрасы

Көшпенділер құқығы – ежелгі өркениеттің төл туындысы әрі мұрасы.

**Аңдатпа.** Мақалада автор қазақтың әдет-ғұрып құқығындағы кейбір ұрлық мәселелерін зерттейді. Қазақтың әдет-ғұрып құқығы көшпелілер өркениетінің өнімі және мұрасы ретінде қарастырылады.

**Аннотация.** В статье автором исследованы некоторые вопросы кражи в казахском обычном праве. Казахское обычное право рассматривается как продукт и наследие кочевой цивилизации.

**Abstract.** Some questions of the Kazakh customary law theft are studied by the author in the article. The Kazakh customary law is considered as a result and heritage of the Kazakh civilization.

Қазіргі Қазақстанда мекендеген халықтардың өмірінде көптеген ғасырлар бойы небір оқиғалар, өзгерістер болды. Соған карамастан әдептік-құқықтық жүйенің мәдени және демократиялық дәстүрлеріне негізделген Қазақ құқығы өзінің реттеушілік мәнін ХХ ғасырдың басына дейін сақтап келді. Көшпелі өркениеттің негізін қыпшақтар қалап, оны дамытуға Ұлы Даладағы қазақтар қоғамы зор үлесін қосты.

Академик Зиманов Салық Зиманұлының тұжырымы бойынша «Қазақ құқығының қалыптасып, жүйелі түрде дамуына алғы шарт болған үш факторды баса айтып өткен жөн. Олар: біріншіден Қазақтар және олардың ата бабалары мекендеген Еуразиялық континенттегі жердің байтақ кеңдігі. Қазақ Республикасы бүгінгі күні аумағы бойынша әлемде 9 орында, 2,72 млн. шаршы км., ал 200-300 жыл бұрын бұдан да үлкен — 1,5 -2,0 есе аумақты алып жатқан. Екіншіден, көбінесе Шығыстан Батысқа қарай дүниені дүрліктіре ауысқан көшпелі және жартылай көшпелі қоғамдар мен бірлестіктердің жүздеген жылдарға созылған жолдары, осы Еуразиялық дала арқылы өткен немесе одан басталған. Осы ұлы көш барысында, сонымен бірге Орта Азия мемлекеттік құрылымдарының ауысуы және ыдырауы барысында, олардың бөлшектері осы Қазақия деп аталатын «еркін» аумақта мекендейді. Олар өзіндік мәдени демократиялық, әдеттік-құқықтық дәстүрлердің өзін ала келді. Үшіншіден, осы ұлан-байтақ кең далада соғыстар мен жаугершілік рухы бейбітшілік өмірге ертеден ауысты. Жаулап алушылық, жорықтар этно-мәдени шеңберінде қорғау және өзін-өзі нығайту идеяларына ұласты. Қазақ даласындағы бытыраңқылықтың, өзара араздастықтың бірте-бірте бірігушілік идеяларына қарай ауысуы елдегі қоғамдық қатынастардың бірқалыпқа түсуіне және еркіндік, бейбітшілік, ел бірлігі рухынан нәр алған құқықтық ережелердің ролін арттыра түсті. Көптеген мыңжылдықтар бойына қазақ сахарасында ауысып отырған ірілі-ұсақты мемлекеттік құрылымдар, әсіресе түркілер мен түркіленген одақтар ұлан - ғайыр далада өздерінің қалыптасқан түрдегі «әділеттік», «бостандық», «еркіндік» идеяларын мұра етіп артына қалдырды (Қазақтың ата заңдары, құжаттар, деректер және зерттеулер. 1 том. Алматы; Жеті жарғы, 2004. Зиманов С.З. Қазақтың ата заңдары және оның бастаулары).

Қазақтар әртүрлі жұмыстарын, дау-дамайларын, ұрыс таластарын, өз араларында болып жататын әртүрлі істерін өздері билік қылып бітіруге дағдыланған. Сондай жұмыстарға төрелік айтатын билер болған.

Қазақ құқығы өз бастауын ХІІІ ғасырда өмір сүрген Майқы биден (1155-1227 ж.ж) алады. Қазақ құқығының негізгі қағидалары Қасым (1511-1532 ж.ж), Есім (1598—1623 ж.ж)

және Тәуке хандардың (1680—1718 жж) тұсында қарастырылып, төтенше билер мен болыстық билер съезінің, XIX ғасырдан XX ғасырдың басына дейін билер сотының қаулыларымен өзгертіліп, толықтырылып отырылған.

Қазіргі ұрпаққа «Қасым ханның қасқа жолы», «Есім ханның ескі жолы», «Жеті жарғы» және төтенше билер мен болыстық билер съездерінде бекітілген: «Қарамола және Шұбар ағаш», «Шар күшік», «Верный және Тоқмақ», «Қоғалы», «Пішпен», «Атақұм», «Шар», «Жаркент және Ыстықкөл», «Үлкен Алматы», «Іле», «Құрбан қайық», «Айғыр көмген», «Көбкөл өзені», «Абақ қарай». Ережелер Академик С.З.Зиманов құрастырған «Қазақтың ата заңдары: Құжаттар, деректер және зерттеулер» атты 10 томдық «Мәдени мұра» мемлекеттік бағдарламасының кітап сериялары арқылы жетіп отыр.

Жоғарыдағы аталған Ережелер тұрғысында қазақ жұртында экономикалық қылмыстың бір түрі ұрлыққа қатысты қолданылатын жазаларды қарастырып көрсек:

1. Қасым ханның қасқа жолы мен Есім ханның ескі жолы ережесі бойынша - ұрлық істеген адамға екі түрлі жаза беріледі - біріншісінде адам жазаны басымен тартады, яғни

а) өлім жазасы. Орындалуы әр түрлі: ат құйрығына байлап, не асып, не садақпен атып өлтіреді.

ә) дүре соғу. Көп алдында белгіленген қамшы санымен соғылады.

б) масқаралау. Айыпкердің бетіне күйе жағылып, қара сиырға теріс мінгізіп, мойнына құрым ілініп, ауылды не жәбірленуші кісіні айландырады.

в) елден қуу. Өз елінен қуылады. Қайда барса да айыпкер еркінде. Етек кесіп елден қуу. Бұл жазамен жазаланғанды ешкім қабылдамайды.

Екіншісінде жазаны малмен тартады.

а) Құн тарту. Мұның өлшемі екі түрлі: 1) ердің құны; 2) әйел құны.

ә) айып тарту (үш тоғыз) Қылмысына орай әр түрлі болады.

б) үш тоғыз мал (27). Қасқа тоғыз (бір тоғыз мал) 3 қалы кілем (Қара нарға қалы кілем жауып, айып беру). 4 ат-шапан, 5 азусыз ат, жиексіз шапан (бұл айтуы бар, алуы жоқ айып).

Өлім жазасын малмен өтеуге рұқсат етіледі. Бірақ ердің құны 100 түйе, әйел 50-ден кем болмауы тиіс.

20 бап. Кімде кім үш рет ұрлық қылып қолға түссе, өлім жазасына кесіледі.

32 бап. Ұрлық ретінде өлтірілген ұрыға құн төленбейді.

39 бап. Бірінші рет ұрлық істеген ұры 27 есе (үш тоғыз) артық айып береді.

69 бап. Кімде-кім ұрлық істеп екі рет қолға түссе, сол мал-мүлік алынып, оның үстіне жарты құн төлейді.

70 бап. Кімде-кім ұрлық істеп үш рет қолға түссе, өлім жазасына кесіледі.

Ұрланған аяқты мал үшін ұрыдан ол малдың көзі қайтарылады, көзі жоқ болып кетсе, оның орнына тұрарлық төлеуі алынады, оның үстіне: бір қара ұрланғанның айыбына - ауыздықсыз ат, астарсыз шапан, он қараға дейін - қосымша «ат-тон» кесілген.

Он қарадан жоғары ұрланған ұрыдан - «мойнына қосақ, артына тіркеу» дейтін екі қара айып алынады.

2. Жеті жарғы немесе алғашқы қазақ конституциясы бойынша ұрлық жасаған адам ұрланған мүлікті үш тоғызымен (27) қайтарады. Жазаның бұл түрін айбюана дейді. Ал егер де мал ұрласа, кінәлі адам ұрланған 1 түйеге 27 түйе және бір құл қосып беруі тиіс. Сол сияқты 1 жылқыға 27 жылқы және бір түйе, 1 қойға 27 қой және бір ат қосып беруі тиіс. Жүз түйе 300 ат пен 1000 қойға тең.

- ұрлық пен бірге кісі өлтірсе жасаған екі қылмысы үшін жазаға тартылады.

Үшінші бап - ұрлықты тию, әлеуметті адалдыққа, еңбек етуге үндеу, соған тәрбиелеу. Бұл бапта ру мен ру арасындағы ұрланған малға айып төлеу мөлшері нақтылап көрсетілген күнда аса қауіпті бау-кеспе ұрыларға кейде өлім жазасы кесілетіні де айтылған.

3. Шұбар ағаш ережесі бойынша (1894 және 1908 жылдар):

- 33 бап бойынша мал және дүние мүлік ұрлығы бойынша ұрланған бір ірі қара мал үшін елу үйден бір адам, 2-3 бас не бір мал ұрланса бүкіл болыстан бір адам ант беруге тиіс;



- 21 бап 1891 жылдан бастап съезд өтіп жатқан уақытқа, яғни 1984 жылға дейін ұрылар ұрланған малды, оның иесінің шығынын, оның үстіне, өздерінің астындағы аттарын беруі керек деп ұрланған малдың егесіне төлеу керектігін айтады;

- 40 бап ұрыларды ұстағандар олардың астындағы атын алады, ұры жаяу болса, онда ат төлейді, ал ұстатпай кетсе, бәрібір астындағы атын береді дейді.

- 34 бапта егер ұрының айып төлеуге мал-мүлкі жоқ болса, онда айып және бар жауапкершілік ұрыға ат берген адамға тартылуды көзделген;

- 44 бап егер ұрланған малды кімде - кім біліп тұрып пайдаланса, онда ол адам ұрлыққа қатыспасада ұрымен бірдей жазаға тартылады деп бекітті;

- 25 бапта ұрлық кезінде өлген ұрыға құн жоқ деп көрсетілген;

- 35 бапта үлкен жолда, ен далада жолаушыларды тонағаны үшін, қыстаудан мүлік ұрлағаны үшін, нанға бара жатқан және келе жатқан адамдарды және саудагерлерді тонағаны үшін, ауылды шапканы үшін және киіз үй алып кеткені үшін, кінәлі адамдарды шығынның орнын толтырып, зәбір шеккендердің пайдасына айып төлейді. Әйел адамдарды тонағаны үшін де, ер адамды тонағаны үшін де, қыстақтан, қыстаудан мүлік ұрлағаны үшін де бір ат, бір түйе айып төлейді деп көрсетілген.

4. «Қарамола» Ережесі бойынша (1885 жылы) Семей облысының уездарлық төтенше билер съезінде қабылданған:

- 37 бап. Ұрлық үшін қойылған жауапкершілік өте қатаң мүлктік жауапкершілікпен қатар 60 рет дүре соғу және 1 мерзімге дейін абақтыға жабу;

- 36 бап. Мүлктік жауапкершілік мына төмендегідей анықталған: ұрлық жасағандар - әрбір мал басына мойнына қосақ, артына тіркеу, қолда ат және билік ат айып төлеу; (Қолда ат - әр ұрыдан бір-бір ат, көбінесе ұрылардың астындағы аттары).

- 39 бап. Ұрлыққа қолдау жасағандар ұрымен бірдей жазаға тартылу, соның ішінде дүре соғу мен абақтыға жабу жазалары басым түрде байларға қолданылуы;

- 58 бап. Ұрлықты үй, құлып бұзып немесе тікелей қастандық оймен жасағандар, ұрланған нәрсесінен басқа бір тоғыздан үш тоғызға дейін айып береді;

- 60 бап. Ұрымен қатар оның серіктерінің айып тартуы. Ұрының серіктеріне: 1) Ұрыға ат берушілер; 2) Ұрлыққа бірге барып не басқаша көмектескендер; 3) ұрланған малды жасырғандар; 4) ұрлықты біле тұрып жасырғандар жатады. Егер де бұл айтылған адамдар айыпты төлей алмаса, онда ұрланған малды біле тұрып, оны сатып алғандар төлейтін болды. Оның мұршасы жетпесе, ұрының үйі қайсы аулада тұрса, сол ауылбасы төледі. Ол болмаса, егер жәбірленген адам басқа уездікі болса, онда бүкіл болыстық қызметтегі адамдары және болыс халқы төледі, т.т. деп жауапкершілікке ұрының өмір сүріп отырған ортасын тартқан. Бұл шарауш жылға немесе ұрлықтың түгелімен көзі жойылғанша деп жазылды. Ұрлықпен үш рет жазаға тартылғандар ауылдан қуылды.

5. 1883 жылдың 8 қыркүйегінде өткен Қоғалы съезінде жазылған Ереже бойынша ұрлық әрекеттері әшкере болып, дәлелденсе ұрыдан ұрланған 1 мал басы үшін 4 түлік малдан 6 бастан төлейді. Одан кейін кесілген малдан бір бас ел-жұртқа «жолы» деп берілуі керек, ондағысы қылығын түзейтін өз ортасы болғандықтан.

6. 1884 жылдың 6 наурызында өткен Тоқмақ уезінің Пішпек төтенше съезінің қаулысы бойынша ұрлық істер бойынша ұрлығы жан берушімен не делелдеушімен дәлелденсе төлемін төлейді.

Ұрлық малдың бір басы үшін он бас мал төленеді, егер жауапкердің малы жоқ болып, төлей алмаса сол старшинствоның ондығына дейін жұрт жабылып көтереді. Ұрлығы үшін кесілген малдың төлемін болыс болып бере алмай, жұрт оны Сібірге жіберуге аяп, бірігіп ұсыныс жасаса тек ұрлық малды ешбір айып-қиылсыз иесіне қайтарады. Егер қауым ұрыны Сібірге айдатуға келісім беріп, бидің кескен мерзіміне Сібірге ұстап беріп жіберсе, мұндай жағдайда қуынып отырған жаққа тек алған малды қайтарады.

7. 1889 жылы 20 мамырда өткен Ыстықкөл және Жаркент уездері тұрғандары Ережесі бойынша:

- Біреудің әйелін ұрлағаны үшін әйелді кері қайтарумен қоса, 29 ат пен 1 түйе төленеді. Егер күйеуі талақ берсе, айып алынбайды (16 бап);

- Егер қазақтар мен қырғыздар ұрыны ұстаса, олардың әрқайсысы 4 разряд бойынша 15 ат пен 1 түйе төлеуі тиіс. Егер ұры айыбын мойнына алмаса, болыстан бір адам ант беруі тиіс (19 бап);

- Егер біреу басқаның қолда болған малын ұрлаған ұрыны ұстаса, ұры мінген атты, өзге 15 ат пен бір түйе айыпты ұрыны ұстаған алады, ал ұрлаған нәрсені иесі алады (20 бап);

- Ұрланған нәрсеге кездейсоқ кезіксе немесе дәлелмен табылса, онда айыпты бір аттан 100 атқа дейінгі істе 15 ат айып төлеуге міндетті (21 бап);

- Ұры деп күдіктеліп ұсталған күнәсіз жолаушыға 1 ат айып төленеді (26 бап);

- Ұсталған, бірақ кейін қашып кеткен ұрылар ісі 15 ат пен 1 түйе төлегенше ант беруге жіберілмейді (28 бап);

- Егер ұры айыбын мойындап, ұрланған нәрсені қайтарса, бұл ұрлыққа жатпайды әрі айып салынбайды (34 бап);

Жоғарыдағы аталған Ережелердегі ұрлыққа қатысты нормалар өткен дәуірдің әділдік пен кешірімшілік, қайырымдылық арқылы адал, парасатты қоғам мүшелерін тәрбиелеу жолының XX ғасырдың басына жеткен жаңғырығы тәрізді.

*Тынысбеков Ербол Тынысбекұлы  
Абай атындағы ҚазҰПУ 1 курс магистрі  
E-mail: erbol.99-99@mail.ru*

## **АДАМНЫҢ ҚҰҚЫҚТАРЫ МЕН БОСТАНДЫҚТАРЫН ҚОРҒАУ ЖӨНІНДЕГІ ҚҰҚЫҚ ҚОЛДАНУ ҚЫЗМЕТІНІҢ СУБЪЕКТІЛЕРІ**

**Аңдатпа.** Мақалда адамның құқықтары мен бостандықтарын қорғау жөніндегі құқық қолдану қызметінің субъектілері өзекті мәселелері қарастырылған. Құқық қолдану қызметінің субъектісі - бұл мемлекет тиісті құзыреттілікке ие құқық қолдану қатынастарының белсенді қатысушысы, яғни қатынастардың дамуы мен қозғалысында белгілі бір өмірлік жағдайды құқық қолдану актісінің көмегімен басқаруда маңызды рөл атқарады. Құқық қолдануды тек қана арнайы субъектілер орындай алады. Ең алдымен мемлекеттік органдар мен олардың лауазымды адамдары, сондай-ақ құқық қолдануға рұқсат берілген мемлекеттік емес органдар жүзеге асырады. Негізгі функциясы құқық қолдану саласындағы қызмет болып табылатын мемлекеттік органдарға сот, атқарушы билік, прокуратура органдарын жатқызамыз. Құқық қорғау субъектілерінің бірі болып табылтын сот жүйесінің орны мақалада ерекше көрсетілген.

**Түйін сөздер:** құқық, адам құқығы, құқық қолдану, сот, сот жүйесі, атқарушы билік, прокуратура.

**Аннотация.** В статье рассматриваются актуальные вопросы субъекты деятельности по защите прав и свобод человека. Субъект правоприменения – это наделённый государством соответствующей компетенцией активный участник правоприменительных отношений, которому принадлежит ведущая роль в развитии и движении этих отношений в направлении разрешения конкретной жизненной ситуации при помощи акта применения права. Правоприменительную деятельность, прежде всего, осуществляют государственные органы и их должностные лица, а также негосударственные органы, которых государство наделило полномочиями по осуществлению применения права, разрешению конкретных юридических дел на основе права. Роль судебной власти, который является одним из субъектов правоприменительной деятельности, выделено в статье.

**Ключевые слова:** право, права человека, правоприменения, суд, судебная система, исполнительная власть, прокуратура.

**Abstract.** The article discusses topical issues of subjects of activity to protect human rights and freedoms. The subject of law enforcement is an active participant in law enforcement relations endowed with the appropriate competence by the state, who plays a leading role in the development and movement of these relations towards resolving a specific life situation with the help of an act of law enforcement. Law enforcement activities, first of all, are carried out by state bodies and their officials, as well as non-state bodies, which the state has endowed with powers to implement the application of law, to resolve specific legal cases on the basis of law. The role of the judiciary, which is one of the subjects of law enforcement, is highlighted in the article.

**Key words:** law, human rights, law enforcement, court, judicial system, executive power, prosecutor's office.

Құқық қолдану субъектісі - бұл белгіленген тәртіппен жеке сипаттағы шешімдер қабылдауға міндетті адам немесе орган. Ресей ғалымы Ю.А.Тихомиров құқық қолдану пәні туралы ойлардың белгілі екі жақтылығын дұрыс атап өтті. Бір жағынан, мұндай субъектілер ретінде барлық функцияларды атқаратын құқық қорғау қызметіне қатысатын барлық немесе басқа жолмен барлық тұлғаларды қарастыру өте дұрыс. Екінші жағынан, неғұрлым тар түсінік қалыптасады: «Тар мағынада “құқық қорғау субъектісі” ( “құқық қорғау органының қызметкері”) - бұл басқарудың қызметтік функциясын кәсіби негізде орындайтын, ерекше құқықтық мәртебесі бар тұлға, қызметтік-құқықтық сипатқа ие және құқық қолдану актілерін шығару арқылы құқықты жүзеге асыруға бағытталған - тиісті құзыретті, белгілі бір субъектілерге бағытталған міндетті жекелендірілген құқықтық нормаларды қамтиды» [1, 321 б.].

Қабылданған шешімдердің жалпыға бірдей міндетті сипаты - бұл құқық қолдану субъектісінің басты айырмашылық белгісі. Адам құқығы жүйесінің барлық мекемелерінде мұндай өкілеттік болмайды, олардың арасында шешімдері міндетті емес (адам құқықтары жөніндегі уәкіл) немесе шартты түрде міндетті болып табылатын (прокурорлар) осындай ұйымдар бар. Құқық қорғау актілері міндетті болып табылады, яғни олар бағытталған барлық субъектілер сөзсіз орындауға жатады. Осылайша, заңды күшіне енген сот актілері, басқа да заңдық бұйрықтар, нұсқаулар, шақыру және басқа сот шағымдары ҚР соттарының, бейбітшілік судьялары мен субъектілерінің соттары барлық мемлекеттік билік органдары мен жергілікті өзін-өзі басқару органдары, қоғам үшін міндетті болып табылады. Лауазымды адамдар, жеке және заңды тұлғалар болып табылады және олар Қазақстан Республикасының барлық аумағында сөзсіз орындалуға жатады. Сот шешімін орындамау немесе сотты құрметтемеу заңда көзделген жауапкершілікке әкеп соғады [2, 56 б.].

Қазіргі қоғамдағы құқық қолданудың негізгі субъектілері - мемлекеттік органдар. Сонымен қатар, кейде мемлекеттік органдар жүйесінде өте маңызды деп есептелетін заң шығарушы билікке адам құқықтарын қорғау саласындағы құқық қолдану өкілеттіктері берілмейді.

*Сот жүйесі.* Сот жүйесінде адам құқығын қорғау институттары жетекші орынға, тарихи және теориялық - идеологиялық негіздерге ие. Мемлекеттік озбырлықты шектеудің және мемлекет субъектілеріне олардың құқықтары бұзылған жағдайда тәуелсіз қорғауды қамтамасыз етудің алғашқы тәжірибелері әділеттілікпен жүзеге асырылды және бұл қорғау мемлекеттік биліктің күшімен қолдау тапты. Сонымен, сот пен сот төрелігінің екі қасиеті арасында белгілі бір қайшылық бар: бір жағынан, соттың тәуелсіздігі, екінші жағынан, сот шешімдерінің орындалуын қамтамасыз ету үшін басқа мемлекеттік органдарға жүгіну қажеттілігі.

Соттың қалыптасуы мен эволюциясы адам құқығын қорғаушы орган ретінде ұзақ, шиеленісті және қарама-қайшы сипат болды, яғни оны мемлекеттік билікті тиісті ұйымдық тәуелсіздіксіз жүзеге асырудың жалпы тәжірибесіне енгізу; тек 19 ғасырдың екінші жартысында Еуропалық мәдениетке тән принциптер негізінде сот жүйесін реформалау процесі басталды, оның ішінде биліктің бөлінуі мен процедуралық қарама-қайшылық бар, сонымен қатар бұл принциптердің өзі бірауыздан мойындалмады және оларды кейіннен

жүзеге асыру өте қиын болды, өйткені олардың кезеңдері салыстырмалы түрде толығымен жүзеге асырылды, оларды теріске шығару кезеңдеріне жол берілді.

Кейбір ғалымдар мемлекеттік басқарудың бұл түрін сот институттары немесе мемлекет органдарының жүйесі ретінде сипаттады. Белгілі заңгер С.В.Позднышев сот билігі мемлекеттік биліктің бір тармағы деп санады. Оны әкімшілік немесе заң шығару функциялары жүктелмеген жекелеген органдар жүзеге асыруы керек. Ғалым сот билігі заңды жүзеге асыруға, өз ережесін бекітуге және озбырлық пен зорлық-зомбылыққа қарсы күресуге шақырылғанын баса айтты. И.Я.Фойницкий сот билігінің мемлекеттегі рөлін анықтай отырып, ол заңда болу және өкілді билікте күш қолдану құқығына ие бола отырып, өз кезегінде үкіметтік билікке қызмет етеді және оның заңды мүдделерін қорғайды деп жазды [ 2, 158 б.].

Сот билігін түсінудің екінші нұсқасын «функционалды» немесе «қызметке негізделген» деп атауға болады, өйткені ол заңдық маңызы бар әрекеттер жиынтығы ретінде сот төрелігі идеясына негізделген. Бұл бағытқа, мысалы, Ресейлік ғалым Х.Н.Розин жатады, ол соттың ұстанымын мемлекеттің құқықтық функцияларымен, атап айтқанда юрисдикциясымен - белгілі бір мәселелерді шешуге немесе заңға қатысты дауларды шешуге қол жеткізді [ 3, 96-99 б.].

П.И.Люблинскийдің ұстанымы ерекше, ол сот билігінің өзіндік табиғатын талап етіп, оның мемлекеттілікпен органикалық байланысын жоққа шығарады: «Негізінде сот идеясы мемлекеттен бөлек тұрады. Сот - бұл тек заңмен байланысты құбылыс. Ол штаттан тыс, кейде одан жоғары тұрады. Тек ресми құқық саласының кеңеюі құқық қорғау органдарына мемлекеттік принциптің біртіндеп енуіне алып келеді. Тәртіпсіздікке ұмтылған сот мемлекеттік мәжбүрлеу күшімен жақындасуға ұмтылады және оның функцияларының бірі - сот билігіне айналады » [ 4, 32 б.].

Ең нәтижелі - бұл сот жүйесіне интегративті көзқарас, оның барлық маңызды белгілерін жүйелеуді болжайды. Сонымен, Н.А.Колоколов сот билігі келесі маңызды сипаттамаларға ие екенін атап өтті: ол шынайы, кез-келген басқа билікке тән барлық жалпы сипаттамалар мен белгілерге ие; әлеуметтік құбылыс бола отырып, ол тек динамикада болады; өз құзыреті шегінде ол белгілі бір мемлекеттің аумағында осындай құзыретке ие кез-келген ұйымнан немесе жеке адамнан күшті; сонымен бірге жеке және жария-құқықтық сипатқа ие; құқық қолдану, түсіндірме және заң шығарушылық саласында көрінеді; нормативтік реттеу; құқық қолдану процестерінде, оның нәтижелерінде (сот актілерінде) делдал болу; өмір беретін заңның қайнар көзі болып табылады [5].

Сот жүйесінің реттеуші құрылымын талдау, сондай-ақ жоғарыда аталған ұстанымдарды салыстыру негізінде біз «сот билігі» ұғымының оның маңызды белгілерін қамтитын интегративті анықтамасын жасауға тырысамыз.«Сот билігі» ұғымына қатысты кеңірек «билік» ұғымы жалпылама екендігі анық. Өз кезегінде билік дегеніміз - бұл, ең алдымен, бір нәрсеге тиімді әсер ету мүмкіндігі. «Билік, - деп атап көрсетеді А.Кожев, - қозғалыс, өзгеріс, әрекет болған жерде ғана болады... [6, 15 б.].

Сонымен бірге билікті қызметтің ерекше түрі ретінде қарастыру дұрыс болмас еді. Басқаша айтқанда, сот билігі сот төрелігімен бірдей емес. Қазақстан Республикасының Конституциясының 75-бабы: «Сот билігі сотта іс жүргізудің азаматтық, қылмыстық және заңмен белгіленген өзге де нысандары арқылы жүзеге асырылады ». Сонымен, соттардың қызметі сот жүйесінің өзі емес, оны жүзеге асырудың тәсілі болып табылады; сот билігі - әділеттіліктің алғышарты, оның негізі.

Сот билігі құқықтық дауларды шешу қызметінде көрінеді. Әрине, бірқатар жағдайларда сот төрелігі басқа да жағдайларда, егер ешқандай дау болмаса мүмкін болады, дегенмен, тұтастай алғанда, бұл нұсқа тек екінші дәрежелі болып табылады және сот қызметінің негізгі сипаттамаларына жатпайды. Сот өзінің табиғаты бойынша әлеуметтік қайшылықтарды шешудің институты болып табылады.

Әрине, жанжалдарды қарау және шешу қызметін сот органдары, басқа әлеуметтік институттар да осы тұрғыда әрекет етеді: прокуратура, медиация және бейресми

механизмдер. Сот билігінің айрықша белгілері - оның негізінде қабылданатын шешімдердің ерекшеліктері. Біріншіден, бұл шешімдерді тиісті субъектілер өздерінің заңды түрде берілген өкілеттіктерін жүзеге асыру кезінде қабылдайды. Екіншіден, бұл шешімдер заңды күшіне ие және түпкілікті болып табылады.

Сот билігі сөздің толық мағынасында бұл өкілеттіктерді көбінесе билікті бөлу принципіне негізделген ұйымдық тәуелсіздік берілген органдар жүзеге асырған кезде ғана орын алады; тек осы жағдайда ғана мемлекеттік биліктің ерекше түрінің бар екендігін анықтауға болады.

Жоғарыда айтылғандарды ескере отырып, сот билігіне мынадай анықтама беруге болады: сот билігі дегеніміз - заңды даулардың мәні бойынша органдардың жеке жүйесіне заңды түрде бекітілген түпкілікті және жалпыға міндетті шешімдер қабылдау мүмкіндігі.

Соттың адам құқығын қорғау институты ретіндегі тағы бір сипаты - оның әмбебаптығы. Сот адам құқықтарының бұзылуы мен оларды қорғаудың барлық мүмкін жағдайларын қамтитын өте кең юрисдикцияға ие. Сот қорғаудың әмбебаптығы, осылайша, адамның кез-келген құқықтарын сот арқылы қамтамасыз етуге болатындығынан көрінеді.

Сонымен қатар, сот адам құқықтары мен бостандықтарын қорғауға қатысатын барлық басқа органдар мен лауазымды адамдардың әрекеттеріне шағымдарды қарауға арналған әмбебап пән болып табылады.

*Атқарушы билік* - адам құқықтары саласындағы қызметті жүзеге асыратын субъектілердің екінші маңызды тобы болып табылады. Бұл органдардың құқық қолдану субъектілері ретіндегі ерекшеліктері:

1) мемлекеттік басқарудың барлық салаларын қамтитын кең және әр түрлі юрисдикция;

2) атқарушы органдардың қолында заңнаманы орындау сот өкілдеріне қарағанда кең өкілеттіктердің шоғырлануы;

3) сот қорғауының әмбебаптылығынан, әр құқық қорғау органының құзыреті сипатына қарағанда мамандандырылған;

4) сот ісін жүргізумен салыстырғанда, құқық қолдану процедурасының сипаты оңайлатылған;

5) атқарушы органдар жүйесінің орталықтандырылған сипаты, бұл олардың құқық қолдану қызметін жүзеге асыруда дербестік болмауын білдіреді;

6) құқық қолдану туралы шешім қабылдау және оны орындау өкілеттіктерінің жиынтығы.

Атқарушы билікке тән адам құқықтарын қорғаудың әкімшілік процедурасы сот орындаумен салыстырғанда онша жетілмеген, өйткені атқарушы билік жүйесінде іс жүргізудің объективтілігі мен бейтараптылығы олардың болуына байланысты анағұрлым аз дәрежеде болады [ 7, 195 б.].

*Прокуратура органдары* адам құқықтары жүйесінде ерекше орынды алады. Бірқатар параметрлер бойынша олар сот органдарына жақын, бұл біріншіден, тәуелсіздік сияқты жалпы сипаттамада, екіншіден Прокуратура билік органдарының ешқайсысына жатпайтын мемлекеттік органдардың арнайы құрылымы ретінде жасалған.

Прокуратура органдарының қызметіндегі адам құқықтарына бағдарлау ешқандай күмән тудырмайды, өйткені прокуратураның негізгі функциясы ретінде заңдардың орындалуын қадағалау идеясының өзі автоматты түрде осы қадағалаудың мәні бола алады деп болжайды, адамның құқықтары мен бостандықтарының заңнамалық кепілдіктерін жүзеге асыру. Сонымен қатар, «Прокуратура туралы» заңда адамның құқықтары мен бостандықтарының сақталуын қадағалау тәуелсіз бағыт ретінде арнайы белгіленген [8].

#### *Пайдаланылған әдебиеттер тізімі*

*1. Тихомиров, Ю. А. Правовое регулирование: теория и практика / Ю. А. Тихомиров. — М. : Формула права, 2010.*

2. Воронцов Д. Н. Судебный контроль в механизме разделения властей // *Право и государство: теория и практика*. 2009. № 8
3. Розин, Н. Н. Уголовное судопроизводство : пособие к лекциям / Н. Н. Розин. — 3-е изд. — Петроград : Право, 1916. — 603 с.
4. Люблинский, П. И. Суд и права личности / П. И. Люблинский // *Суд и права личности : сб. ст. / под ред. Н. В. Давыдова, Н. Н. Полянского*. — М. : Статут : РАП, 2005. — С. 32—70.
5. Колоколов, Н. А. Судебная власть как общеправовой феномен / Н. А. Колоколов. — М.: Юрист, 2007. — 328 с.
6. Кожев, А. Понятие власти / А. Кожев. — М.: Праксис, 2007. — 192 с.
7. Лемешева, Ю. В. Применение права органами публичной власти / Ю. В. Лемешева, Е. А. Мишина // *Правоприменение: теория и практика : монография / отв. ред. Ю. А. Тихомиров*. — М. : Формула права, 2008. — С.170—197.
8. Қазақстан Республикасының “Прокуратура туралы” заңы 30 маусым 2017 жылы қабылданған.

*Магистрант  
Адайқанов Сержан Қанатұлы  
Қайнар академиясы*

## К ВОПРОСУ ЮРИДИЧЕСКОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ГОСУДАРСТВА И ЕЕ ОСОБЕННОСТИ

**Аннотация.** В научной статье рассматриваются вопросы юридической ответственности государства, раскрываются проблемы ответственности органов государственной власти и их должностных лиц которая является одной из главных категорий юриспруденции. Предлагаются рекомендации по дальнейшему совершенствованию реальной защите прав и свобод человека перед государственной властью, когда нарушаются права и свободы личности, что является одним из принципов правового государства.

**Ключевые слова:** Государство, право, правовое государство, юридическая ответственность, Конституции РК.

**Аңдатпа.** Ғылыми мақалада мемлекеттің құқықтық жауапкершілігінің мәселелері қарастырылады, заң ғылымының басты категорияларының бірі болып табылатын мемлекеттік билік органдары мен олардың лауазымды тұлғаларының жауапкершілігінің проблемалары ашылады. Адамның құқықтары мен бостандықтары бұзылған кезде мемлекеттік билік алдында адамның құқықтары мен бостандықтарын нақтықорғауды одан әрі жетілдіру бойынша ұсыныстар ұсынылады.

**Түйін сөздер:** мемлекет, құқық, Құқықтықмемлекет, заңды жауапкершілік, ҚР Конституциясы.

**Abstract.** The scientific article deals with the issues of legal responsibility of the state, reveals the problems of responsibility of state authorities and their officials, which is one of the main categories of jurisprudence. Recommendations are proposed for further improvement of the real protection of human rights and freedoms before the state authorities, when the rights and freedoms of the individual are violated, which is one of the principles of the rule of law.

**Key words:** State, law, legal state, legal responsibility, Constitution of the Republic of Kazakhstan.

Проблема ответственности в деятельности государства, органов государственной власти и их должностных лиц становится определяющим началом современной концепции демократии в государстве. Проблема юридической ответственности всегда являлась одной из

фундаментальных категорий юриспруденции. В течение длительного времени она привлекает внимание как отечественных, так и зарубежных специалистов в области общей теории права и государства, международного публичного права, а также отраслевых юридических наук. Тем не менее, наличие значительного количества научных трудов не привело к однозначному и общепризнанному пониманию сущности юридической ответственности.

Вместе с тем, в настоящее время, в период формирования правового государства и гражданского общества, вопрос о юридической ответственности государства приобретает особую актуальность не только для теории права, но в большей степени для правоприменительной практики. С одной стороны, расширение границ свободы обуславливает повышение ответственности как личности, так и государства, а с другой стороны мы по-прежнему сталкиваемся с высоким уровнем правонарушений в сферах, регулируемых различными отраслями права.

Причем правонарушения совершаются не только гражданами, но и государством в лице его государственных органов и должностных лиц. Такая ситуация обуславливает необходимость совершенствования механизма функционирования юридической ответственности, требуется теоретическая и практическая разработка данного непростого вопроса. Проблема ответственности в деятельности государства, органов государственной власти и их должностных лиц становится определяющим началом современной концепции демократии в государстве, и в настоящее время значимость института ответственности государства повышается.

Зачастую меры юридической ответственности государства лишь законодательно закреплены, на практике нет механизмов их реализации.

В связи с этим полагаем необходимым закрепить в Конституции РК право каждого на возмещение государством вреда, причиненного незаконными действиями (или бездействием) органов государственной власти или их должностных лиц. Подобное закрепление будет способствовать реальной защите прав и свобод человека перед государственной властью.

Проблема заключается в том, что государство делает свою ответственность в большей степени декларативной. А институт ответственности невозможен без двусторонности отношений. Нельзя возлагать на одну сторону только обязанности, а на другую - только права. Как гражданин, так и государство должны действовать в единой связи, обладать сравнительно одинаковым объемом ответственности.

Справедливо отмечает российский ученый М.Б. Мироненко: «Принцип взаимной ответственности гражданина и государства отражает уровень духовного развития общества, его правовой культуры, является достижением цивилизации и развития правовой мысли, следовательно, его несоблюдение (как правоприменителем, так и законодателем) ведет к неуважительному отношению к закону, к правовому нигилизму, нарушению социальной справедливости». Определяющими взаимоотношения человека и власти должны выступать такие конституционные принципы как: приоритет прав и свобод человека, верховенство закона, взаимная ответственность человека и государства. Поэтому особое место среди норм, регламентирующих юридическую ответственность государства занимают положения, касающиеся ответственности государства перед гражданином. Не случайно в ст. 1 Конституции РК в качестве высшей ценности провозглашается человек, его жизнь, права и свободы.

Решение этой задачи невозможно без эффективной и надежной системы всех звеньев государственного аппарата. Одним из элементов этой системы, позволяющим защитить права и свободы граждан и юридических лиц от возможных нарушений со стороны властных органов и их должностных лиц, является институт юридической ответственности государства.

Ответственность за незаконную вредоносную властную деятельность представляет собой важную гарантию прав, свобод и законных интересов граждан и юридических лиц,

является действенным средством укрепления правопорядка, законности в деятельности государственных органов и их должностных лиц. Установление ответственности не только отдельного лица, но и государства является также одним из направлений правовой идеологии государства на современном этапе, положительно влияет на формирование правосознания, особенно обыденного, правовую психологию населения. Наконец, эти нормы, выступают важным фактором укрепления правовой основы деятельности государственных органов, их должностных лиц.

Необходимость комплексного решения накопившихся проблем в сфере государственного управления была определена в Послании к народу страны 2020 года. Глава государства определил целью создание мобильного и профессионального государственного аппарата, действующего на принципах корпоративного управления, и подотчетности обществу. Качественное содержание этапа реформы заключается во внедрении принципов и основ корпоративного управления в госорганах, разработке стандартов государственных услуг, предоставляемых населению и бизнесу, применении новых подходов в бюджетном процессе, ориентированных на качество управления расходами, а также снижении коррупции и повышении эффективности взаимодействия между разными уровнями госуправления. Административная реформа выделяется нацеленностью на преобразование самой системы государственного управления. При этом упор делается на повышение эффективности работы государственных органов.

Важным элементом административной реформы должно стать улучшение качества, оперативности и прозрачности процедур управления и администрирования. Конечно, как бы не модернизировалась система государственного управления, без наличия качественного кадрового состава чиновников шаги по ее реформированию не увенчаются успехом. Логика дальнейшего развития экономики государства выдвигает перед госслужащими, в дополнение к их профессиональным навыкам, такие неотъемлемые требования, как обучаемость, мобильность, высокий уровень информационного образования, умение анализировать и обрабатывать большие объемы информации, высокий уровень коммуникабельности, стрессоустойчивость. Успех административной реформы во многом зависит от понимания, а также активной позиции госслужащих, призванных обеспечить ее реализацию.

В Казахстане действует Кодекс чести государственных служащих РК (Правил служебной этики государственных служащих).

Через соблюдение должностными лицами, государственными служащими правовых и этических норм должно осуществляться укрепление государственных гарантий соблюдения конституционных прав и свобод человека и гражданина. Государство представляет собой систему высших органов власти, в котором дозволено то, что разрешено законом, определяющим их статус, компетенцию, правомочия. Нарушение пределов дозволенного означает совершение правонарушения. Индивидуальная ответственность высшего должностного лица, депутатов Парламента, политических служащих имеет большое значение в становлении правового государства. Нельзя недооценивать реальности наказания за правонарушение этих лиц как воспитательного фактора для всех граждан страны. Беснаказанность, прежде всего высших должностных лиц, показатель того, что государство, стремящееся называться правовым, не может обеспечить соблюдение конституционной законности от своих граждан.

Институт ответственности имеет двойное предназначение, если его рассматривать сквозь призму правового обеспечения статуса государственных служащих. С одной стороны, это является юридической гарантией охраны реализуемых служебных прав, с другой стороны, важным государственно-правовым средством, позволяющим обеспечивать исполнение должностными лицами своих служебных обязанностей. Юридическая ответственность – форма охранительной функции права при защите публичных и частных интересов государства и общества, и она способствует укреплению конституционного порядка принадлежащей народу власти.



В своей деятельности органы и служащие аппарата государственного управления выполняют требования правовых и политических норм, моральных норм. Они все социальные нормы, их исполнение обеспечивается соответствующими видами ответственности. Основанием для привлечения к юридической ответственности могут служить принятие государственными служащими в процессе своей деятельности таких неэффективных и неразумных решений, которые нарушили закон и повлекли или могли повлечь ущерб для прав, свобод и законных интересов граждан, интересов общества и государства. Специфика юридической ответственности государственных служащих проявляется в том, что за неисполнение или ненадлежащее исполнение возложенных на государственных служащих, в том числе и должностных лиц обязанностей к ним применяются предусмотренные законодательством дисциплинарные взыскания.

За время политико-правовых реформ в постсоветских государствах, в том числе и в Казахстане во многих сферах общественной жизни значительно увеличилось число сопутствующих процессам преобразования социальных отклонений, имеющих различные причины. Отметим такое негативное явление как правовой нигилизм, рост коррупционных правонарушений, кризис в правосознании. Одним из оснований, приведших к кризису правосознания, стало неверие граждан в эффективность института юридической ответственности государственной власти. Поэтому не случайно, что на современном этапе в различных отраслях юридического знания возрастает интерес к проблеме юридической ответственности государства перед личностью. Эффективная работа института юридической ответственности государства будет способствовать уменьшению числа злоупотреблений в органах власти, содействовать повышению качества и оперативности правового воздействия на все сферы деятельности должностных лиц.

В теории государства и права юридическая ответственность рассматривается в ретроспективном и позитивном направлении. Применительно к государству суть ретроспективной ответственности состоит в том, что эта ответственность есть реакция на совершенное правонарушение должностным лицом, государственным служащим или представителем власти и управления. Ответственность в ретроспективном смысле есть ответственность за прошлое поведение, но не за всякое, а лишь за поступки, противоречащие определенным социальным нормам.

Особенность ретроспективной ответственности включает в себя следующие моменты: от лица, совершившего проступок, требуется ответственность по поводу содеянного; оно подвергается осуждению, порицанию, и лицо испытывает разного рода невыгодные для него организационно-политические, личные или имущественные последствия. К нему применяются меры государственного принуждения. То есть должностное лицо, совершившее правонарушение, должно понести ответственность, испытать невыгодные для себя последствия совершенного правонарушения и должно испытать со стороны государства меры принуждения. Содержание ретроспективной ответственности показывает, что, в конечном счете она представляет собой, с одной стороны, принуждение нарушителя определенным социальным образованием (общество, государство) к соблюдению соответствующих интересам последнего социальных норм и с другой стороны, подчинение нарушителя этому принуждению, претерпевание его. Ответственность в ретроспективном смысле следует за нарушение социальных норм (формальное основание ответственности). Материальным основанием-причинение вреда тем общественным отношениям, которые урегулированы соответствующими нормами. Нарушение этих норм означает посягательство на интересы общества и государства.

Конечный результат – возложение ответственности, наступление для субъекта неблагоприятных последствий: претерпевание им ограничений личного, морального, материального порядка. Ретроспективная ответственность является особым общественным отношением между лицом, совершившим поступок и народом, государством. В ее основе – нарушение лицом интересов определенного социального образования. То есть отрицательные последствия, которые испытывает нарушитель, не есть нечто, чего он сам себя лишает. Лишения причиняет общество, организация.

Позитивная ответственность есть, по мнению Сапаргалиева Г.С и Салимбаевой Ж.Ч ответственность в будущем за неисполнение или несоответствующее исполнение своих обязанностей. Ответственность в данном аспекте представляет собой осознание, исполнение требований, диктуемых нормами права, морали.

Она связана с активной, сознательной правомерной деятельностью, должным поведением по исполнению субъектами права своего долга, реализацией своей компетенции. Государственное должностное лицо, государственный орган в лице своих служащих отвечает перед обществом и государством за свои действия с точки зрения соответствия их праву, а также за будущие последствия своих действий, за отрицательный результат, который может наступить из-за нарушения нормы права. Государство ставит необходимость отчета о проделанной работе и ее результатах, таким образом, государство может принимать меры для предотвращения или выявления противоправного поведения, отчетность порождает чувство о возможном применении меры ответственности за ненадлежащим образом выполненную работу у государственного служащего.

По мере возрастания роли позитивной ответственности, по мере того, как все государственные органы будут соблюдать правовые нормы, применение ответственности в ретроспективном аспекте в отношении должностных лиц, государственных служащих должно уменьшаться. Если в государстве принимаемые законы будут иметь конструктивную силу, будут способствовать развитию свободы, инициативы, то граждане будут заинтересованы в добровольном их соблюдении, будут проявлять ответственное отношение к правовым предписаниям. Любой вид ответственности, наступивший за нарушение социальных норм, имеет принудительный характер, так как наступает именно за нарушение независимо от желания нарушителя и причиняет последнему определенные лишения.

Одной из основ правового государства может выступать четкая регламентация деятельности государственной структуры, ее места в общественном организме, властных полномочий и их пределов. В этом случае именно принципы норм права и морали, а не интересы самого государства, должны выполнять функцию критериев деятельности всех элементов общественной системы и играть посредническую роль в отношениях между государственной структурой, с одной стороны, и общностями людей, и отдельными индивидами – с другой.

Позитивная ответственность – ответственность без нарушения и наказания (бесконфликтная). Бесконфликтность обеспечивается позитивной ответственностью, постоянной, добровольной, осознанной ответственностью личности за свое поведение. она должна опираться на правовые отношения.

Ответственность в сфере осуществления государственной власти и управления не следует понимать, как постоянную угрозу наказания. Когда речь идет о повышении ответственности в сфере социального управления, подразумевается прежде всего не ужесточение санкций за нарушение тех или иных норм, а более строгое и точное определение подведомственного участка работы, прав и обязанностей, повышение эффективности контроля, более оперативное реагирование на нарушения.

Необходимо отметить, что оба вида ответственности тесно связаны между собой. Чем выше уровень ответственности в активном смысле, тем лучше соблюдаются нормы общественного поведения, тем реже имеет место ответственность в ретроспективном смысле. Одна из целей ретроспективной ответственности – перевоспитание нарушителей и воспитание членов общества в духе высокой ответственности за судьбу общества. В условиях демократизации государственно-правовой и общественной жизни страны, совершенствовании законодательства, механизма его действия вырастает значение позитивной ответственности, в то время как сфера использования принуждения сужается. Следовательно, по мере возрастания роли позитивной ответственности, по мере того, как все государственные органы будут соблюдать правовые нормы, применение ответственности в ретроспективном аспекте в отношении должностных лиц, государственных служащих будет уменьшаться. Если в государстве принимаемые законы будут иметь конструктивную силу,

будут способствовать развитию свободы, инициативы, то граждане будут заинтересованы в добровольном их соблюдении, будут проявлять ответственное отношение к правовым предписаниям.

*Список использованной литературы*

1. *Сартаев С.С. Мы живем в конституционном пространстве. – Алматы, 2009.*
2. *Сапарғалиев Г., Салимбаева Ж.Ч. Проблемы конституционной ответственности. – Алматы, 2001.*
3. *Калимбаева А.Р. Мемлекеттік органдар және лауазымды тұлғалардың заңды жауапкершілігі: Заң ғылымы кандидаты. ... дис. – Астана, 2009.*
4. *Айтжанова Ж.С. Конституционная ответственность в РФ и РК: сравнительно-правовой анализ: Автореф. дисс. ... канд.юрид.наук. – Челябинск, 2007.*

*Машанов Нуржан Советович к.ю.н.,  
Академия Кайнар  
Магистрант Мейрман Фарида Болатқызы  
Академия Кайнар*

## **К ВОПРОСУ О ГЛОБАЛИЗАЦИИ И ФУНКЦИИ ГОСУДАРСТВА В ОБЛАСТИ РЕШЕНИЯ ГЛОБАЛЬНЫХ ПРОБЛЕМ**

**Аңдатпа.** Мақалада мемлекеттің салыстырмалы түрде жаңа функциясының теориялық және практикалық мәселелері - адамзаттың жаһандық мәселелерін реттеу функциялары қарастырылады. Мақалада адамзаттың экологиялық, адам құқықтары мен бостандықтарын қамтамасыз ету, халықаралық терроризмге, есірткі бизнесіне қарсы күрес, көші-қонқатынастарын реттеу, заңсыз көші-қонға қарсы күрес сияқты жаһандық проблемаларын мемлекеттік-құқықтық реттеуге назар аударылған.

**Түйін сөздер:** мемлекеттер, мемлекет функциялары, жаһандану, жаһандық проблемалар, әлемдік жүйе.

**Аннотация.** В статье рассматриваются вопросы теоретических и практических проблем сравнительно новой функции государства - функции по регулированию глобальных проблем человечества. В статье уделено внимание государственно-правовому регулированию таких глобальных проблем человечества как экологические, обеспечение прав и свобод человека, борьба с международным терроризмом, наркобизнесом, регулирование миграционных отношений, борьба с незаконной миграцией.

**Ключевые слова:** государства, функции государства, глобализация, глобальные проблемы, мировая система.

**Abstract.** The article deals with the theoretical and practical problems of a relatively new function of the state - the function of regulating global problems of humanity. The article focuses on the state and legal regulation of such global problems of humanity as environmental, ensuring human rights and freedoms, combating international terrorism, drug trafficking, regulating migration relations, and combating illegal migration.

**Key words:** states, functions of the state, globalization, global problems, world system.

Понятие глобализация и глобальных проблем появилось в научном обиходе в конце шестидесятых годов прошлого века. В деле популяризации глобальной проблематики важную роль сыграли исследовательская и популяризаторская деятельность многих ученых, а также тематика так называемых всемирных конференций, посвященным отдельным аспектам глобальных проблем. Значительная роль принадлежит работам международных

организаций. Итогом проделанной работы было своеобразное согласие с тем, что глобальные проблемы нельзя решить с помощью одних лишь традиционных средств. Все были согласны с тем, что отправным пунктом в деле решения глобальных проблем является признание факта возникновения мировой системы. Благодаря усилиям ученых и итоговым решениям международных конференций глобальная проблематика считается в настоящее время одной из важнейших в кругу проблем международной жизни.

Невозможно однозначно определить понятие "глобальные проблемы". Трудности точного понимания термина "глобальные проблемы" возникают уже на стадии определения самого слова "проблема". Этимологически слово "проблема" понимается как "трудность", "вызов", "угроза", "драма", которой нельзя избежать. Общей чертой отмеченных значений слова "проблема" является невозможность ее решения в выгодном для себя ключе. Слово "проблема" может также быть использовано в позитивном смысле и означать "цель", "задачу", "то, что необходимо сделать".

Понятие "глобальные проблемы" вызывает среди теоретиков оживленную дискуссию вследствие желания выработать точные определители того, что входит, а что не входит в глобальные проблемы, желания конкретизировать их типологию, составить, наконец, список глобальных проблем. Глобальные проблемы могут иметь несколько градаций: от глобальных, или охватывающих все человечество, весь земной шар (globe), то, что можно назвать планетарными проблемами, до континентальных и далее - до региональных.

В первом докладе Римскому Клубу "Пределы роста" в глобальном преломлении были поставлены следующие проблемы: демографическая, экономическая, продовольственная, сырьевая и экологическая. Глобальные проблемы, в понимании авторов данного доклада, характеризуются всемирным охватом и на определенных этапах развития проявляются во всех странах, вне зависимости от характера социального или политического устройства.

Однако, уже во втором докладе Римскому Клубу "Человечество на поворотном пункте" отмечены четыре глобальные проблемы: диспропорции в экономическом развитии, демографический взрыв, энергетическо-сырьевой кризис и вопросы продовольствия.

В свою очередь, авторы седьмого доклада Римскому Клубу "Учиться без границ" в категорию глобальных зачислили только три проблемы: демографическую, продовольственную и экологическую. Между большей частью отмеченных проблем существуют тесные, непосредственные связи, от которых зависит статус "глобальности". Так, например, демографическая проблема только в связи с продовольственной или с энергетическо-сырьевой становится глобальной проблемой. И наоборот - анализ каждой из глобальных проблем имеет смысл только в демографическом контексте.

Обширный, состоящий из 35 пунктов список глобальных проблем представил многолетний председатель Римского Клуба Аурелио Печчеи в работе "Будущее в наших руках".

Составленный им список включал, в частности, такие проблемы, как безработица, неграмотность, гипертрофированный рост и дальнейший упадок городов, отчуждение, преступность, рост агрессивности, бюрократизация, падение моральных ценностей, ощущение нестабильности.

Таким образом, сегодня ни одно государство мира не может быть полностью изолировано от общих проблем человечества. Понятие, именуемое глобализацией, сегодня прочно вошло в обиход и употребляется во всех сферах науки, в том числе и юридической.

Глобализация стала важным реальным аспектом современной мировой системы, одной из наиболее влиятельных сил, определяющих дальнейший ход развития нашей планеты. Она затрагивает все области общественной жизни, включая экономику, политику, социальную сферу, культуру, экологию, безопасность и др.

Глобализация – объективный процесс в новых условиях современности. В литературе под глобализацией понимается огромное увеличение масштабов мировой торговли и других процессов международного обмена в условиях все более открытой, интегрированной, не признающей границ мировой экономики. Речь идет, таким образом, не только о

традиционной внешней торговле товарами и услугами, но и о валютных потоках, движении капитала, обмене технологиями, информацией и идеями, перемещении людей. Мерой масштаба глобализации может служить объем международных финансовых сделок, который только на валютных рынках Нью-Йорка ежедневно составляет 1,3 трлн. долл., а на международном рынке ценных бумаг даже превышает эту сумму.

Возможность наступлений глобализации предсказывали Маркс К. и Энгельс Ф. в известном труде «Манифест коммунистической партии» еще в первой половине XIX в. «На смену старой местной и национальной замкнутости и существованию за счет продуктов собственного производства, – писали они, – приходит всесторонняя связь и всесторонняя зависимость наций друг от друга. Это в равной мере относится как к материальному, так и духовному производству».

Тенденция глобализма касается сегодня и материального производства, духовной и даже правовой сферы. Свободное передвижение людей, товаров и инвестиций, широкая сеть международной информации, использование системы Интернета и чистовых компьютеров резко подняли технические и интеллектуальные возможности человечества. Благодаря всему этому считанные государства, межнациональные монопольные группы и неправительственные организации ныне держат в своих руках почти всю экономику, финансовые и технические возможности планеты.

Глобализация создает самые благоприятные условия для избранных стран и отраслей производства. Вместе с тем глобализм чреват серьезными последствиями. Во-первых, он полностью отвечает и объективно служит интересам считанных высокоразвитых государств, приумножая их богатства, и тем самым из года в год, увеличивая разрыв между богатыми и беднейшими странами. А это может привести к социальному взрыву в мировом масштабе. Во-вторых, апологеты глобализма выступают за «ограниченный суверенитет», «гуманитарное вмешательство», проповедают «приоритет безопасности личности над безопасностью государства» и т.д. Это несет в себе определенную опасность – потерю суверенитета национальных государств, которые лишь недавно обрели независимость. Поэтому они с опаской смотрят на наступление глобализма в мировом масштабе.

Утверждение об якобы добровольной уступке национальными государствами части своего суверенитета наднациональным органам или другому центру однополюсного мира – не бесспорно. Любое ущемление суверенитета воспринимается болезненно, как отступление от своих национальных интересов. И нередко идентифицируется с лишением государственной независимости. Пока надежда на уступки со стороны национальных государств в пользу глобализма носит виртуальный, призрачный характер.

В мировом сообществе активно идет процесс демократизации всей сферы общественной жизни, в т.ч. международных отношений. В осуществлении международной политики наряду с государствами принимают активное участие транснациональные компании и неправительственные организации, потому что они контролируют большой объем промышленного производства и внешней торговли. Ни одно государство сегодня не может игнорировать их интересы. Это означает, что национальные правительства вынуждены делить власть с ними. После окончания «холодной войны», крушения советской империи на планете образовался однополюсный мир. Центром его сегодня выступают США. Экономическая и военная мощь американцев дала им возможность и моральное право уверенно вести себя в мире как вершителю судеб человечества на земном шаре. США совместно с рядом высокоразвитых стран стали навязывать свои ценности и стандарты жизни другим странам, абсолютизируя западные устои жизни.

Это стремление США наталкивается сегодня на серьезные трудности и неприятие. Многие страны стремятся оградить свою культурно-историческую самобытность, не хотят быть лишены своих исторических корней и национальных особенностей, не хотят выглядеть одним ликом американца или африканца в мировом сообществе. У многих народов мира одно желание – сохранение в условиях глобализации многообразия форм

своего культурного, экономического, религиозного, интеллектуального и социального развития.

Сегодня в обществе сложилась диаметрально противоположная позиция на процесс глобализации: одни усматривают в ней серьезную угрозу мировой экономической, политической, правовой, культурной системе, а другие видят средство дальнейшего прогресса человечества. Обратимся к взглядам ученых специалистов относительно глобализации. Одни относятся положительно, другие – со скепсисом и даже опаской, а третьи – весьма критически. Например, у директора Центра международных исследований, доктора исторических наук, профессора Уткина А. весьма оптимистический взгляд. Он признает глобализм как положительное явление, приводящее к однополюсному миру, при котором будто бы быстрее решаются возникающие конфликты.

По мнению казахстанского ученого-юриста Сабикенова С., «разнообразие цивилизаций – это тоже следствие самоорганизаций, которое лежит в основе любых природных явлений, а развитие общества является одним из них. И не следует бороться с существующими различиями и непохожестью цивилизаций, ибо это разнообразие как проявление общего закона дивергенции – великое благо для человечества... Современное могущество цивилизаций не может допустить каких-либо проявлений конфронтации. Это опасно для существования человечества».

Теоретическое отношение к глобализму должно основываться на положении о том, в мире господствуют законы всеобщей связи и развития. Здесь особо значим вывод Гегеля о совпадении логики, диалектики и теории познания, а также значима теория Маркса К., являющаяся материалистической переработкой гегелевской философии, показывающая, что история была связью различных поколений людей, живших в таких исторических общностях, как племя, род, народ, нация. Каждая отдельная ступень развития была необходимой и неизбежной преходящей, и все они теперь могут рассматриваться как путь к глобализму.

Отметим и такие негативные факторы в глобальном масштабе как недостаточное управление экономикой во многих странах, неравномерное распределение ресурсов в мировой экономике. Также сюда можно отнести коррумпированность власти. Все это отрицательно сказывается на развитии мировой экономики и управлении международной финансовой системой, вселяет неверие народов развивающихся стран в благую роль глобализации и рациональность проводимых под ее влиянием реформ.

Следующий круг порождаемых глобализацией проблем связан с распространением таких опасных для человечества в целом угроз как международный терроризм, организованная преступность, наркотрафик, массовая миграция населения из менее развитых или перенаселенных стран в более развитые.

#### Преимущества глобализации

Глобализация вызвала обострение международной конкуренции. Конкуренция и расширение рынка ведут к углублению специализации и международного разделения труда, стимулирующих, в свою очередь, рост производства не только на национальном, но и на мировом рынке.

К преимуществу глобализации также можно отнести то обстоятельство, что вследствие экономии на масштабах производства потенциально может произойти сокращение издержек и снижение цен, а, следовательно, устойчивый экономический рост.

Преимущества глобализации связаны также с выигрышем от торговли на взаимовыгодной основе, удовлетворяющей все стороны, в качестве которых могут выступать отдельные лица, фирмы и другие организации страны, торговые союзы и даже целые континенты.

Глобализация может привести к повышению производительности на глобальном уровне и распространения передовой технологии, а также конкурентного давления в пользу непрерывного внедрения инноваций в мировом масштабе.

В целом преимущества глобализации позволяют улучшить свое положение всем партнерам, получающим возможность, увеличив производство, повысить уровень заработной платы и жизненные стандарты.

Издержки глобализации и возможные конфликты

Глобализация несет собой не только преимущества, она чревата негативными последствиями или потенциальными проблемами, в которых некоторые ее критики усматривают большую опасность.

– Одна из основных проблем связана с вопросом, кто оказывается в выигрыше от глобализации. Фактически основную часть преимуществ получают богатые страны или индивиды. Несправедливое распределение благ от глобализации порождает угрозу конфликтов на региональном, национальном и интернациональном уровнях.

– Вторая проблема связана с потенциальной региональной или глобальной нестабильностью из-за взаимозависимости национальных экономик на мировом уровне.

– Третий круг порождаемых глобализацией проблем опасением, что контроль над экономикой отдельных стран может перейти от суверенных правительств в другие руки, в том числе к наиболее сильным государствам, многонациональным или глобальным корпорациям и международным организациям.

– Иногда в разряд издержек глобализации относят безработицу в экономически развитых странах с высоким уровнем заработной платы. Но это утверждение опровергается низкой нормой безработицы во многих из них ее высоким уровнем в государствах с низкой заработной платой. Национальная политика и технологический прогресс являются более важными детерминантами занятости, чем факторы глобализации.

– Важно отметить, что экономические аспекты являются лишь одним компонентом результатов глобализации, которая имеет последствия и неэкономического характера, сопряженные с огромными рисками, потенциальными издержками и даже возможностью катастрофы. Одной из таких областей является сфера безопасности, где глобализационные процессы могут привести к возникновению конфликтов. Другая область – это политические кризисы, способные перерасти из локальных в крупномасштабные события, а если их вовремя не устранить, то привести к катастрофе. В качестве третьей сферы можно назвать экологию и здравоохранением.

Тенденции развития современных государств в эпоху глобализации

Сегодня общественное развитие отличается существованием двух полярных направлений: с одной стороны, политика либерализации, отрицающая роль государства в общественном развитии, в частности в экономической сфере. С другой стороны, необходимость в усилении роли государства, связанной с повышением социальных гарантий со стороны государства.

Анализируя вышесказанное можно отметить, что эти две тенденции в той или иной мере присущи современным государствам. Так, сегодня во многих странах постсоветского пространства политика либерализации постепенно сменяется усилением роли государства. Эта тенденция присуща для экономической и социальной политики Республики Казахстан. Однако заметим, что чрезмерное огосударствление, которое на первых порах может вести к концентрации ресурсов, стесняет естественное развитие общества и, в конечном счете, приводит к упадку в экономике, к замедлению развития общества, к стагнации. Если сменяющая излишнее усиление государства либерализация становится чрезмерной, утрачивается необходимая степень управляемости обществом, требуется повышение регулирующей роли государства. Такие циклы повторяются, поэтому нужно находить «золотую середину». Долгое время этот делалось методом проб и ошибок, но в современном государстве все шире используются прогнозы, планирование, создаются научно-обоснованные рекомендации.

Современные государства отличаются развитием процессов демократизации, социализации и коллективизации. И здесь отметим то обстоятельство, что, говоря о равноправии, сегодня все чаще речь идет не просто о равноправии, а о социальном

равноправии, не только о политической, но и социальной демократии. Появились требования социально ориентированной (государством) экономики, социальной справедливости, обеспечения государством достойного человека существования. Коллективизация находит свое выражение в том, что в деятельности органов государства, в определении его политики, все большее значение приобретают не только политические партии, но и другие объединения граждан. Все шире используются элементы коллективизма в принятии решений государственным аппаратом. Современное государство – правовое государство, что означает связанность организации и деятельности государства не только буквой закона, но и его сутью, общими принципами права на основе общечеловеческих ценностей. Здесь существуют взаимные права и обязанности, взаимная ответственность общества, государства, коллектива и личности.

Для современных государств характерны такие явления как бюрократизация и технократия. Эти процессы развиваются в борьбе и вместе с тем в сочетании с демократизацией. В различных советах при парламенте, правительстве, министерствах решающее слово часто имеют не политики, а технократы. Они нередко включаются в состав самого правительства. Также, в современных государствах изменяется соотношение различных сторон его деятельности, уменьшается удельный вес элемента принуждения, возрастает роль государства-организатора, а также роль государства как социально-политического арбитра.

Развитие государственности унифицируется по самым главным, принципиальным направлениям на базе восприятия общечеловеческих ценностей при одновременном учете особенностей отдельных стран и народов по неглавным, непринципиальным вопросам. Для современного государства все более становится очевидной тенденция создания гибридных, смешанных, переходных форм. Прежние классические модели президентской и парламентской республик, федерализма, автономии постепенно заменяются полу президентскими, полу парламентскими республиками.

Таким образом, в эпоху глобализации роль государства повышается. Присущие ему классические признаки обретают некоторые новые черты. Роль государства как политического сообщества, обусловленного с одной стороны, необходимостью выполнения «общих дел», а с другой стороны необходимостью выражения интересов определенного класса, страта, социального слоя, группы населения. Рассматривая государство как политическое сообщество, нельзя характеризовать его только как институт согласия и нельзя отождествлять государство и общество.

Возрастание влияния глобализации на жизнь всех государств не может не сказаться на внутренних и внешних функциях государства. Сегодня все страны признали бесспорность факта о том, что современное государство не может развиваться изолированно друг от друга. Происходит интернационализация внутренних функций государства, т.е. придание внутренним функциям значительного международного аспекта, их тесное взаимодействие с внешней средой, взаимосвязь внутренней и внешней политики государства. Внутренние функции государства не могут развиваться исключительно на собственной основе, определяться целями, задачами, базирующимися только на национальном интересе, без учета интересов международного сообщества. Все государства связаны узами международного сообщества, необходимостью участвовать в решении глобальных проблем, следовательно, они должны согласовывать свои интересы с общими интересами данного сообщества. Можно согласиться с российским ученым Лукашуком И.И., который подчеркивает, что «в наше время происходит глобализация демократических ценностей. Демократия признается принципом всеобщего значения. Право на нее становится глобальным правом, которое в растущей мере будет придерживаться международным сообществом в целом».

– Глобализация вносит изменения в саму концепцию цивилизации, поскольку нависшая над современным миром опасность глобальной ядерной катастрофы впервые в истории человечества ставит вопрос о выживании человечества. Отсюда перед всеми



государствами стоит задача формирования нового мирового порядка (миропорядка), который обеспечивал бы безопасность всех народов и стран, способствовал бы их сотрудничеству на основе принципа гармонизации национальных и международных интересов. Процессы глобализации содействуют единению государств перед лицом глобальных проблем и вносят серьезные изменения в их внутреннюю и внешнюю политику. Указанные объективные процессы не оставляют выбора практически ни одному государству, кроме посильного участия в решении глобальных проблем, в укреплении мирового правопорядка.

– Сегодня национальные государства проявляет свою жизнеспособность, активно участвуют в решении не только внутренних, но и международных проблем. Государства приобретают все более широкий круг полномочий. Наиболее крупные изменения роли государств в международных отношениях в условиях глобализации происходят в экономике и финансовой сфере. Это естественный процесс, поэтому государствам следует искать и находить свое место в мировой цивилизации, адаптироваться к новым условиям жизни.

– Международное сообщество не вправе переступать границы государственного суверенитета. Лишь само государство может добровольно принять на себя обязательство определенного рода, а это вытекает из суверенного права государства как члена международного сообщества.

– Существует ряд проблем, которые не под силу решать отдельно взятому национальному государству – экономические проблемы, борьба против организованной преступности, терроризма, наркобизнеса, обеспечение прав человека на международном уровне, борьба с коронавирусной инфекцией.

– Только государства с мощным экономическим потенциалом, богатой демократической культурой и крепкими корнями либеральной традиции могут безболезненно пойти на интеграцию. Вероятно, уже в недалеком историческом будущем такая судьба уготована каждому национальному государству, в том числе и для Республики Казахстан.

#### *Список использованной литературы*

- 1 Токаев К. Внешняя политика Казахстана в условиях глобализации. – Алматы, 2000.*
- 2 Назарбаев Н. Выступление на саммите тысячелетия в ООН // Казахстанская правда. – 12 декабря 2000 г.*
- 3 Сабикенов С.Н. О некоторых концептуальных подходах к изучению теории прав человека // Информационная эпоха: общество, экономика, культура, право / Материалы международной научно-теоретической конференции. – Алматы. - 2002.*
- 4. Джунусов М.С. Суверенитет как социальный феномен. – М., 1994*

*Алимжанова Акмарал Сабитовна  
старший преподаватель Академия Кайнар  
Магистрант Наукебай Жандос Жаңаберженұлы*

### **К ВОПРОСУ ЮРИДИЧЕСКОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЛИЧНОСТИ КАК ОСНОВЫ ПРАВОПОРЯДКА**

**Аңдатпа.** Ғылыми мақалада адамның заңды жауапкершілігі мәселесі қарастырылады. Заң жауапкершілігі, құқық жүйесіндегі заң жауапкершілігінің орнын айқындау және осы негізде заң жауапкершілігі жүйесінің неғұрлым оңтайлы құқықтық құрылымын қалыптастыру проблемалары, сондай-ақ Қазақстан құқығы жүйесіндегі заң жауапкершілігінің орны зерттелуде.

**Түйін сөздер:** Мемлекет, құқық, заңды жауапкершілік, мемлекеттік мәжбүрлеу, заңнама.

**Аннотация.** В научной статье рассматриваются вопросы юридической ответственности личности. Исследуются проблемы юридической ответственности, определении места юридической ответственности в системе права и формировании на этой основе наиболее оптимальной правовой конструкции системы юридической ответственности, а также место юридической ответственности в системе права Казахстана.

**Ключевые слова:** Государство, право, Юридическая ответственность, Государственное принуждение, Законодательство.

**Abstract.** The scientific article deals with the issue of legal responsibility of the individual. The article examines the problems of legal liability, determining the place of legal liability in the legal system and forming on this basis the most optimal legal structure of the legal liability system, as well as the place of legal liability in the legal system of Kazakhstan.

**Key words:** State, Law, Legal responsibility, State coercion, Legislation.

Юридическая ответственность — это, прежде всего принуждение. Известно, что принудительное воздействие существует во всяком человеческом обществе. Но юридическая ответственность не принуждение «вообще», а государственное принуждение. Особенностью его является то, что оно осуществляется от имени государства государственными органами. Другая особенность этого принуждения — его правовой характер, в силу чего оно выступает и как правовое принуждение. Правовой характер государственного принуждения заключается в том, что оно реализуется только компетентными органами, в определенных законом формах и на законных основаниях.

Нередко государственное принуждение сводится исключительно к юридической ответственности и всякое принудительное воздействие со стороны государства трактуется как юридическая ответственность. Однако анализ действующего законодательства и практики его применения не дают оснований для такого вывода.

Юридическая ответственность не единственная мера государственного принуждения, поскольку государственная принудительность есть объективное свойство права, и государственное принуждение преследует различные цели в процессе правового регулирования.

Есть меры защиты субъективных прав. Суть их заключается в том, что в указанных в законе случаях государство применяет принудительные меры в целях восстановления нарушенного права и защиты, субъективных прав без привлечения нарушителя к ответственности. Таковыми являются принудительное изъятие имущества из чужого незаконного владения (виндикация), принудительное взыскание алиментов на содержание детей и т.д. И хотя в данном случае принуждение направлено на правонарушителя (например, на родителя, уклоняющегося от уплаты алиментов), цели кары, наказания виновного здесь отсутствуют. Названные меры закреплены не в санкциях юридических норм, а в их диспозициях.

К мерам государственного принуждения относятся и меры пресечения. Они применяются для предупреждения, пресечения правонарушения. Поскольку в этом случае правонарушение отсутствует, нет и цели наказания виновного. К мерам пресечения относятся задержание, обыск, досмотр багажа и т.д. Они носят правовой характер и осуществляются в порядке и на основаниях, установленных законом. Например, КоАП РК регламентирует порядок административного задержания, досмотра вещей, изъятия вещей и документов.

Законодательство предусматривает и иные специфические меры государственного принуждения, не являющиеся ответственностью. Это, например, принудительные меры воспитательного воздействия, применяемые к несовершеннолетним (недееспособным) лицам

за совершение общественно опасных деяний. Они также не несут элементов кары. Такой же спецификой обладают меры медицинского характера — принудительное лечение в условиях, обеспечивающих общественную безопасность лиц, совершивших общественно опасные деяния в состоянии невменяемости.

Наиболее распространенной в литературе о юридической ответственности является ее трактовка как меры государственного принуждения, как реакции на совершенное правонарушение. Ответственность как мера государственного принуждения, по мнению большинства авторов, выражается в осуждении правонарушения, в установлении для правонарушителя определенных отрицательных (неблагоприятных) последствий в виде ограничений (лишений) личного или имущественного порядка. К этому добавляется, что юридическая ответственность служит делу воспитания и исправления правонарушителей, специального и общего предупреждения правонарушений.

Так, О.С. Иоффе, определяя юридическую ответственность как меру государственного принуждения (а), основанную на юридическом и общественном осуждении поведения правонарушителя (б) и выражающуюся в установлении для него определенных отрицательных последствий в виде ограничений личного или имущественного порядка (в), утверждают, что только сочетание этих трех элементов создает юридическую ответственность.

Например, истребование вещи по виндикационному требованию у добросовестного ее приобретателя не является ответственностью, хотя здесь налицо государственное принуждение, поскольку такой приобретатель не заслуживает какого-либо осуждения. Равным образом нет ответственности и тогда, когда правонарушение не влечет за собой отрицательных (неблагоприятных) последствий по сравнению с тем состоянием, в котором он находился до момента совершения правонарушения. «Такие последствия не всегда воплощаются в одном лишь факте применения мер государственного принуждения».

Большинство авторов, писавших об ответственности, считают, что государственное принуждение к исполнению нарушенной обязанности (взыскание не уплаченного в срок денежного долга, истребование своевременно невозвращенного имущества, принуждение должника к реальному исполнению договорного обязательства, взыскание алиментов с лица, уклоняющегося от их уплаты, и т.д.) не является юридической ответственностью. Основной аргумент в защиту этого положения заключается в следующем. Принуждение к исполнению обязанности ничего не добавляет к ее содержанию, поэтому такое принуждение не может быть признано юридической ответственностью.

При таком подходе к проблеме ответственности естествен вывод, что основной чертой, определяющей ее существо, является кара, наказание. В наиболее решительной форме это выражено О.С. Иоффе. По его мнению, «правовая ответственность – особая государственно-принудительная мера, обрушивающаяся на ответственного субъекта существенно новые, дополнительные обременения», заключающиеся либо в лишении права, либо в возложении обязанности (например, уплатить неустойку), либо, наконец, в лишении права, соединенном с возложением обязанности (например, лишение свободы как мера уголовного наказания).

Различая юридическую ответственность как меру восстановления нарушенного права (типичным примером является гражданско-правовая, компенсационная ответственность, например возмещение убытков за причиненный правонарушением имущественный вред) и ответственность карательную (штрафную неустойку, уголовные наказания, административные взыскания), некоторые авторы, однако, считают, что и карательная, и восстановительная ответственность могут быть объединены единым понятием ответственности.

Казахстанский исследователь Б.А. Жетписбаев считает, что любой ответственности по законодательству присущи две основные цели – защита правопорядка и воспитательное воздействие на членов общества. При этом он обоснованно отмечает, что основной функцией гражданско-правовой ответственности является компенсационно-

восстановительная, а уже потом функция частного и общего предупреждения и воспитательного воздействия на самого правонарушителя, а также на иных членов общества.

Ряд авторов признают мерами юридической ответственности не только дополнительно обременяющие правонарушителя обязанности (как компенсационного, так и карательного характера), но и государственное принуждение к исполнению не выполненной добровольно обязанности (принудительное взыскание суммы денежного долга, налога, принудительное отобрание принадлежащей собственнику вещи и т.д.). Поскольку юридическая ответственность – это применение (реализация) санкции, предусмотренной нормой права в случае совершения правонарушения, следовательно, она – мера государственного принуждения.

Соглашаясь с господствующим в литературе мнением, что принудительное исполнение обязанности, обеспечивающее осуществление субъективного права другого лица, не является мерой юридической ответственности, С.С. Алексеев и его последователи пришли к выводу о том, что необходимо отграничить меры принуждения к исполнению обязанности, направленные на восстановление нарушенных субъективных прав потерпевшего (меры защиты субъективных прав и обеспечения исполнения обязанностей), от иных, выраженных в новых, обременяющих лицо обязанностях, т.е. мер юридической ответственности. Меры защиты субъективных прав обеспечивают их восстановление и при отсутствии вины лица, нарушившего эти права (например, vindикация собственником вещи у добросовестного ее приобретателя). Юридическая же ответственность связана с виновным правонарушением, чем и объясняется возложение на правонарушителя обременения – наказания, штрафных и иных лишений и дополнительных обязанностей.

В литературе были высказаны и иные мнения о понятии юридической ответственности. Не все авторы разделяют традиционный взгляд, связывающий ответственность лишь с неблагоприятными последствиями для правонарушителя. О.Э. Лейст, опираясь на то, что между юридической обязанностью и ответственностью имеется тесная связь, подвергает сомнению утверждение, что юридическая ответственность всегда означает наступление неблагоприятных последствий для правонарушителя. Он исходит из того, что организующая и воспитательная роль санкции, заключенной в правовой норме (а юридическая ответственность, по его мнению, это реализация санкции, после того как правонарушение совершено), состоит, прежде всего, в том, чтобы обеспечить исполнение юридической обязанности без применения санкции. Поэтому утверждение, что суть ответственности – в неблагоприятных последствиях (обременениях, ограничениях) для правонарушителя и что за пределами ответственности находятся меры непосредственного государственного принуждения к исполнению обязанности, привело бы к неосновательному выводу об отсутствии единого общего понятия ответственности в гражданском, административном и уголовном праве.

Государственное принуждение – это более широкое явление, оно может осуществляться и без применения санкции. О.Э. Лейст очень широко трактует понятие государственного принуждения, включая в него меры контроля и надзора за соблюдением правовых норм (ревизии, осмотры, выемки, описи, арест имущества), меры пресечения и предупреждения, направленные на охрану правопорядка (задержание, привод, изъятие похищенной вещи, охрана складов и учреждений и т.д.), а также такие меры, как принудительное медицинское освидетельствование, принудительное лечение лиц, страдающих определенными заболеваниями, и т.д.

Следовательно, юридическая ответственность, определяемая как реализация санкции, предусматривающей неблагоприятные последствия для правонарушителя, обычно рассматривается как мера государственного принуждения. Однако наряду с этим утверждением считают возможным и допустимым признавать юридической ответственностью добровольное выполнение правонарушителем обязанности, возникшей в результате применения санкции (например, добровольное возмещение убытков, причиненных деликтом потерпевшему). Некоторые сторонники концепции

предпринимательского права, руководствуясь правильной мыслью, что для обеспечения нормального функционирования всей системы управления экономикой необходимо функционирование механизма ответственности, делают из этого следующие своеобразные выводы.

Компенсационную функцию ответственности в экономических правоотношениях нельзя отрицать. Она играет полезную роль, восстанавливает эквивалентность обмена между предприятием-изготовителем и предприятием-потребителем (возмещение убытков, уплата неустойки). Но этим роль ответственности не исчерпывается. Ее назначение и в том, чтобы предотвратить возможность ущерба от неисполнения обязанностей должником. Этому служат меры оперативного воздействия на должника, предпринимаемые кредитором, и штрафные санкции.

Хотелось бы также отметить, что в казахстанской правовой науке недостаточно разработаны основания и механизмы привлечения к юридической ответственности высших чиновников. Как известно, юридическая ответственность подразделяется на административную и уголовную, гражданско-правовую и материальную, дисциплинарную ответственности, при этом совершенно игнорировалась конституционно-правовая ответственность. Это стало причиной неполной проработки ключевых вопросов назначения данного вида ответственности. До сих пор сохраняется неясность при использовании такого основания наступления конституционной ответственности, как ненадлежащее исполнение субъектом права своих конституционных обязанностей.

Очень сложно подтвердить факт принятия представителем власти решений, нарушающих законодательство и повлекших или могущих повлечь нарушение прав, свобод и законных интересов граждан, а также интересов общества и государства. Правонарушения, связанные с государственным управлением, с осуществлением публичной власти могут выражаться в неэффективности или недобросовестности в отношении защиты общественных и государственных интересов. Здесь нет непосредственного ущерба, нет конкретных пострадавших, однако, социально-негативные последствия таких решений могут быть огромными.

Полагаем, что меры юридической ответственности должны быть направлены не на формальное наказание виновного, а на то, чтобы обеспечить нарушенный интерес. Таким образом, роль и функции юридической ответственности, в основном, сводится к воплощению в общественной жизни трех основных ее направлений: карательной, воспитательной и восстановительной. При этом данные функции юридической ответственности выполняются не раздельно, а в совокупности.

Для более полного уяснения сущности юридической ответственности важно определить принципы, на которых она базируется. В принципах любого явления отражаются глубинные, устойчивые, закономерные связи, благодаря которым оно и существует. Иначе говоря - это внутренние закономерности существования данного правового института, выражающие его природу и назначение. Нарушение таких принципов, отступление от них неизбежно деформирует институт юридической ответственности, размывает его границы, ведет к искусственному смешению с другими правоохранительными институтами, имеющими собственные закономерности бытия.

Познание принципов ответственности позволяет правильно применять охранительные нормы, разрешать дела при пробелах в праве, обеспечивать эффективность государственно-правового принуждения. Познание принципов юридической ответственности важно как для законодателя, так и для право применяющих органов. Принципы ответственности – это общие для данного института нормативные положения, которые должны направлять процесс регулирования отношений, возникающих вследствие совершения правонарушений. Принципы юридической ответственности можно также определить как основополагающие идеи, выражающие сущность, природу и назначение института ответственности. Все принципы юридической ответственности, так или иначе, связаны друг с другом, и это вполне объяснимо: ведь речь идет о таких общих нормативных положениях, связь которых

обеспечивает целостность правового института ответственности в соответствии с его назначением.

Привлечение к ответственности за правонарушения осуществляется в соответствии с общими принципами, присущими юридической ответственности в целом. Во-первых, ответственность наступает только за противоправное поведение, а не за мысли. Во-вторых, ответственность наступает лишь при наличии вины в действиях (бездействии) правонарушителя.

В правовой науке различают следующие принципы юридической ответственности: законность и обоснованность привлечения к ответственности, справедливость и индивидуализация наказания, ответственность за вину, недопустимость удвоения наказания. Далее следуют такие принципы, как принцип целесообразности привлечения к ответственности. И, наконец, повсеместно должен применяться принцип неотвратимости наказания за совершение правонарушений. Раскроем эти принципы более подробно.

**Законность.** Основным принципом юридической ответственности является законность. Принцип законности привлечения к ответственности означает, что ответственность за правонарушения наступает лишь в случаях, прямо предусмотренных предписаниями соответствующих норм. Это также означает, что ответственность применяется только за правонарушение, то есть виновное противоправное деяние. Суть законности состоит в требовании строгой и точной реализации правовых предписаний. Применительно к юридической ответственности это требование заключается в том, что привлекать к ней могут только компетентные органы в строго установленном законом порядке и на предусмотренных законом основаниях.

Фактическим основанием ответственности является правонарушение. Если в действиях субъекта отсутствует состав правонарушения, то нет и законного основания для привлечения его к ответственности. Никакой иной фактор (национальность, партийность, образование, пол, идеологические воззрения и т.д.) не может служить таким основанием. В противном случае это будет уже не правовая ответственность, а произвол. Законодательством определены специальные гарантии законности, предупреждающие и пресекающие злоупотребления и ошибки при применении материально-правовых норм (неправильная квалификация деяния, определение наказания или взыскания вне пределов санкции) и процессуальных норм (нарушение процедуры рассмотрения дела, исследования доказательств, принятия решения, порядка его обжалования и реализации и т.п.).

Законность предъявляет определенные требования к порядку привлечения нарушителя к ответственности. Недопустимо отступление от установленного законом порядка под видом ускорения, упрощения, эффективности ответственности либо со ссылкой на излишний формализм закона.

**Обоснованность ответственности.** С законностью тесно связана обоснованность ответственности, под которой понимаются, во-первых, объективное исследование обстоятельств дела, сбор и всесторонняя оценка доказательств, аргументированность вывода о том, было ли совершено правонарушение, виновно ли в этом лицо, привлеченное к ответственности, подлежит ли применению предусмотренные законом санкции; во-вторых, определение конкретной меры наказания, взыскания, возмещения вреда в точном соответствии с критериями, установленными законом.

**Недопустимость удвоения ответственности.** С законностью и обоснованностью ответственности связан принцип, согласно которому никто не должен нести дважды уголовную или иную ответственность за одно и то же правонарушение. Тем самым, недопустимость удвоения ответственности — это недопустимость сочетания двух и более видов юридической ответственности за одно правонарушение.

**Справедливость.** Основанное на требованиях законности наказание виновного должно быть проникнуто идеей социальной справедливости. Она является принципом права, основой правосудия. Справедливость как принцип ответственности выражается в том, что мера ответственности должна быть соразмерна с тяжестью совершенного правонарушения.

Справедливость юридической ответственности не абстрактное нравственное либо психологическое понятие. Она проявляется в следующей системе формальных требований:

- 1) нельзя назначать уголовное наказание за проступки;
- 2) закон, устанавливающий ответственность или усиливающий ее, не имеет обратной силы;
- 3) если вред, причиненный нарушением, имеет обратимый характер, юридическая ответственность должна обеспечить его восполнение;
- 4) за одно нарушение возможно лишь одно наказание;
- 5) ответственность несет тот, кто совершил правонарушение;
- 6) вид и мера наказания зависят от тяжести правонарушения.

При установлении ответственности учитываются как отягчающие, так и смягчающие вину обстоятельства. В отдельных предусмотренных законом случаях возможно определение меры наказания ниже установленного санкцией нормы предела либо вообще освобождение лица от наказания.

Неотвратимость наступления наказания. К принципам ответственности относится ее неотвратимость. Юридическая ответственность неразрывно связана с правонарушением. Из указанной связи вытекает принцип неотвратимости ответственности, неизбежности ее наступления за всякое правонарушение. Если за то или иное деяние должны последовать меры государственного принуждения, то без законных оснований никто не может быть освобожден от ответственности и наказания ни под каким предлогом (общественное положение, партийная принадлежность, родственные связи и т.д.). Неотвратимость как принцип юридической ответственности за правонарушения означает, что в априори ни одно правонарушение не должно оставаться безнаказанным. Если совершено правонарушение, а ответственность не наступила, это наносит моральный урон авторитету закона, подрывает идею законности в сознании граждан и должностных лиц. Внедрение в общественное сознание представления о неизбежности связи правонарушения и наказания - важный фактор снижения уровня правонарушений.

Неуклонное стремление правоохранительных органов и их должностных лиц к соблюдению этого принципа обязано способствовать повышению эффективности их правоохранительной деятельности, укреплению правопорядка в стране и, в конечном итоге, ее безопасности. Следовательно, неотвратимость ответственности зависит более всего от налаженности работы правоохранительных органов, от подготовленности, компетентности и добросовестности работников, уполномоченных привлекать к ответственности и применять санкции. Правонарушение, на которое не отреагировали правоохранительные органы, причиняет правопорядку серьезный урон: безнаказанность правонарушителей не только поощряет их к совершению новых, часто тяжких преступлений, но и падает дурной пример другим лицам, особенно неустойчивым. Поэтому одной из важных проблем являются обязательная и своевременная регистрация сведений о правонарушениях, возбуждение уголовных дел по факту каждого преступления.

С принципом неотвратимости ответственности тесно связан принцип своевременности ответственности. Своевременность ответственности означает возможность привлечения правонарушителя к ответственности в течение срока давности, то есть периода времени, не слишком отдаленного от факта правонарушения. Давностью ограничено также обращение к исполнению вступившего в законную силу приговора или постановления о наложении административного взыскания.

Гуманность и целесообразность ответственности. При осуществлении ответственности учитываются такие принципы права и морали, как гуманность и целесообразность. Это означает, что лицо, совершившее правонарушение и признанное виновным, может быть, полностью или частично освобождено от применения и реализации санкции по тем причинам, что правонарушитель добровольно возместил нанесенный ущерб или устранил причинный вред, проявил чистосердечное раскаяние, делами доказал свое

исправление, в силу чего назначение ему взыскания или наказания либо дальнейшее отбывание назначенного срока нецелесообразно.

Неотвратимость ответственности предполагает ее целесообразность. Ответственность наступает неотвратимо, потому что она целесообразна. Недопустимо освобождение нарушителя от ответственности без законных оснований под предлогом тяжести, целесообразности, эффективности, политических, идеологических и иных не правовых мотивов.

Целесообразность как принцип ответственности — это соответствие избираемой в отношении правонарушителя меры государственного принуждения его социальным качествам. Так, исходя из личности правонарушителя, его осознанного отношения к совершенному противоправному деянию, ряда иных обстоятельств органы дознания и предварительного следствия имеют право применять в отношении лиц, подозреваемых или обвиняемых в совершении преступлений, такие меры, как содержание под стражей, подписка о невыезде, залог и ряд других.

Вместе с тем, следует отличать целесообразность ответственности как юридического явления и учет целесообразности в процессе право применения, в ходе привлечения лица к ответственности, при определении ему меры наказания. В этом случае целесообразность заключается в соответствии избранной в отношении нарушителя меры воздействия целям юридической ответственности. Она предполагает строгую индивидуализацию карательных мер в зависимости не только от тяжести нарушения, но и от особенностей личности нарушителя, обстоятельств совершения деяния и т.д. Если цели ответственности могут быть достигнуты без ее реализации, закон допускает освобождение виновного от ответственности. Он может быть передан на поруки, дело направлено на рассмотрение суда и др.

Требование целесообразности не должно противоречить требованию законности при реализации ответственности (целесообразность не допускает возможности принятия произвольных, субъективных решений государственным органом). И уж тем более нельзя нарушать требования закона под видом его нецелесообразности. В таком нарушении нет необходимости, ибо сам закон дает возможность выбора целесообразного решения. Например, санкции уголовно-правовых норм являются относительно определенными, что позволяет государственному органу избрать наиболее целесообразную в конкретных условиях меру наказания.

Индивидуализация ответственности. Данный принцип заключается в том, что ответственность за совершенное правонарушение виновный должен нести сам. Недопустимо перенесение ее с виновного на другого субъекта (например, за безответственные действия руководителя ответственность нередко возлагается на предприятие как юридическое лицо, за правонарушения подростков часто к ответственности привлекают родителей, учителей).

Юридическая ответственность является важным инструментом обеспечения законности. При этом важнейшее значение имеет принцип неотвратимости ответственности за нарушение норм права и принцип справедливости. Юридическая ответственность определяется нами как необходимость лица подвергнуться мерам государственного принуждения в случае совершения им правонарушения.

Основной целью юридической ответственности является охрана и защита общественных отношений, правопорядка и законности. Юридическая ответственность имеет своей задачей охрану прав и законных интересов граждан, предприятий и учреждений от общественно опасных противоправных деяний путем установления наказания за их совершение. Именно ради удовлетворения интересов субъектов права, справедливой упорядоченности социальных связей и устанавливается этот правовой инструмент.

Из вышеизложенного можно определить следующие выводы: юридическая ответственность устанавливается государством в виде правовых предписаний; выступает в качестве реализации санкции правовой нормы; основана на государственном принуждении; возникает только в результате совершения правонарушений; связана с возложением обязанности; выражается в негативных последствиях для лица, совершившего



правонарушение; реализуется в процессуальной форме; применяется компетентными государственными органами.

*Список использованной литературы*

1. Сапарғалиев Г., Салимбаева Ж.Ч. Проблемы конституционной ответственности. – Алматы, 2001г.
2. Кегембаева Ж.А. Проблемы юридической ответственности должностных лиц в государственном управлении по законодательству Республики Казахстан. Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Алматы, 2006г.
3. Сапарғалиев Г.С. Конституционное право. Академический курс. – Алматы, 2008г.
4. Жетписбаев Б.А. Административное принуждение. – Алматы, 2005г.

*Ибраев Нурлан Саламатович к.ю.н., доцент  
Академия Кайнар  
Магистрант Мейрман Фариды Болатқызы*

## **ПРОБЛЕМЫ ГОСУДАРСТВЕННО-ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА**

**Аңдатпа.** Ғылыми мақалада адам құқықтары мен бостандықтарын қамтамасыз етуді мемлекеттік-құқықтық реттеу мәселелері қарастырылады, мемлекет функцияларының теориялық мәселелері, жаһандық проблемаларды реттеудің адам құқықтары мен бостандықтарын қамтамасыз ету саласындағы мәселелер ашылады.

**Түйін сөздер:** мемлекет, мемлекет функциялары, Адам құқықтары мен бостандықтары.

**Аннотация.** В научной статье рассматриваются вопросы государственно-правового регулирования обеспечения прав и свобод человека, раскрываются теоретические проблемы функций государства в области обеспечения прав и свобод человека.

**Ключевые слова:** государства, функции государства, права и свободы человека.

**Abstract.** The scientific article deals with the issues of state and legal regulation of ensuring human rights and freedoms, reveals the theoretical problems of the functions of the state, in the field of ensuring human rights and freedoms of regulating global problems.

**Key words:** states, functions of the state, human rights and freedoms.

К числу функций государства, имеющих глобальный аспект, следует отнести функцию защиты и охраны прав и свобод личности. Права человека сегодня признаны всем международным сообществом в качестве общечеловеческой ценности. В современном мировом сообществе затруднительно найти государства, не воспринимающих идею прав человека. Во всяком случае, все проявляют к ней определенный интерес, осознают ценность прав человека и стремление их соблюдать, что находит свое воплощение в содержании конституции и законов многих государств. Вместе с тем, нередко права человека лишь фиксируются в национальных конституционных актах, не получая дальнейшего развития и оставаясь лишь знаковой инновацией в обществе, либо отвергаются эндогенной средой и отторгаются от нее, что негативно влияет в целом на развитие общества и государства.

Права человека служат главным критерием демократичности государства. Они лежат в основе политики в отношениях с другими государствами и со всем мировым сообществом. Интернационализация проблемы прав человека обусловила перерастание ее из внутреннего дела государства в фактор международной политики и права, в признание международной юрисдикции по вопросам прав человека. Это предполагает проведение государствами

согласованной политики в отношении соблюдения стандартов прав и свобод личности, создание специальных международных органов по контролю за соблюдением государствами прав и свобод человека и гражданина. Международным сообществом сформирована универсальная концепция прав человека, уважение которого возведено в ранг общепризнанных принципов международного права. Это возлагает на все государства обязанность соблюдать и гарантировать исторически достигнутые стандарты прав человека, что составляет приоритетную сферу общих интересов международного сообщества.

Полагаем, что глобализация неизбежна, поскольку она стремительно охватывает все страны и порождает сложные проблемы. От того, способны ли адаптироваться те или иные страны к новым глобальным тенденциям, зависит их благополучие в будущем. Соответственно, в настоящее время различные государства находятся в процессе поиска собственного места в системе глобализации. И наша страна не является исключением.

Процесс глобализации развивается на фоне многих неблагоприятных мировых проблем, охвативших все страны мира. Эти проблемы создают неблагоприятный фон для прав и свобод человека, затрудняют действие механизмов их защиты. Но какие бы события не происходили в этом противоречивом мире, они не должны негативно влиять на положение человека, его права и свободы. По мнению известного российского ученого Лукашевой Е.А. в этом состоит суть человеческого измерения всех процессов мирового и национального развития, выдвигающего ценностный ориентир, позволяющий дать оценку всех общественных процессов, - права человека.

Особую актуализацию проблема прав человека приобрела с момента принятия ООН Всеобщей декларации прав человека - 10 декабря 1948 г., а на региональном уровне – с принятия 4 ноября 1950 года Европейской конвенции о правах человека. В условиях глобализации представляется необходимым найти решение проблем, прямо затрагивающих судьбы стран и народов. Одной из таких проблем на наш взгляд является проблема сохранения исторических и иных традиций своей страны, культуры общества, национального языка, самобытности народа, нации и этнических групп.

Проблема обеспечения прав человека выходит за пределы национальных систем, приобретает универсальный характер, требует сотрудничества между государствами и международными организациями. Права человека развиваются в условиях противоречий, как сохранившихся от предшествующих этапов развития, так и вновь возникающих. Одно из таких противоречий состоит в глобализации всех процессов общественного развития, с одной стороны, и в стремлении традиционных обществ обеспечить сохранение своих индивидуальных особенностей, своего подхода к правам человека, определяемого историей их развития и традициями, - с другой.

В юридической литературе существуют различные подходы к проблеме прав человека. Отметим два основных подхода – европоцентристский и евразийский. Между этими подходами существуют различия и сходства. В 2006 г. была опубликована монография доктора юридических наук Бусурманова Ж.Д., в котором автор разрабатывает евразийскую концепцию прав человека. На сегодня данная монография является одним из первых научных разработок, посвященных правам человека в Казахстане.

Европоцентристский подход к правам человека основан на цивилизационной подходе к проблеме, на теории естественного права. Однако следует отметить, что естественное право, это, прежде всего неписанное право. В такой форме оно знакомо почти всем цивилизациям в истории человечества. Естественное право имеет универсальный характер, а не является феноменом только западноевропейской цивилизации. Подобное понимание стало стремительно набирать силу с конца XX века, когда наряду с процессом глобализации стала стремительно набирать силу тенденция, направленная на выявление своеобразия и неповторимой уникальности различных цивилизаций современного мира с их культурой, традициями, стремлением сохранить самобытность и специфику своего образа жизни. Европоцентристским концепциям противостоит идея цивилизационной дифференциации.

Для того, чтобы рассмотреть теоретические аспекты защиты прав человека, раскрыть роль государства как основного института защиты прав человека, исследовать основные тенденции развития прав человека в условиях глобализации необходим краткий анализ истории возникновения и развития естественно-правовой концепции прав человека.

Форма взаимоотношения человека и власти, личности и государства является одной из главных проблем развития человечества. Правильное разрешение этого взаимодействия способствовало и способствует утверждению и поддержанию необходимого и нужного в обществе порядка. В течение тысячелетий существовал иерархический порядок статуса человека в обществе. От положения и статуса индивида в обществе зависел объем распределения материальных и духовных благ, которые и были собственно правами человека. Неравенство в распределении и соответственно обладании ими были обусловлены крайней поляризацией общества и особенностями развития той или иной цивилизации. В этих условиях не приходилось говорить об универсализации прав человека.

Доктрина прав человека, сформировавшаяся в процессе подготовки и проведения буржуазных революций XVII-XVIII вв., определила новые ориентиры во взаимоотношениях государства и человека: свободу, правовое равенство, верховенство закона, универсальные права человека. В свою очередь основой буржуазно-либеральной доктрины явилась естественно-правовая концепция, выдвинувшая в качестве главных принципов свободу и неотъемлемые, неотчуждаемые права человека, которые принадлежат ему от рождения. Идеи естественно-правовой доктрины оказали решающее воздействие на раскрепощение человека и обретение им свободы, а также на характер государства и его взаимоотношения с человеком. Главным достижением естественно-правовой теории было всеобщее признание принципа формального равенства. Именно с этого момента зародилась идея универсализации прав человека.

Главная ценность естественно-правового учения заключается в том, что она опиралась на нравственные принципы и категории свободы, справедливости, человеческого достоинства и счастья. Ее целью было ограничить притязания государства по своему усмотрению определять объем прав и свобод человека. Наоборот, государство должно брать на себя не только функцию их защиты и обеспечения, но и законодательного их формулирования. Свобода – вот родовый признак человека и главная ценность согласно естественно-правовой теории.

Отметим, что в последние десятилетия происходит возрождение естественного права. В отличие от создателей классических теорий естественного права современные сторонники данного направления не пытаются построить грандиозные философские и теологические доктрины и вывести из них то, каким должно быть право. Однако они разделяют традиционное для теории естественного права представление о том, что право и мораль неразрывно связаны. Эта связь, возможно, не настолько сильная, как считали теоретики классических систем естественного права, но существуют логические и концептуальные связи между правом и моралью, и мы не можем понять, что такое право, не обращаясь к понятиям нравственности.

В XX в. наряду с изложенной концепцией естественного права возникает и завоевывает признание теория естественного права с меняющимся содержанием. Эта идея была воспринята после второй мировой войны и стала влиятельной юридической доктриной благодаря усилиям представителей юридической герменевтики и экзистенциализма, которые ввели в естественное право «историческое измерение». Источником естественного права стала признаваться не вечная природа человека, а общество, находящееся на определенном этапе исторического развития, в котором вырабатываются определенные ценности и формируется конкретно-историческая личность.

Теории естественного права утверждают, что система социального принуждения может называться правом только тогда, когда она соответствует природе (смыслам и целям) существования человека. А это значит, что есть сущностная, необходимая связь между правом и моралью. Веления права и требования морали не только просто иногда совпадают,

это не случайный факт, которого могло бы и не быть. Согласно теориям естественного права, сама идея, сама сущность закона такова, что он должен соответствовать требованиям морали. Это не означает, что право и мораль совпадают полностью. Есть много нравственных обязательств, которые не представлены в праве (например, обязанности вежливости и благодарности), многие требования закона не имеют морального содержания. Однако истина в том, что какое-либо правило может быть законом, только если оно требует как минимум морально допустимого.

По этому поводу существует знаменитое высказывание одного из отцов католической церкви, св. Августина: «Несправедливый закон – это не закон вообще» (*lex iniusta non est lex*). Моральность – это необходимое условие для законности. Соответствие некоторым требованиям морали – это часть самого определения закона».

На наш взгляд, нравственность категория общечеловеческая, критерии нравственности едины для всего прогрессивного человечества. Основу нравственности составляют идеи о ценности человеческой жизни, ее уникальности и неповторимости, идеи гуманизма и этических начал. Без этических начал, без нравственных принципов право останется сухой догмой, декларацией, формальностью. Именно связь с нравственностью «очеловечивает» право. На вопрос о том, существует ли универсальная нравственность, хотелось бы ответить следующим образом. Разве не являются универсальными (внеисторическими, имеющимися у всех народов) нравственные заповеди «не убей», «не укради» и т.п.? Думается, что они универсальны в такой же степени, в какой универсальной является свобода и ее мера. В качестве принципов нравственного и всеобщего права можно предложить целый перечень подобных постулатов. Это и есть в некотором смысле проявление абстрактной универсальной природы человека (человеческого сообщества). Но чтобы стать нормой права, они должны быть «переведены» на юридический «язык» не только законодательства (например, вторичных процессуальных норм), но и в практику фактических отношений «живого», действующего права. А это возможно лишь с помощью их интерпретации как профессиональным правосознанием юристов, так и обыденным правосознанием широких слоев населения.

Полагаем, что теория естественного права, при всех возможных ее модификациях, основывается на предположении, что в мире существует вечная и неизменная идея порядка, заложенная в нравственных нормах (гармония, справедливость человеческой природы и т. п.), которая диктует свои требования законодательству и политике.

Теория естественного права, начиная с XVII века и вплоть до сегодняшнего дня, стала идеологической базой дальнейшего общественного развития, трансформируясь и развиваясь в зависимости от условий человеческого бытия. Она стала генератором буржуазных революций, а с ними нового мировоззрения. Юридическое закрепление правового равенства и неотчуждаемых прав человека, обеспечивших ему пространство индивидуальной свободы, способствовало становлению гражданского общества, в котором государство потеряло своё абсолютное преобладание, что сыграло роль катализатора бурного экономического прогресса.

Однако политико-правовая мысль буржуазного общества почти сразу раскололась на два основных течения. Точкой расхождения стало отношение к двум основополагающим принципам теории правового государства. Первые (Смит А., Локк Д., Милль С., Кистяковский Б., а позднее Хайек Ф., Фридмен М. и другие) важнейшим фактором считали *обеспечение индивидуальной свободы (личной, экономической, политической) личности, а правовое равенство и равенство шансов на успех в системе рыночных отношений достаточными условиями установления справедливости.*

Вторые исследователи заговорили о прямой зависимости реализации правового статуса индивида не только от обеспечения политического, но и *социально-экономического равноправия.* Зарождение либерально-гуманистических взглядов связывают с Руссо Ж.Ж., чьи представления о равенстве и справедливости были развиты в трудах Дюги Л., Соловьёва В., Новгородцева П. и эгалитаристов. Они выдвинули позитивное понимание свободы,

которое включало активную деятельность по сглаживанию социального неравенства в обществе. Это предполагалось реализовать посредством целенаправленной государственной социальной политики, включающей постепенное выравнивание социальных статусов отдельных индивидов созданием благоприятных условий жизнедеятельности для всех участников социального общения. Вызванная к жизни негативными последствиями более чем столетнего господства идей либерализма и крайнего индивидуализма, появившаяся неолиберальная теория трансформировала взгляд на взаимоотношения государства и человека и легла в основу идей «государства благосостояния» и социального государства.

Особенности формирования социальной государственности в разных странах в соответствии с национальным менталитетом, неповторимость исторических процессов внутри каждой из них, различное отношение исследователей к свободе, равенству и справедливости обусловили неоднозначное понимание этого феномена среди учёных. Остаются не выработанными единые критерии определения того, какое государство можно считать социальным в полной мере. Открыты вопросы о прямой зависимости характера и последовательности проводимой государственной социально ориентированной политики от наличия или отсутствия конституционных гарантий, о статусе социально-экономических прав и свобод, о степени государственного вмешательства во внутренние общественные процессы, задачах социального государства и масштабах его деятельности.

Сегодня западная концепция прав человека основывается на трех положениях: человек располагает своим автономным миром, вмешиваться в который не может никакая власть; защищая свои права, человек может предъявлять свои требования государству.

Моральное право может принадлежать личности благодаря ее достижениям или социальному статусу. Права человека, напротив, универсальны; они принадлежат всем людям, всегда, вне зависимости от социального положения. Если некоторые моральные права приобретаются человеком со временем, то права человека присущи ему как таковые, человек рождается на свет, уже наделенный этими правами.

Права и свободы человека не дарованы ему ни богом, ни государством, поэтому их называют естественными правами человека. Человек не обязан никакой высшей, сакральной (божественной) или светской (государственной) власти за свои права. Он не должен воздавать хвалу и быть в вечном долгу за то, что его облагодетельствовали, наделили правами и свободами. Достоинство человека несовместимо с рабской благодарностью за то, что ему, Человеку, позволили воспользоваться крохами (его же) прав и свобод. Они принадлежат ему уже в силу того, что он - человек. Если при предъявлении требований о нарушении каких-либо других моральных прав человек должен предъявлять доказательства обладания такими правами, то в отношении прав человека таких доказательств не требуется; они принадлежат лицу по праву рождения человеком. Более того, права человека сами по себе являются достаточным основанием для предъявления основанных на них требований.

Способность требовать – один из важнейших аспектов прав человека. Бесправный человек может просить или умолять тех, от кого зависит его жизнь, свобода, благополучие. Просьба или мольба это результат неравенства положения, которое поддерживает порабощение. Выдвижение же требований подразумевает свободу. Раб или слуга просит, свободный человек требует. Требование – важнейший элемент человеческого достоинства. Защита достоинства, в свою очередь, является одной из основных функций защиты прав человека. В отличие от других прав права человека защищаются перед государством. Человек всегда находится в неравном положении по отношению к государству. Государство может навязать свою волю людям и использовать для этого силу принуждения. Образно говоря, государство размахивает «мечом» над головами людей. На практике этот «меч» находится в руках отдельных государственных должностных лиц, которые несвободны от всех человеческих слабостей, страстей и интересов. Они могут злоупотреблять своей властью. Людям необходим «щит» для защиты от неправомерного использования «меча».

Такой «щит» образуют права человека, которые формируют чувство безопасности во взаимоотношениях людей и государства, а «сторожевыми псами» наличия, действенности и укрепления этого «щита» являются правозащитные организации.

Справедливо отмечает казахстанский исследователь Шеримкулова Г., что внешне привлекательная идея равенства мужчины и женщины, будучи лишь отчасти реализованной в западном обществе, уже привела к тому, что доля европейского населения в мировом продолжает снижаться в связи с низкой рождаемостью. Во всех странах Европы, за исключением Турции, уровень общей рождаемости был ниже уровня воспроизводства населения. Данные, предоставленные в официальных отчетах, свидетельствуют о повышении во многих государствах доли жителей иностранного происхождения. Во многих странах западной Европы отрицательный показатель естественного прироста населения, обусловленный более высоким уровнем смертности по сравнению с уровнем рождаемости, компенсируется только иммиграцией.

Главными характерными чертами является уменьшающееся число бракосочетаний, увеличение числа разводов и появление новых видов союза, в частности сожительства. Отмечается также более частое рождение детей вне брака. В некоторых странах (Исландия, Норвегия, Швеция, Эстония и бывшая ГДР) этот показатель составляет более 50% от общего уровня рождаемости. Самый высокий уровень рождаемости среди стран Европы в Турции – 2,52 рожденных на одну женщину: это единственное государство в Европе, где обеспечивается воспроизводство населения.

В США отказ от детей дошел до своего логического конца и оформился в целое движение «свободные от детей». Тем самым подчеркивается, что приверженцы этого движения бездетны не в силу внешних, вынуждающих обстоятельств, а по своему свободному выбору. Чтобы освободиться от «диктатуры семьи и царствующего в ней ребенка», эти люди даже добровольно стерилизуются.

Решив гендерные проблемы и добившись равенства, уподобившаяся мужчине западная женщина – увы - перестала рожать детей. В Индии, Китае, Азии, арабском мире – во всех цивилизациях, кроме западной, женщина, занимает в обществе свою специфическую роль, имеет свои пути социализации и не должна конкурировать с мужчиной. Мужчина и женщина конкурируют между собой на равных только в западном обществе. В настоящее время перед «западной цивилизацией», наиболее приблизившейся к реализации концепции естественных прав человека стоит ряд проблем, решение которых невозможно без пересмотра основных ее положений.

1. Демография. Сегодня рождаемость в странах развитой демократии является столь низкой, что прирост населения достигается в основном за счет ввоза рабочей силы. Полагаем, что сегодня можно говорить о том, что европейская концепция прав и свобод человека, несущая в себе разрушительный заряд для государства является и разрушительной для института семьи.

2. Идеал. Сегодня, расходуя огромные средства на борьбу за права и свободы человека в развивающихся странах, страны развитой демократии не могут создать у себя хотя бы «уголка» идеального соблюдения продекларированных ими прав и свобод человека. Более того, под предлогом борьбы с угрозой международного терроризма происходит всеобщее наступление на права и свободы человека, которая выражается в организации тотальной слежки за всеми гражданами.

3. Собственность и предпринимательство. Идеи естественных прав человека нашли в свое время отражение в концепции частного права – формального равенства субъектов права. Современная экономическая жизнь в развитом демократическом государстве четко регламентирует экономические права своих граждан и, защищая их собственность, практически сводит к нулю идею равенства, идею равенства и свободы предпринимательства. Границы этой свободы четко определены балансом интересов нескольких сотен ТНК.

4. Личность. К сожалению, европейская цивилизация, формально признавая заслуги выдающихся личностей, которые своим духовно-аскетическим образом жизни и действий подавали пример и показывали окружающим, что такое истинная свобода и что такое права человека (вспомним – Махатма Ганди, Мать Тереза, Андрей Сахаров), не использует их идеи. В истории цивилизации на одно известное имя приходится тысячи незаслуженно забытых – почему идеи этих людей не нашли своего отражения в европейской концепции прав и свобод человека?

Защита прав человека как глобальная проблема связана с цивилизационным развитием человечества в целом. По мере развития цивилизации человечество проявляет интерес к самому себе, законам, по которым оно живет и взаимодействует с окружающей средой. Необходимо отметить, что цивилизационный подход всегда являлся объектом пристального внимания многих ученых. Отметим труды Вебера М., Тойнби М., Шпенглера О., Эйзенштад С., Зингер М., Хантингтона С. и др.

В самом общем виде “цивилизация” определяется как социокультурная система, включающая социально-экономические условия жизнедеятельности общества, этнические, религиозные его основы, степень гармонизации человека и природы, а также уровень экономической, политической, социальной и духовной свободы личности. Цивилизация, ее ценности влияют не только на социальную, но и на государственную организацию общества.

Термин “цивилизация” употребляется, как правило, в следующих значениях: 1) синоним культуры; 2) ступень общественного развития; 3) уровень материальной и духовной культуры; 4) ступень развития человечества, следующая за варварством. Общепринята интерпретация цивилизации в трех смыслах: унитарном (как идеал развития человечества), стадийном (в качестве особых этапов его развития – цивилизации аграрная, антропогенная, техногенная) и локально-историческом (особый социокультурный феномен, ограниченный определенными пространственно-временными рамками).

Цивилизация может ограничиваться рамками как национальными (“китайская цивилизация”, “индийская цивилизация”, “русская цивилизация”, “английская цивилизация” и т.п.), так и региональными (“западная цивилизация”, “западноевропейская цивилизация”, “кочевая цивилизация” и т.п.).

Хантингтон С. определил цивилизацию как культурную общность наивысшего ранга как самый широкий уровень культурной идентификации людей. По его мнению, отличительными признаками западной цивилизации являются: усвоение классического (античного) наследия, влияние западного христианства, разделение светской и духовной власти, верховенство закона, наличие представительных органов, индивидуализм.

Английский историк и социолог Арнолд Джозеф Тойнби понимает под цивилизацией “наименьший блок исторического материала, к которому обращается тот, кто пытается изучить историю собственной страны”. Помимо недоразвитых и “окаменевших” Тойнби А.Дж. насчитывает 21 цивилизацию, которые он считает равноценными, независимо от того, когда они существовали. Движущей силой их развития является элита, “творческое меньшинство”, активно реагирующее на вызовы времени и создающее культурные формы своего бытия.

Ито Сютаро выделяет три основных критерия определяющих любую из двадцати трех цивилизаций, существовавших в мире: сложившуюся собственную идентичность, автономный источник развития, длительность существования (свыше тысячи лет).

Рейснер Л.И. включил в содержание понятие “цивилизация” такие составляющие как исторически сложившиеся в результате длительного существования той или иной человеческой общности единство материальной и духовной культуры, определенный пространственный ареал и относительно устоявшийся этнодемографический состав. Выделяют локальные цивилизации, “тесно связанные с тем или иным из этносов или государств,— японская, русская, немецкая, древнегреческая, шумерская и т.д.”.

Барг М.А. характеризовал цивилизацию как уровень развития человеческого субъективизма, проявляющийся в образе жизни индивидов, в способе их общения с

природой и себе подобными. Он определял смысл категории цивилизации в четырех значениях: историко-антропологическом — раскрывающем природу индивида; социокультурном — как совокупность средств, при помощи которых индивид противостоит внешнему миру; социологическом — как единство общества как объективного и субъективного начал в процессе человеческой деятельности; историческом — как Нынешнее состояние мировой цивилизации можно охарактеризовать как опасно противоречивое разделение на два полюса. С одной стороны — обездоленная, озлобленная и оскорбленная своим недостойным человеческому роду существованием, нищетой и бедностью, многомиллионная масса, готовая поддержать любую идею, любую утопию, любой миф, обещающую все блага мира. С другой стороны человек, живущий в зажиточном полюсе цивилизованного мира, главным кредом которого является удовлетворение собственных, прежде всего материальных потребностей и желаний. Нынешняя ситуация может обернуться кризисом смены исторического цикла, противофазой прогресса и демократических реформ. Опыт истории свидетельствует, что именно моральный релятивизм, отрицание любого рода духовности, безудержное потребительство, экспансионистская ментальность часто вели к тому, что вверх одерживали нравственно ущербные, антицивилизационные силы и тенденции. Только приоритет прав человека, гарантия его свободы и неприкосновенности, возрождение его духовности и собственных трансцендентных корней, укрепления его веры в высший порядок вещей, в закон — это и есть парадигма грядущего переустройства мира.

Различия естественно-правового и позитивистского подходов к природе прав человека требуют внесения определенной ясности. Прежде всего, ограничение власти государства правами человека не должно вести к предельному умалению его роли, которая весома не только в охране прав и свобод человека, но и в придании им законодательной, т.е. общеобязательной, формы. Резкая поляризация этих учений (естественно-правовой школы и позитивизма) обуславливалась различными путями осуществления буржуазных революций в различных странах (например, Франции и Германии). Цель естественно-правовой доктрины — ограничить притязания государства по своему усмотрению определять объем прав и свобод человека, не считаясь с необходимым для нормальной жизнедеятельности индивида набором прав, которые объективно присущи ему от рождения и поэтому являются неотъемлемыми, неотчуждаемыми, независимыми от воли государства. Государство не может не признать права человека на жизнь, достоинство, неприкосновенность личности, жилища. И хотя эти права принадлежат человеку от рождения, но защищенность им придает юридическая форма, т.е. закон. Поэтому такие права не могут быть противопоставлены государству, которое должно брать на себя их законодательное формулирование, функцию их защиты и обеспечения. Особое значение имеет запись этих прав в Конституции.

Практика государств, признающих естественно-правовую доктрину происхождения прав человека, отнюдь не отвергает их позитивного оформления. И естественно-правовая доктрина, и позитивистский подход в современном мире не выступают как антиподы. Естественно-правовая доктрина акцентирует истоки происхождения прав человека как условий его свободы, его неотъемлемых, неотчуждаемых свойств. Она ставит права человека превыше государства, пафос ее направлен на ограничение правами человека тоталитарных притязаний власти. Вместе с тем, не находя закрепления в позитивном законодательстве, права человека выступают весьма неопределенно, размыто и это затрудняет осуществление государством функции их обеспечения и защиты.

Осуществляемые на современном этапе в Республики Казахстан преобразования направлены на реализацию юридического понимания равенства как равенства перед законом, процедурное равенство, равенство в стартовых возможностях. Указанный принцип закреплен на конституционном уровне и пронизывает все законодательство, через которое воздействует на общественные отношения.

Юридическое равенство как равенство стартовых возможностей предполагает определенный минимальный объем, уровень конкретных прав человека. Этот минимальный уровень содержится в международных стандартах прав человека. Понижение данного уровня



прав человека не допускается. Повышение же данной минимальной планки зависит от благосостояния общества, степени его экономического, социального и духовного развития. Чем более высокий уровень развития общества, тем более высокий уровень прав человека;

Основными проблемами, препятствиями на пути утверждения принципа правового равенства выступают укоренившиеся в общественном сознании идеологические стереотипы о понимании равенства как экономического равенства, которое выступало приоритетным в условиях командно-административной системы и плановой экономики. Экономическое понимание равенства предполагает равенство в материальных благах, в результатах, равенство в условиях существования. Такое понимание равенства порождало патернализм, способствовало снижению активности человека. Существующее в обществе фактическое неравенство также выступает значительным препятствием на пути утверждения юридического равенства, юридической концепции прав человека.

Важной проблемой выступает утверждение дифференциации правового регулирования. Об этом свидетельствует все углубляющиеся социальные проблемы, противоречия в обществе. Дифференциация правового регулирования как увеличение прав, предоставление льгот людям, нуждающимся в повышенной социальной защите, направлена на смягчение различий в социальном имущественном положении, возникающих в силу естественных природных и приобретенных различий между людьми (способностях, здоровья и т.д.).

Права человека – есть мера его свободы, гарантированная и охраняемая государством, закрепленная в законе. Свобода – это духовная ценность, порождение культуры. И в разных культурах в разные исторические периоды она наполняется различным содержанием. В условиях западного общества преобладает трактовка свободы как негативного принципа «невмешательства в частные дела», чем и отличается западное буржуазное общество от обществ восточных. Трактовка свободы человека как негативного принципа обосновывает легитимность свободной рыночной экономики, а также соответствующего ей политического порядка. Рыночная экономика – это совершенно новый тип хозяйства, где главной целью выступает накопление как высшая цель. Законы рыночной экономики диктуют жесткие правила, конкуренцию. Здесь нет места моральным нормам (или они отходят на второй план). Общественная жизнь превращается во всепроникающий рынок. Максимальная свобода индивидуума, развитие крайнего индивидуализма приводит к *разъединению (атомизации)* общества, а через конкуренцию - к его духовной деградации. Последствия утверждения индивидуализма, классического либерализма уже сегодня проявляются и в нашем обществе. Вследствие реализации свободы человека в максимальном объеме происходит минимизация функций государства, а вся общественная жизнь превращена во всепроникающий рынок. Неизбежное следствие – усиление социальной дифференциации, порождающей нищету, безработицу, одиночество как следствие потери формальной опеки государства. Как отмечают социологи, "сегодня становится очевидным, что именно дифференциация по доходу является фактором, в значительной степени определяющим социально-психологическую атмосферу, моральный климат в обществе, а за этим - реальное поведение, с которым мы сталкиваемся, изучая социальную напряженность".

Проблемы социальной сферы свидетельствуют, что крайне важно усиливать социальные функции государства.

#### *Список использованной литературы*

1. Назарбаев Н. *Критическое десятилетие*. – Алматы, 2003.
2. Ашимбаев М., Идрисов А. *Глобализация: сущность и тенденции // Центральная Азия в системе глобальных отношений: Сборник материалов конференции*. – Алматы, 2002.
3. Сапаргалиев Г.С. *Конституционное право Республики Казахстан: Академический курс. Изд. 3-е, с доп.* – Алматы: Жеті жарғы, 2007
4. Баймаханов М.Т. *Избранные труды по теории государства и права*. – Алматы, 2003
5. Шеримкулова Г. *Соотношение естественного и приобретенного права человека в современных демократических государствах*. Алматы, 2006

## **ПОЛИТИКА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН ПО РЕАЛИЗАЦИИ И ОБЕСПЕЧЕНИЮ БЕЗОПАСНОСТИ ЛИЧНОСТИ, ОБЩЕСТВА И ГОСУДАРСТВА**

**Аңдатпа.** Мақала ұлттық қауіпсіздікті, жеке адамның және жалпы қоғамның қауіпсіздігін қамтамасыз етуге арналған. Мақалада ұлт аралық қауіпсіздік, ішкі қауіпсіздік мәселелері, сондай-ақ мемлекет жүргізіп отырған саясаттың басымдығына қоятын стратегиялық міндеттер қарастырылған. Сыртқы саясаттың стратегиялық бағытында Қазақстанның ұлттық қауіпсіздігін қамтамасыз етудің негізгі бағыттары ашылды. 2012 жылғы 6 қаңтардағы "ҚР Ұлттық қауіпсіздігі туралы" ҚР Заңы қаралып, талданды, онда адам мен азаматтың, қоғам мен мемлекеттің қауіпсіздігін қамтамасыз етудің мазмұны мен қағидастарын, Қазақстан Республикасының ұлттық қауіпсіздігін қамтамасыз ету жүйесін, мақсаттары мен бағыттарын айқындау берілді. Қазақстанның ядролық қарусыздану процесіне қосқан үлесі талданды, халықаралық ұйымдардың қызметі және оларға еліміздің қатысуы зерделенді. Қазақстан Республикасының сыртқы саяси бағытының ұзақ мерзімді мақсаттары мен басымдықтары талданды. Автор Қазақстанның сыртқы саясатын дамыту перспективаларын бағалады.

**Түйін сөздер:** ұлттық қауіпсіздік, қағидалар, қорғау, заңдылық, қауіпсіздік, саясат, іске асыру.

**Аннотация.** Статья посвящена обеспечению национальной безопасности, безопасности личности и общества в целом. В статье рассмотрены вопросы межнациональной безопасности, внутренней безопасности, а также стратегические задачи, которые государство ставит в приоритете проводимой политики. Раскрыты основные направления обеспечения национальной безопасности Казахстана в рамках стратегического направления внешней политики. Рассмотрен и проанализирован Закон РК «О национальной безопасности РК» от 6 января 2012 г., где даны определения содержания и принципов обеспечения безопасности человека и гражданина, общества и государства, системы, цели и направления обеспечения национальной безопасности Республики Казахстан. Проанализирован вклад Казахстана в процесс ядерного разоружения, изучены деятельности международных организаций и участие в них нашей страны. Были подвергнуты анализу долгосрочные цели и приоритеты внешне политического курса Республики Казахстан. Автором оценены перспективы развития внешней политики Казахстана.

**Ключевые слова:** национальная безопасность, принципы, защита, законность, обеспечение, реализация, политика.

**Abstract.** The article is devoted to ensuring national security, the security of the individual and society as a whole. The article considers the issues of interethnic security, internal security, as well as the strategic tasks that the state puts in the priority of its policy. The main directions of ensuring the national security of Kazakhstan in the framework of the strategic direction of foreign policy are disclosed. Reviewed and analyzed the Law "On national security of Kazakhstan" dated 6 January 2012, where the definition of the content and principles of the safety of man and of the citizen, society and state system, the goals and direction of the national security of the Republic of Kazakhstan. The contribution of Kazakhstan to the process of nuclear disarmament was analyzed, the activities of international organizations and the participation of our country in them were studied. The long-term goals and priorities of the external political course of the Republic of Kazakhstan were analyzed. The author evaluates the prospects for the development of Kazakhstan's foreign policy.

**Key words:** national security, principles, protection, legality, security, policy, realization.

Любое государство ставит приоритетными вопросы, касаемые безопасности своей нации и государства, а также защиты национальных интересов в международных отношениях является одним из стратегических при выработке внешнеполитического курса страны. В этом проявляется и реализуется суверенитет государства, который предполагает его право выступать самостоятельным субъектом международных отношений, определять внешнюю политику в своих интересах и самостоятельно решать вопросы внешнеэкономической деятельности.

Понятие национальной безопасности относится к ключевым категориям, так как затрагивает практически все сферы жизнедеятельности общества. Впервые термин «национальная безопасность» был введен в США президентом Т. Рузвельтом и озвучено в 1904 году в послании Конгрессу, где он обосновывал присоединение зоны Панамского канала интересами национальной безопасности США. Национальная безопасность — способность нации удовлетворять потребности, необходимые для её самосохранения, самовоспроизведения и самосовершенствования с минимальным риском ущерба для базовых ценностей её нынешнего состояния.

По другому определению, национальная безопасность — совокупность официально принятых взглядов на цели и государственную стратегию в области обеспечения безопасности личности, общества и государства от внешних и внутренних угроз политического, экономического, социального, военного, техногенного, экологического, информационного и иного характера с учётом имеющихся ресурсов и возможностей.

По определению российского политолога Н.А.Косолапова, национальная безопасность — это стабильность, которая может поддерживаться на протяжении длительного времени, состояние достаточно разумной динамической защищенности от наиболее существенных из реально существующих угроз и опасностей, а также способности распознавать такие вызовы и своевременно принимать необходимые меры для их нейтрализации.

По определению украинского правоведа, ученого в сфере гражданского процесса, философии и теории права Я.Я. Мельника, гражданская процессуальная безопасность является частью системы национальной безопасности и характеризуется как особое состояние процессуальной защищенности судом гражданской процессуальной формы и создания судом условий для эффективного и качественного осуществления гражданского судопроизводства, обеспечения охраны и реализации процессуальных прав, обязанностей и интересов участников гражданского дела.

Современный мир столкнулся с различными видами внешнего негативного воздействия на различные сферы государственного воздействия. Такие, как: экономика страны, военный потенциал, информационное пространство, социальная сфера, экология и многое другое.

В вопросах обеспечения национальной безопасности важной составляющей является внешняя политика государства. Реализуя свои внешнеполитические функции, каждое государство проводит определенную политику за пределами своей страны, т.е. в международных отношениях. В теории международных отношений сложилась теория «геополитики», представляющая собой органическую взаимосвязь пространственных отношений и исторической причинности действий государств. Теория геополитики базируется на таких понятиях, как: суверенитет, территория, безопасность государства.

На мой взгляд, геополитическое положение государства, в том числе и Республики Казахстан, во многом определяет приоритеты развития международных отношений.

Внешняя политика государства — это система мероприятий, направленных на установление и поддержание отношений с субъектами международного права, защиту национальной безопасности и интересов, а также расширение своего влияния на другие субъекты международных отношений.

На определение приоритетов по внешней политике оказывают такие факторы, как уровень общественно-политического, социально-экономического развития, геополитическое положение страны, а также наличие определенных национальных интересов, которые в

комплексе составляют систему обеспечения национальной безопасности Республики Казахстан.

В области обеспечения национальной безопасности Республики Казахстан основным законодательным актом является Закон РК «О национальной безопасности РК» от 6 января 2012 г., где определены содержание и принципы обеспечения безопасности человека и гражданина, общества и государства, система, цели и направления обеспечения национальной безопасности Республики Казахстан.

С понятием «национальный интерес» связана категория «национальная безопасность». Национальная безопасность рассматривается как один из элементов национального интереса государства, обеспечивающего ему наряду с другими элементами (внутренняя стабильность, экономическое процветание, благоприятное внешнее окружение, позитивный международный имидж) оптимальное существование.

Необходимо отметить, что основной определяющей национального интереса любого государства является «инстинкт самосохранения», который включает в себя обеспечение национальной безопасности от угроз извне, защиты экономических и политических позиций государства в мире, определенное воздействие на внешнюю политику другого государства, а также расширение влияния государства на мировую политику в целом.

Если исследовать внешнеполитическую деятельность Казахстана в соответствии с перечисленной выше типологией, то Республику Казахстан характеризует активная политика, основанная на соблюдении баланса между внутренней и внешней политикой. По поводу сбалансированности политики государства в целом президент Республики Казахстан К.К. Токаев верно отметил: «Тесная взаимосвязь внешней и внутренней политики Казахстана определяется единством цели – построением демократического общества с социально-ориентированной рыночной экономикой и гарантированной защитой конституционных прав граждан страны. Внешнюю политику Республики Казахстан характеризуют такие качества, как сбалансированность и многовекторность, предполагающие прагматизм в выборе внешнеполитических партнеров, высокую степень маневренности, отсутствие прямой зависимости внешней политики Казахстана от непредсказуемости развития ситуации в том, или ином регионе, от изменения конъюнктуры мирового рынка».

Внешняя политика нашей страны изначально исходила из необходимости отстаивания долгосрочных национальных интересов путем широкого международного сотрудничества и решения возникающих проблем на основе взаимных договоренностей и приемлемых компромиссов. Сегодня Казахстан уже имеет международную договорно-правовую базу в форматах многостороннего и двустороннего сотрудничества, а также в рамках участия в международных организациях.

На имидж и авторитет страны, а также на укрепление ее национальной безопасности повлияло решение руководства страны об отказе от ядерного оружия. В мае 1992 г. Казахстан подписал Лиссабонский протокол и взял на себя обязательство стать безъядерным государством. Он первым из стран-участниц Лиссабонского протокола присоединился к Договору о нераспространении ядерного оружия (ДНЯО) со статусом безъядерного государства. Позднее был подписан Меморандум о предоставлении нашей стране гарантий безопасности от всех ядерных держав. Необходимо отметить, что вклад Казахстана в процесс ядерного разоружения не ограничился закрытием Семипалатинского ядерного полигона и подписанием Лиссабонского протокола. В 2009 г. на 64-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН Казахстаном было внесено предложение о провозглашении 29 августа Международным днем действий против ядерных испытаний. Именно в этот день Первый президент Республики Казахстан Н.А. Назарбаев своим указом навсегда закрыл один из крупнейших ядерных испытательных полигонов в мире. Эта идея получила единодушную поддержку, ставшую отражением глубокой озабоченности международного сообщества по поводу опасностей, порождаемых такими испытаниями. Эта дата утверждена решением Генеральной Ассамблеи ООН 2 декабря 2009 г. как «Всемирный день отказа от ядерного

оружия». На наш взгляд, данное решение свидетельствует о масштабной внешнеполитической инициативе Республики Казахстан в деле развития глобального разоружения и укрепления международной безопасности.

Это в очередной раз доказывает, что национальная безопасность государства неразрывно связана с внешнеполитической деятельностью и деятельностью других субъектов международных отношений. Государства, вступая в международные правоотношения, воздействуют на внешнюю политику друг друга. Невозможно защищать свои национальные интересы без учета интересов других субъектов международных отношений. Более того, на процесс обеспечения национальной безопасности государства оказывают влияние любые политические процессы, происходящие в мире, поэтому государство вынуждено мобильно реагировать на всякие дестабилизирующие факторы, появляющиеся в регионе или в международном сообществе. К тому же государство, принимая меры по обеспечению и укреплению собственной безопасности, опосредованно принимает участие в обеспечении локальной, региональной и мировой безопасности.

Проводя анализ мероприятий стран СНГ по укреплению национальной безопасности, напрашивается смысловое заключение, что Казахстан лидирует на постсоветском пространстве по действиям в сфере укрепления национальной безопасности: приняты Стратегия национальной безопасности, Военная доктрина, новый Закон о национальной безопасности, Концепция развития вооруженных сил, а также нормативно-правовые акты в сфере обороны страны.

Оценивая роль внешней политики в обеспечении национальной безопасности государства, необходимо подчеркнуть, что безопасность каждого государства-участника неотделимо связана с безопасностью всех остальных стран-участниц. Так, по инициативе Первого Президента Республики Казахстан Н.А. Назарбаевым было создано и функционирует Соправление по взаимодействию и мерам доверия в Азии (СВМДА), на 47-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН в октябре 1992 года. Первый саммит СВМДА проведен в 2002 году.

Соправление по взаимодействию и мерам доверия в Азии (СВМДА)- международный форум, объединяющий государства азиатского континента, который ставит перед собой задачу укрепления взаимоотношений и сотрудничества азиатских государств в целях обеспечения стабильности и безопасности в регионе. Сегодня СВМДА включает 27 государств-членов, среди которых Азербайджан, Бангладеш, Бахрейн, Вьетнам, Египет, Израиль, Индия, Ирак, Иран, Китай, Палестина, Россия, Турция и Южная Корея. Ещё 8 стран имеют статус наблюдателей, среди них - США, Украина, Филиппины, Япония, Беларусь. Наблюдателями СВМДА являются также 5 международных организаций, включая Лигу арабских государств, Организация по безопасности и сотрудничеству в Европе (ОБСЕ), Парламентскую ассамблею тюркоязычных стран и Организацию Объединённых Наций.

Саммиты СВМДА проводятся раз в 4 года, встречи министров иностранных дел стран-участниц – каждые 2 года. Секретариат Соправления по взаимодействию и мерам доверия в Азии находится в столице Казахстана. Председательствовать в организации центральноазиатская республика будет два года, и следующий, 6-й по счёту, саммит СВМДА пройдёт в 2022 году в Казахстане. До этого государством-председателем СВМДА был Таджикистан.

Пятый саммит СВМДА прошёл в июне прошлого года в Душанбе. Выступая с трибуны саммита, президент Казахстана Касым-Жомарт Токаев подчеркнул, что предложенная в 1992 году Нурсултаном Назарбаевым идея о создании Соправления по взаимодействию и мерам доверия в Азии открыла новую веху в истории азиатского континента.

«Сегодня СВМДА – это авторитетная многосторонняя структура, объединяющая 35 государств азиатского региона и около половины населения нашей планеты, – сказал президент Казахстана. – Призываем всех друзей и партнёров объединить усилия для повышения эффективности и международной конкурентоспособности Форума. Для этого нам необходима его поэтапная, постепенная трансформация в полноценную региональную

организацию. Для институционального становления СВМДА созданы все необходимые условия, разработана правовая база, работают его постоянно действующие структуры».

Выступая перед участниками форума, Токаев отметил тревожные тенденции в государствах региона – нарастание конфликтов, эрозия механизмов безопасности, торговые и санкционные войны, всплеск международного терроризма.

«Одним из приоритетных вопросов повестки остаётся обеспечение конструктивных переговоров по спорным проблемам и разрешение противоречий в самой начальной стадии их возникновения. Поэтому вполне возможно в недалёком будущем выстроить под эгидой СВМДА полноценную систему коллективной безопасности, способную осуществлять международную медиацию», – сказал Касым-Жомарт Токаев.

Он особо выделил необходимость выработки совместных системных подходов к противодействию терроризму. По словам Токаева, принятый на 73-й сессии Генеральной Ассамблеи ООН и поддержанный 82 государствами Кодекс поведения по достижению мира, свободного от терроризма мог бы послужить отправной точкой при выработке механизма упреждения угроз терроризма на территории стран СВМДА.

Проведенный нами анализ показал, что вопросы национальной безопасности отражены не только в законодательных актах, но и в стратегических программах развития республики.

Можно отметить, что в основе проведения внешней политики Республики Казахстан должен сохранять принцип многофакторности, который предполагает «персональное» сотрудничество с европейскими государствами, США, Китаем, Россией, государствами Ближнего Востока, а также развитие «коллективного» сотрудничества в рамках международных организаций, таких как ООН, СВМДА, ОБСЕ, ШОС, СНГ, ОИС и др.

Таким образом, внешняя политика Казахстана не только обеспечивает и защищает национальные интересы в международных отношениях. Можно утверждать, что с таким же упорством республика принимает активное участие в международных мероприятиях, направленных на борьбу с внешними угрозами в целях укрепления региональной и международной безопасности.

#### *Список использованной литературы*

1. Конституция Республики Казахстан (принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 года)
2. Закон Республики Казахстан от 6 января 2012 года № 527-IV «О национальной безопасности Республики Казахстан»
3. 1 Тураев А.В. Права человека как основа правового статуса личности (теоретико-правовое исследование): Автореф. ... дис. канд. юрид. наук. – Алматы, 2002. - 24 с.
4. 2 Ким В.А. Идея о человеке, его жизни, правах и свободах, как высших ценностях Конституции Республики Казахстан // Вестник КазГУ. Серия юридическая. – 1998. - № 6. - С. 5-12.
5. 3 Назарбаев Н.А. Без правых и левых. – М.: Молодая гвардия, 1991.
6. 4 Мамонов В.В. Конституционно-правовой статус человека и гражданина в Республике Казахстан: Автореф. ... дис. канд. юрид. наук. – Алматы, 2003. - 23 с.
7. 5 Сапарбаева Д.С. Конституционно-правовые основы охраны прав и свобод человека в Республике Казахстан: Автореф. ... дис. канд. юрид. наук. – Алматы, 1999. - 25 с.

*Магистрант Батдильдаева Ажар  
Академия Кайнар*

## **НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ МИРОВОЙ ПРАКТИКИ ЗАКОНОДАТЕЛЬНОГО ЗАКРЕПЛЕНИЯ МЕДИАЦИИ**

**Аңдатпа.** Мақалада дауларды шешудің баламалы рәсімдеуді ендіру және қалыптастыру және оның ішінде ең көп тараған медиация бойынша жұмыстар жүргізілгені қарастырылған. Қазіргі уақытта медиация Қазақстан Республикасында дамуда және оны толыққанды қалыптастыру үшін азаматтардың құқықтық санасына, құқықтық мәдениет пен білім беруге, дауларды медиациялық шешуді құқықтық реттелуін жетілдіруге қатысты көптеген мәселелерді шешу қажет.

**Түйін сөздер:** Медиация, заң, медиацияны сотқа дейінгі сатыда қолдану, алдын ала тергеу органдары, бітімгершілік келісім арқылы тоқтату, келтірілген зиянды өтеу.

**Аннотация.** В статье рассмотрена проведенная работа по внедрению и формированию альтернативных процедур разрешения споров, наиболее распространенной из которых является медиация. В настоящее время институт медиации осуществляет свое развитие в Республике Казахстан и для его полноценного формирования в обществе необходимо решить еще много проблем, касающихся правосознания граждан, правовой культуры и образования, совершенствования правового регулирования медиативного разрешения споров.

**Ключевые слова:** Медиация, закон, применение медиации на досудебных стадиях, органы предварительного расследования, прекращение путем примирения, возмещение ущерба.

**Abstract.** The article discusses the work done on the implementation and formation of alternative dispute resolution procedures, the most common of which is mediation. Currently, the institution of mediation is developing in the Republic of Kazakhstan, and for its full-fledged formation in society, it is necessary to solve many more problems related to the legal consciousness of citizens, legal culture and education, improving the legal regulation of mediated dispute resolution.

**Key words:** Mediation, law, the use of mediation at the pre-trial stages, preliminary investigation bodies, termination by conciliation, compensation for damage

Понятие «медиация» происходит от латинского «mediare» - посредничать. Методы медиации опираются, главным образом, на ведение переговоров в русле сотрудничества. Медиация особенно эффективна в тех случаях, когда:

- в будущем стороны могут иметь тесные деловые или личные отношения;
- стороны не заинтересованы в публичном разбирательстве, так как для них очень важна конфиденциальность;
- судебное решение по данному делу, скорее всего, будет обжаловано;
- спор очень сложен в фактическом или юридическом плане;
- спор затрагивает чувствительные для бизнеса вопросы;
- стороны по каким-либо причинам не желают, чтобы их спор рассматривал суд (сроки рассмотрения дела чрезмерно велики, затраты на разбирательство могут свести на нет победу в процессе, результат разбирательства непредсказуем), судебное разбирательство этого дела для сторон бесперспективно [1, с. 87].

Процедура медиации проводится в соответствии со следующими принципами:

- добровольность;
- равноправие сторон;
- нейтральность, беспристрастность медиатора;
- конфиденциальность [2, с. 56].

Рассмотрим эти принципы подробнее. Добровольность: в отличие от судебной тяжбы, вступление всех спорящих сторон в процесс медиации является добровольным, а медиатор - свободно выбранным. Никто не может заставить стороны участвовать в медиации, если они не хотят этого по какой-либо причине. Этот принцип проявляется и в том, что все решения принимаются только по взаимному согласию сторон, и в том, что каждая сторона в любой

момент может отказаться от медиации и прекратить переговоры. Прежде чем начинать медиацию, медиатор обязательно обсуждает вопрос добровольности и старается добиться последней от каждой из сторон.

Равноправие сторон: ни одна сторона не имеет процедурных преимуществ. Им предоставляется одинаковое право высказывать свои мнения, определять повестку переговоров, оценивать приемлемость предложений и условий соглашения и т.д.

Нейтральность, беспристрастность медиатора: медиатор сохраняет независимое, беспристрастное отношение с каждой из сторон и обеспечивает им равное право участия в переговорах. Если медиатор чувствует, что ему трудно сохранить нейтральность и что ему не удаётся избавиться от возникающих у него эмоциональных оценок, он отказывается от ведения процесса. Конфиденциальность: все, о чем говорится или обсуждается в процессе медиации, остается внутри этого процесса. Медиатор не может выступать в качестве свидетеля, если дело все-таки будет передано в суд, и не сообщает одной стороне информацию, которую он получил от другой в процессе индивидуальной беседы, если не получил на это специального разрешения или просьбы от сообщившего информацию.

По моему мнению особенности медиации состоят в следующем:

- свобода выбора;
- опора на справедливость;
- участие в выработке и принятии решения;
- согласие сторон с принятым решением;
- возможность выхода из процесса;
- время и стоимость рассмотрения;
- конфиденциальность;
- гибкость процесса;
- отсутствие коррупционной составляющей [3, с. 56].

Вступление обеих спорящих сторон в процесс медиации является добровольным, а медиатор – свободно выбранным (в этом отношении медиация сходна с арбитражем в форме третейского суда). В медиации спорщики сами вырабатывают и принимают решение. Медиатор никаких решений по поводу спорщиков и сути конфликта не принимает. В суде спорящие стороны обязаны подчиниться судебному решению, даже если (как это нередко бывает) одна, а то и обе стороны этим решением недовольны. В процессе медиации все решения принимаются только по обоюдному согласию сторон, и обе они добровольно берут на себя обязанность выполнять принятое ими совместно решения. Понятно, что стороны делают это, если удовлетворены решением.

В задачу суда входит определить, кто из спорщиков прав и кто виноват (или разделить вину между ними). Медиация изначально нацелена на поиск согласия. В ходе нее спорщики перестают искать правого и виноватого, а с помощью посредника обсуждают разные варианты решения конфликта и совместно выбирают из них тот, который обе стороны сочтут наилучшим.

Медиация ориентирована скорее на то, что каждая из сторон понимает под справедливостью, чем непосредственно на юридические законы, прецеденты или правила.

Риски при медиации минимальны, поскольку каждая сторона в любой момент может отказаться от продолжения процесса. Медиация проходит конфиденциально. Все остается между сторонами конфликта и медиатором, а последний будет держать в секрете все разговоры и всю информацию. В суде же сторона не может в любой момент прекратить переговоры, а конфиденциальность в принципе невозможна [4, с. 56].

Процесс медиации относительно непродолжителен в сравнении с длительностью судебного разбирательства. Это немаловажное преимущество медиации, особенно в наших условиях, когда суды перегружены и рассмотрение дел тянется месяцами, а иногда и годами. К тому же, медиация может обойтись дешевле, чем традиционные судебные процедуры. В каких случаях стоит применять медиацию? Практика показывает, что многое определяется интересами сторон и правовыми предпосылками (в некоторых случаях необходима



консультация специалиста, например, в процессе банкротства). Однако если есть желание урегулировать спор мирно, не нанося ущерб собственной репутации и делу, достаточно бывает проявления воли сторон, направленной на урегулирование конфликта.

Сегодня часто можно встретить скептические высказывания о перспективах этого института, в основном опирающиеся на якобы неготовность нашего менталитета к мирному и одновременно самоответственному разрешению спорных ситуаций. Отчасти с этим можно согласиться: да, за годы советской власти нас приучили, что можно пожаловаться и передать спор на рассмотрение в райком, в профком, в суд и т.п. и снять с себя ответственность за принятие решения. Мы привыкли не договариваться, а спорить, часто забывая в пылу спора даже о своих собственных интересах.

Однако мир меняется, и от того, насколько восприимчивы мы к этим изменениям, будет зависеть уровень нашего социального интеллекта, профессиональной компетентности, а значит, и качество нашей жизни.

Медиация существует так же давно, как существуют конфликты. Для разрешения конфликтов прибегали как к переговорам между конфликтующими сторонами, так и к медиации, которую можно назвать особым видом переговоров с участием нейтрального лица. Нельзя утверждать, что ранее применялась медиация в том виде, в котором она сформировалась и существует на настоящий момент. Можно говорить лишь о применении методов примирения сторон с участием нейтрального посредника. Подобные методы разрешения споров все чаще использовались в тех случаях, когда переговоры заходили в тупик, и для достижения успеха нужно было, чтобы спорящие стороны поняли и приняли точки зрения друг друга. Уже много веков назад люди убедились, что при разрешении серьезных разногласий жизнеспособного и взаимовыгодного решения проще добиться переговорами, нежели используя нормы или иерархический порядок [5, с. 26].

Известно, что примирительные методы урегулирования споров применялись уже со времен существования первобытного общества. Необходимостью для привлечения третьей нейтральной стороны для разрешения конфликтов являлось, прежде всего, желание выжить (отдельных людей или группы, в частности, первобытных племен). Первыми, кто стал применять данные методы примирения, были жрецы и вожди, которые таким образом останавливали убийства и насилие, угрожающие самому племени. В древней Руси с помощью посредников предпринимались попытки закончить миром княжеские ссоры, междоусобицы. В этих случаях посредниками часто выступали представители духовенства. Довольно активно медиация применялась при разрешении международных споров. Называлось это по-разному: «посредничество», «ходатайство», «предложение добрых услуг».

Медиация в ее современном понимании начала развиваться во второй половине XX столетия. Прежде всего, в странах англо-саксонского права - США, Австралии, Великобритании, а затем уже она постепенно стала распространяться и в Европе. Первые попытки применения медиации, как правило, предпринимались при разрешении споров в сфере семейных отношений. Впоследствии медиация получила признание при разрешении споров самого широкого круга, начиная от семейных конфликтов и заканчивая сложными многосторонними конфликтами в коммерческой и публичной сфере. Моделей медиации в мире известно множество. Но основополагающим для всех моделей является то, что в каждой из этих моделей должны сохраняться основные принципы медиации [6, с. 27].

В конце 80-х годов XX столетия медиация приходит в Россию. Внедрение ее в современное общество сопряжено с рядом сложностей:

- недостаточная информированность общества о самой медиации, сферах ее применения и преимуществах перед судебным разбирательством;
- отсутствие достаточного количества опытных и квалифицированных медиаторов;
- отсутствие законодательного акта, регулирующего процедуру медиации, а значит и механизмов защиты участников процедуры медиации, том числе от необходимости давать показания в суде по конфиденциальным вопросам, касающимся процедуры медиации и т.д.

Процесс внедрения медиации как альтернативного способа разрешения споров в различных странах проходит с присущими внедрению всего нового взлетам и неудачам. Известны ряд подходов по внедрению медиации в процессе судебного разбирательства.

Первый подход, в котором судья лишь предлагал сторонам обратиться к услугам медиатора, потерпел неудачу везде, где предпринимались попытки его реализации. А причина была простой – сопротивление адвокатов. Первые проекты были опробованы в Британском центральном земельном суде Лондона, в 1996-1998гг, Британском Апелляционном суде, а также в судах Австралии, Новой Зеландии, Канады и в ряде судов в различных штатах США [7, с. 96].

Попытка внедрить прямо противоположный опыт подхода к медиации, обязательную медиацию, также не принесла значимых результатов. Фактически судьи не назначали к слушанию дела, если стороны не попытаются сначала сесть за стол переговоров. Но адвокаты и стороны подходили к данному вопросу как лишь к еще одному формальному препятствию, которое необходимо пройти.

Но вопрос заключался не только в том, должна ли медиация в судебном процессе изначально быть добровольной или обязательной, а в том, может ли она быть эффективной, если применяется судом автоматически. Так в судах штата Нью-Джерси был применен такой подход - медиация не применяется только тогда, когда стороны обоснованно объяснят причины, по которым медиация в их случае неприменима. Аналогичная схема была задействована в одной из провинций Канады. И результат был поразительным - отказы от медиации были всего лишь в 1-2 % от всех дел за два года проекта.

А вот в Центральном Лондонском суде подобный пилотный проект потерпел полный крах. За один год отказов от медиации было 80% от всех рассматриваемых дел. Причины две:

1. Судья, которому было поручено рассмотрение возражений против медиации, подошел к этому формально и совсем не сумел убедить стороны прибегнуть к медиации;
2. Споры в основном рассматривались о причинении личного вреда. А страховщики и адвокаты категорически отказывались о медиации.

И все же в плане обязательности процедуры Великобритания пошла на компромиссный вариант: если какая-то из сторон отказывается от предложенной судом процедуры медиации, она должна понести все судебные расходы, даже если выиграла дело. И это принесло свои плоды в части использования процедуры медиации. В Великобритании была создана также специальная служба - горячая линия, куда можно позвонить из любого конца страны, охарактеризовать конфликт, свои предпочтения относительно медиатора, и вам предложат целый список специалистов, подходящих к вашим требованиям [8].

В США вся система права направлена на то, чтобы большинство споров разрешалось добровольно до суда. Судебное разбирательство может быть прервано для обращения сторон к медиатору. Без медиаторов в сфере экономики, политики, бизнеса в этой стране не проходит ни один серьезный переговорный процесс, выпускаются журналы, освещающие проблемы медиации, существуют Национальный институт разрешения диспутов, частные и государственные службы медиации. Большое влияние имеет Американская арбитражная ассоциация [9].

В Германии медиация гармонично встроена в систему правосудия. Например, посредники работают прямо при судах, значительно снижая количество потенциальных судебных тяжб. В большинстве немецких школ права введен постоянный курс медиации. Доктором Артуром Троссеном создана и успешно действует Международная ассоциация интегрированной медиации, которая объединяет медиаторов более чем из 10 стран мира.

Австрия одна из немногих стран мира, где профессия медиатор внесена в номенклатуру профессий. В Австрийском законодательстве предусматривается, что соглашение по результатам медиации, проводимой в связи с имеющимся судебным производством, может быть признано судом, в то время как результат досудебной медиации судебной защиты не получает [10].

В Индии соглашения, достигнутые в ходе медиации, имеют одинаковую силу с третейскими (арбитражными) решениями, независимо от того, была ли данная процедура возбуждена в рамках уже имеющегося судебного производства или нет.

Порядка 30% споров в Китае решается во внесудебном порядке. В этой стране, а также в Венгрии и Корее, если стороны достигли соглашения в рамках медиации и утвердили его в порядке, предусмотренном для рассмотрения третейскими судами (арбитражем), такое соглашение приобретает силу третейского решения (арбитража) и подлежит исполнению в соответствующем порядке [11].

В Японии использование медиации, как альтернативного метода разрешения споров традиционно связано с этической стороной - негативным отношением к выбору государственного суда как способа урегулирования разногласий.

В цивилизованных странах давно применяется способ урегулирования конфликтов или споров через медиатора, то есть независимого посредника, помощь которого заключается в поиске альтернативных условий в разрешении конфликта самими сторонами. Практика медиации показывает, что большая часть споров не доходят до суда или прекращаются в суде благодаря помощи профессиональных медиаторов.

С 5 августа 2011 года в Казахстане действует закон Республики Казахстан «О медиации» [12].

Медиация (от лат. *Mediare* – посредничать, англ. *Mediation* – посредничество) - это конфиденциальная процедура урегулирования спора (конфликта) между сторонами при содействии медиатора в целях достижения ими взаимоприемлемого решения, реализуемая по добровольному согласию сторон.

Медиатор - это не защитник, не судья, не обвинитель, не арбитр, не консультант, не советчик и не переносчик информации, а есть независимое, нейтральное и беспристрастное физическое лицо, выбираемое сторонами спора, который помогает сторонам самим найти решение в ходе обсуждения их конфликта.

Преимущество медиации:

Разрешение конфликта без суда на добровольной и равноправной основе самими сторонами с экономией времени, денег, эмоциональных сил и энергии.

Конфликт рассматривается строго конфиденциально.

Решение принимается только самими сторонами с учетом удовлетворения интересов каждого участника спора.

Целями медиации являются:

1) достижение варианта разрешения спора (конфликта), устраивающего обе стороны медиации;

2) снижение уровня конфликтности сторон.

Процедура медиации не применяется:

- к спорам (конфликтам), возникающим из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений в случае, если такие споры (конфликты) затрагивают или могут затронуть интересы третьих лиц, не участвующих в процедуре медиации, и лиц, признанных судом недееспособными;

- к спорам (конфликтам), возникающим из гражданских, трудовых, семейных и иных правоотношений с участием физических и (или) юридических лиц, когда одной из сторон является государственный орган;

- по уголовным делам о коррупционных преступлениях и иным преступлениям против интересов государственной службы и государственного управления.

Область применения медиации:

- в семейных спорах;
- а трудовых спорах;
- в корпоративных спорах;
- в коммерческих спорах;
- в школьных конфликтах;

- в криминальном споре между потерпевшим и правонарушителем.
- в межкультурных, религиозных спорах;
- и другие области [12].

Что делает медиатор?

- организует процесс переговоров (разъясняет цели, права и обязанности сторон)
- заслушивает каждую сторону (встречи: индивидуальные/совместные)
- исследует ситуацию путем вопросов, а не убеждений
- не советует и не передает информацию другой стороны
- контролирует процесс медиации (использует фрейм, рефрейминг)
- помогает сторонам найти альтернативный вариант разрешения конфликта
- анализирует (проверяет) предлагаемые варианты решений на реальность
- готовит соглашение, которое после подписания становится обязательным для участников спора.

У казахстанцев появилась возможность решать споры, не доводя дело до суда. Помогут им в поисках компромиссов специально обученные посредники, переговорщики – медиаторы. Медиатор - не замена судье, вершащему традиционное правосудие. Это тот, кто предлагает альтернативный способ решения конфликтов, менее затратный, более психологически комфортный для физических и юридических лиц.

#### *Список использованной литературы*

- 1 Зинченко А. И. *Мировые соглашения в гражданском судопроизводстве: дисс. канд. юрид. наук.* – Саратов, 2005. – 190 с.
- 2 Давыденко Д.Л. *Мировое соглашение как средство внесудебного урегулирования частноправовых вопросов (по праву России и некоторых зарубежных стран): дисс. канд. юрид. наук.* – М., 2004. – 188 с.
- 3 Пилехина Е.В. *Мировое соглашение в практике арбитражного суда и суда общей юрисдикции: дисс. канд. юрид. наук.* – СПб., 2001. – 194 с.
- 4 Рожкова М. А. *Мировая сделка: Использование в коммерческом обороте.* – М., Статут, 2005. – 284 с.
- 5 Рясенцев В. *Мировые сделки (соглашения).* – М., 1984. – 470 с.
- 6 Сулейменов М.К., Куанышев Б.Г. *Альтернативные процедуры рассмотрения споров. В кн.: Международный коммерческий арбитраж: сб. статей и документов (на русс. и англ. яз.).* – 788 с.
- 7 Дмитриев А.В. *Конфликтология.* – М., 2000. – 223 с.
- 8 Dunlop J., Zack A. *Mediation of employment disputes.* URL: <http://www.law.harvard.edu/programs/lwp/people/staffPapers/zack/MEDIATION%20OF%20EMPLOYMENT%20DISPUTES%20dunlop%20and%20zack.pdf> (датаобращения: 15.02.2018).
- 9 Barthélémy J., Cette G. *Refondation du droit social: concilier protection des travailleurs et efficacité économique. Rapport au Conseil d'analyse économique // La Documentation française.* – Paris, 2010. – P.148-149.
- 10 Coutnot F., Duplat J. *Quel avenir pour la médiation judiciaire en matière prud'homale. Paris, Ifomene, 2011. A. Simon. La médiation prud'homale // Justine, 2012, décembre.* – № 35. – P.12-13.
- 11 Dunlop J., Zack A. *Mediation of employment disputes.* URL: <http://www.law.harvard.edu/programs/lwp/people/staffPapers/zack/MEDIATION%20OF%20EMPLOYMENT%20DISPUTES%20dunlop%20and%20zack.pdf> (датаобращения: 15.04.2015).
- 12 Закон Республики Казахстан «О медиации» от 28 января 2011 года № 401-IV – Справочная правовая система «ПАРАГРАФ», 2018.

## **ЗАҢДЫ ҚОЛДАНУ ТӘЖІРИБЕСІНДЕ ЗАҢГЕР ӘДЕБІН САҚТАП АДАМ МЕН АЗАМАТТЫҢ ҚҰҚЫҒЫН, БОСТАНДЫҒЫН ЖӘНЕ ЗАҢДЫ МҮДДЕЛЕРІН ҚОРҒАУ**

**Аңдатпа.** Барлық демократиялық қағидаға негізделген мемлекеттік заң жүйесінің ажырамас тетігі ретінде адам және азаматтардың құқықтары мен бостандықтары қарастырылады. Сен алдымен өзінді-өзің таны. Менің білетінім – менің ештеңе білмейтіндігім, ал басқалар мұны да білмейді. Әр кітап оқыған сайын, надандығымның бір бетін ашам. Өркениеттің ең маңызды міндеті – адамды ойлануға үйрету. Бақытқа деген ұмтылысты қорғай отырып, мемлекет өз мақсаты бойынша адамдардағы кәсіпкерлік рухты, тәуекелшіл дербестік сезімін қолдауы және қорғауы тиіс, дәл осы бақыт үшін маңызды. Ар-ұят дегенің мыңдаған куәгерлер. Адам бойында мәңгі оппонент пен мәңгі қорғаушы рухқа ұйқы бермей пікірталасып жатады. Адамдағы мәңгі төреші қоғамдық пікірден жасырын жатқан нәрселерді көріп, ойлап және сезіп отырады.

**Түйін сөздер:** заңгер, әдеп, адам, құқық, бостандық, адам мүддесі, демократия, дүние тану.

**Аннотация.** Во всех демократических принципах неотъемлемой частью правовой системы государства основывается на защите прав и свобод граждан. Ты сначала познавай себя. То, что я знаю, это то, что я ничего не знаю, и другие тоже не знают этого. Каждый раз, когда я читаю книгу, я открываю одну страницу своего невежества. Важнейшая задача цивилизации-научить человека думать. Защищая стремление к счастью, государство по своей цели должно поддерживать и защищать предпринимательский дух у людей, чувство рискованной самостоятельности, именно это важно для счастья. Тысячи свидетелей совести. В человеке есть вечный противник и вечный защитник, который не дремлет духом. Вечный судья человека видит, думает и чувствует то, что скрыто от общественного мнения.

**Ключевые слова:** юрист, этика, человек, право, свобода, интересы человека, демократия, познание.

**Abstract.** Human and civil rights and freedoms are considered as a holistic mechanism of the system of state law based on a single democratic principle. First, you know yourself. I know, I don't know anything, and others don't either. Every time I read a book, I open the page of ignorance. The most important task of civilization is to teach a person to think. Defending the pursuit of happiness, the state should support and protect for its own purposes the entrepreneurial spirit, a dangerous sense of independence in people, which is important for this happiness. Thousands of witnesses of conscience. In man there is an eternal adversary and an eternal defender, who does not slumber in spirit. The eternal judge of man sees, thinks, and feels what is hidden from public opinion.

**Key words:** lawyer, ethics, person, law, freedom, human interests, democracy, self-knowledge.

Қазақстан Республикасы Конституциясының II бөлімінде «адам мен азаматтың құқығы мен денсаулығы, бостандығы мен заңды мүдделерін қорғауға тікелей кепілдік береді», - деп атап көрсетілген [1].

Сократтың ойынша, таным мен философияның негізгі мәселелесі адам болуы керек. Сократ мәселелені өте батыл түрде қойды. Дүниені тану, әлемді білу, әрине қажет-ақ. Дегенмен адам өзін-өзі, өзінің ішкі дүниесін білуге ұмтылуы керек. Осыдан кейін келіп Сократтың бірінші қағидасы шықты. «Сен алдымен өзінді-өзің таны!». Оның екінші

қағидасы: «менің білетінім – менің ештеңе білмейтіндігім, ал басқалар мұны да білмейді». Бұл пікірдің өзі керемет қағида. Өйткені, адам өзіне-өзі сырттай үңілген сайын, өзін өзі тануға ұмтылған сайын, сайып келгенде, өзінің ештеңе білмейтіндігін анықтайды. Өзіңді-өзің танып білу деген – өзіңді қоғамдық, әдептілік тұлға ретінде қарастыру арқылы барлық адамдарға тән әдептіліктің негізгі қиындары төңірегінде этикалық ұғымдар қалыптастыру [2].

Қазақтың белгілі жазушысы Қалтай Мухамбетжановтың айтқаны: «Әр кітап оқыған сайын, надандығымның бір бетін ашам».

Саясат – тарихтың бел баласы. Сондықтан кез-келген жазушы саясаттан тыс өмір сүре алмайды. «Өркениеттің ең маңызды міндеті – адамды ойлануға үйрету» деп философ Эдисон Томас Алва айтқандай, ұлттық идеологияның ақыл мен жүрекке бірдей әсер ететін құдіретті саласы – жазушының парызы әлемге туған Отаныңның мүддесін танытудан тұратын болса керек.

Кезінде Францияның жасанды өркениетінің масқарасын шығарған ақыл-ой таразысы Жан Жак Руссо мен өркениет ойшылы Джон Локк, белгілі әлемтанушы Карл Раймунд Поппер, сондай-ақ ағартушы, жазушы Шарль Луи Монтескье мен Американың атақты публицист жазушысы Бенжамин Франклиндер өз ұлтының мәдениеті мен дүниетанымын зерделей отырып, басқа елдермен терезесі тең боларлық рухани қор жинау жолында аласұрды. Мұндай тұлғалардың қатарына кешегі Алаш тұлғаларының бәрін жатқызуға болады [3].

Қоғамдық даму тарихындағы этикалық ілімдер халықтың сана сезімінің өсуі, тоталитарлық империяның күйреуі, жас тәуелсіз мемлекеттердің құрылуы, философиялық ойлаудың жаңа түрлері азаматтың айырмашылығын, халықтар тағдырларының ажырамас бағыттарының тарихи шындықтарын терең де мазмұнды ашып беруіне көп септігін тигізуде.

Заңгердің кәсіби абыройы — бұл өз борышын жан-тәнімен орындаудың жоғары әлеуметтік құндылығын (қажеттігін және маңыздылығын) құқық қорғау органдары қызметкерлерінің өздерінің түсінуі және оның қоғамдық көзқараспен танылуы. Абырой сезімі — бұл құқық қорғау органдары қызметкерлерінің істері мен әрекеттерінің қуатты қозғағыш күші [4].

Бүгінгі күні құқық қорғау органдары қызметкерлерінің кәсіби ісі заң негіздерін білумен ғана шектелмеу қажет, ол өз іскерлігін тәжірибеде, түрлі категориядағы азаматтармен өзара әрекеттесу жасағанда қолдана білуі тиіс.

Құқық қорғау органдарының кейбір мақсат-міндеттері ерікті және мақсатқа жетелеуші қызметке айналады, себебі, оларды қызметкерлер әділ әрі ақиқатты ретінде қабылдайды [5].

Нарықтық экономика мен адам бақытының өзара әрекеті мәселесі этикалық, жаратылыстық-ғылыми, техникалық әдебиеттерде кеңінен талқыланды. Бақыт — бұл әр алуан қажеттіліктерді өтеуге қабілетті айырбас затының пайдалылығы (тауар) және «қалтаға салып жүретін» зат (ақша). өз бақытын көбейтіп және өзгелерге әкелу адамгершілігі мол адамның ғана қолынан келеді. Т.Джефферсонның «Тәуелсіздік декларациясында» былай жазылған: «Бақытқа деген ұмтылысты қорғай отырып, мемлекет өз мақсаты бойынша адамдардағы кәсіпкерлік рухты, тәуекелшіл дербестік сезімін қолдауы және қорғауы тиіс, дәл осы бақыт үшін маңызды» [6].

Ар-ұят — бұл ішкі монолог, кейде онда диалог, тіпті көп дауысты дискуссия да жүзеге асып жатады. Латыш даналығы былай дейді: «Ар-ұят дегенің мындаған куәгерлер». «Адам бойында мәңгі оппонент пен мәңгі қорғаушы рухқа ұйқы бермей пікірталасып жатады.

Адамдағы мәңгі төреші қоғамдық пікірден жасырын жатқан нәрселерді көріп, ойлап және сезіп отырады». Күнделікті өмірде ар-ұят сезімі адам қылығы әдеттегі және «автоматтандырылған» үлгідегі шеңберінен шығып кеткен кезде қосылатын өзіндік адамгершілік компас рөлін атқарады. әрине, ар-ұят барлығын қамтитындай құдіретті емес.

Адамгершілік компромисс жағдайында немесе адамгершілікке жатпайтын сарындар басым болған жағдайында еркін таңдау мүмкіндігі бар кезде ар-ұят өз бойына өзге текті сіңіріп, өзін-өзі теріске шығару үрдісін қабылдайды.

Ар-ұяттың өзін-өзі мүжуі, әдетте, бастапқыда адамгершілікке жатпайтын қылықты сезінумен сипатталады, уақыт өте келе тұлғаның өзі жасықтанып, адамгершілік атрофия жолымен жүреді және өз қылығын моральдық реттеу шеңберінен сырт қалады.

Ар-ұят адамның ішкі дауысы, «қайырымдылықты іштей анықтау үдерісі» (Гегель) болғанымен, ол жан-жағын аңғаруы тиіс.

Мынадай қайшылық болуы мүмкін: моральға жатпайтын қылық білместікпен сипатталатын адамгершілік максимализм күшімен тандалуы мүмкін. Ақиқат пен жоғары адамгершілік талаптар үйлесімділігінің өзі де «ар-ұятқа сай қылықты» еркін талдауға кепіл бола алмайды.

Еркіндік пен демократия жойылады, сыбайлас және бюрократтық күштер үстемдігі жағдайында индивид міндетті түрде қуыршақ ролінде көрінеді. Мәдени аномалия, қоғамның маргиналдануы мен люмпенденуі жағдайында оның мүшелерінің ар-ұяты ұйқыға кеткен тәрізді болады...

Ар-ұятсыз билік — бұл өзін-өзі жоятын билік. Ал оның деструктивті табиғаты адамдарға шексіз зиянын тигізеді. Тирандар мен баскесерлердің ең тиімді ақталуы — «заманның каталдығына» сілтеме жасау. Қандай да бір «эталондық топтық» үлгілері деңгейіне дейін моральды төмендету ар-ұяты бар адамдарды қудалаумен тікелей байланысты. Жалған жүйеде адал адам аномалия тәрізді көрінеді.

Тоталитарлық және сыбайлас қоғамдардағы нақты тәжірибе мұның мысалдарына толы. Жалпы «қолдаймыз» жағдайы ар-ұятқа аномалиялық құбылыс ретінде төзбейді. Айуандық, садизм, демагогия, егер осылардың көмегімен қара бас мүдделеріне септігі тиіп жатса, қайсыбіреулерді қуантады. Сонымен қатар өзгелердің адал және бақытты өмірі қызғаныш пен көре алмаушылық туғызуы мүмкін. Көптеген «тарихи қайраткерлер» мен «халықтар өкілдері» қоғамдық пікірді бағындыру арқылы өздеріне қолайлы моральды қалыптастыруға ұмтылады. Көбіне бұл мораль «көсемдік» үлгілері мен утилитарлық мақсаттарға қызмет ететін есепке құрылған мораль. Олар үшін ең бастысы — имансыздықтың жалпы фондында оңай қол жеткізуге болатын жақсы көріну және мақтау есту.

Посттоталитарлық қоғамдағы адамгершілік ахуалды талдау үшін Э.Фроммның авторитарлы және гуманистік ар-ұят туралы ілімі өзекті болып табылады. Оның анықтауынша, авторитарлық ар-ұят — бұл сыртқы беделдің, ата-ана, мемлекет беделінің немесе қандай да бір мәдениеттегі бедел болатынның дауысы.

Заң мекемелерінің қызметінде заңдылықты қатаң сақтау, олардың қызметіндегі алдын-алу жұмыстарын жан-жақты нығайту, сот өндірісінің тәрбиелік мәнін және кәсіби мәдениетін көтеру, азаматтарды қабылдауды жақсарту, олардың шағымдары мен арыздарын қарау — азаматтардың құқықтық санасы мен олардың заңға деген сыйлы қарым-қатынасын нығайтудың маңызды алғы шарты. Қаншама рет барлығымыз таңдауды талап ететін жағдайда болдық: қарапайым өмірлік мәселелерден бастап көптеген адамдардың тағдырын шешетін күрделі мәселелерге дейін. Не істеу керек? Қандай таңдау жасаған дұрыс? Егер күнделікті өмірде адам жеке тұлға ретінде әрекет жасап, оның әрбір жасаған таңдауы, әрекеті оның өзіне жеке баға берсе, кәсіби қызметте құқық қорғау органдары қызметкерінің барлық әрекеттерін халық мемлекеттік орган өкілінің әрекеті ретінде қабылдайды.

Егер күнделікті өмірде адам жеке тұлға ретінде әрекет жасап, оның әрбір жасаған таңдауы, әрекеті оның өзіне жеке баға берсе, кәсіби қызметте құқық қорғау органдары қызметкерінің барлық әрекеттерін халық мемлекеттік орган өкілінің әрекеті ретінде қабылдайды.

Бір жағынан, қызметкерге әрекеттерді таңдаудың қиындығы жоқ, себебі, заңдар мен ведомстволық нұсқаулар белгілі бір жүріс-тұрыстарды талап етеді.

Ал, екінші жағынан, бұл бірқатар қарама-қайшылықтарды тудырады, себебі, кей кездері жеке көзқарас-сенім мен қызметтік талаптың біреуін таңдау қажеттігі туады. Моральды нормалар мен құндылықтар жүйесі ретінде талдау оны статикалық жағдайдағы қоғамдық құбылыс ретінде көруге мүмкіндік береді. Моральдық таңдау көзқарасы

тұрғысынан моральды танып-білу оның динамикалық жағын ашуға, қоғамдық қатынастар жүйесіндегі нормалардың, қағидалардың, адамгершілік құндылықтардың және бағалаудың қызметін көруге мүмкіндік береді.

Әлемдік тәжірибеге көз жүгіртетін болсақ, барлық демократиялық қағидаға негізделген мемлекеттік заң жүйесінің ажырамас тетігі ретінде адам және азаматтардың құқықтары мен бостандықтары қарастырылады.

Міне сондықтан 1995 ж. Қазақстан Республикасының даму тарихындағы жаңалық ретінде құқықтар мен бостандықтарға кепілдік беру институты енгізілді. Конституцияға сәйкес бұл функцияны арнайы өкілдік берілген органдар жүзеге асырады.

Құқықтық идеология ретінде құқықтық сана дегеніміз – құқықтық білім, көзқарастар, идеялар жүйесі, ал құқықтық психологиялық тұрғыдан құқық әсерімен байланысты уайым, әдет сияқты саналық сезімдер жиынтығы[7].

Л.Н.Толстой «Адам өз арының талаптарын қалай орындаса қоғамды жақсартуға сол дәрежеде қызмет етеді», деген[8].

Қазақстан Республикасының Ішкі істер органдары – мемлекеттік басқарудың қоғамдық тәртіпті қорғау мен қылмысқа қарсы күресу жөніндегі атқарушы және өкімші қызметті жүзеге асыратын, жеке адамның, азаматтың және мемлекеттің Конституциялық құқықтары мен мүдделерін қорғайтын қарулы құқық қорғау жүйесі.

Қазақстан Республикасының Ішкі істер органдары - Қазақстан Республикасының заңдарына сәйкес анықтау, алдын ала тергеу мен жедел іздестіру қызметін, сондай-ақ қоғамдық тәртіпті сақтау мен қоғамдық қауіпсіздікті қамтамасыз ету, адам мен азаматтардың құқықтары мен бостандықтарына, қоғам мен мемлекеттік мүдделеріне қылмыстық және өзге де заңға қарсы қол сұғушылықтардың алдын алу және жолын кесу жөніндегі атқарушылық және өкілетшілік функцияларын жүзеге асыратын арнайы мемлекеттік орган болып табылады.

Тәртіп - әр адамның өзін үнемі бақылауда ұстайтын ішкі тірегі, сананың дәйегі. Сондықтан да, тәртіп бар жерде адамның, жеке тұлғаның күнделікті іс-әрекетіне тікелей байланысты.

Тәрбие дегеніміз – адамдарға қалаған бағытта ықпал жасау. Адалдық пен шыншылдық адамгершілік жағынан кіршіксіз болу қоғамдық өмірде және жеке басының өмірінде қарапайым, кішіпейіл болу деген сөз.

Имандылық - әділетсіздік, жауыздықты, зорлық-зомбылықты, ұрлық-қорлық тағы басқа толып жатқан теріс қылықтарды айыптайды, жолын кеседі, болдырмауға тырысады.

Сондықтан, құқық қорғау органдарының жеке құрамы, олардың қызметтік іс-әрекеттері туралы оң көзқарас, ол ұлттық дәстүрлерге, адамгершілік нормаларына сәйкес келген жағдайда ғана, халықтың қолдауын тауып, сыйластығына бөленеді [9].

#### *Пайдаланылған әдебиеттер тізімі*

1. *Қазақстан Республикасы Конституциясы. 30.08.1995. Алматы. Жеті Жарғы. 6.03 2017 өзгертулер мен толықтырулар*
2. *Габитов Т.Х. и др. “Основы этики” Алматы, 1997ж.*
3. *Сайт: [Almaty-akshamy.kz/Руханият](http://Almaty-akshamy.kz/Руханият) 21.12.2018*
4. *Кодекс чести государственных служащих Республики Казахстан (Правила служебной этики) // Утв. Указом Президента РК 03.05.2005.*
5. *Москальскова Т.Н. Этика уголовно-процессуального доказывания*
6. *Солордохина А.О. Юридический диалог: теория и практика, круг проблем.-М., 1998. проблем.-М., 1998*
7. *Халиулина В.П. Профессиональная этика юриста. - М. 2004.*
8. *Чуфаровский Ю.В. Психология общения в становлении и формировании личности. - М.: Мысль. 2004.*
9. *Этика и этикет: Учеб. пособие. - М., 1995.*



## СЕКЦИЯ 2. КОНСТИТУЦИОННЫЕ ОСНОВЫ ПРАВОТВОРЧЕСТВА И ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ.

*Нурушева М.Б.,*

*заместитель начальника кафедры общеправовых дисциплин Алматинской академии МВД  
Республики Казахстан им. М. Есбулатова полковник полиции  
e-mail: maira\_rr@mail.kz*

### КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ВЗАИМОДЕЙСТВИЯ ПОЛИЦИИ С НАСЕЛЕНИЕМ В ОБЕСПЕЧЕНИИ ОБЩЕСТВЕННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ

**Аңдатпа.** Мақалада автор қоғамдық қауіпсіздікті қамтамасыз етуде полицияның халықпен өзара іс-қимылының конституциялық-құқықтық негіздері, сонымен бірге олардың жеке құқықтары мен бостандықтарын қорғау, сондай-ақ соңғылардың полиция қызметін бақылауға, өзара іс-қимыл қағидаты негізінде оның алдына қойылған міндеттерді шешуде өзара іс-қимылға қатысу мәселелерін қарастырады. Ел дамуының қазіргі кезеңінде жеке құқықтар мен бостандықтарды қамтамасыз ету халыққа мемлекеттік билік өкілдеріне жақын басқа құқық қорғау органдарына қарағанда полиция органдарының қызметін күшейтумен байланысты. Адамның және азаматтың жеке құқықтары мен бостандықтарын қорғау үшін осындай өзара іс-қимылды қамтамасыз ету жеке адамдардың жеке құқықтарын сақтау дәрежесі мен басқалардың шектеу шараларын қолдануы арасында қажетті арақатынасты құрудан тұрады. Халық пен ішкі істер органдарының өзара қарым-қатынасының бүгінгі жай-күйінің басты проблемасы – азаматтардың полицияның олардың құқықтары мен бостандықтарын қорғау мүмкіндігіне деген сенім деңгейінің төмендігі болып табылады, бұл халықпен ынтымақтастық болмаған жағдайда ішкі істер органдары жұмысының сапасына тікелей әсер етеді.

**Түйін сөздер:** адам құқықтары, проблемалары, болашағы, азамат, ішкі істер органдары, халық, конституциялық және құқықтық принциптер

**Аннотация.** В статье автором рассматриваются вопросы конституционно-правовых основ взаимодействия полиции с населением в обеспечении общественной безопасности, защиты при этом их личных прав и свобод, а также участия последних в контроле за деятельностью полиции, во взаимодействии в решении поставленных перед ней задач в указанной сфере на основе принципа взаимодействия. Обеспечение личных прав и свобод на современном этапе развития страны связано с усилением деятельности органов полиции как в большей мере, чем другие правоохранительные органы, приближенных к населению представителей государственной власти. Обеспечение такого взаимодействия для защиты личных прав и свобод человека и гражданина состоит в создании необходимого соотношения между степенью соблюдения личных прав одними лицами и применением ограничительных мер другими. Главной проблемой сегодняшнего состояния взаимоотношения населения и органов внутренних дел является низкий уровень уверенности граждан в возможности полиции защитить их права и свободы, что непосредственно влияет и на качество работы органов внутренних дел – при отсутствии сотрудничества с населением.

**Ключевые слова:** права человека, проблемы, перспективы, гражданин, органы внутренних дел, население, конституционно-правовые принципы

**Abstract.** In the article the author considered questions of constitutional and legal framework of police interaction with people in the public security, the protection of their personal rights and freedoms, as well as the participation of the latter in control of the police, in cooperation in the solution of the assigned tasks in this sphere based on the principle of interaction. Ensuring

personal rights and freedoms at the present stage of the country's development is associated with the strengthening of the activities of the police as much as other law enforcement agencies, close to the population of representatives of state power. Ensuring such interaction for the protection of personal rights and freedoms of a person and a citizen consists in creating the necessary balance between the degree of respect for personal rights by some persons and the use of restrictive measures by others. The main problem of the current state of relations between the population and the internal affairs bodies is the low level of confidence of citizens in the ability of the police to protect their rights and freedoms, which directly affects the quality of the work of the internal affairs bodies – in the absence of cooperation with the population.

**Key words:** human rights, problems, prospects, citizen, internal affairs bodies, population, constitutional and legal principles

Конституционно-правовые основы взаимодействия полиции с населением в обеспечении общественной безопасности, а также защиты при этом их личных прав и свобод, представляет собой процесс участия последних в контроле за деятельностью полиции, во взаимодействии в решении поставленных перед ней задач в указанной сфере на основе принципа взаимодействия.

Принципы развития сферы защиты прав человека следующие: представление о правах и свободах как высшей ценности (ст. 1 Конституции РК); прямое действие конституционных прав и свобод человека и гражданина (п.2 ст. 4 Конституции РК); гарантированность прав и свобод человека и гражданина, неотчуждаемость и принадлежность основных прав и свобод каждому от рождения (ст. 12 Конституции РК); а также сочетание личных и общественных интересов, прав и свобод человека и гражданина; постоянное расширение и углубление прав и свобод человека и гражданина; единство прав, свобод и обязанностей [1].

Элементами структуры системы защиты прав являются нормы, принципы, субъекты, институты, гарантии в сфере прав человека, а также всю совокупность органов государственной власти и местного управления и самоуправления, институты гражданского общества, механизм деятельности указанных элементов [2].

Действенность системы защиты прав человека зависит от взаимодействия между органами государственной власти и гражданским обществом, в том числе в области взаимодействия полиции и населения на основе доверия и сотрудничества.

Нынешний этап обеспечения личных прав и свобод связан с усилением деятельности органов полиции как наиболее приближенных к населению представителей государственной власти. Обеспечение такого взаимодействия для защиты личных прав и свобод человека и гражданина состоит в создании необходимого соотношения между степенью соблюдения личных прав одних лиц и применением ограничительных мер другими. Главной проблемой сегодняшнего состояния взаимоотношения населения и органов внутренних дел является низкий уровень уверенности граждан в возможности полиции защитить их права и свободы, что непосредственно влияет и на качество работы органов внутренних дел – при отсутствии сотрудничества с населением [3].

Особенностью личных прав в контексте гражданского общества является то, что они призваны обеспечивать свободу индивида как члена гражданского общества, его юридическую защищенность от незаконного вмешательства. Эта категория прав характеризуется тем, что государство признает свободу личности в определенной сфере отношений, которая отдана на усмотрение индивида и не может быть объектом притязаний государства [4]. Особую роль в защите личных прав и свобод играет полиция. Обусловлено это правовой сущностью этого вида правоохранительных органов, а также спецификой данной группы прав и свобод.

Органы внутренних дел при осуществлении своих полномочий непосредственно и тесно контактируют с гражданами. Деятельность этих органов способствует реализации значительной части личных прав и свобод, она неоднородна и включает следующие направления:

- обеспечение личной безопасности граждан, создающее атмосферу комфортности, состояние защищенности жизненно важных интересов граждан от внутренних и внешних угроз;

- социальное обслуживание населения, выраженное в оказании гражданам различного рода услуг: розыск пропавших без вести лиц, помощь пострадавшим от преступлений, стихийных бедствий или несчастных случаев, информационные услуги, консультации и т.п.;

- охрану общественного порядка и обеспечение общественной безопасности, гарантирующие право на неприкосновенность личности, право на охрану чести и достоинства, право на охрану здоровья, право на безопасный проезд на транспорте, право на безопасный отдых, право на помощь при возникновении стихийных бедствий и другие субъективные права;

- профилактику правонарушений, осуществляемую в целях предупреждения (выявления и устранения) различных причин и условий, которые могут породить эти правонарушения или другие препятствия для полноценной реализации гражданами своих прав и свобод [5].

Проанализировав важнейшие положения Конституции Республики Казахстан, в качестве основополагающих принципов можно выделить следующие: общественное согласие и политическая стабильность, экономическое развитие на благо всего народа, казахстанский патриотизм, решение наиболее важных вопросов государственной жизни демократическими методами [6]. Принципы взаимодействия полиции и населения логически вытекают из принципов организации гражданского общества, принципов организации самой полиции.

Правовое регулирование деятельности полиции на концептуальном уровне отражено в стремлении законодателя закрепить партнерскую модель взаимоотношений полиции и общества, ориентированную на сотрудничество полиции с гражданами в процессе защиты прав и свобод человека и гражданина, противодействия преступности, охраны общественного порядка и обеспечения общественной безопасности.

Партнерская «сервисная модель» взаимоотношения ОВД и населения включает такие компоненты, которые предусматривают, что полиция служит интересам общества, стремится к сотрудничеству как с институтами гражданского общества в целом, так и отдельными гражданами в сфере обеспечения их прав и свобод, противодействия преступности, охраны общественного порядка. Такая модель предполагает вежливое, а также внимательное отношение полиции к гражданам, соответствующий статусу полицейского внешний вид, гласность и открытость деятельности полиции в той мере в какой это определено спецификой правоохранительной деятельности органов внутренних дел для общественного контроля, привлечение граждан к предупреждению противоправных деяний, безнадзорности подростков, наркотизации и алкоголизации населения и т.д.

Нормы статьи 3 Закона Республики Казахстан «Об органах внутренних дел Республики Казахстан», закрепляющие принципы ее деятельности, по своей сути являются аксиологической и формально юридической объективацией ведущих конституционных категорий, формирующих институт прав и свобод человека. Эти принципы как концептуальные идеи функционирования полиции в современном Казахстане, взаимоотношений полиции с институтами гражданского общества и отдельными гражданами обретают юридическую природу, превращаясь в нормативные предписания, формирующие юридический каркас той системы координат, в границах которой и должна осуществляться повседневная деятельность полиции.

Граждане, общественные объединения и организации имеют право в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан, получать достоверную информацию о деятельности полиции, а также получать от полиции информацию, непосредственно затрагивающую их права, за исключением той, доступ к которой ограничен законом.

В соответствии с законом полиция регулярно информирует государственные и

местные органы, граждан о своей деятельности через средства массовой информации, информационно-телекоммуникационную сеть Интернет, а также путем отчетов должностных лиц перед представительными органами государственной власти, местными представительными органами государственного управления и самоуправления и перед гражданами.

Полиция при осуществлении своей деятельности стремится обеспечивать общественное доверие к себе и поддержку граждан. Действия сотрудников полиции должны быть обоснованными и понятными для граждан. В случае нарушения сотрудником полиции прав и свобод граждан или прав организаций полиция обязана в пределах своих полномочий принять меры по их восстановлению. Сведения, порочащие честь, достоинство и деловую репутацию гражданина, преданные гласности сотрудником полиции, в случае признания их не соответствующими действительности судом, следователем, органом дознания или самой полицией должны быть опровергнуты в той же форме, в какой они были преданы гласности, в возможно короткий срок.

Общественное мнение является одним из основных критериев официальной оценки деятельности полиции.

К конституционно-правовым основам взаимодействия полиции с населением, касающимся обеспечения личных прав и свобод человека и гражданина, следует отнести:

- содержание личных прав и свобод человека и гражданина, особую роль в защите которых играет полиция;
- конституционно-правовые принципы взаимодействия полиции и институтов гражданского общества, в том числе с населением.

В качестве правовых нормативных идей, которые не содержат конкретные правила поведения, но предусматривают определенные направления организации деятельности государства, его органов, в том числе правоохранительных, граждан и их объединений, следует выделить конституционно-правовые принципы взаимодействия полиции с населением:

- приоритет прав и свобод человека;
- осуществление деятельности полиции на основе соблюдения и уважения прав и свобод человека и гражданина;
- принцип открытости и публичности в деятельности полиции;
- принцип информирования о деятельности полиции;
- принцип общественного доверия и поддержки граждан.

Нынешнее гражданское общество в недостаточной степени вовлечено в реализацию государственной политики в сфере защиты прав человека. Связано это с непониманием значимости его институтов значительной частью общества. Что касается органов внутренних дел, то государственная политика в сфере защиты прав граждан должна акцентировать внимание на группе личных прав, ибо они в большей степени связаны с деятельностью полиции. Взаимодействие полиции с населением и в целом с институтами гражданского общества, которое рассматривается сейчас в качестве обязательного условия эффективного функционирования правоохранительной системы, должно основываться на единстве целей и задач, совпадении интересов.

Полиция – составная часть самого многочисленного правоохранительного органа, представленного во всех уголках нашей страны. Ежедневно сотрудники полиции выполняют задачи по защите жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, интересов общества и государства от противоправных посягательств, охраны общественного порядка и обеспечения общественной безопасности. Поэтому вполне объяснима значимая роль органов полиции в системе государственного управления, актуальность ее взаимодействия с населением страны, так как все это обусловлено также и тем, что деятельность полиции осуществляется в реальном социальном пространстве в непосредственном контакте с гражданами [7].

Цель реформирования полиции сегодня – это сделать ее ближе к гражданам, ввести эффективные, открытые механизмы контроля населения определенной территории проживания или деятельности за эффективностью работы ОВД, степенью защищенности от противоправных действий. Все задачи, которые при этом будут решаться и все методы, которые при этом будут использоваться, должны привести в конечном счете к укреплению законности и правопорядка в обществе, обеспечению защиты, прежде всего, именно личных прав как конституционно закрепленной основы свободы человека в стране [2, С. 84].

Таким образом во взаимодействии ОВД с населением в части поддержки последними действий полиции, доверия в целом к той деятельности, которая обеспечивает права и свободы граждан, следует выделить ряд направлений совершенствования механизма взаимоприемлемого сотрудничества:

1) активное распространение и усиление эффективности работы модели «сервисной полиции»;

2) приближение деятельности ОВД, в частности участковых инспекторов полиции, в рамках «полиции шаговой доступности» к нуждам и запросам населения конкретной обслуживаемой территории;

3) дальнейшее развитие инициативы и активности населения в практике всенародного обсуждения законопроектов, кандидатов при назначении на должности высших органов государственного управления в сети Интернет;

4) стимулирование добровольческих инициатив и волонтерских движений;

5) проведение форумов в целях реализации принципа – «Полиция – это народ, народ – это полиция».

Повышение доступности полиции населению, для чего необходимо максимально приблизить полицию к жилому сектору; активизировать практику регулярных профилактических обходов территориальных участков и объездов отдаленных населенных пунктов в целях приема и рассмотрения заявлений и сообщений о преступлениях и иных правонарушениях, встреч с населением и т.д. [8]. Совершенствование работы полиции с обращениями граждан с учетом потребностей населения, внедрение в практику дистанционного доступа граждан к подаче заявлений и сообщений в режиме онлайн. Необходимо также изучение общественного мнения о деятельности полиции, взаимный обмен информацией, обеспечение открытости деятельности полиции в тех пределах, которые определены рамками законодательства. В этих целях следует ввести в практику деятельности ОВД регулярные выступления в средствах массовой информации и на общественных форумах (конференциях, круглых столах, семинарах и т.д.) руководителей подразделений органов внутренних дел, подготовки ими статей и иных материалов, обзоров о состоянии преступности, противодействии коррупции, а также отчетов перед населением в целях информирования об обстановке по обеспечению общественной безопасности и проделанной работе.

Данные направления деятельности не исчерпывающие и не могут решить всех проблем в обретении доверия населения к деятельности ОВД, в том числе в сфере обеспечения и защиты прав и свобод граждан, однако поддержка, опора на население, качественное исполнение служебных обязанностей, строжайшее соблюдение законности и дисциплины должны стать приоритетными в деятельности сотрудников полиции [9].

Однако подобное взаимодействие способствует росту уверенности граждан в защищенности своих конституционных прав и свобод, расширению и активизации их взаимному сотрудничеству на новом качественном уровне с использованием современных подходов, повышению социальной активности и правовой культуры граждан, что сделает возможным успешное выполнение полицией стоящих перед ней задач по обеспечению конституционных прав и свобод человека и гражданина, укреплению законности и правопорядка в стране [10].

Обязательными условиями организации работы полиции станут открытость, опора на население, эффективное управление и оптимизация правоохранительной деятельности,

обеспечение надлежащего внутреннего и внешнего взаимодействия, разумная экономия ресурсов. Полиция обязана оперативно реагировать на все заявления и сообщения о преступлениях и иных правонарушениях, быстро и качественно решать иные вопросы в пределах своей компетенции, реализуя весь комплекс правоохранительных услуг [11].

#### Список использованной литературы

1. Конституция Республики Казахстан от 30.08 1995 года (с изм. и доп. от 23 марта 2019 года). – Астана: Елорда, 2019.
2. Соболева М.М. Актуальные проблемы совершенствования механизма взаимодействия полиции и гражданского общества по защите личных прав человека//Журнал правовых и экономических исследований. – 2017. – С 82-86.
3. Ольшевская А.В. Конституционно-правовой механизм обеспечения личных прав и свобод человека и роль органов внутренних дел в его реализации // Право и политика. – 2004. – №3. – С. 22.
4. Международный пакт о гражданских и политических правах (Нью-Йорк, 19 декабря 1966 г.) // Библиотечка «Российской газеты». – 1999. – Вып. 22-23.
5. Гаврилов А. В. Государство и гражданское общество: функциональный анализ взаимодействия. – Н.-Новгород, 2007. 169 с.
6. «О полиции» Федеральный закон от 7.02 2011 г. №3-ФЗ// СЗ РФ. – 2011. – № 7. – Ст. 900.
7. Сайтбеков А.М. Сервисная модель казахстанской полиции: видение и перспективы // polisia.kz. – 2020. – 18 сентября.
8. Соболева М.М. Обеспечение и защита прав и свобод человека в деятельности полиции России: проблемы взаимодействия полиции и институтов гражданского общества//Вестник Казанского юридического института МВД России. – 2014. – № 2(16). – С. 112-117.
9. Амельчаков И.Ф., Карагодин А.В., Переверзева Е.С. Полиция в механизме обеспечения и защиты прав и свобод человека и гражданина//Фундаментальные исследования. – 2014. – № 6.
10. Киричек Е.В. Совершенствование деятельности полиции по обеспечению конституционных прав и свобод человека и гражданина и взаимодействию с институтами гражданского общества: комплексные меры//Юридическая наука и правоохранительная практика. – 2014. – 4(30).
11. Аксенов, Р.Г., Симанцов, Ф.А. К вопросу о принципах и формах взаимодействия следователя с общественными организациями и контролирующими органами при расследовании экономических преступлений//Юридическая наука и правоохранительная практика. – 2010.– № 3. – С. 80–85.

Магистрант Адайқанов Сержан Қанатұлы  
Академия Қайнар

### КОНСТИТУЦИОННАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ КАК ВЫСШАЯ ФОРМА ПРАВОВОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ

**Аңдатпа.** Мақалада жауапкершіліктің ерекше түрі ретінде Конституциялық жауапкершілік мәселелері қарастырылады. Конституциялық жауапкершіліктің ерекшеліктері, сондай-ақ түрлері анықталады және ашылады. Конституциялық жауапкершілік пен құқықтық жауапкершіліктің басқа түрлері арасындағы айырмашылық белгіленеді.

**Түйін сөздер:** мемлекет, құқық, құқықтық мемлекет, заңдық жауапкершілік, ҚР Конституциясы.

**Аннотация.** В статье рассматриваются вопросы конституционной ответственности как особого вида ответственности. Определяется и раскрываются особенности, а также виды конституционной ответственности. Устанавливается отличие конституционной ответственности от иных видов правовой ответственности.

**Ключевые слова:** государство, право, правовое государство, законная ответственность, Конституция РК.

**Abstract:** The article deals with the issues of constitutional responsibility as a special type of responsibility. The features and types of constitutional responsibility are defined and disclosed. The difference between constitutional liability and other types of legal liability is established.

**Key words:** State, law, legal state, legal responsibility, Constitution of the Republic of Kazakhstan.

В настоящее время в юридической науке существует мнение о том, что традиционное деление юридической ответственности на четыре вида – уголовную, административную, дисциплинарную и гражданско-правовую является неполным, так как при этом не учитывается современное политико-правовое понимание реалий, связанных с повышением ответственности государства, его органов и должностных лиц за обеспечение в обществе надлежащего порядка.

Полагаем необходимым выделить в конституционной ответственности специфические черты, отличающие ее от других видов ответственности. На основе изучения имеющейся научной литературы полагаем необходимым определить следующие признаки:

1. Ответственность власти перед обществом за реализацию тех полномочий, которые народ как единственный носитель власти передал конкретным государственным институтам и отдельным лицам.

2. Ответственность государства за обеспечение прав и свобод человека и гражданина.

3. Конституционная ответственность отдельной личности, а равно группы лиц за невыполнение своих обязанностей или за злоупотребление своими правами, закрепленными в Конституции.

4. Цель конституционной ответственности - защита Конституции.

5. Конституционно-правовая ответственность призвана установить систему реальных гарантий против концентрации власти в одной из ее ветвей либо в руках одного высшего должностного лица.

6. Конституционно-правовая ответственность представляет собой ответственность за ненадлежащее осуществление публичной власти. В сущности, речь может идти о конституционной ответственности высших должностных лиц органов государственной власти, законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти, а также отдельных должностных лиц.

7. Целью конституционно-правовой ответственности является охрана и обеспечение нормального порядка осуществления публичной власти, следование органов и должностных лиц, участвующих в осуществлении публичной власти, предписаниям норм Конституции и конституционно-правового законодательства, предупреждение (превенция) посягательств на порядок осуществления публичной власти.

8. Конституционно-правовая ответственность призвана охранять именно общественные отношения, составляющие предмет конституционного права.

9. Конституционная ответственность тесно связана с политической ответственностью.

10. Конституционным законодательством предусмотрен особый, более сложный порядок привлечения к конституционной ответственности. Характерной чертой

конституционно-правовой ответственности является также тот факт, что единой процедурной формы ее применения не существует.

11. Основанием для применения мер конституционной ответственности является конституционное правонарушение, которое может выражаться в совершении конкретных противоправных деяний (действия или бездействия). В отличие от иных видов юридической ответственности конституционная ответственность может применяться и тогда, когда совершенные деяние не привели к сформулированным в конституционном законодательстве. Таким образом, фактическим основанием наступления конституционной ответственности является нарушение конституционных норм.

В юридической науке выделяют две основные концепции конституционно-правовой ответственности. Сторонники первой понимают под ответственностью обязанность претерпевания различных правоограничений, выступающих последствием правонарушения.

Авторы второго подхода к конституционной ответственности представляли ее в виде принудительной реализации санкции правовой нормы как последствия совершенного конституционного правонарушения.

Российский ученый Т.Д. Зражевская видит сущность конституционной ответственности в установлении системы реальных гарантий против концентрации власти в одной из ее ветвей либо в руках одного высшего должностного лица путем установления мер наказания. Исходя из этого, под конституционной ответственностью Т.Д. Зражевская понимает самостоятельный вид юридической ответственности, выражающийся в установлении приоритетности защиты важнейших отношений, а также возможности наступления неблагоприятных последствий для субъектов конституционного права, нарушивших (или стремящихся нарушить) нормы конституционного законодательства.

Колосова Н.М. выделяет несколько направлений концепции конституционной ответственности. Первое – ответственность власти перед обществом за реализацию тех полномочий, которые народ как единственный носитель власти передал конкретным государственным институтам и отдельным лицам. Второе – ответственность государства за обеспечение прав и свобод человека и гражданина. И, наконец, третье – конституционная ответственность отдельной личности, а равно группы лиц за невыполнение своих обязанностей или за злоупотребление своими правами, закрепленными в Конституции. Под конституционной ответственностью Н.М. Колосова понимает необходимость наступления неблагоприятных последствий за невыполнение (ненадлежащее исполнение) субъектами права своих конституционных обязанностей и за злоупотребление своими конституционными правами. Цель конституционной ответственности Н.А. Колосова видит в защите Конституции.

Большое значение имеет взгляды академика Сапаргалиева Г.С. о конституционной ответственности. Так, он полагает, что конституционная ответственность может наступать за нарушение конституции, но не всякая ответственность за нарушение ее положений является конституционной ответственностью. Конституционная ответственность может быть представлена в двух значениях: ответственность за нарушение норм Конституции в широком значении; ответственность, предусмотренная в других источниках конституционного права.

Г.С. Сапаргалиев отмечает, что конституционная ответственность носит ярко политический характер. Сапаргалиев Г.С. полагает, и этого мнения мы придерживаемся в своей работе, что принципиальное отличие конституционной ответственности от иных видов правовой ответственности заключено в ее содержании. Она выступает ключевым институтом публичного права. Конституционная ответственность – это ответственность за ненадлежащее осуществление публичной власти. Исследуя сущностные черты конституционной ответственности необходимо отметить, в первую очередь, ответственность государства перед гражданами. В конституционной ответственности наблюдается перенос центра тяжести с ретроспективной ответственности на позитивную. Особенность, также обнаруживается и в установлении основополагающих норм Конституции, конкретизируемых в различных отраслях права.



Целью конституционно-правовой ответственности является охрана и обеспечение нормального порядка осуществления публичной власти, следование органов и должностных лиц, участвующих в осуществлении публичной власти, предписаниям норм Конституции РК и конституционного законодательства, предупреждение (превенция) посягательств на порядок осуществления публичной власти.

Конституционно-правовая ответственность призвана охранять именно общественные отношения, составляющие предмет конституционного права. При этом не всякое нарушение норм конституционного права влечет за собой конституционно-правовую ответственность. Конституционная ответственность является важным, бесспорным элементом стабильного развития государства. Повышение ответственности высших органов государственной власти, их подотчетность и контроль за их деятельностью способствуют повышению уровня их профессионализма.

Изучение института конституционной ответственности позволяет разрешить проблему конституционного и фактического положения Президента, Правительства, конституционной юстиции и их взаимоотношения. Конституционная ответственность представляет собой сложное явление, вобравшее в себя разные виды и формы проявления ответственности. Отметим, что конституционная ответственность может наступать за нарушение конституции, но не всякая ответственность за нарушение ее положений является конституционной ответственностью. Конституционная ответственность не всегда имеет правовые свойства. Так, например, политическая ответственность, предусмотренная Конституцией, не может рассматриваться как правовая ответственность, хотя по внешним признакам имеет признаки правовой ответственности. Роспуск Парламента или досрочное прекращение полномочий депутатов Мажилиса, инициировавших вопрос об импичменте Президента, по внешнему признаку есть применение государственного принуждения. Конституционную ответственность, предусмотренную нормами Конституции, можно рассматривать и как правовую, и как неправовую, но с последствиями, схожими с юридическими.

Положения, указывающие на антиконституционный характер определенных деяний, не предусматривают конкретных мер юридической ответственности. Конституционные нормы такого свойства служат конституционно-правовой базой, источником для конкретных законов, устанавливающих за соответствующие деяния, указанные в Конституции, конкретные меры ответственности.

Конституционная ответственность носит ярко политический характер. Закрепленная в Конституции ответственность получает самостоятельное прочтение, даже приоритет и ее невозможно определять, как зависимую от той ответственности, которая не получила правового оформления. Более того, всякая политическая ответственность, если она связана по каким-либо параметрам с Конституцией, не может противоречить ей и существовать вопреки конституционной ответственности. Также нельзя считать, что конституционная ответственность в целом и есть политическая ответственность. Конституционная ответственность может выступать не как политическая, а как правовая.

Соотношение конституционной и политической ответственности не может не отражать общего соотношения между политикой и правом. И в этом аспекте политическая ответственность предопределяет характер конституционной ответственности и органически входит в ее содержание.

Под парламентской ответственностью признается предусмотренная Конституцией ответственность депутатов, государственных органов, высших категорий политических служащих перед Парламентом. Депутаты могут являться инициаторами вопроса об ответственности. Наиболее широкие полномочия депутатов в плане ответственности перед ним существует там, где государством признана парламентская форма правления.

Другим инициатором привлечения к парламентской ответственности в РК является Президент. Парламентская ответственность может принимать несколько форм: 1) юридическая парламентская ответственность; 2) политическая парламентская

ответственность; 3) дисциплинарная парламентская ответственность. Деление на указанные виды обусловлено различием оснований ответственности. Основанием парламентской ответственности является правонарушение, неисполнение законов. Во втором случае основанием ответственности является политика, которая может не соответствовать интересам государства. Парламентская ответственность имеет место только в конституционном праве. Политическую ответственность можно наблюдать в конституционном, административном, уголовном, международном праве, из чего логично определяемо, политическая ответственность – понятие более емкое, чем парламентская ответственность. Парламентская ответственность может быть рассматриваема при обязательном участии депутатов Парламента. Вопрос же о политической ответственности решается с участием не только депутатов, но и других субъектов правоотношений, которые могут инициировать вопрос об ответственности, назначить меру ответственности, принимать по вопросам ответственности решения.

Взаимное дополнение политической и парламентской ответственности выражается в следующих моментах: и парламентская и политическая ответственность являются видами конституционной ответственности, где каждая может выступать в качестве самостоятельной; и парламентская и политическая ответственность представляют собой единое целое в случае, когда круг субъектов, основание ответственности совпадают; и парламентская и политическая ответственность могут принимать форму ретроспективной или позитивной ответственности.

Для применения парламентской ответственности необходимо соблюдать процессуальные нормы, которые являются инструментом демократии, нормального функционирования органов власти, соблюдения конституционной законности. Коллективность и индивидуализация ответственности имеет своеобразие, специфику в парламентской ответственности. Из чего следует, что парламентская ответственность, как вид конституционной ответственности – это ответственность предусмотренных в Конституции высших государственных органов и должностных лиц, которая наступает за нарушения ими норм конституционного права, так и при отсутствии нарушений со стороны отдельных лиц.

Ответственность, как любое явление имеет и обратную сторону, проявляемую в юридической обязанности, то есть, как обязанность субъекта правоотношений нести наказание, и как обязанность выполнять возложенные на него полномочия. Вступление в должность означает несение ответственности в будущем за неисполнение или несоответствующее исполнение своих обязанностей. В этом плане ответственность выступает как позитивный аспект юридической ответственности.

Мнение о том, что позитивная ответственность, в основном, предусмотрена нормами конституционного права, дает основания для положений, что позитивная ответственность присуща всем субъектам, на которых возлагается правовая обязанность. Так, Конституция Республики Казахстан возлагает определенные обязанности на государственные органы, общественные объединения и граждан. В связи с этим не только государственные органы, но и общественные объединения и граждане должны чувствовать позитивную ответственность за невыполнение возложенных на них правовых обязанностей. Позитивную ответственность государственных органов, государственных служащих можно охарактеризовать как полную, всеобъемлющую, которая подтверждается нормативно-правовыми положениями, а также нормативно-моральными установлениями. Указ Президента Республики Казахстан об этике государственных служащих, подтверждает изложенное. Следует отметить, что позитивная ответственность формируется в сознании субъектов на основе правовых установлений, которая имеет правовое содержание.

1. Полагаем, что конституционная ответственность может быть представлена в двух значениях: в первом – как ответственность за нарушение норм Конституции; во втором - как ответственность, предусмотренная в других источниках конституционного права. Общий объект правонарушений по конституционному праву представляет собой определенную

группу общественных отношений, регулируемых и охраняемых рассматриваемой отраслью права. Конституционное право регулирует важные сферы общественной жизни: политические, экономические, социальные, и духовно-культурные отношения. В связи с этим полагаем справедливым мнение Г. Сапаргалиева о том, что необходимо вычленив из общей массы общественных отношений те объекты правонарушений, которые регламентируются только конституционным законодательством.

Конституционная ответственность является самостоятельным видом юридической ответственности, так как помимо общих с юридической ответственностью признаков, она обладает специфическими чертами.

2. Родовым объектом правонарушения по конституционному праву следует считать группу однородных общественных отношений, на которые посягает правонарушитель. Непосредственные объекты правонарушения по конституционному праву – это такие отношения, которые складываются в процессе реализации прав, закрепленных нормами конституционного законодательства. Непосредственный объект правонарушения детализирует родовый объект правонарушения.

3. Рассмотрение конституционной ответственности в широком аспекте (социальная, моральная, юридическая, позитивная) не разграничивает субъекты конституционного права и субъекты конституционной ответственности. Субъекты конституционной ответственности в «узком» понимании и субъекты конституционного права – это разные явления, хотя, как отмечается в юридической науке Казахстана, уяснение вопроса о видах субъектов конституционно-правовой ответственности связано с рассмотрением понятия «субъекты конституционного права». Конституционное право относится к числу отраслей публичного права, и классификация субъектов конституционно-правовых отношений отлична от классификации субъектов правоотношений в сфере частного права, подразделяемых на физические и юридические лица. Субъектами конституционно-правовых отношений могут выступать: народ; государство как единая социально-политическая организация всех слоев населения Казахстана; административно-территориальные образования; государственные органы власти; органы местного самоуправления; депутаты; общественные объединения; население административных единиц; граждане; иностранцы; лица без гражданства, обладающие конституционными правами и свободами на территории страны.

4. Любая юридическая ответственность, в том числе и конституционная ответственность, реализуется действиями уполномоченных государственных органов императивно-властного характера. В соответствии с чем, субъекты конституционной ответственности, взятые в широком (что тождественно с понятием субъектов конституционного права) и узком понимании, не смешивались, необходимо уяснение основания ответственности, и статуса субъекта ответственности, осуществление процессуальных действий по рассмотрению, и правомочность применения меры конституционной ответственности. Субъекты конституционной ответственности несут разные виды ответственности по конституционному праву, включая моральную, позитивную, юридическую ответственность.

5. Отметим, что круг органов и лиц, на которых распространяется конституционная ответственность, достаточно широк. Это и высшие государственные, региональные и местные органы власти, должностные лица, депутаты, т.е. структуры и граждане, которые принимают наиболее важные государственные решения. Они могут нести конституционную ответственность, отраслевую правовую ответственность. Конституционную ответственность они несут в случаях, прямо предусмотренных в Конституции. В других же случаях за несоблюдение конституционных норм несут обычную правовую ответственность, поскольку Конституция не может содержать санкции, а лишь в общей форме указывает на диспозицию. Ответственность индивида в конституционном праве наступает в случаях нарушения конституционно-правовых, конституционно-политических и моральных норм.

6. Принципиальное отличие конституционной ответственности от иных видов правовой ответственности заключено в ее содержании. Она выступает ключевым институтом

публичного права. Конституционная ответственность – это ответственность за ненадлежащее осуществление публичной власти. Исследуя сущностные черты конституционной ответственности необходимо отметить, в первую очередь, ответственность государства перед гражданами.

*Список использованной литературы*

- 1.Ибраева А.С., СартаевС.А.,Ибраев Н.С., Есетова С.К., Сейфуллина А.Б. Теория государства и права Алматы Жеті жарғы 2017ж.*
- 2.Айтжанова Ж.С. Конституционная ответственность в РФ и РК: сравнительно–правовой анализ: Автореф. дисс. ... канд.юрид.наук. – Челябинск, 2007.*
- 3.Сапарғалиев Г., Салимбаева Ж.Ч. Проблемы конституционной ответственности. – Алматы, 2001.*

*Сман Бахитжан Орисбекович к.ю.н.,  
доцент Академии Кайнар  
Магистрант Тұрмахан Азамат*

## **КОНСТИТУЦИЯ РК – ОСНОВА ДЛЯ ПОСТРОЕНИЯ ПРАВОВОГО ГОСУДАРСТВА**

**Аңдатпа.** Мақалада ҚР Конституциясының мемлекеттің негізгі заңы ретіндегі құқықтық жағдайы қарастырылады. Конституцияның ғылыми негіздері, сондай-ақ адам мен азаматтың құқықтық жағдайы және мемлекеттік биліктің орталық органдарының орны мен ролі ашылады.

**Түйін сөздер:** ҚР Президенті, Конституция, заң, праламент, үкімет.

**Аннотация.** В статье рассматриваются вопросы правового положения Конституции РК как основного закона государства. Раскрываются научные основы Конституции, а также правового положения человека и гражданина, и места и роли центральных органов государственной власти.

**Ключевые слова:** Президент РК, Конституция, закон, праламент, правительство.

**Abstract.** The article deals with the legal status of the Constitution of the Republic of Kazakhstan as the basic law of the state. The article reveals the scientific foundations of the Constitution, as well as the legal status of a person and a citizen, and the place and role of the central state authorities.

**Key words:** President of the Republic of Kazakhstan, Constitution, Law, Parliament, Government.

30 августа 1995 году была принята на всенародном референдуме Конституция Республики Казахстан. Проект Конституции широко обсуждался народом. Граждане внесли около 30 тысяч предложений, а специально созданный под руководством Президента экспертно-консультативный совет их изучил. Более тысячи поправок было учтено при доработке текста, в результате из 98 статей проекта Конституции 55 претерпели существенные изменения. 30 августа 1995 года около 90 процентов населения, принявших участие в референдуме, высказалось за принятие нового Основного закона.

Конституция Республики Казахстан подвергалась существенным изменениям и дополнениям в соответствии с потребностями развивающегося общества

Эти изменения характеризуют определенную тенденцию и перспективы развития государства и права в правовом государстве, в частности развития парламентаризма в Казахстане. Речь идет о тенденции развития в направлении президентско-парламентской

республики. Но конституционное положение о том, что установленная Конституцией система правления не может быть изменена, остается в силе (пункт 2 статьи 91 Конституции) – это президентская система правления. Проведенные конституционные реформы направлены на решение стратегических задач по демократизации политической системы. С передачей полномочий Президента Парламенту Республики Казахстан сформирован своего рода противовес между ветвями власти, установлена ответственность Правительства не только перед Президентом, но и перед Парламентом, что позволит повысить качество государственных структур, предоставляемых исполнительной властью, а также обеспечит прозрачность их деятельности. По сути, это начало перехода от президентской к президентско-парламентской форме правления, что является очередным шагом на пути к сильному демократическому правовому государству. В целях сохранения политической стабильности, укрепления межнационального согласия и социального партнерства повышена роль политических партий, Ассамблеи народа Казахстана в общественной жизни страны. Им дана возможность делегировать своих представителей в Парламент. Это введение будет способствовать демократизации законодательства, государственной поддержке политических партий.

Конституция закрепила фундаментальные принципы общественного и государственного устройства независимого Казахстана. Этому историческому событию предшествовала напряженная работа. Как отмечает Президент РК, при разработке проекта Основного Закона анализировались многочисленные Конституции, особенно принятые во второй половине XX века. Широка была и география поиска: Европа, Азия, Северная и Латинская Америка.

В настоящее время преобладает взгляд на эти проблемы с точки зрения общечеловеческих идеалов и ценностей. В общественном сознании все больше утверждается мысль о том, что основанное на демократических принципах правовое государство может стать эффективным орудием урегулирования конфликтов, возникающих в обществе, утверждения в нем законности и правопорядка. Конституция содержит полный каталог прав человека, соответствующий международным стандартам.

Конституция Республики Казахстан – основной, главный нормативный акт государства и общества, становящегося на путь демократического, цивилизованного развития. Конституция устанавливает государственный и общественный строй и принципы их организации и функционирования с ориентацией на перспективу. Конституция является источником не только конституционного права, но и всех отраслей национального права. В ней закрепляется конституционный статус человека и гражданина. Конституция важна и необходима для современного государства, прежде всего потому, что в ней закрепляются принципы, функции, назначение и основы организации, формы и методы их деятельности. Самое главное – Конституция придает высшую юридическую силу правам и свободам человека, защищает его честь и достоинство.

Казахстан является республикой, демократическим правовым государством. Оно осуществляет верховенство права, обеспечивает самостоятельность и полноту государственной власти на всей территории, ее независимость и равноправие во всех отношениях. Единственным источником государственной власти является народ, который составляют граждане Казахстана всех национальностей и который свою власть осуществляет непосредственно через своих представителей, избранных в Мажилис Парламента и органы местного самоуправления. Выборы проводятся на основе всеобщего, равного и прямого избирательного права, при тайном голосовании.

Рассматривая воплощение идеи правового государства в Казахстане, следует отметить, что оно началось лишь в новых условиях развития рыночных отношений, глубокой демократизации общества и государства, отказа от тоталитарного режима и постепенного создания правового государства. Структура и содержание Конституции отражает реальное соотношение социальных сил в обществе и специфику политических и

правовых традиций, сложившихся в Казахстане на современном этапе его развития, является правовой основой для устойчивого демократического развития нашей страны.

Критерием изменения уровня демократичности и эффективности правового государства является установление такого порядка, когда государство существует для человека и главное свое назначение видит в том, чтобы реализовывать свои права и интересы. Высокая степень государственно- и общественно-правовой защищенности интересов личности – одна из неотъемлемых составных частей характеристики общего состояния и развития гражданского общества.

Фундаментом правовой государственности являются права и свободы человека. Принцип их приоритета составляет ядро принципов правового государства. Высокая ценность правового государства состоит в том, что оно возникло на путях поиска свободы и в свою очередь стремится быть гарантом этой свободы. Цель правового государства – обеспечение границ свободы индивида, недопустимость нарушения поля свободы, очерченного правом, запрет применения насильственных мер, не основанных на праве.

Конституция Республики Казахстан имеет ясную логику построения, основанную на органической связи: человек – общество – государство. В основу конституционного строя положены фундаментальные принципы устройств и государства: народовластие, государственный суверенитет, гуманизм, верховенства права, сочетание единства и разделения государственной власти, политическое и идеологическое многообразие, полноправное участие Республики Казахстан в мировом сообществе и др.

В Конституции Республики Казахстан определены статус человека, гражданина, государственного и общественного строя и стратегические правовые идеи. Это выражается в положении Конституции о том, что Республика Казахстан утверждает себя демократическим, светским, правовым и социальным государством. Стать таким государством в одночасье невозможно. Как показывает исторический опыт становления передовых государств, нужно определенное время, искреннее желание, активное творческое деяние для достижения поставленной цели. Научный и правовой анализ идей, принципов, норм Конституции Республики Казахстан показывает, что она содержит мощный заряд, который дает энергию для экономического, социального, политического и духовного прогресса страны.

В положении Конституции «Республика Казахстан утверждает себя демократическим, светским, правовым и социальным государством» содержатся два основополагающих начала. Во-первых, использованием слова «утверждает», а не слова «является» и этим подчеркивается, что наше государство находится на начальном этапе формирования государства. Во-вторых, стратегическая цель. По пути строительству демократического, светского, правового и социального государства заложены конституционные идеи демократического развития Республики Казахстан.

Отметим следующие главные идеи Конституции, которые позволяют полагать, что в Казахстане формируется правовое государство.

Конституция гарантировала и государство в полном объеме обеспечивает получение бесплатного среднего образования в государственных учебных заведениях. Гарантировано также получение на конкурсной основе бесплатного высшего образования. При этом увеличивается объем государственного финансирования в сфере высшего образования.

За годы действия Конституции ни одно политическое разногласие не переросло в кризис. Все споры решаются в рамках конституционных процедур. Сложилась система взаимоотношений между государственными институтами. В этом контексте необходимо отметить принципиальную значимость независимого правосудия и ответственной судебной системы.

Главной задачей является дальнейшее приближение судебной власти к потребностям граждан, создание условий, при которых обеспечивается оперативное принятие судами законных и справедливых решений. Концепцией поставлены задачи по реализацией принципа состязательностью в судопроизводстве, повышению открытости и прозрачности в

судебной системы, внедрению современных средств фиксации судебной информации, дальнейшим совершенствованием порядка отбора судебных кадров, принятию мер, обеспечивающих неукоснительное исполнение судебных решений.

Принципы правосудия играют важную роль в развитии законодательства о суде и судопроизводстве, в обеспечении законности и защиты прав человека и гражданина в РК. Принципы правосудия являются общими правовыми нормами, непосредственно регулирующими организацию и деятельность единой судебной системы в Казахстане. Нарушение конституционных принципов при отправлении правосудия влечет вынесение неправосудных судебных постановлений и противоречит целям и задачам правосудия. Любой нормативный акт, любое действие (бездействие) органа власти и его должностного лица должны соответствовать Конституции, ее нормам и принципам. Суды должны активно применять статьи Конституции при наличии противоречащего им закона или иного нормативного акта, когда эта противоречивость очевидна и не вызывает никаких сомнений.

Данное положение Конституции имеет особо важное значение в период становления правового государства, когда законодательство в Республике еще не полностью приведено в соответствие с Конституцией. В тех случаях, когда возникают сомнения, соответствует ли Конституции Республики Казахстан подлежащий применению нормативный акт, суд должен приостановить производство по делу и обратиться в Конституционный Совет с представлением о признании этого акта неконституционным. Такой запрос может быть сделан судом первой, апелляционной (кассационной) или надзорной инстанции на любой стадии рассмотрения дела. При этом суд выносит мотивированное определение или постановление о приостановлении производства по делу и оформляет обращение в Конституционный Совет в виде отдельного документа.

Реализовано принципиально значимое положение Конституции – передача санкционирования ареста судам, что является важнейшим шагом, направленным на укрепление ключевых принципов демократии и правового государства, на обеспечение гарантий и защиты конституционных прав и свобод человека и гражданина. Как следствие всех проведенных преобразований, граждане получили реальную возможность защищать свои права и разрешать практически все споры в суде.

Конституционное развитие Казахстана на современном этапе характеризуется высокой степенью мобильности и динамичности всех сфер общественной жизни. Объективные изменения, происходящие в экономической и политической жизни нашего общества диктуют необходимость системы организации и функционирования верховной законодательной власти на основе особого статуса Парламента.

Конституция не просто провозгласила принцип разделения власти, обеспечивающий стабильность, эффективное функционирование, но и приемлемое взаимодействие законодательной, исполнительной и судебной ветвей власти. В ней закреплена конкретная система сдержек и противовесов. Новый Основной закон утвердил в качестве высших ценностей человека, его жизнь, права и свободы.

Переход к формированию Парламента РК по партийным спискам соответствует мировому опыту, поскольку почти все европейские и латиноамериканские государства, за отдельными исключениями, перешли к формированию парламента, его нижней палаты, по партийным спискам. Такой порядок олицетворяет новейший и наиболее современный демократический стандарт формирования высшего представительного учреждения нации – парламента. Формирование Парламента по партийным спискам имеет ряд преимуществ перед «старым» методом выдвижения и избрания кандидатов в депутаты, когда электорат голосует на одномандатных округах за конкретную личность. Одним из таких преимуществ является наличие *системных программ*, заранее обсужденных и принятых на официальных форумах партий, претендующих на парламентскую власть. Оценке электората на выборах подвергаются не столько личности кандидатов в депутаты, хотя и это имеет значение, а главным образом их коллективные программы действия.

Также избиратели имеют возможность сравнивать и сопоставлять партийные программы с позиции того, как и что они реально могут дать для обеспечения благополучия граждан и интересов общества и государства на современном этапе. Переход к формированию Парламента по партийным спискам, кроме функциональных его преимуществ перед существующими выборами одномандатных депутатов, непременно скажется и должен сказаться на всем механизме государственной власти и ведет к существенному оздоровлению климата социальной и административно-управленческой системы в обществе.

Однако нам следует тщательно изучить все плюсы и минусы этого опыта. Для демократического государства должно быть характерным наличие в парламенте и представителей оппозиционных партий. Одним из признаков парламентской республики является многопартийность данного органа.

Для развития парламентаризма в Казахстане необходимо участие всех политических сил в работе высшего законодательного органа, в том числе политических сил, выступающих в качестве оппозиционных. В условиях однопартийного Парламента такое участие является жизненно необходимым. Поэтому создание общественной палаты в составе Парламента вселяет уверенность в том, что гражданские инициативы различных политических сил будут реализованы в общественную жизнь. Практика постсоветских стран показывает, что создание подобного общественного органа способствует консолидации политических сил и установлению стабильности.

Становление подлинного парламентаризма - процесс длительный, требующий системного анализа мирового опыта парламентского строительства. Казахстан - евразийское государство, потому задача состоит в том, чтобы использовать передовой опыт западных государств с учетом национальных традиций, ментальности и специфики нашей страны. Дальнейшее развитие парламентаризма в Казахстане должно способствовать упрочению демократии, повышению эффективности государственного механизма, обеспечению защиты прав человека, укреплению государственности и созданию условий для дальнейшего развития общества.

#### *Список использованной литературы*

1. Конституция РК 30 августа 1995г.
2. Баймаханов М.Т. Конституция и процесс построение правового государства // Известия Мин-ва образования и науки Республики Казахстан, НАН РК. Серия. Общественных наук. 1999г.
3. Зиманов С.З. Конституция и Парламент РК. – Алматы, 1998 г.
4. Ибраева А.С. Правовая культура: проблемы теории и практики. – Алматы, 2003г.

*Валиев Харсан Кусаинович к.ю.н., доцент  
Академия Кайнар  
Магистрант Нәукебай Жандос Жаңаберженұлы*

### **КОНСТИТУЦИОННАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ КАК ВЫСШАЯ ФОРМА СОЦИАЛЬНОЙ И ПРАВОВОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ**

**Аңдатпа.** Мақалада Әлеуметтік және құқықтық жауапкершіліктің жоғары нысаны ретінде Конституциялық жауапкершілік мәселелері қарастырылады. Жауапкершіліктің ерекше түрі ретінде Конституциялық жауапкершілік ұғымы мен белгілері, сондай-ақ адамның және азаматтың құқықтары мен бостандықтарын тану, сақтау және қорғау үшін мемлекеттің жауапкершілігіне қатысты конституциялық ережелер ашылады.

**Түйін сөздер:** Конституция, конституциялық-құқықтық жауапкершілік, заңнама, парламент, Үкімет.



**Аннотация.** В статье рассматриваются вопросы конституционной ответственности как высшей формы социальной и правовой ответственности. Раскрываются понятие и признаки конституционной ответственности как особого вида ответственности, а также конституционного положения, касающегося ответственности государства за признание, соблюдение и защиту прав и свобод человека, и гражданина.

**Ключевые слова:** Конституция, конституционно-правовая ответственность, законодательство, парламент, правительства.

**Abstract.** The article deals with the issues of constitutional responsibility as the highest form of social and legal responsibility. The article reveals the concept and features of constitutional responsibility as a special type of responsibility, as well as the constitutional provision concerning the responsibility of the state for the recognition, observance and protection of human and civil rights and freedoms.

**Key words:** Constitution, constitutional and legal responsibility, legislation, Parliament, governments.

В настоящее время в юридической науке существует мнение о том, что традиционное деление юридической ответственности на четыре вида – уголовную, административную, дисциплинарную и гражданско-правовую является неполным, так как при этом не учитывается современное политико-правовое понимание реалий, связанных с повышением ответственности государства, его органов и должностных лиц за обеспечение в обществе надлежащего порядка.

Присоединяясь к такого рода умозаключению, полагаем необходимым выделение и признание конституционной ответственности в качестве самостоятельного вида юридической ответственности. Это, прежде всего, осуждающая, отрицательная реакция государства, государственного органа, должностного лица на правонарушение, а также мера принуждения, реализация санкции правовой нормы.

Полагаем необходимым выделить в конституционной ответственности специфические черты, отличающие ее от других видов ответственности. На основе изучения имеющейся научной литературы полагаем необходимым определить следующие признаки:

1 Ответственность власти перед обществом за реализацию тех полномочий, которые народ как единственный носитель власти передал конкретным государственным институтам и отдельным лицам.

2 Ответственность государства за обеспечение прав и свобод человека и гражданина.

3 Конституционная ответственность отдельной личности, а равно группы лиц за невыполнение своих обязанностей или за злоупотребление своими правами, закрепленными в Конституции.

4 Цель конституционной ответственности - защита Конституции.

5 Конституционно-правовая ответственность призвана установить систему реальных гарантий против концентрации власти в одной из ее ветвей либо в руках одного высшего должностного лица.

6 Конституционно-правовая ответственность представляет собой ответственность за ненадлежащее осуществление публичной власти. В сущности, речь может идти о конституционной ответственности высших должностных лиц органов государственной власти, законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти, а также отдельных должностных лиц.

7 Целью конституционно-правовой ответственности является охрана и обеспечение нормального порядка осуществления публичной власти, следование органов и должностных лиц, участвующих в осуществлении публичной власти, предписаниям норм Конституции и конституционно-правового законодательства, предупреждение (превенция) посягательств на порядок осуществления публичной власти.

8 Конституционно-правовая ответственность призвана охранять именно общественные отношения, составляющие предмет конституционного права.

9 Конституционная ответственность тесно связана с политической ответственностью.

10 Конституционным законодательством предусмотрен особый, более сложный порядок привлечения к конституционной ответственности. Характерной чертой конституционно-правовой ответственности является также тот факт, что единой процедурной формы ее применения не существует.

11 Основанием для применения мер конституционной ответственности является конституционное правонарушение, которое может выражаться в совершении конкретных противоправных деяний (действия или бездействия). В отличие от иных видов юридической ответственности конституционная ответственность может применяться и тогда, когда совершенные деяние не привели к сформулированным в конституционном законодательстве. Таким образом, фактическим основанием наступления конституционной ответственности является нарушение конституционных норм.

В юридической науке выделяют две основные концепции конституционно-правовой ответственности. Сторонники первой понимают под ответственностью обязанность претерпевания различных правоограничений, выступающих последствием правонарушения. К примеру, такие авторы как Еременко Ю. П., Игнатенко В.

Авторы второго подхода к конституционной ответственности представляли ее в виде принудительной реализации санкции правовой нормы как последствия совершенного конституционного правонарушения.

Казахстанский ученый Г.С. Сапаргалиев отмечает, что конституционная ответственность носит ярко политический характер. Сапрагалиев Г.С. полагает, и этого мнения мы придерживаемся в своей работе, что принципиальное отличие конституционной ответственности от иных видов правовой ответственности заключено в ее содержании. Она выступает ключевым институтом публичного права. Конституционная ответственность – это ответственность за ненадлежащее осуществление публичной власти. Исследуя сущностные черты конституционной ответственности необходимо отметить, в первую очередь, ответственность государства перед гражданами. В конституционной ответственности наблюдается перенос центра тяжести с ретроспективной ответственности на позитивную. Особенность, также обнаруживается и в установлении основополагающих норм Конституции, конкретизируемых в различных отраслях права.

Целью конституционно-правовой ответственности является охрана и обеспечение нормального порядка осуществления публичной власти, следование органов и должностных лиц, участвующих в осуществлении публичной власти, предписаниям норм Конституции РК и конституционного законодательства, предупреждение (превенция) посягательств на порядок осуществления публичной власти.

В теории государства и права распространенным является мнение о том, что ответственность «прежде всего ... подразделяется на виды в зависимости от того, к какой отрасли права она относится».

Конституционно-правовая ответственность призвана охранять именно общественные отношения, составляющие предмет конституционного права. При этом не всякое нарушение норм конституционного права влечет за собой конституционно-правовую ответственность. Конституционная ответственность является важным, бесспорным элементом стабильного развития государства. Повышение ответственности высших органов государственной власти, их подотчетность и контроль за их деятельностью способствуют повышению уровня их профессионализма.

Изучение института конституционной ответственности позволяет разрешить проблему конституционного и фактического положения Президента, Правительства, конституционной юстиции и их взаимоотношения. Конституционная ответственность представляет собой сложное явление, вобравшее в себя разные виды и формы проявления ответственности. Ретроспективная ответственность (в традиционном преломлении

юридической ответственности), политическая ответственность, «позитивные» аспекты правовой ответственности являются составляющими компонентами конституционной ответственности.

Как известно, основной мерой политической ответственности Парламента является его роспуск. Конституция предусматривает основания роспуска Парламента. Роспуск одной Палаты Парламента имеет ряд преимуществ политического, материального, психологического свойств. Предусмотренные Конституцией Республики Казахстан основания роспуска носят, главным образом, политический характер. Вместе с тем, подчеркнем, что эти основания предусмотрены конституционными нормами, и поэтому они имеют правовое содержание.

Конституционная ответственность носит ярко политический характер. Закрепленная в Конституции ответственность получает самостоятельное прочтение, даже приоритет и ее невозможно определять, как зависимую от той ответственности, которая не получила правового оформления. Более того, всякая политическая ответственность, если она связана по каким-либо параметрам с Конституцией, не может противоречить ей и существовать вопреки конституционной ответственности. Также нельзя считать, что конституционная ответственность в целом и есть политическая ответственность. Конституционная ответственность может выступать не как политическая, а как правовая.

Соотношение конституционной и политической ответственности не может не отражать общего соотношения между политикой и правом. И в этом аспекте политическая ответственность предопределяет характер конституционной ответственности и органически входит в ее содержание.

«Институт политической ответственности как компонент конституционного строя должен рассматриваться в виде ответственности государственных органов власти за состояние конституционной законности в процессе правотворческой и правоприменительной деятельности. Политическая ответственность выступает как сдерживающий фактор, политическую ответственность нельзя рассматривать в виде наказания, взыскания, или отрицательной оценки, а скорее, как, неодобрение Парламентом или Президентом выбора, занятой позиции по стратегически важным государственным вопросам. Политическая ответственность Парламента может быть выражена в роспуске всего Парламента, или в отдельных случаях – одной палаты».

Наряду с коллективной политической ответственностью в конституционном праве существует индивидуальная политическая ответственность. В соответствии с Законом РК «О государственной службе» государственные служащие делятся на две группы: политические и административные. Одним из видов конституционной ответственности является парламентская ответственность. Она может наступать по инициативе Парламента, а также по инициативе уполномоченного на то органа.

Под парламентской ответственностью признается предусмотренная Конституцией ответственность депутатов, государственных органов, высших категорий политических служащих перед Парламентом. Депутаты могут являться инициаторами вопроса об ответственности. Наиболее широкие полномочия депутатов в плане ответственности перед ним существует там, где государством признана парламентская форма правления.

Другим инициатором привлечения к парламентской ответственности в РК является Президент. Парламентская ответственность может принимать несколько форм: 1) юридическая парламентская ответственность; 2) политическая парламентская ответственность; 3) дисциплинарная парламентская ответственность. Деление на указанные виды обусловлено различием оснований ответственности. Основанием парламентской ответственности является правонарушение, неисполнение законов. Во втором случае основанием ответственности является политика, которая может не соответствовать интересам государства. В следующем случае парламентская ответственность связана с мерами взыскания, которые применяются к депутатам в соответствии со ст. 33

Конституционного закона «О Парламенте и статусе его депутатов», то есть за дисциплинарное правонарушение.

Парламентская ответственность имеет место только в конституционном праве. Политическую ответственность можно наблюдать в конституционном, административном, уголовном, международном праве, из чего логично определяемо, политическая ответственность – понятие более емкое, чем парламентская ответственность. Парламентская ответственность может быть рассматриваема при обязательном участии депутатов Парламента. Вопрос же о политической ответственности решается с участием не только депутатов, но и других субъектов правоотношений, которые могут инициировать вопрос об ответственности, назначить меру ответственности, принимать по вопросам ответственности решения.

Взаимное дополнение политической и парламентской ответственности выражается в следующих моментах: и парламентская и политическая ответственность являются видами конституционной ответственности, где каждая может выступать в качестве самостоятельной; и парламентская и политическая ответственность представляют собой единое целое в случае, когда круг субъектов, основание ответственности совпадают; и парламентская и политическая ответственность могут принимать форму ретроспективной или позитивной ответственности.

Для применения парламентской ответственности необходимо соблюдать процессуальные нормы, которые являются инструментом демократии, нормального функционирования органов власти, соблюдения конституционной законности. Коллективность и индивидуализация ответственности имеет своеобразие, специфику в парламентской ответственности. Из чего следует, что парламентская ответственность, как вид конституционной ответственности – это ответственность предусмотренных в Конституции высших государственных органов и должностных лиц, которая наступает за нарушения ими норм конституционного права, так и при отсутствии нарушений со стороны отдельных лиц.

В Конституции может предусматриваться ответственность за участие в подготовке нормативного правового акта на основе принципа контрассигнации, согласно которому за соответствие принимаемого нормативного правового акта Конституции несет ответственность должностное лицо, под руководством которого разрабатывался проект подобного акта. Ответственность, как любое явление имеет и оборотную сторону, проявляемую в юридической обязанности, то есть, как обязанность субъекта правоотношений нести наказание, и как обязанность выполнять возложенные на него полномочия. Вступление в должность означает несение ответственности в будущем за неисполнение или несоответствующее исполнение своих обязанностей. В этом плане ответственность выступает как позитивный аспект юридической ответственности.

Позитивная ответственность является одной из сторон проявления конституционной ответственности. Она связана с поведением ответственного субъекта с необходимостью отвечать за неправомерное поведение, в данном случае речь идет о невыполнении или несоответствующем выполнении возложенных на него обязанностей. Когда речь идет об ответственности государственного служащего, предельно ясно, что он несет ответственность за ненадлежащее выполнение своих обязанностей перед вышестоящим должностным лицом. А его позитивная ответственность состоит в выполнении своих обязанностей. Если говорить о субъекте-органе конституционных отношений, то он должен разрешать противоречия, более сбалансировано. К примеру, Парламент РК никому не подотчетен и неподконтролен. Депутаты Парламента неподотчетны и неподконтрольны избирателям. То же, и в случае с Конституционным Советом. Но у всех из них, имеется позитивная осознаваемая ответственность, которая может стать основанием отставки. В этом случае депутат не совершает правонарушение, а осознает, что он либо не в состоянии должным образом выполнять депутатские обязанности, либо субъективно полагает, что Парламент не выполняет должным образом свои конституционные полномочия.

Позитивную ответственность следует рассматривать не только как состояние подвластности, подотчетности, подконтрольности государственных органов и должностных лиц, но и как обязанность выполнять определенную работу, отвечать за нее. Кроме этого, позитивная ответственность должна способствовать активизации социально-правовой позиции личности.

Мнение о том, что позитивная ответственность, в основном, предусмотрена нормами конституционного права, дает основания для положений, что позитивная ответственность присуща всем субъектам, на которых возлагается правовая обязанность. Так, Конституция Республики Казахстан возлагает определенные обязанности на государственные органы, общественные объединения и граждан. В связи с этим не только государственные органы, но и общественные объединения и граждане должны чувствовать позитивную ответственность за невыполнение возложенных на них правовых обязанностей. Позитивную ответственность государственных органов, государственных служащих можно охарактеризовать как полную, всеобъемлющую, которая подтверждается нормативно-правовыми положениями, а также нормативно-моральными установлениями. Указ Президента Республики Казахстан об этике государственных служащих, подтверждает изложенное. Следует отметить, что позитивная ответственность формируется в сознании субъектов на основе правовых установлений, которая имеет правовое содержание.

Полагаем, что конституционная ответственность может быть представлена в двух значениях: в первом – как ответственность за нарушение норм Конституции; во втором - как ответственность, предусмотренная в других источниках конституционного права. Общий объект правонарушений по конституционному праву представляет собой определенную группу общественных отношений, регулируемых и охраняемых рассматриваемой отраслью права. Конституционное право регулирует важные сферы общественной жизни: политические, экономические, социальные, и духовно-культурные отношения.

Конституционная ответственность является самостоятельным видом юридической ответственности, так как помимо общих с юридической ответственностью признаков, она обладает специфическими чертами.

Родовым объектом правонарушения по конституционному праву следует считать группу однородных общественных отношений, на которые посягает правонарушитель. Непосредственные объекты правонарушения по конституционному праву – это такие отношения, которые складываются в процессе реализации прав, закрепленных нормами конституционного законодательства. Непосредственный объект правонарушения детализирует родовый объект правонарушения.

Рассмотрение конституционной ответственности в широком аспекте (социальная, моральная, юридическая, позитивная) не разграничивает субъекты конституционного права и субъекты конституционной ответственности. Субъекты конституционной ответственности в «узком» понимании и субъекты конституционного права – это разные явления, хотя, как отмечается в юридической науке Казахстана, уяснение вопроса о видах субъектов конституционно-правовой ответственности связано с рассмотрением понятия «субъекты конституционного права». Конституционное право относится к числу отраслей публичного права, и классификация субъектов конституционно-правовых отношений отлична от классификации субъектов правоотношений в сфере частного права, подразделяемых на физические и юридические лица. Субъектами конституционно-правовых отношений могут выступать: народ; государство как единая социально-политическая организация всех слоев населения Казахстана; административно-территориальные образования; государственные органы власти; органы местного самоуправления; депутаты; общественные объединения; население административных единиц; граждане; иностранцы; лица без гражданства, обладающие конституционными правами и свободами на территории страны.

Любая юридическая ответственность, в том числе и конституционная ответственность, реализуется действиями уполномоченных государственных органов императивно-властного характера. В соответствии с чем, субъекты конституционной

ответственности, взятые в широком (что тождественно с понятием субъектов конституционного права) и узком понимании, не смешивались, необходимо уяснение основания ответственности, и статуса субъекта ответственности, осуществление процессуальных действий по рассмотрению, и правомочность применения меры конституционной ответственности. Субъекты конституционной ответственности несут разные виды ответственности по конституционному праву, включая моральную, позитивную, юридическую ответственность. Так, например, народ, осуществляя власть непосредственно через республиканский референдум и свободные выборы (п. 2. ст. 3 Конституции), несет моральную, позитивную ответственность за сделанный им выбор.

Отметим, что круг органов и лиц, на которых распространяется конституционная ответственность, достаточно широк. Это и высшие государственные, региональные и местные органы власти, должностные лица, депутаты, т.е. структуры и граждане, которые принимают наиболее важные государственные решения. Они могут нести конституционную ответственность, отраслевую правовую ответственность. Конституционную ответственность они несут в случаях, прямо предусмотренных в Конституции. В других же случаях за несоблюдение конституционных норм несут обычную правовую ответственность, поскольку Конституция не может содержать санкции, а лишь в общей форме указывает на диспозицию. Ответственность индивида в конституционном праве наступает в случаях нарушения конституционно-правовых, конституционно-политических и моральных норм.

Принципиальное отличие конституционной ответственности от иных видов правовой ответственности заключено в ее содержании. Она выступает ключевым институтом публичного права. Конституционная ответственность – это ответственность за ненадлежащее осуществление публичной власти. Исследуя сущностные черты конституционной ответственности необходимо отметить, в первую очередь, ответственность государства перед гражданами. В конституционной ответственности наблюдается перенос центра тяжести с ретроспективной ответственности на позитивную. Особенность, также обнаруживается и в установлении основополагающих норм Конституции, конкретизируемых в различных отраслях права.

#### *Список использованной литературы*

- 1. Конституция Республики Казахстан 30 августа 1995г.*
- 2 Сапарғалиев Г., Салимбаева Ж.Ч. Проблемы конституционной ответственности. – Алматы, 2001г.*
- 3. Ибраева А.С. Теория государства и права. – Алматы: ЖетіЖарғы, 2017г.*
- 4.Кегембаева Ж.А. Проблемы юридической ответственности должностных лиц в государственном управлении по законодательству Республики Казахстан. Автореф. дис. ... канд.юрид.наук. –Алматы, 2006г.*

*Академия Кайнар  
Магистрант Тұрмахан Азамат*

### **КОНСТИТУЦИЯ РК–КАК ОСНОВА РАЗВИТИЯ ГРАЖДАНСКОГО ОБЩЕСТВА И ПРАВОВОГО ГОСУДАРСТВА**

**Аңдатпа.** Мақалада құқықтық мемлекет пен азаматтық қоғамның дамуына қатысты конституциялық-құқықтық қатынастар мәселелері қарастырылады. Құқықтық мемлекет пен азаматтық қоғам арасындағы өзара қарым-қатынас негізінде ҚР-да азаматтық қоғамды дамытудың құқықтық негіздері айқындалады, сондай-ақ азаматтық қоғам тұжырымдамасы мен оның даму перспективалары талданады.

**Түйін сөздер:** Конституция, азаматтық қоғам, құқықтық мемлекет, адам және азамат құқықтары.

**Аннотация.** В статье рассматриваются вопросы конституционно – правовых отношений по поводу развития правового государства и гражданского общества. На основе взаимоотношения между правовым государством и гражданским обществом определяется правовые основы развития гражданского общества в РК, а также анализируется концепция гражданского общества и перспективы ее развития.

**Ключевые слова:** Конституция, гражданское общество, правовое государства, права человека и гражданина.

**Abstract.** The article deals with the issues of constitutional and legal relations concerning the development of the rule of law state and civil society. On the basis of the relationship between the legal state and civil society defines the legal framework for civil society development in Kazakhstan and analyzes the concept of civil society and prospects of its development.

**Key words:** The Constitution, civil society, the rule of law of the state, human and civil rights.

С обретением суверенитета, Республика Казахстан объявило о своей приверженности идеалам правового государства и гражданского общества. Однако реализация такой цели, как правовое государство является сложным процессом, затрагивающим все компоненты государственности и правовой системы, а также охватывающим многообразие форм и методов их взаимодействия с обществом, отдельные группами и гражданами.

В целях развития казахстанского общества важно было выработать эффективную стратегию дальнейшего развития Казахстана

Конституция, как Основной закон любого государства играет особую роль в таком процессе, так как Конституция, как нормативно – правовой акт регулирует основополагающие базовые слои основных сфер жизнедеятельности общества и государства.

Самого определения гражданского общества Конституция Республики Казахстан не дает, но его расширенное разъяснение и небольшое объяснение, почему в Конституции нет раздела, посвященного гражданскому обществу можно встретить в Толковом словаре Конституции Республики Казахстан. Согласно его положениям, гражданское общество – вне государственных структур складывающаяся совокупность социально – экономических и духовно – культурных общественных отношений, участники которых обладают комплексом естественных прав, свобод и обязанностей, обеспечивающих их автономное существование и развитие.

Гражданское общество – не поглощенное государством, открытое общество, которому государство служит как необходимый инструмент прогресса. Особенности формирования гражданского общества в Казахстане таковы, что в постсоветский период выхода из полностью этатизированного (государственного) состояния оно не может не инициироваться «сверху» самим государством, а потом в известной мере зависит от него до вызревания определенного качественного уровня.

Конституция Республики Казахстан 1995 года, не подчиняя развития всех параметров гражданского общества в Казахстане государству (о чем свидетельствует намеренное отсутствие в ней раздела «Гражданское общество»), тем не менее закладывает под него необходимые правовые условия для устойчивого формирования социально – ориентированной рыночной экономики и автономии личности.

К ним можно отнести:

1. признаваемую и равным образом защищаемую государственную и частную собственность
2. целостный комплекс прав человека и гражданина
3. защиту государством семьи, материнства, отцовства и детства
4. идеологическое и политическое многообразие и другие условия свободного развития гражданского общества, закрепленные в Конституции.

Представляется, что в Республике Казахстан имеется ряд признаков, свидетельствующих о формировании гражданского общества: рыночное общество, свобода экономической деятельности. Конституционно закреплены важнейшие элементы гражданского общества: семья, различные ассоциации, общественные объединения.

Важнейшее значение для формирования гражданского общества имеют демократические принципы функционирования политической системы гражданского общества, закреплённые в ст. 5 Конституции.

В принципе, и Конституции РК, в основном и в целом, созданная по образу и подобию конституции развитых стран мира, содержит в себе эти права человека. Однако, между тем, что написано, и тем, что есть на самом деле, как известно, имеется очень большое расстояние.

В хаосе современной истории Казахстана порожденном перестановками почти всех аспектов и глубоких основ общественной жизни, за Конституцию Республики Казахстан надо держаться как за "фарватер", дающий возможность миновать серьезные, "подводные рифы" политических и иных течений. Одновременно ее надо держать как "маяк", для правильной расстановки "параметров" законотворческого процесса, который "увлекаясь" одними сторонами современности могут серьезно сбиться с нужного стратегического курса. Тем самым через некоторое время юридическая база нашего государственного строя не оказалась "островком-государством", оторванным от общества прогрессивных государств мира.

Становление и развитие гражданского общества является необходимым условием для создания демократического, светского и социального государства, каким себя утверждает Республика Казахстан.

Гражданское общество получило во многом свое основное правовое регулирование с момента утверждения Концепции развития гражданского общества в Республике Казахстан на 2006-2011 гг. За основу в разработке и претворения в жизнь данной Концепции были взяты не только Национальные источники права, но и Международные Конвенции, договора и пакты, ратифицированные Республикой Казахстан:

Конституция Республики Казахстан;

Международный пакт о гражданских и политических правах (совершен 16 декабря 1966 года, ратифицирован Республикой Казахстан 28 ноября 2005 года);

Конвенция Международной организации труда "О свободе ассоциации и защите права на организацию" N 87 (принята 9 июля 1948 года, ратифицирована Республикой Казахстан 30 декабря 1999 года);

Правовое государство - продукт длительного исторического развития. Учитывая это обстоятельство, в статье 1 Конституции записано, что «Республика Казахстан утверждает себя демократическим, светским, правовым и социальным государством». Следовательно, речь идет не о том, что Казахстан уже является правовым государством. Республика Казахстан встала на путь утверждения правового государства, на путь создания государства, опирающегося на право.

Такой переход являлся очень трудным, но имеющим большое значение. Настоящее состояние нашего государства принципиально отличается от его прежнего.

Безусловно до настоящего времени сказываются такие факторы, как: длительное время нахождения нашего государстве в составе СССР; долгое преодоление этатизма и тоталитаризма, особенно до сих пор тяжело переносятся последствия этих явлений для казахстанцев, в частности о тех репрессиях того времени.

Мыслители всех времен и народов, прогрессивность любого государства видели в его сильном, развитом и самое главное – демократичном обществе. Достижение его невозможно было ни в какой период нашей истории путем давления со стороны властей. Как бы не представлялось государство и гражданское общество: единым понятием, или разными категориями, противоположными – развитость и процветание государства зависело от его общества.



Угнетенное общество, представлялось врагом своему же государству. Напротив – свободное, независимое, демократическое общество, подчиненное не власти, а законам, которые бы не ущемляли права, свободы граждан всегда «работает» на благо своей страны.

Большую роль играет закрепление всех основных прав и свобод человека, его обязанностей перед обществом и государством в Конституции. Но Конституция должна быть не просто формальным официальным документом. Согласно его положениям и не противореча ей должны действовать все граждане государства, без исключения.

Важным принципом правового государства является неуклонное соблюдение законов гражданами. Для этого необходимо знать законы, другие нормативные правовые акты, устанавливающие права, свободы и обязанности граждан. Для того чтобы обеспечить это условие, Конституцией Республики Казахстан предусмотрено официальное опубликование нормативных правовых актов, касающихся прав, свобод и обязанностей граждан, и оно является обязательным условием их применения. Это конституционное положение имеет большое значение в правовом просвещении граждан, поскольку они имеют возможность знакомиться с нормативными правовыми актами, касающимися их прав, свобод и обязанностей.

#### *Список использованной литературы*

- 1. Конституция Республики Казахстан. 30 августа 1995 г.*
- 2. Баймаханова Д.М. проблемы прав человека в системе конституционализма в Республике Казахстан. – Алматы, 2010г.*
- 3. Ибраева А.С.: Правовое государство и свободное гражданство, как цель конституционного процесса в Казахстане (философское обоснование социальных процессов в суверенном Казахстане)// Вестник КазГУ// серия юридическая – 2001г.*
- 4. Кенжалиев З.Ж., Ким В.А.: Развитие конституционного законодательства Республики Казахстан. Часть 3: учебное пособие. – Алматы: Қазақ университеті, 2007г.*

*Магистр юридических наук ст. преподаватель  
Жандыкеева Гульнар Есенбековна  
Магистрант Қананияев Елдар Ермекұлы*

### **КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ЗАЩИТЫ ПРАВ И СВОБОД ЛИЧНОСТИ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН**

**Аңдатпа.** Мақалада Қазақстан Республикасында жеке адамның құқықтары мен бостандықтарын қорғаудың конституциялық-құқықтық негіздерін қалыптастыру мәселелері, адамның құқықтары мен бостандықтары, құқықтық мемлекет және Конституция арасындағы ұғым мен өзара байланыс мәселелері қаралды.

**Түйін сөздер:** Құқықтарды қорғау, конституциялық құқықтық негіз, жеке тұлға, құқықтық мәдениет, құқықтық түсіну.

**Аннотация.** В статье рассмотрены вопросы формирования конституционно-правовых основ защиты прав и свобод личности в республике Казахстан, рассмотрены вопросы понятия и взаимосвязей между правами и свободами человека, правовым государством и конституцией.

**Ключевые слова:** Защита прав, конституционная правовая основа, личность, правовая культура, правопонимание

**Abstract.** The article deals with the formation of the constitutional and legal foundations for the protection of individual rights and freedoms in the Republic of Kazakhstan, the concept and the relationship between human rights and freedoms, the rule of law and the Constitution.

**Key words:** Protection of rights, constitutional legal framework, individuals, legal culture, legal understanding.

Формирование конституционно-правовых основ защиты прав и свобод человека выступает важнейшим условием построения правового демократического государства, каковым стремится стать РК в соответствии со статьей 1 Конституции. Это обусловлено взаимной связью между такими явлениями, как права и свободы человека, правовое государство и конституция.

Рассмотрение указанных явлений в отдельности не является предметом настоящего исследования. Однако для того, чтобы уяснить конституционно-правовые основы защиты прав и свобод человека в Казахстане, вкратце обратимся к вопросу понятия и взаимосвязей между правами и свободами человека, правовым государством и конституцией.

В юридической науке права человека именуются субъективными, обеспечивающими их носителями возможность для разнообразной деятельности, удовлетворения своих потребностей, интересов, пользования теми или иными социальными благами, предъявления законных требований к другим (обязанным) лицам и организациям. В узком смысле субъективное право – это гарантированная государством мера возможного (дозволенного, допустимого, разрешенного) поведения личности, важнейший элемент ее конституционного статуса.

В основе субъективного права лежит категория юридически обеспеченной возможности, которая предполагает следующие правомочия. Это 1) возможность положительного поведения самого управомоченного, т.е. право на собственные действия, 2) возможность требовать соответствующего поведения от правообязанного лица, т.е. право на чужие действия, 3) возможность прибегнуть к государственному принуждению в случае неисполнения противостоящей стороной своей обязанности (притязания), 4) возможность пользоваться на основе данного права определенным социальным благом. Иными словами, субъективное право может выступать как право-поведение, право-требование, право-притязание и право-пользование.

В более широком смысле права человека – это возможность лица притязать на определенные социальные блага. При этом данная возможность является юридически опосредованной, гарантированной правом и государством. В этом плане выражается тесная взаимосвязь прав и свобод человека и правового государства.

О тесной взаимной связи между указанными явлениями свидетельствует, прежде всего, тот факт, что становление прав и свобод человека происходило в рамках формирования теории и практики правового государства, т.е. это тесно взаимосвязанные процессы. В свою очередь теория и практика прав и свобод человека, правовое государство – результат поиска свободы, оптимальных моделей взаимоотношений государства и личности. Указанная проблема взаимоотношений государства и личности всегда являлась одной из сложнейших. Ее решение во многом зависело от характера общества, типа собственности, уровня экономики, развитости демократии, культуры, т.е. объективных факторов. Но во многом ее решение определялось и субъективными факторами. Это – воля правящей элиты и др. Данная мысль четко прослеживается в научной литературе.

Суть сложности проблемы взаимоотношений человека, общества и государства заключается в следующем. Необходимо было установить такой порядок их взаимоотношений, при котором, с одной стороны, личность должна иметь возможность беспрепятственно развивать свой потенциал (способности, талант, интеллект), а с другой стороны – должны признаваться и обеспечиваться общегосударственные цели, общий интерес. Оптимальный баланс свободы человека и интересов общества получает свое юридическое выражение в правах, свободах и обязанностях человека.

С самого начала развития человеческой цивилизации в течение длительного времени приоритетными рассматривались интересы общества (рода, общины, государства). Идеологическая подготовка к широкому утверждению прав человека велась столетиями. Но

их утверждение на практике началось только после того, как для этого созрели необходимые экономические, политические и идеологические предпосылки.

Экономическими предпосылками для утверждения прав человека на практике является формирование свободной конкурентной рыночной экономики, что стало экономической основой свободы человека.

В качестве идеологической предпосылки утверждения прав человека на практике выступает формирование концепции естественных прав человека, а также взаимосвязанные с ней теории естественного правопонимания и государства «ночного сторожа», ограниченного в своих функциях до минимального предела, заботящегося только об охране свободы и естественных прав человека. Среди этих прав наиболее важным является право на собственность. В свою очередь в основе указанных концепций лежит идеология индивидуализма, обосновывающая первостепенную значимость автономии человека и необходимость минимизировать роль государства с помощью установления правовых границ, предотвращающих его экспансию в сферу частных интересов. Именно данная идея легла в основу ранне буржуазных представлений о правовом государстве.

Однако еще представители естественно-правовой теории отмечали парадоксальность идеи индивидуализма, дальнейшее развитие которой показало, что полная независимость человека от общества чревата тем, что в этом случае создается угроза для свободы всех индивидов, общества в целом. Опыт развития буржуазного общества стал обнажать неблагоприятные социальные и моральные последствия реализации идеи либерального индивидуализма на практике. В качестве одного из таких последствий следует назвать резкое расслоение общества, развитие неразрешимых противоречий между различными социальными группами, прежде всего, классами. Все это могло привести к социальному взрыву, революциям, ярким примером чего служит октябрьская революция 1917 года.

В этой связи к концу XIX – началу XX вв. постепенно в буржуазном обществе стала обозначаться тенденция переориентации либеральной доктрины на решение социальных проблем и ограничение индивидуализма, что было необходимо для поступательного развития общества без катаклизмов и потрясений. В идеологическом плане это выразилось в поиске компромиссов между индивидуализмом и принципом солидарности. В результате в противовес концепции государства «ночного сторожа», характерного для классического либерализма XVII-XIX вв., обосновывается концепция «государства благоденствия».

Этот зарубежный опыт современных передовых государств важно учесть в процессе формирования правового государства в постсоветских странах, который показывает, что права человека должны служить не только личной пользе индивида, но с их помощью необходимо обеспечивать общее благо на основе разумного сочетания индивидуальных и общественных интересов. Формирование правового государства здесь должно строиться не только на началах либерализма, но на высокой ответственности личности перед обществом. Так, в начале 90-х годов ослабление ответственности человека перед обществом, чрезмерная либерализация общественных отношений привела к «ослаблению» правопорядка, разгулу преступности, деятельности религиозных сект и к др. негативным последствиям. Поэтому сегодня весьма важно справедливое сочетание свободы индивида и целостности общества.

Формирование каталога прав человека происходило в результате борьбы различных социальных сил за свои интересы и свободу. Здесь уместно привести высказывание великого философа Гегеля, писавшего так. «Всемирная история – это прогресс в сознании свободы, прогресс, как в смысле познания объективной истины, так и внешней объективации достигнутых ступеней познания в государственно-правовых формах». В этом плане правовое государство правомерно рассматривать как высшую ступень развития свободы.

В результате такой борьбы за свободу современной каталог прав человека включает в себя их широкий перечень. Все права человека можно классифицировать по следующим тесно взаимосвязанным основаниям: а) по важнейшим сферам жизнедеятельности человека и гражданина; б) по времени возникновения и распространения. По сферам жизнедеятельности человека и гражданина можно выделить следующие виды прав и свобод: гражданские

(личные, частные), политические и социально-экономические. Разумеется, данная классификация является весьма условной. К примеру, такое деление можно наблюдать в названии таких важнейших международно-правовых актов, как Пакт о гражданских и политических правах и Пакт о социальных, экономических и культурных правах.

В зависимости от времени возникновения и распространения основные права и свободы человека в историческом контексте условно можно подразделить на права первого, второго и третьего поколений.

Цель гражданских (личных, частных) прав – обеспечение автономии личности, пространства действия индивидуальных, частных интересов, в котором проявляется индивидуальность и личностное своеобразие человека. Поэтому гражданские (личные, частные) права и свободы занимают центральное место в системе конституционных прав и свобод человека, в системе его правового статуса. Личные права и свободы – это закрепленные Конституцией РК и гарантированные государством возможности человека в пользовании наиболее ценными благами личной свободы: правом на жизнь и личную безопасность, благами частной и семейной жизни, нравственной и духовной неприкосновенностью, необходимыми для охраны его жизни, свободы, достоинства как личности. Поэтому справедливо мнение С.К.Амандыковой о том, что обеспечение гражданских прав и свобод является одним из принципов формирующегося казахстанского конституционализма.

Специфика личных прав и свобод обусловлена тем, что они напрямую не связаны с принадлежностью к гражданству РК, так как являются правами человека, а не только гражданина. Их особое назначение заключается в том, чтобы:

- 1) индивидуализировать личность гражданина, создать ему условия личной неприкосновенности и невмешательства кого-либо в частную и семейную жизнь;
- 2) обеспечивать автономию личности, возможности беспрепятственного выбора ею различных вариантов поведения в той или иной сфере жизнедеятельности;
- 3) защищать человека от любого вмешательства в сферу его личной свободы, в том числе и со стороны государства.

Политические права и свободы обеспечивают участие гражданина в политической жизни страны и в осуществлении государственной власти, т.е. политическую свободу. Эти права также были положены в основу раннебуржуазных представлений о правовом государстве. Значимость данной категории прав человека заключается в том, что политическая свобода служит способом защиты и гарантией экономической свободы, а значит свободы вообще.

Гражданские (личные, частные) и политические права и свободы, охраняя наиболее значимые ценности, должны рассматриваться как неотчуждаемые абсолютные. В целом обеспеченность гражданских и политических прав позволяет говорить о том, что государство и личность – партнеры, а между ними возникают отношения взаимной ответственности. В противном случае индивид попадает в полную зависимость от управителей.

История становления политических и гражданских прав предстает долгой и сложной, сопровождаемой упорной борьбой отдельных сословий, классов, народов за свои права. В качестве примера наиболее ярких событий в данном процессе можно назвать восстание баронов в Англии против короля Иоанна Безземельного, датированное 1215 годом. Итогом данной борьбы стало провозглашение Великой хартии вольностей, заключавшей в себе нормы, которые стали прообразом права на личную неприкосновенность. Хартия гласила, что всякий арест должен быть основан на показаниях, «заслуживающих доверия свидетелей»; ни один свободный человек не может быть заключен в тюрьму, изгнан из страны, лишен имения, поставлен вне закона и т.д. «иначе, как по законному приговору», вынесенному равными по положению судьями («пэрами»), и по «законам страны». В такой же сложной борьбе британский Парламент после революции 1688 года получил Билль о правах от Короны. Штат Виржиния принял Билль о правах в 1776 году; а в 1789 году, во

время первых месяцев Французской революции, Национальная ассамблея составила Декларацию прав человека и гражданина; и вслед за дебатами по поводу новой Конституции первый Конгресс США разработал Билль о правах. Эти акты стали крупными вехами в становлении естественных неотчуждаемых прав человека. Но только в XVII-XIX веках гражданские и политические права получили широкое повсеместное распространение и окончательно утвердились.

Таким образом, по времени возникновения и утверждения гражданские и политические права следует отнести к правам первого поколения, которые реализуют так называемую негативную свободу и обязывают государство воздерживаться от вмешательства в сферы, регулируемые этими правами. Тем не менее гражданские и политические права и свободы, также как и социально-экономические, имеют субъективно-притязательный характер. «По своему существу, – писал Б.А. Кистяковский, – политические и личные свободы являются субъективными публичными правами, им по преимуществу присущи та индивидуализация и та связь с личностью, которые составляют основной признак всякого субъективного права».

Права второго поколения – это социально-экономические права, возникшие под влиянием социалистического движения. В западных странах они стали реальными только после вступления отдельных государств в фазу постиндустриального развития.

Права третьего поколения – это коллективные права (они были выдвинуты в основном в ходе национально-освободительных движений развивающимися странами).

В современной юридической литературе существует мнение об иерархичности указанных видов прав и свобод человека по степени их значимости. В частности, отмечают «зигзаги восприятия роли социально-экономических прав», попытка объявить их «социалистическим изобретением», неизвестным «цивилизационным странам». Эти права якобы лишены качеств «юридических возможностей, защищаемых судом». Смягченным вариантом такого подхода является отнесение на второй план социально-экономических прав как прав иного порядка в сравнении с личными неотъемлемыми правами, относимыми к «высшему разряду».

По данному вопросу мы более склоняемся к мнению авторов, подвергающих критике концепцию иерархии прав человека по степени их значимости. В этой связи на международной конференции «Права человека на заре XXI столетия» подчеркивалось, что права человека должны носить неразделимый характер, так как они образуют единое целое, а человек может быть свободен только тогда, когда он защищен от произвола и нищеты. По нашему мнению, права человека как мера возможного гарантированного поведения лица, позволяющая ему удовлетворять свои потребности, интересы, пользования теми или иными социальными благами, не могут делиться на главные и второстепенные. Ведь все права личности выражают по-своему интересы последней.

Таким образом, права и свободы человека есть юридически опосредованные, гарантированные правом и государством возможности лица притязать на определенные социальные блага. Несмотря на то, что четкое разграничение между правами и свободами провести трудно, в литературе справедливо отмечено, что термин «свобода» призван подчеркнуть более широкие возможности индивидуального выбора, не обозначая конкретно его результата (свобода совести, свобода вероисповедания, свобода мысли и др.), тогда как термин «право» определяет конкретные действия человека (например, право участвовать в управлении делами государства, получать квалифицированную юридическую помощь). Идентичность юридической природы прав и свобод обуславливает и единство их гарантий, поэтому и те, и другие в равной мере обеспечиваются государством, правосудием.

Однако правовое государство не должно ограничиваться только декларированием прав и свобод человека. Правовое государство должно быть оснащено системой процедур, механизмов, институтов, гарантирующих субъективные права и свободы на основе объективного, основанного на праве порядка государственной деятельности.

Конституция – нормативный правовой акт, регулирующий основополагающие базовые слои основных сфер жизнедеятельности общества и государства и тем самым создающий каркас правового регулирования общественных отношений. Конституция устанавливает, прежде всего, принципы взаимоотношений человека и государства, регулирует основные права, свободы и обязанности человека и гражданина, а также деятельность высших органов государственной власти.

Однако ценность конституции заключается не только в этом. Как отмечают академик С.С. Сартаев и Л.Т. Назаркулова, «на сегодняшний день конституцию как явление политико-правовой действительности следует трактовать в двух значениях: в узком смысле конституция – это Основной закон государства, обладающий высшей юридической силой, представляющий собой нормативное выражение теоретической концепции и социально-политической модели, реализуемых в общественной практике; в широком смысле конституция – это наивысшая правовая форма, в которой официально закрепляются ценности, институты и нормы конституционного строя: человек как высшая ценность, верховенство его прав и свобод, суверенитет народа». Соглашаясь с таким мнением, отметим, что, трактуя конституцию в более широком смысле, следует говорить о конституционном государстве как государстве, подчиняющемся праву, конституции, для которого приоритетным являются права человека.

Защита прав человека не входит исключительно во внутреннюю компетенцию государств, она – предмет законной обязанности всех участников международных отношений. Поэтому права человека должны стать приоритетным направлением как внутренней, так и внешней политики. Особое значение в этой связи приобретает защита наших граждан, находящихся за рубежом. Казахстан обязан защищать своих граждан, руководствуясь своим законодательством и в рамках, допускаемых международным правом. Выбор средств в этом отношении достаточно широк – вплоть до применения различных санкций и принудительных мер.

#### *Список использованной литературы*

- 1. Послание Президента РК Токаева К.К. Казахстан в новой реальности: время действий  
Источник: <https://primeminister.kz/ru/address/01092020>*
- 2 Указ Президента РК, имеющий силу закона, «Об органах внутренних дел» от 21 декабря 1995 г.*
- 3 Зиманов С.З. О понятиях в теории государства и права. Актуальные проблемы социалистического государства и права. – М.: Наука, 1974; Зиманов С.З. Теоретические проблемы республиканской Конституции // Советское государство и право. – 1992.*
- 4 Ибраева, А.С. Правовая культура. Проблемы теории и практики. – Алматы: Жетыжаргы, 2002*
- 5 Сартаев, С.С. Высший представительный орган государственной власти Казахской ССР. – Алма-Ата: Казахстан, 1972. – с.; Сартаев С.С. Жизнь. Штрихи к портрету С.С. Сартаева. – Алматы: КИПМО, 2002.*

*Омон Закирович Мухамеджанов  
доктор юридических наук  
профессор Ташкентского государственного  
юридического университета (Республика Узбекистан)*

## **МЕСТО КОНСТИТУЦИОННОГО СУДА РЕСПУБЛИКИ УЗБЕКИСТАН В СИСТЕМЕ РАЗДЕЛЕНИЯ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ**

**Андатпа.** Мақалада Конституциялық Соттың мәмлекеттік құқық қорғау органдарының жүйесіндегі орны мен ролі, Өзбекстан Республикасындағы конституциялық әділ соттылықтың жылпы даму заңдылықтары ашылған.

**Түйін сөздер:** конституциялық сот төрелігі, конституциялық сот, сот-құқықтық реформа, конституциялық іс жүргізу.

**Аннотация:** В статье раскрываются место и роль Конституционного суда в системе органов государственной власти и общие закономерности развития конституционного правосудия в Республике Узбекистан.

**Ключевые слова:** конституционное правосудие, Конституционный суд, судебно-правовая реформа, конституционное судопроизводство.

**Annotation.** The place and role of the Constitutional Court in the system of public authorities and general patterns of development of constitutional justice in the Republic of Uzbekistan are revealed in this article.

**Keywords:** constitutional justice, Constitutional court, judicial and legal reform, constitutional legal proceedings.

Современный этап реформирования судебно-правовой системы Республики Узбекистан связано с принятием Указа Президента «О Стратегии действий по дальнейшему развитию Республики Узбекистан» от 7 февраля 2017 г. № УП-4947. В данном документе приоритетными направлениями дальнейшего реформирования судебно-правовой системы стали: повышение статуса, уровня материального стимулирования и социального обеспечения судей и работников аппарата суда, укрепление материально-технической базы судов; принятие действенных мер по недопущению неправомерного воздействия на судей; всемерная реализация принципов независимости и беспристрастности суда, состязательности и равноправия сторон судебного процесса; внедрение современных информационно-коммуникационных технологий в деятельность судов.

В апреле 2017 г. вступил в силу Закон Республики Узбекистан № ЗРУ-426 «О внесении изменений и дополнений в Конституцию Республики Узбекистан», содержащий принципиальные положения, направленные на реализацию задач, определённых в Стратегии действий по пяти приоритетным направлениям развития Республики Узбекистан в 2017-2021 гг. Поправки в Основной закон страны были внесены в соответствии с указами Президента Республики Узбекистан от 21 октября 2016 г. № УП-4850 «О мерах по дальнейшему реформированию судебно-правовой системы, усилению гарантий надёжной защиты прав и свобод граждан» и от 21 февраля 2017 г. № УП-4966 «О мерах по коренному совершенствованию структуры и повышению эффективности деятельности судебной системы Республики Узбекистан».

В условиях сформировавшейся правовой системы, достигнутой политической, социальной стабильности в стране, тесного взаимодействия властей в законотворческом процессе упор делается на расширение прав Конституционного Суда в сфере обеспечения конституционных прав и законных интересов граждан во взаимодействии с другими органами государства.

#### **а) Взаимоотношения Конституционного суда и Президента Республики Узбекистан осуществляются по вопросам :**

Во-первых, в соответствии со ст. 25 Конституционного закона «О Конституционном суде Республики Узбекистан» Президент Республики Узбекистан обладает правом внесения на рассмотрение Конституционного суда вопросов, рассмотрение которых отнесено к его компетенции Конституцией и законами, но такое полномочие пока не использовано.

Во-вторых, взаимодействие Конституционного суда с Президентом Республики Узбекистан в соответствии с законодательством осуществляется в рамках формирования судебного корпуса. Согласно ст. 5 Конституционный суд избирается Сенатом Олий Мажлиса Республики Узбекистан по представлению Президента Республики Узбекистан из числа лиц, рекомендованных Высшим судейским советом Республики Узбекистан, включая

представителя от Республики Каракалпакстан. Каждый судья Конституционного Суда избирается в индивидуальном порядке. Избранным считается лицо, получившее большинство голосов от общего числа членов Сената Олий Мажлиса Республики Узбекистан.

В-третьих, в соответствии со ст.95 Конституции Республики Узбекистан и ст.76 Регламента Конституционного суда Республики Узбекистан Конституционный суд при принятии решения о даче согласия Президенту Республики Узбекистан на принятие решения о роспуске Законодательной палаты, Сената Олий Мажлиса Республики Узбекистан устанавливает наличие или отсутствие фактов:

- возникновения в составе Законодательной палаты или Сената Олий Мажлиса Республики Узбекистан непреодолимых разногласий, ставящих под угрозу их нормальное функционирование;

- неоднократного принятия ими решений, противоречащих Конституции Республики Узбекистан;

- возникновения непреодолимых разногласий между Законодательной палатой и Сенатом, ставящих под угрозу нормальное функционирование Олий Мажлиса Республики Узбекистан.

В-четвертых, в соответствии со ст. 27 Закона о Конституционном суде Президент Республики Узбекистан может участвовать в заседаниях Конституционного суда.

В пятых, Конституционный суд определяет в соответствии со ст.4 Закона о Конституционном суде соответствие Конституции Республики Узбекистан, указов, постановлений и распоряжений Президента Республики Узбекистан.

В шестых, Конституционный суд ежегодно представляет Президенту Республики Узбекистан информацию о состоянии конституционной законности в стране.

В-седьмых, Конституционный суд вправе давать толкование Конституции и законов Республики Узбекистан по запросу Президента Республики Узбекистан.

В-восьмых, Президент присваивает квалификационные классы судьям Конституционного суда.

По итогам рассмотрения дела Конституционный суд принимает одно из следующих решений:

- о даче согласия Президенту Республики Узбекистан на принятие решения о роспуске Законодательной палаты, Сената Олий Мажлиса Республики Узбекистан;

- об отказе в даче согласия Президенту Республики Узбекистан на принятие решения о роспуске Законодательной палаты, Сената Олий Мажлиса Республики Узбекистан.

**б) Взаимодействие Конституционного суда и органов исполнительной власти** осуществляется в рамках:

1. Конституционного контроля за соответствием Конституции Республики Узбекистан актов, издаваемых правительством в управленческой сфере (постановлений Правительства, решений органов исполнительной власти на местах);

Кабинет Министров Республики Узбекистан в повседневной деятельности осуществляет конкретизацию правовых норм законов, придает им оперативный характер. Так, один из таких вопросов был связан с предоставлением инвалидам Отечественной войны и семьям, получающим пенсии по случаю потери кормильца за погибшего военнослужащего, льгот по оплате жилой площади и коммунальных услуг. Решением Конституционного Суда Кабинету Министров Республики Узбекистан было предложено привести нормативные акты по данному вопросу в соответствие с Указом Президента Республики Узбекистан.

2. Конституционный суд призван обеспечивать реализацию Конституции Республики Узбекистан в актах органов исполнительной власти в сфере прав и свобод человека;(ст. 8 Закона о Конституционном суде).

3. Органы исполнительной власти предоставляют Конституционному суду нормативно-правовые акты, документы и разъяснения по всем интересующим их вопросам.



4. Кабинет министров Республики Узбекистан вправе вносить вопросы на рассмотрение Конституционного суда, а премьер-министр Республики Узбекистан участвовать в заседаниях Конституционного суда.

**в) Правовые основы взаимоотношений Конституционного суда с палатами парламента** определяется Конституцией, Конституционными законами «О Законодательной палате Олий Мажлиса Республики Узбекистан» и «О Сенате Олий Мажлиса Республики Узбекистан», Конституционным законом «О Конституционном суде Республики Узбекистан» и другими законами.

Во-первых, Олий Мажлис Республики Узбекистан определяет систему и полномочия органов судебной власти Республики Узбекистан, в том числе и полномочия Конституционного

Во-вторых, Конституционный суд Республики Узбекистан имеет право законодательной инициативы (ст. 83 Конституции). Рассмотрев вопрос «О внесении в Олий Мажлис Республики Узбекистан предложения об устранении несоответствия между статьями 53, 54 и 257 Кодекса Республики Узбекистан об административной ответственности», Конституционный суд признал положения статей 53, 54, не соответствующими части второй статьи 257 Кодекса Республики Узбекистан об административной ответственности, и внес в порядке законодательной инициативы в парламент нашей страны (Узбекистана) предложение об устранении этого несоответствия. Так, основываясь на данном праве, Конституционный суд внес в законодательную палату Олий Мажлиса проект закона о внесении изменений и дополнений в ст. 74 Закона «Об акционерных обществах и защите прав акционеров». В результате было отменено положение Закона, предусматривавшее необходимость нотариального удостоверения доверенности на голосование на общем собрании акционеров от имени юридического лица.

В-третьих, в соответствии со ст. 109 Конституции Конституционный Суд определяет соответствие Конституции Республики Узбекистан законов и постановлений палат Олий Мажлиса Республики Узбекистан.

В-четвертых, избрание на должность членов Конституционного Суда Республики Узбекистан осуществляется верхней палатой парламента – Сенатом.

В -пятых, субъектами обращения в Конституционный Суд являются палаты парламента, Спикер Законодательной палаты и Председатель Сената Олий Мажлиса, группа депутатов – не менее одной четвертой части от общего числа депутатов Законодательной палаты и группа сенаторов – не менее одной четвертой части от общего числа членов Сената.

В шестых, в соответствии со ст. 95 Конституции Законодательная палата, Сенат могут быть распущены решением Президента Республики Узбекистан, принятым по согласованию с Конституционным судом, в случае возникновения в составе Законодательной палаты или Сената непреодолимых разногласий, ставящих под угрозу их нормальное функционирование, или неоднократного принятия ими решений, противоречащих Конституции, а также возникновения непреодолимых разногласий между Законодательной палатой и Сенатом, ставящих под угрозу нормальное функционирование Олий Мажлиса. В парламентской практике подобная ситуация еще не наблюдалась.

В седьмых, на заседаниях Законодательной палаты и Сената, а также на заседаниях их органов может участвовать председатель Конституционного суда, что происходит весьма часто на пленарных заседаниях палат, и практически всегда – на совместных заседаниях палат. В соответствии со ст. 21 данного Закона Спикер Законодательной палаты, его заместители, Председатель Сената, его заместители могут участвовать на заседаниях Конституционного суда. Однако, при этом представители законодательной власти не вмешиваются в деятельность Конституционного суда. Это обуславливается конституционным положением о том, что в своей деятельности судьи Конституционного суда независимы и подчиняются только Конституции. Председатель Конституционного суда

принимает участие в заседаниях органов законодательной власти также, не вмешиваясь в их деятельность.

В восьмых, Конституционный суд даёт официальное толкование норм Конституции и законов, принятых органом законодательной власти. Толкование норм Конституции и законов осуществляется в случае обнаружения неясностей в них, неправильностей или противоречивой практики их применения. В процессе толкования не допускается внесение поправок, дополнений в те нормы, по которым даётся толкование. Когда в Конституционном суде рассматривается дело о толковании норм Конституции и законов, представитель органа законодательной власти приглашается на заседание Конституционного суда в качестве стороны.

**г) Взаимодействие между Конституционным судом и иными судами** строятся на принципе невмешательства в деятельность друг друга. В Конституции Узбекистана закреплено положение, предусматривающее, что Конституционный суд рассматривает дела о конституционности актов только законодательной и исполнительной власти.

Отличие Конституционного суда от иных состоит в следующем:

Во-первых, Конституционный суд Республики Узбекистан также как и конституционные суды других стран является не только судебным органом, но и высшим конституционным органом, полномочия Конституционного суда устанавливаются самой Конституцией. Полномочия других судебных органов установлены не Конституцией, а законами.

Во-вторых, правовое положение Конституционного суда определяется отдельным законом – Конституционным законом «О Конституционном суде Республики Узбекистан», правовое положение других судов определяется Законом «О судах».

В-третьих, Конституционный суд рассматривает дела не в порядке процедуры, установленной процессуальными кодексами Республики Узбекистан, которыми руководствуются другие суды, а по тем правилам и нормам конституционного судопроизводства, которые закреплены в Регламенте Конституционного суда. Этот Регламент утвержден самим Конституционным судом.

В-четвертых, этическое поведение судей других судов регулируется в настоящее время правилами этического поведения судей, утвержденными Высшим судебным советом Республики Узбекистан, а этика судей Конституционного суда регулируется Кодексом чести судьи Конституционного суда, утвержденным самим Конституционным судом.

Вопрос взаимоотношений между Конституционным судом и другими судами тесно связан с вопросом их общности и различия между ними. Так, Конституционный суд рассматривает дела о конституционности нормативно-правовых актов. Суды по гражданским делам и хозяйственные суды ранее были вправе рассматривать дела о законности нормативно-правовых актов. В соответствии со ст. 12 Гражданского кодекса Республики Узбекистан акт государственного органа или органа самоуправления граждан, не соответствующий законодательству и нарушающий гражданские права и охраняемые законом интересы гражданина или юридического лица, может быть признан судом недействительным.

До 2002 года Закон «О Конституционном суде Республики Узбекистан» предусматривал, что судья Конституционного суда не может быть привлечен к уголовной ответственности, арестован или подвергнут мерам административного взыскания, налагаемым в судебном порядке, без согласия Олий Мажлиса, а в период между сессиями – без согласия Совета (Кенгаша) Олий Мажлиса. Такая норма противоречила конституционному принципу разделения властей. Кроме того Закон «О судах» предусматривал, что судья не может быть привлечен к уголовной ответственности, заключен под стражу без согласия соответственно Пленума Верховного суда или Пленума Высшего хозяйственного суда. В этой норме как раз был учтен принцип разделения властей. Поэтому в Закон «О Конституционном суде Республики Узбекистан» была внесена поправка, предусматривающая, что судья Конституционного Суда не может быть привлечен к

уголовной и административной ответственности, а также заключен под стражу без согласия самого Конституционного Суда.

В соответствии со ст. 83 Конституции и Конституционный Суд, и Верховный суд имеют право законодательной инициативы, при реализации которого взаимодействуют друг с другом. Так, в соответствии с Указом Президента Республики Узбекистан «Об организационных мерах по дальнейшему совершенствованию деятельности судов» от 30 ноября 2012 года для судей судов общей юрисдикции и хозяйственных судов был установлен минимальный возраст – 30 лет. В настоящее время повышен возрастной ценз кандидата в судьи с 30 до 35 лет.

В соответствии с указом Верховным судом был подготовлен проект закона, предусматривающий изменения и дополнения в соответствующие законы. В ходе обсуждения данного проекта в Конституционном суде было предложено такой возраст применить и в отношении судей Конституционного Суда. Верховный Суд учел мнение Конституционного суда по этому вопросу и внес его предложение в проект закона. После принятия дополнения в Закон «О Конституционном суде Республики Узбекистан» судьей Конституционного суда может быть избран гражданин Республики Узбекистан, достигший тридцатилетнего возраста.

В пятых, Верховный суд Республики Узбекистан в лице его председателя входит в число субъектов, обладающих правом внесения вопросов в Конституционный суд (ст. 83 Конституции). К сожалению, Верховный суд страны до настоящего времени не использовал это свое право на практике. Однако, он по своему статусу и характеру выполняемых функций относится к числу тех органов, с которыми Конституционный суд взаимодействует особенно тесно. По многим вопросам, принятым на рассмотрение, Конституционный суд просит председателя Верховного суда дать по ним заключение или иным образом выразить свою позицию.

В-шестых, в соответствии со ст. 4 Закона Республики Узбекистан «О Конституционном суде Республики Узбекистан», Конституционный суд может рассмотреть обращение Верховного суда Республики Узбекистан, инициированное судами, о соответствии Конституции Республики Узбекистан нормативно-правовых актов, подлежащих применению в конкретном деле.

Пленум Верховного суда Республики Узбекистан принимает постановления нормативного характера, но они остаются вне конституционного контроля, что требует своего законодательного решения.

В-седьмых, Конституционный суд при осуществлении конституционного судопроизводства воздерживается от установления и использования фактических обстоятельств во всех случаях, когда это входит в компетенцию других судов.

В-восьмых, Конституционный суд избирается Сенатом по представлению из числа лиц, рекомендованных Высшим судебным советом Республики Узбекистан (ст.5 Закона О Конституционном суде Республики Узбекистан).

В-девятых, председатель Верховного суда и председатель судебного совета Республики Узбекистан могут участвовать в заседаниях Конституционного суда Республики Узбекистан и излагать свою позицию по всем рассматриваемым вопросам.

#### **д) Конституционный суд и другие органы.**

В Республике Узбекистан вместе с судебной существует и развивается внесудебная защита прав человека, которая осуществляется Уполномоченным Олий Мажлиса Республики Узбекистан по правам человека (омбудсманом) и Национальным центром Республики Узбекистан по правам человека. Их основными задачами является содействие имплементации международных стандартов защиты прав и свобод граждан, провозглашенных Конституцией и законами Республики Узбекистан, а также мониторинг ситуации в сфере выполнения международных обязательств Республики Узбекистан в сфере прав человека.

2 декабря 1998 года между Конституционным судом и Уполномоченным Олий Мажлиса по правам человека было заключено соглашение «О сотрудничестве в сфере обеспечения верховенства Конституции Республики Узбекистан и защиты прав и свобод человека». В основу данного соглашения легли такие принципы как верховенство Конституции и законов, независимость этих органов, координация их деятельности по обеспечению прав и свобод граждан. Сотрудничество Конституционного суда с институтом омбудсмана укрепилось с принятием изменений и дополнений в Конституцию Республики Узбекистан и закон «Об Уполномоченном Олий Мажлиса Республики Узбекистан по правам человека» от 2017 г. посредством наделения его правом внесения вопросов на рассмотрение в Конституцию Узбекистана

1) Руководители Конституционного суда, Национального центра по правам человека и Омбудсман приглашают друг друга на мероприятия и заседания, затрагивающие права и свободы человека. Так, Омбудсман и руководитель Национального центра по правам человека лично принимают участие в заседаниях Конституционного суда, где рассматриваются конкретные дела. Представители Конституционного суда принимают участие в мероприятиях Омбудсмана и Национального центра по правам человека.

2) Сотрудничество осуществляется также в сфере подготовки предложений по совершенствованию законодательства. Так, проекты законов, подготовленные Омбудсманом и Национальным центром по правам человека изучаются специалистами Конституционного суда и даются по ним конкретные предложения. Так, Конституционным судом было одобрено предложение омбудсмана о включении его в число субъектов, имеющих право вносить вопросы для рассмотрения на заседаниях Конституционного суда.

3) В целях научной проработки некоторых правовых проблем, изложенных в обращениях граждан, также оказания квалифицированной помощи Уполномоченному 2 работника аппарата Конституционного суда являются членами экспертного совета на общественных началах при Уполномоченном Олий Мажлиса по правам человека.

4) В рамках сотрудничества между Конституционным судом, Омбудсманом и Национальным центром по правам человека осуществляется регулярный обмен информацией. Так, Конституционный суд направляет им материалы заседания Конституционного суда, материалы нормативно-правового характера, а также периодическое издание «Вестник Конституционного суда Республики Узбекистан». Омбудсман направляет Конституционному суду свои ежегодные отчеты и другие материалы.

5) Конституционный Суд, Омбудсман и Национальный центр по правам человека совместно подготавливают и проводят научно-практические конференции, семинары с участием представителей государственных органов, негосударственных организаций и граждан по определенным проблемам защиты прав и свобод граждан.

Практика деятельности Конституционного суда Республики Узбекистан показывает, что к нему обращаются за толкованием норм законов и органы, не имеющие на то право согласно Конституции и Закону «О Конституционном суде». Так, Институт мониторинга действующего законодательства при Президенте Республики Узбекистан обращался в Конституционный суд по двум вопросам:

1) о толковании ст. 118 Трудового кодекса о возможности установления сокращенной продолжительности рабочего времени для отдельных категорий работников;

2) о проверке конституционности норм, регулирующих порядок назначения и выплаты пособия в связи с уходом за заболевшим членом семьи. Оба вопроса были признаны судьями Конституционного Суда заслуживающими рассмотрения на судебном заседании. Их правильное разрешение позволило существенно расширить права работников на сокращенную продолжительность рабочего времени и получение пособия в связи с уходом за заболевшим членом семьи.

Благотворительный фонд «Махалла» обратился к суду с просьбой дать толкование ст. 105 Конституции об органах самоуправления граждан. По поступающим от граждан копиям решений хокимиятов (местные органы управления) изучался вопрос о порядке изъятия

земель и зданий, находившихся в пользовании юридических лиц и граждан, порядок приватизации квартир, индексации вкладов, хранящихся в народном банке и др.

Согласно ст. 25 Конституционного закона «О Конституционном суде Республики Узбекистан» правом внесения на рассмотрение Конституционного суда вопросов обладает Генеральный прокурор Республики Узбекистан. Он вправе участвовать в заседании суда, излагать свою позицию по всем рассматриваемым вопросам, а также возбуждать уголовное дело в отношении судьи Конституционного суда с его согласия.

*Айдарбеков Батырхан Асылханович  
Магистрант 2-го курса специальности «Юриспруденция» Академии Кайнар  
(E-mail: batyrkhan.aidarbekov@mail.ru)*

## **РАЗВИТИЕ И ПРИНЦИПЫ ПРАВОВОГО ПОЛОЖЕНИЯ ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН**

**Андатпа.** Бұл бапта Қазақстан Республикасының қолданыстағы заңнамасы және Қазақстанның конституциялық Доктринасындағы адамның және азаматтың құқықтық мәртебесінің принциптеріне, сондай-ақ оны белгілеуге және дамытуға байланысты халықаралық заңнама талданады. Сондай-ақ, ең күрделі мәселелердің бірі болып табылатын адам мен азаматтың құқықтары мен бостандықтарын шектеу шектері туралы мәселе қарастырылады, өйткені құқықтық шектеулер қоғамдағы және мемлекеттегі адамның бостандығы мен қауіпсіздігі деңгейіне айтарлықтай әсер етеді. Қазақстан Республикасының жан-жақты қамтылған Конституциясында өз көрінісін тапқан жеке адамның құқықтары мен бостандықтары туралы табиғи-құқықтық ұғымдар көрсетілген.

**Түйін сөздер:** азаматтың құқықтары, конституциялық принциптер, жеке бас бостандығы.

**Аннотация.** В данной статье анализируется действующее законодательство Республики Казахстан и международное законодательство, связанное с принципами, а также установлением и развитием правового статуса человека и гражданина в конституционной доктрине Казахстана. Также рассматривается вопрос о пределах ограничений прав и свобод человека и гражданина, который является одним из наиболее сложных, так как правовые ограничения существенно влияют на степень свободы и безопасности личности в обществе и государстве. Отражены естественно-правовые понятия о правах и свободах личности, нашедшие свое выражение в всеобъемлющей Конституции Республики Казахстан.

**Ключевые слова:** права гражданина, конституционные принципы, свобода личности.

**Abstract.** This article analyzes the current legislation of the Republic of Kazakhstan and international legislation related to the principles, as well as the establishment and development of the legal status of a person and a citizen in the constitutional doctrine of Kazakhstan. The question of the limits of restrictions on the rights and freedoms of a person and a citizen is also considered, which is one of the most complex, since legal restrictions significantly affect the degree of freedom and security of an individual in society and the state. The article reflects the natural-legal concepts of the rights and freedoms of the individual, which are expressed in the comprehensive Constitution of the Republic of Kazakhstan.

**Key words:** rights of the citizen, of constitutional principles, individual freedom.

Главный государственный закон подтвердил положение о естественном происхождении прав личности и в пункте 2 статьи 12 провозгласил, что права и свободы

человека, которые принадлежат каждому человеку от рождения, признаются абсолютными и неотчуждаемыми.

Одной из новелл современной конституции является установление того, что права и свободы человека определяют содержание и применение законов и других нормативных актов. Это означает, что при издании законов Республики Казахстан государство должно исходить из конституционных прав и свобод человека, интересов человека и гражданина. Этот пункт конституции впервые реально воплощает в жизнь казахстанского общества принципы конституционализма, в частности принцип приоритета личности перед государством [1].

В то же время осуществление прав и свобод человека и гражданина имеет ограничительные рамки, которые могут быть выражены следующим образом:  
она не должна ущемлять права и свободы других лиц;  
она не должна нарушать конституционный порядок;  
он не должен посягать на общественное.

Совершенно новая теория заключается в подтверждении правового статуса личности Республики Казахстан. В основе казахстанской концепции конституционных прав и свобод, гарантированных Конституцией 1995 года, лежат общечеловеческие ценности, к которым цивилизованное общество шло долгое время. Многие положения Всеобщей декларации прав человека, принятой Генеральной Ассамблеей ООН от 10 декабря 1948 года [2], нашли отражение в современной Конституции.

Следует отметить, что естественно-правовая концепция прав и свобод нашла свое всестороннее выражение в Конституциях Республики Казахстан. Согласно этой концепции человек является источником своих естественных прав и свобод, которые признаются абсолютными и неотчуждаемыми в соответствии со статьей 12 Конституции Республики Казахстан 1995 года [3].

Важно иметь в виду, что права и свободы человека независимо от гражданской принадлежности признаются государством Казахстан, гарантируются и охраняются им. В то же время права и свободы человека не тождественны правам гражданина, хотя и взаимосвязаны, но не полностью тождественны. Права и свободы человека и гражданина являются основополагающей категорией Конституции Республики Казахстан, призванной утвердить личность как высшую ценность казахстанского общества. Обеспечение гражданских прав и свобод является одним из формирующих принципов казахстанского конституционализма.

Конституция 1995 года впервые установила в качестве субъекта конституционных прав и свобод не гражданина, то есть лицо, официально принадлежащее данному государству и, соответственно, находящееся под его покровительством, а каждого человека независимо от его гражданской принадлежности. Признание Конституцией Республики Казахстан прав означает признание конституционной доктриной Казахстана естественных прав, носящих неотчуждаемый характер. Права человека являются основополагающими, они присущи всем людям от рождения, независимо от того, являются ли они гражданами государства, в котором живут, или нет, а к правам граждан относятся те права, которые закреплены за человеком только в силу его принадлежности к государству (гражданству).

Таким образом, в современном праве различают два понятия: "права человека" и "гражданские права". Под первым, изначально возникшим, понимаются права и свободы, присущие всем людям, независимо от их гражданства, вытекающие из естественного права. Под вторым — подразумеваются права и свободы, предоставляемые позитивным правом государства его гражданам.

Термин «права человека» используется всегда в международном праве, а термин «гражданские права» — используется в конституционном и ином внутреннем праве. Термин «права человека» также используется в конституционном праве Республики Казахстан, поскольку он обеспечивает права и свободы не только ее граждан, но и в

значительной степени неграждан, находящихся на территории государства. Права человека, вытекающие из естественного, надгосударственного права, не исключают их позитивного оформления в конституционном и других законодательных материалах, тем самым сглаживается некоторое противоречие этих двух групп прав и свобод, имеющих разное происхождение.

Раздел II Конституции 1995 года посвящен утверждению правового статуса человека и гражданина. Если в Конституции 1993 года первый раздел был посвящен основам правового положения гражданина Республики Казахстан, состоящий из семи глав, то в Конституции 1995 года без разделения на главы выделено для этих целей тридцать статей.

Институт гражданства претерпел значительные изменения. Следует отметить, что сущность гражданства характеризуется его основными принципами и общими принципами, закрепленными в Конституции Республики Казахстан и Законе «О гражданстве Республики Казахстан» от 20 декабря 1991 года с изменениями и дополнениями от 3 октября 1995 года [4].

Тем не менее, наиболее ценным в становлении гражданства Республики Казахстан является новое концептуальное содержание этого института — прежде всего воплощение общечеловеческих ценностей, признание равноправия человека и государства при условии их взаимной ответственности. Эти основные принципы составили систему принципов гражданства Республики Казахстан [5, с. 60, 61].

Важнейшим принципом гражданства Республики Казахстан является признание взаимной ответственности гражданина и государства, закрепленное в пункте 1 Закона «О гражданстве Республики Казахстан»: «Республика Казахстан через свои органы и должностных лиц несет ответственность перед гражданами Республики Казахстан, как гражданин Республики Казахстан несет ответственность перед Республикой Казахстан».

Одним из основных принципов гражданства, впервые конституционно подтвержденным в 1995 году, является принцип единства и равенства граждан. Единство гражданства проявляется в том, что каждый человек в Республике Казахстан имеет право на гражданство. И все граждане Республики Казахстан, независимо от того, где они проживают, имеют равные права и равные обязанности. Принцип равенства проявляется в том, что все граждане равны перед законом независимо от оснований приобретения гражданства, происхождения, имущественного положения, расовой и этнической принадлежности и т. д.

Принцип равенства граждан является всеобъемлющим по своему содержанию. Одним из важных принципов гражданства, закрепленных в Конституции 1995 года, является принцип моногражданства: принадлежность к гражданству другого государства не признается за гражданином Республики Казахстан. Проблемы двойного гражданства, возникшие в результате принятия Закона «О гражданстве Республики Казахстан» в 1991 году, явились одной из причин осложнения отношений с рядом государств. Существование граждан с двойным гражданством создает трудности как для государства, так и для конкретного человека. Практика законодательства о гражданстве в большинстве стран направлена на сокращение числа лиц с двойным гражданством.

Один из известных ученых и специалистов по гражданству Н. В. Витрук считает, что при наличии у лица двойного гражданства это может нанести ущерб суверенитету государства, считающего такое лицо в соответствии с национальным законодательством гражданином [6, с. 4].

Прежде всего, там нарушается основополагающий принцип государства — такой, как полная юрисдикция государственной власти над своими гражданами. С другой стороны, со стороны гражданина возникают определенные трудности в использовании своих прав. Все это вынуждает государство принимать меры по устранению причин двойного гражданства. Согласно п. 3 ст. 10 Конституции Республики Казахстан «за гражданином Республики Казахстан гражданство другого государства не признается».

Конституция, закрепляя такое положение, исключала возможность двойного гражданства [5, с. 62, 63].

Следует отметить, что впервые в конституционной концепции прав и свобод Республики Казахстан было заложено учение о свободе. А доктрина конституционализма в Казахстане базируется на доктрине свободы, пытаясь найти разумный баланс между свободой и социальной свободой, свободой и государственным регулированием. Идея свободы сначала несла в себе идею свободы человека от государственного вмешательства.

Далее, в своем концептуальном развитии свобода стала рассматриваться как «участие в создании такого общества, в котором каждый действует как его естественная часть. Как будто человек — существо социальное по своей природе, должен быть включен в политическое общество, истинная свобода — это не просто личная свобода или свобода от общества: это реализация самых благородных качеств человека и добровольное подчинение законам, которые он помогает создавать.

Поэтому свобода не ограничивается либеральными процессуальными ограничениями, она предполагает наличие объективных критериев добра и справедливости. Свобода трактуется как средство личностного саморазвития. Свобода в контексте гражданских прав — это не просто свобода от произвола власти, но свобода формирования общественного предназначения человека — свобода стать достойным гражданином, с достойной жизнью в гармоничном и справедливом государстве [7; 84].

На протяжении многих лет выкристаллизовывалась четкая картина содержания свободы и ее взаимоотношений с государством. Документальное подтверждение этих представлений о свободе нашло себя в Декларации независимости США 1776 года, Всеобщей декларации прав человека, принятой ООН в 1948 году, Французской Декларации прав человека и прав граждан 1978 года.

Эти величайшие по своему значению документы заложили фундамент современной цивилизации; они имеют смысл и цель правового, конституционного государства.

Конституция Республики Казахстан отражала не только право на жизнь, но и вытекающее из него право на признание человека перед законом. Право каждого человека защищать свои права и свободы всеми не противоречащими закону средствами, включая необходимую оборону, Конституционно подтверждено. Статья 2 Международного пакта о гражданских и политических правах 1966 года указывает на необходимость правовой защиты любых лиц, ищущих такой защиты [8]. Пункты 2 и 3 статьи 13 Конституции реализуют вышеупомянутый пункт Международного пакта о гражданских и политических правах в конституционном законе республики.

Таким образом, пункт 2 статьи 13 Конституции дает каждому право на судебную защиту своих прав и свобод. Решения и действия (бездействие) государственных органов, органов местного самоуправления, общественных объединений и должностных лиц также могут быть обжалованы в суд. Каждый имеет право в соответствии с международными договорами Республики Казахстан обращаться в международные органы по защите прав и свобод человека, если исчерпаны все имеющиеся внутренние средства правовой защиты. Пункт 3 статьи 13 гарантирует право на квалифицированную юридическую помощь.

Закон «Об адвокатуре» от 5 декабря 1997 года [9] в качестве основной задачи адвокатуры ставит содействие реализации гарантированного правительством и Конституцией Республики Казахстан права человека на судебную защиту своих прав, свобод и квалифицированную юридическую помощь. Статья 6 Закона «Об адвокатуре» предусматривает случаи оказания юридической помощи бесплатно, а попечители, по их просьбе, освобождаются от оплаты и юридическая помощь оказывается адвокатами за счет адвокатской конторы или коллегии адвокатов.

Одним из важнейших принципов конституционализма является равенство. Казахская доктрина конституционализма представляет собой принцип, закрепленный в ст. 14 Конституции. Конституция Республики Казахстан гласит: «Все равны перед



законом и судом». В действующей Конституции таким образом отражена статья 7 Всеобщей декларации прав человека, в которой говорится, что «все равны перед законом и имеют право без какой-либо дискриминации на равную защиту по закону». Равенство перед законом означает одинаковое правовое положение граждан (и иностранцев) перед законом, то есть соответствие всей совокупности прав и обязанностей всех людей. Содержание равенства предполагает отсутствие незаконных привилегий и запрещение дискриминации по любому признаку.

Пункт 2 статьи 14 устанавливает конституционную защиту лиц от дискриминации по признакам происхождения, социального, имущественного положения, пола, расы, национальности, религии, взглядов, места жительства и др.

Конституция правового государства обеспечивает правовое, то есть формальное, равенство между людьми. Смысл формального равенства заключается в предоставлении всем равных стартовых возможностей, реализация которых зависит от таланта, интеллекта и находчивости каждого человека.

Закон не может без риска разрушения свободы человека регулировать эти человеческие качества, попытка довести их до «среднего» размера неизбежно приводит к торможению социальной активности людей, потере энергии наиболее сильных личностей и общественно полезных личностей. Не менее важно и равенство лиц перед судом. Не имеет значения правовой статус человека — все, то есть все, как граждане, так и неграждане, а также иностранцы предстают перед судом в равном статусе, получая одинаковую защиту своих законных прав и неся одинаковую меру ответственности.

Конституционализм усложняет принятие и осуществление правительственных решений не как самоцель, а для того, чтобы люди жили свободно или, по крайней мере, были свободны от правительственной тирании. Конституция, отвечающая требованиям конституционализма, отличается от простых основных законов, определяющих государственное устройство, тем, что она стремится обеспечить свободу. Право на свободу — это не что иное, как сама свобода, то есть способность совершать любые законные действия. В этой норме заложено ограничение права на свободу других людей, особенно должностных лиц, с возможностью применения к людям принуждения.

Основополагающее право человека — это его неотъемлемое и естественное право каждого человека на жизнь, закрепленное в статье 15 Конституции Республики Казахстан. В целях соответствия европейским стандартам 21 мая 2007 года в этот пункт были внесены изменения. Отныне смертная казнь установлена законом как исключительная мера наказания в следующих случаях [10]: за террористические преступления, связанные с гибелью людей.

В Конституции Республики Казахстан в статье 16 впервые в современной конституционной практике Казахстана подтверждает право на личную свободу. Личная свобода человека — это его неотъемлемое и абсолютное право, возникающее в силу естественной природы самого человека. Личная свобода — это единица прав человека, которые образуют неразрывное единство, являющееся основой практически всего правового статуса личности, поскольку без такого права теряется смысл любых других прав и свобод.

В правовом государстве свобода человека равна всей природе и охраняется государством и правовыми средствами и формами. Ограничение конституционного права на свободу человека допускается только в случаях, предусмотренных законом, и только с санкции суда, предоставляющего арестованному право на обжалование.

Следует отметить, что вопрос об ограничении прав и свобод был предметом «круглого стола», проведенного Нижегородским юридическим институтом МВД РФ совместно с журналом «Государство и право» в декабре 1997 года [11]. Выступающие на этом круглом столе предполагают, что под ограничениями основных прав в собственном конституционно-правовом смысле понимаются конституционно разрешенные и

установленные конституционным законом исключения из конституционного статуса человека и гражданина.

Конституция Республики Казахстан 1995 года, закрепляя неприкосновенность человеческого достоинства (статья 17), пошла гораздо дальше, закрепив неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту чести и достоинства (статья 18). Впервые на уровне конституции подтверждаются права на неприкосновенность частной жизни, установление конституционализма невозможно без гражданского общества, где основой является суверенитет личности, то есть целостность ее «среды обитания».

Институт неприкосновенности частной жизни включает в себя множество гарантий, которые содержатся в различных положениях конституции. Конституируется право на личную и семейную неприкосновенность, на защиту чести и достоинства. Ни у кого из них нельзя требовать сведений о происхождении или предпринимательской деятельности родственников, интимных отношениях, источниках финансового состояния семьи и т. д. Если честь и доброе имя унижены или оскорблены, он может потребовать через суд наказания или возмещения морального вреда, предусмотренного Уголовным кодексом. Если порочащая и ущемляющая права информация опубликована в печати, суд может обязать тот же печатный орган опубликовать опровержение этой информации.

Каждый имеет право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений. Поэтому запрещается вскрытие и досмотр писем и других почтовых отправлений, перехват телефонных разговоров. Уголовный кодекс квалифицирует нарушение тайны переписки, телефонных переговоров и телеграфных сообщений граждан как преступление. Обыск, выемка, арест корреспонденции и наложение на нее ареста в почтовых и телеграфных учреждениях могут производиться только по основаниям и в порядке, установленных Уголовно-процессуальным кодексом. Строго регламентируется законом порядок прослушки.

Кроме того, Конституция в соответствии со статьей 19 дает каждому право определять и указывать или не указывать свою национальную, партийную и религиозную принадлежность.

Совершенно иное понятие, чем в предыдущем конституционном законе, заложило основы подтверждения социально-экономических прав в современной Конституции Республики Казахстан. Если раньше единица социально-экономических прав представлялась как некая предоставленная государством, вызывающая у граждан некоторое чувство зависимости от государства, то их современная трактовка направлена на личную инициативу и поощряет больше предпринимательства. Поэтому существующие точки зрения таких ученых, как Касс Р. Санштейн о том, что конституционные положения в посткоммунистических странах не только бесполезны, но и вредны, на наш взгляд, неверны. Так, Санштейн пишет: «Многие позитивные права не согласуются с общим желанием искоренить из граждан... чувство зависимости от государства и его стремление поддерживать и поощрять частную инициативу»

Если индивидуальные позитивные права принимаются во внимание гражданами как неотъемлемые права, предоставляемые государством, то это может негативно сказаться на личной инициативе и предприимчивости [12].

Михайловская также считает, что придание социально-экономическим правам статуса конституционных прав приводит к некоторым негативным последствиям: не только сохранить, но и укрепить патерналистские установки граждан; сохранение советских образцов поведения; возникновение трудностей в замене эгалитарного распределения благ специальной адресной помощью уязвимым слоям населения [13].

Мы предполагаем, что в условиях перехода к рыночной экономике и формирования рыночной экономики одной из функций государства является социальная функция. Более того, в п. 1 Конституции говорится, что Казахстан — это государство всеобщего

благополучия. Поэтому необходимость правовой защиты граждан является одной из задач в решении проблем прав человека в хорошо оснащенной демократической стране. Весьма важно, что поиск путей достижения баланса интересов личности и общества — это одно из основных направлений развития казахстанской государственности.

В Конституции 1995 года при утверждении социально-экономических прав существует равновесие, которое не способствует, с одной стороны, развитию иждивенчества и уравниловки в распределении общественных благ, а с другой — определенной степени заботы о человеке с целью обеспечения необходимых условий для сохранения его достоинства.

Таким образом, согласно ст. 24 там декларируется не право на труд, а право на свободу труда, что является конституционным новшеством. Первая конституция независимого Казахстана продолжала закреплять право на труд, и это соответствовало обязанности трудиться. Право на свободу труда включает также свободу каждого человека распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию. Свободный выбор рода занятий и профессии заключается исключительно в добровольном волеизъявлении каждого человека осуществлять свое право на труд в различных формах занятости по трудовому договору или контракту, организации любого вида собственности, прохождении государственной и военной службы, вести предпринимательскую деятельность без образования юридического лица или в качестве члена товарищества, члена производственного кооператива или фермерского хозяйства, а также в рамках гражданско-правовых договоров (авторского договора, контракта, договора поручения и др.).

И в этом случае реализация конституционного права на свободу условий труда способствует полноценному развитию личности и является реализацией п. 23 Всеобщей декларации прав человека и п. 6 Пакта об экономических, социальных и культурных правах, который подтверждает право каждого человека на возможность зарабатывать себе на жизнь трудом, который он свободно выбирает или на который он свободно соглашается. В то же время эти конституционные положения поощряют предпринимательство, обеспечивая в пункте 4 ст. 26 право каждого на свободу предпринимательской деятельности и свободное использование своего имущества для любой законной предпринимательской деятельности.

Несколько иным признается право граждан Республики Казахстан на социальную защиту путем гарантирования минимальной заработной платы и пенсий, Социального обеспечения по возрасту, болезни, инвалидности, вдовству и иным правовым основаниям (п. 28), а также право на получение бесплатно только гарантированного уровня медицинской помощи, установленного законом (п. 2 ст. 29).

Поощряется добровольное социальное страхование, создание дополнительных форм социального обеспечения, благотворительность.

Если раньше конституция гарантировала бесплатную медицинскую помощь, то сейчас существует только объем гарантированной медицинской помощи. Конституция 1993 года гарантировала бесплатное среднее, среднее профессиональное и высшее образование в государственных учебных заведениях (ст. 24) [14]. Действующая Конституция гарантирует только бесплатное среднее и высшее образование на конкурсной основе частным учебным заведениям (ст. 29, 30).

Комплекс социально-экономических прав представлен в конституции в достаточно гармоничной форме, где роль государства по отношению к обществу ограничена социально незащищенными слоями населения, расширение сферы государственного контроля очень низкое. Комплекс политических прав, закрепленных в конституции, не претерпел никаких изменений.

Конституционное признание ответственности претерпело некоторые изменения. Конституция Республики Казахстан 1993 года возлагала обязанности только на граждан Республики Казахстан (статьи 29-31). Теперь обязанность соблюдать Конституцию и

законы Республики Казахстан, уважать права, свободы, честь и достоинство других лиц, а также обязанность уважать государственные символы республики и уплачивать установленные законом налоги, сборы и другие обязательные платежи вменяются всем жителям Казахстана (пункты 34, 35.) Эти сборы относятся к гражданам, а также иностранцам и лицам без гражданства, проживающим на территории республики.

Что касается обязанностей граждан Республики Казахстан, то они, кроме обязанности по обороне республики и обязанности по военной службе, дополняются обязанностями по заботе о сохранении историко-культурного наследия и охране памятников истории и культуры, охране природы и природных ресурсов (ст. 37, 38).

Вменение первых двух обязанностей только гражданам Республики Казахстан не вызывает сомнений и споров. Действительно, было бы нелогично требовать от иностранных граждан или лиц без гражданства прохождения военной службы или защиты Республики Казахстан от посягательств других государств. То же самое можно сказать и о таких обязанностях, как обязанность заботиться о сохранении исторического наследия и охране памятников истории и культуры. Историко - культурное наследие, переданное нам от наших предков, памятники истории и культуры нашей страны — кто, как не граждане Казахстана, должен заботиться об их сохранении?!

Определенные предложения вызваны одной из обязанностей, которая лежит как раз на гражданах Республики Казахстан. Это обязанность сохранять природу и сохранять природные ресурсы (статья 38). Почему сохранение и бережное отношение к природным ресурсам как обязанность возлагается только на граждан Республики Казахстан? Согласно п. 1 ст. 31 Конституции Республики Казахстан государство стремится к охране окружающей среды, благоприятной для жизни и здоровья человека. Заметьте, что человек, а не гражданин, то есть государство, создавая благоприятные условия, не делает различий на отдельных граждан и иностранцев. Они созданы для всех людей, как мы делаем вывод из формулировки п. 1 ст. 31 Конституции Республики Казахстан. Получается, что государство создает благоприятные для жизни и здоровья условия для всех людей, но сохранять природу и охранять природные богатства должны только граждане Республики Казахстан. Представляется, что законодатель недостаточно четко сформулировал этот пункт, закрепив эту ответственность только за гражданами Республики Казахстан. Для сравнения можно привести ст. 58 Конституции РФ, которая гласит: "Каждый (курсив наш — А. С.) обязан беречь природу и окружающую среду, бережно относиться к природным ресурсам" [15].

В целом, закрепляя права и свободы человека и гражданина, Конституция Республики Казахстан недвусмысленно констатирует, что ограничение прав и свобод граждан по политическим мотивам не допускается ни в какой форме. Ни в коем случае не ограничиваются права на гражданство (статья 10), право на защиту и защиту своих граждан (статья 11), право на судебную защиту и квалифицированную юридическую помощь (статья 13), право на равенство перед законом и судом (статья 14), право на жизнь (статья 15), право на личную свободу (п. 1, п. 16), право на физическую неприкосновенность (п. 17), право на использование родного языка и культуры, на свободный выбор языка общения, воспитания, образования и творческого самовыражения (п. 19), право на свободу совести (п. 22), право на частную собственность (п. 2, п. 26).

В целом, вопрос о границах пределов прав и свобод человека и гражданина является одним из наиболее сложных, так как правовые ограничения по существу затрагивают степень свободы и безопасности личности в обществе и государстве [16, с. 162-167]. Среди новых основ ограничения прав и свобод человека и гражданина Конституция 1995 года ставит здоровье и нравственность (п. 1 ст. 39).

Республика Казахстан-многонациональное государство, и, конечно, поддержание социальной стабильности является одной из главных задач государства. Это было соответствующее конституционному положению неконституционное признание любых действий, которые могли бы нарушить международное согласие (п. 2 ст. 39).

В целом, следует отметить, что новый подход к правам и свободам человека, заложенный в последней Конституции Республики Казахстан, основан на признании общегуманитарных ценностей, в том числе идеи прав человека, его правовой защиты, автономии личности, существования территорий, свободных от государственного вмешательства, от произвола должностных лиц.

#### Список использованной литературы

1. Конституция Республики Казахстан, принятая на республиканском референдуме 30 августа 1995 г. / <http://www.adilet.gov.kz/ru/node/32955>;
2. Общая декларация прав человека. Принята и провозглашена Резолюцией 217 (111) Генеральной Ассамблеи ООН от 10 декабря 1948 г. / Опубликована Программой развития ООН в качестве совместной инициативы с Министерством иностранных дел — Алматы, 2002 г. / [http://www.un.org/ru/documents/decl\\_conv/declarations/declhr.shtml](http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/declhr.shtml);
3. Конституция Республики Казахстан от 30 августа 1995 года / [http://akorda.kz/ru/official\\_documents/the\\_constitution](http://akorda.kz/ru/official_documents/the_constitution);
4. Закон Республики Казахстан «О гражданстве» от 20 декабря 1991 года с изменениями и дополнениями // Верховный Совет Республики — 1991. — № 52. — С. 636;
5. Указ Президента, имеющий силу закона, от 10.03.1995 г. // Вестник Верховного Совета Республики Казахстан. — 1995. — № 19. — С. 117 // Вестник Парламента Республики Казахстан. — 2002. — № 10. — С. 101;
6. Амандыкова К. Конституционное право Республики Казахстан: учебник. Пособие для юридических факультетов. — Караганда: Болашақ-Баспа, 1998. — С. 60-63, 212;
7. Витрук Н. В. Конституционный статус личности в СССР. — М., 1980. — С. 4;
8. Кубеев К. Конституционный строй Республики Казахстан (социальные и духовные основы). — Караганда, 1998. — С. 84, 144.;
9. Международный пакт о гражданских и политических правах Принят резолюцией 2200А (XXI) Генеральной Ассамблеи ООН от 16 декабря 1966 года / Опубликован ПРООН в рамках совместной инициативы с Министерством иностранных дел. — Алматы, 2002 / [http://www.un.org/ru/documents/decl\\_conv/conventions/pactpol.shtml](http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/conventions/pactpol.shtml);
10. Закон Республики Казахстан «Об адвокатуре» от 5 декабря 1997 года с изменениями от 03.2003 года // Вестник Парламента Республики Казахстан. 1997. — № 24. — С. 338; 2003. — № 11. — С. 65;
11. Закон Республики Казахстан "О внесении изменений в Конституцию Республики Казахстан" от 21 мая, 2007/[http://www.akorda.kz/ru/official\\_documents/the\\_constitution/law\\_of\\_the\\_republic\\_of\\_kazakhstan\\_on\\_making\\_amendments](http://www.akorda.kz/ru/official_documents/the_constitution/law_of_the_republic_of_kazakhstan_on_making_amendments);
12. Принципы, пределы, ограничения прав и свобод человека по российскому законодательству и международному праву: Материалы "круглого стола" журнала «Государство и право» // Государство и право. — 1998. — № 7. — С. 20-42.
13. Санштейн К. Р. Против позитивных прав // Российский вестник по правам человека. 1995. — Том 6. — С.;
14. Михайловская И. Генезис социально-экономических прав и их влияние на посттоталитарные системы // Конституционное право: Восточноевропейское обозрение.- 2000. — № 1. — П.;
15. Конституция Республики Казахстан от 28 января 1993 года // Верховный Совет Республики Казахстан - стан. 1993. — № 1 / <http://adilet.minjust.kz/rus/docs/K930001000>
16. Конституция Российской Федерации. — М.: Проспект, 2000. — С. 17 / <http://constitution.kremlin.ru/>
17. Морозова А. Проблемы современной российской государственности: учебник. — М.: Юрид. лит., 1998. — С. 162, 167, 250.

## **О ПОНЯТИИ ПРАВОВОГО СТАТУСА ЛИЧНОСТИ**

**Аңдатпа.** Автор мақалада Қазақстан Республикасының қолданыстағы заңнамасын және жеке адамның құқықтық мәртебесі ұғымына, сондай-ақ Қазақстан Республикасының Конституциясында адамның және азаматтың құқықтық мәртебесін белгілеу мен дамытуға байланысты халықаралық заңнаманы қарастырады. Сондай-ақ, ең күрделі мәселелердің бірі болып табылатын адам мен азаматтың құқықтары мен бостандықтарын шектеу шектері туралы мәселе қарастырылады, өйткені құқықтық шектеулер қоғамдағы және мемлекеттегі адамның бостандығы мен қауіпсіздігі деңгейіне айтарлықтай әсер етеді. Қазақстан Республикасының жан-жақты қамтылған Конституциясында өз көрінісін тапқан жеке адамның құқықтары мен бостандықтары туралы табиғи-құқықтық ұғымдар көрсетілген.

**Түйін сөздер:** конституциялық түсінік, азаматтың құқықтары, жеке бас бостандығы.

**Аннотация.** Автор в статье рассматривает действующее законодательство Республики Казахстан и международное законодательство, связанное с понятием правового статуса личности, а также установлением и развитием правового статуса человека и гражданина в Конституции Республики Казахстан. Также рассматривается вопрос о пределах ограничений прав и свобод человека и гражданина, который является одним из наиболее сложных, так как правовые ограничения существенно влияют на степень свободы и безопасности личности в обществе и государстве. Отражены естественно-правовые понятия о правах и свободах личности, нашедшие свое выражение в всеобъемлющей Конституции Республики Казахстан.

**Ключевые слова:** конституционные понятие, права гражданина, свобода личности.

**Abstract.** The author examines the current legislation of the Republic of Kazakhstan and international legislation related to the concept of the legal status of the individual, as well as the establishment and development of the legal status of a person and a citizen in the Constitution of the Republic of Kazakhstan. The question of the limits of restrictions on the rights and freedoms of a person and a citizen is also considered, which is one of the most complex, since legal restrictions significantly affect the degree of freedom and security of an individual in society and the state. The article reflects the natural-legal concepts of the rights and freedoms of the individual, which are expressed in the comprehensive Constitution of the Republic of Kazakhstan.

**Key words:** the concept of the constitutional rights of the citizen the freedom of the individual.

В самом общем виде правовой статус личности определяется как юридически закрепленное положение индивида в государстве и обществе. Правовой статус, по замечанию Ц.А. Ямпольской, выражает легальные пределы свободы личности, объем ее прав и обязанностей, других правовых возможностей, что «всегда было для правовой науки своего рода «индикатором» методологической пригодности и политической приемлемости той или иной юридической концепции» [1]. В научной литературе вопрос о структуре правового статуса личности, составляющих его элементов является предметом широких дискуссий. На наш взгляд, сегодня довольно четко сложилось два основных подхода в определении содержания правового статуса человека и гражданина.

В основе первого подхода лежит ограничение структуры правового статуса личности правами и обязанностями индивида (Г.В. Мальцев, Е.А. Лукашева и др). Второй подход предполагает включение в структуру правового статуса личности наряду с правами и обязанностями и иных элементов: гражданства, принципов, общей правоспособности

(правосубъектности), законных интересов, гарантий, ответственности (правового долга) и др. Сторонники первого подхода все названные «внеправовые» элементы определяют как предстатусные и послестатусные и предлагают включать их в понятие «правовое положение личности». Таким образом, учеными вводятся различающиеся по своему содержанию термины «правовой статус личности» и «правовое положение личности». Если в первом случае понятие ограничивается системой прав и обязанностей индивида, то во втором в его состав включаются все иные элементы, характеризующие место личности в обществе и государстве.

Так, Е.А. Лукашева указывает, что «ряд дополнительных элементов следует считать предпосылками правового статуса (например, гражданство, общая правоспособность), либо элементами, вторичными по отношению к основным (так, юридическая ответственность вторична по отношению к обязанностям, без обязанности нет ответственности), либо категориями, далеко выходящими за пределы правового статуса (система гарантий)» [2,с.29-30]. Законные интересы, по мнению ученого, также едва ли необходимо выделять в качестве самостоятельного элемента правового статуса, «интерес предшествует правам и обязанностям независимо от того, находит ли он прямое закрепление в законодательстве или просто подлежит защите со стороны государства». Интерес это категория внеправовая или «доправовая» и закрепляется не только в конкретных правовых предписаниях, но и в общих принципах права [2,с.30]. Иными словами, интерес выступает движущей силой правовых связей человека, он определяет его отношение к использованию прав [2,с.30].

Особое внимание следует уделить аргументации Г.В. Мальцева, который пишет, что включение различных элементов в правовой статус «настолько расширяет его объем, что он отождествляется с положением личности в обществе и государстве, которое значительно шире по своему содержанию и является предметом изучения не только юридической науки, но и всех общественных наук в целом» [3,с.83-84]. Включение в правовой статус кроме прав и обязанностей различных правовых и неправовых черт (а их число огромно) может привести к тяжеловесности конструкции, венчающей систему социальных институтов, связанных с положением личности в государстве. Между тем, определение правового статуса как совокупности прав и обязанностей отводит ему строгое место в системе правовых категорий [4,с.84]. В целом такой подход представляется обоснованным и целесообразным. Действительно, использование множества элементов для характеристики правового статуса человека и гражданина фактически размывает предмет исследования. Ведь чтобы реально определить его содержание, необходимо досконально изучить каждый из элементов, их взаимообусловленность и взаимозависимость, влияние друг на друга, что с учетом многоукладности общественной жизни естественно выйдет далеко за рамки юридической науки. В данном случае потребуются комплексные политико-правовые, социально-правовые, историко-правовые и т.п. исследования. В то же время все наиболее устойчивые и значимые общественные связи объективно замыкаются в правовой сфере, в правах и обязанностях, именно они реально определяют фактическое (юридическое) положение человека и гражданина в обществе и государстве, а значит, могут и должны рассматриваться как вполне самостоятельные категории.

Вместе с тем ограничение структуры правового статуса личности лишь правами и обязанностями является, на наш взгляд, не совсем верным, т.к. существуют определенные элементы, которые органически связаны с правами и обязанностями, неотделимы от них. К ним следует отнести гражданство и гарантии реализации прав, свобод и обязанностей. Так гражданство напрямую определяет объем и содержание прав и обязанностей, гарантии же вообще необходимое условие их существования.

Для обоснования своей позиции обратимся сначала к мнению ученых, имеющих противоположные точки зрения. В частности, по мнению Е.А. Лукашевой, «гражданство предпосылка, определяющая статус индивида без каких-либо изъятий». В подтверждение своей точки зрения ученый пишет: «...известно, что иностранцы, как и лица без гражданства, проживающие в данном государстве, также обладают правовым статусом,

но в ограниченном объеме (такого рода ограничения определяются конституцией либо законодательством той или иной страны)» [2,с.29].

На наш взгляд, гражданство все же является неотъемлемой частью правового статуса личности. В современном мире совсем не большое число людей не имеют гражданства, причем в литературе получил широкое распространение подход, согласно которому ситуация без гражданства считается правовой аномалией, к искоренению которой должны стремиться все цивилизованные государства. Действительно, ведь даже иностранцы, о которых говорит Е.А. Лукашева, все-таки являются гражданами, но только другой страны, поэтому их статус в какой-то мере определен наличием гражданства. Единственное исключение в этом отношении может касаться апатридов, однако надо иметь в виду, что лица без гражданства находятся под покровительством международного права, суть которого сводится к тому, что государства должны всячески стремиться к сокращению числа таких лиц на своей территории.

Так, в рамках ООН был выработан ряд конвенций, направленных на сокращение числа лиц без гражданства, предполагающих обязанность государств не только обеспечить максимально возможный объем прав и свобод для лиц, не являющихся гражданами того или иного государства, но и стремиться вообще полностью исключить данное явление. К ним можно отнести Конвенцию о сокращении безгражданства 1961 г., Конвенцию о гражданстве замужней женщины 1957 г., Конвенцию о статусе апатридов 1954 г. и др. В частности, чЛ.ст.1 Конвенции о сокращения безгражданства гласит: «Любое Договаривающееся Государство должно предоставлять свое гражданство любому рожденному на его территории лицу, которое иначе было бы апатридом» на основании закона. В свою очередь, ч. 4 этой же статьи закрепляет обязанность

Договаривающихся государств «предоставлять гражданство любому лицу, которое не может приобрести гражданство того Договаривающегося государства, на территории которого оно родилось, вследствие выхода из того возраста, когда оно могло возбудить ходатайство, или невыполнения им требуемых условий проживания, если во время рождения этого лица кто-либо из его родителей имел гражданство первого из упомянутых выше Договаривающихся государств» [5]. Республика Казахстан не является пока участником данной Конвенции, вместе с тем также прилагает максимум усилий к сокращению числа лиц без гражданства на своей территории. Например, на основании Закона РК от 20 декабря 1990 г. «О гражданстве Республики Казахстан» находящийся на территории Республики Казахстан ребенок, оба родителя которого неизвестны, является гражданином Республики Казахстан (ст. 13), ребенок приобретает гражданство Республики, если один из его родителей является гражданином нашей страны, а другой лицом без гражданства (ст.12). И это не случайно.

Гражданство выступает в качестве связующего звена между государством и индивидом, определяя принципиальные начала отношений между ними. Так, п. 3 ст. 12 Конституции Казахстана устанавливает: «Гражданин республики в силу самого своего гражданства имеет права и несет обязанности». Тем самым подчеркивается неразрывная связь гражданства с правами и обязанностями личности. Несомненно и то, что «гражданство как правовая связь лица с государством обладает рядом черт, отличающих его от тех специфических правовых связей, которыми характеризуется правовое положение иностранцев и лиц без гражданства» [6,с. 149]. Если жерассматривать права, свободы и обязанности лица вне его принадлежности к гражданству, стираются какие-либо различия между правовым статусом (правовым положением) иностранцев и апатридов, с одной стороны, и граждан государства с другой. Именно на основе этих посылок проводятся все терминологические различия между «правами человека» и «правами гражданина», «правовым статусом человека» и «правовым статусом гражданина». Следовательно, можно согласиться с мнением, что гражданство является не просто предстатусным элементом, а служит «неотъемлемой и основополагающей частью определения правового статуса личности» [4,с. 110].



Что касается гарантий, то, как справедливо отмечает Г.П. Лупарев, некоторые права служат для обеспечения других прав и фактически являются их прямыми гарантиями. Например, право петиций самостоятельного значения не имеет, с его помощью отстаиваются или восстанавливаются нарушенные иные права и свободы [7,с.161]. Назначение гарантий именно в том, что «они связывают воедино правовое и фактическое положение человека в нашем обществе», пишет Л.Д. Воеводин [8]. Следовательно, гарантии (во всяком случае как юридические способы и средства защиты) неотделимы от прав и свобод, а значит непосредственно входят в правовой статус личности. Можно предположить, что именно поэтому Конституция 1995 г. (в отличие от Конституции 1993 г.) отказалась в закреплении правового статуса человека и гражданина от выделения отдельной главы о гарантиях прав и свобод граждан. И это является положительным моментом, т.к. права и свободы, как отмечалось ранее, с развитием общества не остаются неизменными, а наполняется более весомым содержанием. Что, в свою очередь, требует и расширения гарантий их реализации. Если же гарантии рассматривать изолированно от прав, то может сложиться ситуация, когда отдельные права останутся ни чем не обеспеченными, ведь механизм реализации права может быть значительно сложнее его самого и определен опять-таки другими многочисленными правами и обязанностями (самого индивида, общества и государства). В то же время при рассмотрении прав, обязанностей и их гарантий как единого целого в рамках правового статуса личности механизм их реализации будет заключаться в самих правах и обязанностях, к которым можно непосредственно апеллировать в случае нарушения какого-либо из них. Обратное же, (особенно в условиях интенсивного правотворчества) может привести к оторванности прав от их гарантий и как следствие к искажению их содержания.

Исходя из изложенного, на наш взгляд, содержание правового статуса личности включает в себя следующие элементы:

- 1) гражданство;
- 2) права, свободы и обязанности;
- 3) гарантии реализации прав, свобод и обязанностей.

Важно подчеркнуть, что в формировании правового статуса человека и гражданина принимают непосредственное участие и нормы международного права. В современных условиях, пишет В.Е. Чиркин, некоторые основы правового статуса личности, а в отдельных аспектах и гражданина (например, по вопросам избирательного права) в значительной степени определяются международным правом, его общепризнанными принципами и нормами [9,с.57]. Государство, являющееся участником международных соглашений, должно строго руководствоваться их требованиями. При этом международные договоры, ратифицированные государством, могут действовать как непосредственно (напрямую), так и опосредованно, через принятие соответствующих актов внутреннего права. В последнем случае принято говорить об имплементации норм международного права во внутреннее законодательство государства. В качестве примера можно привести норму п.3 ст.4 Конституции Республики Казахстан, в которой сказано, что «Международные договоры, ратифицированные Республикой, имеют приоритет перед ее законами и применяются непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание закона». Как подчеркивается в комментарии к Конституции Республики Казахстан, непосредственное действие международных договоров означает, «что такие договоры, содержащиеся в них правовые нормы регулируют соответствующие общественные отношения, порождают права, обязанности и ответственность их участников» [10,с.31]. Таким образом, можно заключить, что правовой статус личности определяется не только нормами национального, но и международного права.

Казахстан является стороной более чем десяти универсальных международных договоров в области прав человека. В то же время Республика лишь недавно заявила о присоединении к таким важнейшим правозащитным актам, как Международный пакт о

гражданских и политических правах и Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах 1966 гг.

Важно заметить, что в области эффективного нормативного регулирования прав и свобод личности огромная роль отводится правовой науке. В конечном счете научное знание нужно именно для того, чтобы определить реальное состояние и перспективы развития действующего права, выявить ошибки и избежать их в дальнейшем в правотворческой и правоприменительной практике. Проблема прав и свобод человека является без преувеличения центральным направлением в научных исследованиях. Если нет законов, «равнодушных» к правам человека, то, наверное, нет и научных исследований, которые так или иначе не затрагивали бы эту проблему. Ежегодно в Казахстане проводятся десятки представительных научно-теоретических и научно-практических конференций, публикуются сотни научных трудов, посвященных правам и свободам человека в разрезе конституционного, административного, уголовного, гражданского, трудового и др. отраслей права. В то же время при наличии глубокого научного анализа системы действующего права имеющийся огромный потенциал научных знаний не используется пока в полной мере. Значительное число рациональных предложений, выработанных учеными, зачастую выпадает из поля зрения правотворческих органов, в то же время не лучшие идеи иногда становятся частью действующего законодательства. Это объясняется, как ни странно, избытком информации по той или иной проблеме или отдельному аспекту законодательного регулирования прав человека. Охватить огромный объем теоретических положений, выводов, рекомендаций, предложенных правовой наукой без соответствующего их упорядочения и систематизации, не представляется возможным. В этой связи, на наш взгляд, необходимо создание Единого банка данных о научных исследованиях, посвященных проблеме прав человека при одном из научно-исследовательских учреждений республики (Институт государства и права или Институт законодательства). Учитывая современный уровень развития информационных технологий, наиболее радикальный путь формирования такого Единого банка данных – это электронные автоматизированные поисковые системы. Единый банк данных значительно упростит работу государственных структур, а также самих ученых, которые в решении насущных проблем действующего права нацелены сегодня исключительно на свободный поиск. При наличии полных данных по имеющимся научным исследованиям в области прав человека с минимальной затратой времени и сил можно легко найти и оценить весь спектр идей в отношении той или иной конкретной проблемы, определить в ее решении наиболее рациональный путь. Такой банк данных позволит значительно углубить концептуальную проработку всей системы права и отдельных законов, повысит их «качество» и будет служить основой для последовательного, четко выверенного, глубоко продуманного внесения изменений и дополнений в законодательство Республики Казахстан.

Учитывая важность для Казахстана и зарубежного опыта (прежде всего, стран с давними демократическими традициями) в сфере правового обеспечения прав и свобод личности, требуется также организовать в этом Едином банке данных сбор и обобщение информации о законах иностранных государств, регламентирующих ключевые аспекты прав человека, а также выводах крупных монографических исследований, симпозиумов и конференций, посвященных этой проблеме, опубликованных за рубежом. Существенную помощь в этом вопросе могут оказать консульские учреждения Республики Казахстан, на которые, как известно, возложена функция выявления всеми законными путями условий и событий в экономической, культурной и научной жизни государства пребывания, сообщение о них правительству представляемого государства и предоставление таких сведений всем заинтересованным лицам [11].

Думается, что реализация данного предложения позволит создать необходимую исходную базу для приведения казахстанского законодательства в соответствие с общепризнанными принципами и нормами международного права.

Обобщая изложенные выше позиции, необходимо дать определение правового статуса личности. Правовой статус личности — это закрепленная и регламентированная Конституцией, другими законами государства, а также нормами международного права, обусловленная гражданством система (совокупность) прав, свобод, обязанностей человека и гражданина, их гарантии.

В юридической литературе принято выделять несколько видов правового статуса:

- 1) общий (конституционный) статус человека и гражданина;
- 2) специальный или родовой статус определенной категории граждан;
- 3) индивидуальный статус, характеризующий пол, возраст, семейное положение и т.д.;
- 4) статус иностранцев, лиц без гражданства, лиц с двойным и тройным гражданством;
- 5) отраслевые правовые статусы (уголовно-процессуальный, гражданско-процессуальный и др.);
- 6) статус физического лица [12,с.124].

Общий (конституционный) статус является базовым, именно на его основе следует рассматривать статусы конкретных лиц или их групп и категорий [12с. 125]. Нормы конституционного права, устанавливающие основы правового положения человека и гражданина, определяют наиболее существенные исходные начала взаимоотношений индивида, общества и государства [13,с.151]. Именно конституционно-правовой (общий) статус личности является предметом настоящего исследования.

#### *Список использованной литературы*

1. *Государство и право. 2009. №3. С. 15.*
2. *Права человека: Учебник для вузов/Отв. ред. член-корр. РАН, доктор юридических наук Е.А. Лукашева. М.: Издательская группа НОРМА-ИНФРА-М, 1999.-573 с.*
3. *Общая теория прав человека/Рук, авт. колл. и отв. ред. доктор юридических наук Е.А. Лукашева. М.: Издательство НОРМА, 1996. 520 с.*
4. *Конституция Российской Федерации: Проблемный комментарий/Отв. ред. В.А. Четвернин. М, 2018. 702 с.*
5. *Конвенция о сокращении безгражданства от 30 августа 1961г.//Сборник международных договоров и законодательных актов Республики Казахстан в области прав человека. В 2-х т./Сост. Е.А. Жовтис- Алматы: Жетыжаргы, 1997. Т.1, ч.2. С.202-203.*
6. *Советское государственное право: Учебник для юридических вузов/Под ред. д.ю.н., проф. Е.И. Козловой, д.ю.н. В.С. Шевцова М.: Высш. школа, 1978.-439 с.*
7. *Права человека: Учебное пособие. Алматы: Данекер, 1999. 251 с.*
8. *Воеводин Л.Д. Основы правового положения личности//В кн.: Советское государственное право: Учебник. 2-е изд., испр. и доп. М.: Юрид. лит., 1985.-С.142.*
9. *Чиркин В.Е. Конституционное право зарубежных стран: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юрист, 2020. 600 с.*
10. *Конституция Республики Казахстан: Комментарий/Под ред. Г. Сапаргалиева. Алматы: Жетыжаргы, 1998. 432 с.*
11. *Венская Конвенция о консульских сношениях от 24 апреля 1963 г.//Международное право в документах: Учеб. пособие/Сост.: Н.Т. Блатова, Г.М. Мелков. 2-е изд., перераб. и доп. М: ИНФРА-М, 2019. С.186-187.*
12. *Конституционное право: Учебник/Отв. ред. В.В. Лазарев. М.: Юрист, 2018.-592 с*
13. *Козлова Е.И., Кутафин О.Е. Конституционное право Российской Федерации: Учебник. М.: Юристъ, 2019. 480 с.*

*Ахембеков Бауржан  
Қайнар Академиясының құқықтану мамандығының 2-курс магистранты,  
Алматы, Қазақстан.*

## **ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ САЙЛАУ ОРГАНДАРЫ ЖҮЙЕСІ ЖӘНЕ ОЛАРДЫҢ ҚҰЗЫРЕТІ**

**Аңдатпа.** Мақалада Қазақстан Республикасының сайлау органдары жүйесі және олардың құзыреті қарастырылған. Сондай-ақ, сайлау комиссиялары өз өкілеттіліктерін жүзеге асыру барысында олардың қызметіне араласуға жол берілмейтіндігі, оның қызметінің тоқтатылуы сайлау комиссиясын құратын органның шешімі бойынша немесе жоғары тұрған сайлау комиссиясы өтінішін негізінде сот шешімімен жүзеге асырылуы мүмкіндігі жазылады. Комиссия мүшелерін ол қайтыс болған не өзін ұсынған саяси партия қызметін тоқтатқан жағдайда және егер ұсынған партиясы ҚР ның заңдарында белгіленген тәртіппен таратылса мүшелік міндетінен босатылуы мүмкін. Сонымен қатар, сайлау комиссиялары, олардың өкілеттіктері туралы жеке жеке тоқталып өткен.

**Түйін сөздер:** сайлау, заң, құқық, сайлау органдары, сайлау комиссиясы.

**Аннотация.** В статье рассмотрена система избирательных органов Республики Казахстан и их компетенция. Также отмечается недопустимость вмешательства в деятельность избирательных комиссий при осуществлении ими своих полномочий, прекращение их деятельности может быть осуществлено по решению органа, образующего избирательную комиссию, или по решению суда на основании заявления вышестоящей избирательной комиссии. Члены комиссии могут быть освобождены от обязанности члена в случае его смерти либо прекращения деятельности выдвинувшей его политической партии и если выдвинутая партия ликвидирована в порядке, установленном законодательством Республики Казахстан. Кроме того, отдельно были затронуты избирательные комиссии, их полномочия.

**Ключевые слова:** выборы, закон, право, избирательные органы, избирательная комиссия.

**Abstract.** The article considers the system of electoral bodies of the Republic of Kazakhstan and their competence. It is also noted that it is inadmissible to interfere in the activities of election commissions when they exercise powers, the termination of their activities can be carried out by decision of the body forming the election commission, or by court decision on the basis of a statement by a higher election commission. Members of the commission may be exempted from the duty of a member in the event of his death or the termination of the activities of the political party that nominated him and if the nominated party is liquidated in the manner established by the legislation of the Republic of Kazakhstan. In addition, election commissions and their powers were separately affected.

**Key words:** elections, law, right, electoral bodies, election commission.

Қазақстан Республикасында сайлауды әзірлеу мен өткізуді ұйымдастыратын мемлекеттік сайлау органдары сайлау комиссиялары болып табылады. Сайлау комиссияларының біртұтас жүйесін мыналар құрайды: Республиканың орталық сайлау комиссиясы, аумақтық сайлау комиссиясы, округтік сайлау комиссиясы, учаскелік сайлау комиссиялары. Бұнда сайлау комиссияларының өкілеттік мерзімдері 5 жыл болады. Аумақтық, округтік және учаскелік сайлау комиссияларын саяси партиялардың ұсыныстары негізінде тиісті мәслихаттар сайлайды. Әрбір саяси партия тиісті сайлау комиссиясының құрамына бір кандидатура ұсынуға құқылы. Яғни саяси партия сайлау комиссиясының құрамына осы саяси партияның мүшесі болып табылмайтын кандидатура ұсынуға құқылы.

Егер мәслихат белгілеген сайлау комиссияларын құру мерзіміне дейін бір айдан кем

болмауға тиіс мерзімде саяси партиялардың ұсыныстары болмаса, мәслихаттар сайлау комиссиясын өзге де қоғамдық бірлестіктердің және жорғары тұрған сайлау комиссияларының ұсынысы бойынша сайлайды.

Сайлау комиссиясының құрамына ұсынылған адамдар оның жұмысына қатысуға келісігені туралы өтініштерін қоса береді. Сайлау комиссиясының төрағасы, төрағаның орынбасары, хатшысы, сайлау комиссиясының алғашқы отырысында сайланады, осы сайлау комиссияларын құратын органдар сайлау комиссияларының өкілеттік мерзімі ішінде олардың құрамына өзгерістер енгізуге құқылы, яғни сайлау комиссияларының жаңа құрамын құру сайлау комиссияларының өкілеттік мерзімі аяқталардан кемінде екі ай бұрын басталады және өкілеттік мерзімнің бітуіне кемінде үш күн қалғанда аяқталады. Сайлау комиссияларын құру туралы қабылданған шешім, олардың құрамы мен орналасқан жері туралы бұқаралық ақпарат құралдарында хабарланады, олардың өз құзіретінің шегінде қабылдаған шешімдері тиісті аумақтағы барлық мемлекеттік органдардың, ұйымдардың жергілікті өзін өзі басқару органдарының, сондай ақ олардың лауазымды адамдарының орындауы үшін міндетті болып табылады.

Сайлау комиссиялары өз өкілеттіліктерін жүзеге асыруы барысында олардың қызметіне араласуға жол берілмейді, оның қызметінің тоқтатылуы сайлау комиссиясын құратын органның шешімі бойынша немесе жоғары тұрған сайлау комиссиясы өтінішін негізінде сот шешімімен жүзеге асырылуы мүмкін. Комиссия мүшелерін ол қайтыс болған не өзін ұсынған саяси партия қызметін тоқтатқан жағдайда және егер ұсынған партиясы ҚР ның заңдарында белгіленген тәртіппен таратылса мүшелік міндетінен босатылуы мүмкін. Енді сайлау комиссиялары, олардың өкілеттіктері туралы жеке жеке тоқталып өтейік.

Республикалық орталық сайлау комиссиясы бұл Республика сайлау комиссияларының біртұтас жүйесіне басшылық ететін және тұрақты жұмыс істейтін орган болып табылады. Оның құрамы комиссия төрағасынан және алты мүшесінен тұрады, комиссия төрағасының орынбасары мен хатшысы комиссияның алғашқы отырысында сайланады және өз аппараты болады, бұл орган мен оның аппаратын ұстауға жұмсалатын шығындар республикалық бюджеттен қаржыландырылады. Өкілеттігіне келетін болсақ Орталық сайлау комиссиясы республиканың аумағында сайлау туралы заңдардың атқарылуына бақылауды жүзеге асырады, олардың біріңғай қолданылуын қамтамасыз етеді, өз құзіреті аумағында шешімдер қабылдай алады. Президент пен Парламент мәжілісі депутаттарының сайлауын әзірлеу мен өткізуді ұйымдастырады, Парламент Сенаты депутаттарының сайлауын ұйымдастыру мен өткізуге басшылық етеді, сайлау науқанын өткізуге жұмсалатын шығыстардың мөлшері сметасын жасап, Республика Үкіметіне ұсынады; саяси партияларды Парламент Мәжілісі депутаттарының партиялық тізімі бойынша сайланатын бөлігіне қатыстыру мәселесін қарайды, сонымен қатар басқа да сайлау комиссияларының шешімдерінің күшін жояды және тоқтата тұрады, республикалық бюджеттен сайлауды өткізуге бөлінген қаражатты бөледі, аумақтық және округтік сайлау комиссияларының қызметіне қажетті материалдық жағдайлар жасалуын бақылайды, олардың шешімдері мен іс әрекеттеріне түскен арыздар мен шағымдарды қарайды; сайлау туралы заңнаманы түсіндіруді ұйымдастырады, сайлау жүйесі саласында халықаралық ынтымақтастықты жүзеге асырады, сайлауға қатысушылармен семинар өткізеді. Президентті сайлау жөнінде дауыс беруге арналған бюллетеньдердің нысаны мен мәтінін, Парламенттің, мәслихаттардың депутаттарын және өзге де жергілікті өзін өзі басқару органдарының мүшелерін сайлау жөнінде дауыс беруге арналған бюллетеньдердің нысанын, оларды жасау тәртібін, сондай ақ қорғалу дәрежесін сайлаушылар тізімдерінің, Президенттікке кандидаттарды қолдайтын сайлаушылардың қолдарын жинауға, мөлдір материалдан жасалған жәшіктің нысанын және сайлау комиссиялары мөрлерінің үлгілерін, сайлау құжаттарының сақталу тәртібін белгілейді. Мәслихаттардың кезекті және кезектен тыс сайлауын тағайындайды, дауыс беру құқығына арналған есептен шығару куәліктерін жасауды ұйымдастырады, оларды беру және есепке алу тәртібін айқындайды; сайлауды әзірлеу мен өткізуге байланысты мәселелер бойынша органдар мен ұйымдардың есебін және сайлау туралы заңдардың сақталуы мәселелері

бойынша қоғамдық бірлестіктер органдарының хабарламасын тыңдауға хақылы, Президенттікке кандидаттарды тіркейді оларға тиісті куәліктер береді, бұқаралық ақпарат құралдарына кандидаттарды тіркеу жөнінде хабар жариялайды; мерзім мерзім бойынша ақпарат бюллетенін шығарады. Президент сайлауы, Парламент депутаттарын сайлауының қайта сайлауы мен қайта дауыс берілуін тағайындайды, жаңа сайланғандарды тіркейді және ол туралы ақпарат құралдарына жария етеді, аумақтық сайлау комиссияларына әдістемелік басшылықты және олардың қызметінің заңға сәйкестігін бақылайды әрі заң бұзушылық болған жағдайда сайлау комиссиясын тоқтату туралы сотқа жүгінеді. Оның ресми интернет ресурсына сайлау заңдары жөніндегі нормативтік құқықтық актілерді, сайлауды тағайындау мен өткізу туралы болып өткен сайлаудағы дауыстарды есептеу нәтижелері туралы ақпаратты орналастырады, азаматтардың бірінғай электрондық тіркеу тізімін жүргізеді, сонымен қатар Республика заңдарына сәйкес басқа да өкілеттіктерді жүзеге асырады. Ал, аумақтық сайлау комиссиясына келетін болсақ ол Обылыстық, аудандық, қалалық, қаладағы аудандық сайлау комиссиялары болып табылады. Бұл сайлау комиссиясы Президент, Парламент және мәслихаттар депутаттарының, өзге де жергілікті өзін - өзі басқару органдары мүшелерінің сайлауын ұйымдастыруды және өткізуді қамтамасыз етеді, құрамы жеті адамнан тұрады, оның құрамы сайлау тағайындалғаннан немесе хабарланғаннан кейін он күннен не жеті күннен кешіктірілмей бұқаралық ақпарат құралдарында жарияланады. Аумақтық сайлау комиссияларының өкілеттігі яғни ол әкімшілік аумақтық бөліністерде сайлау туралы заңдардың атқарылуын бақылайды, Президент, Парламент, Мәслихат депутаттарын өзге де жергілікті өзін - өзі басқару органдарының мүшелерін сайлауды әзірлеу мен өткізуді қамтамасыз етеді, төменде тұрған сайлау комиссияларының қызметіне басшылық етеді, Сенат депутаттарын сайлауды өткізуді қамтамасыз етеді әрі Сенат депутаттығына кандидаттарды, олардың сенім білдірген адамдарын тіркейтін оларды тіркеу туралы ақпарат құралдарына хабарлайтын, дауыс беруге арналған кабиналар мен жәшіктің жасалуын қамтамасыз етеді, Сенат депутаттары сайлауының дауыс беру нәтижелерін шығарады және оны Орталық сайлау комиссиясына жолдайды. Дауыс беруге арналған учаскелердің бірінғай номерленуін белгілейді, округтік сайлау комиссияларынан тиісті мәслихаттың депутаттығына кандидаттарды тіркеу туралы хаттамаларды алады және округтік сайлау комиссияларының тіркелген кандидаттардың тізімдерін жариялауын қамтамасыз етеді, қайта сайлау, қайта дауыс беру туралы мен Сенаттың және мәслихаттардың шығып қалған депутаттарының орнына сайлау ұйымдастырады сонымен қатар Республика заңдарына сәйкес өкілеттіктерге ие.

Округтік сайлау комиссиялары сайлау округтерінде мәслихаттар депутаттарын сайлауды ұйымдастыру мен өткізуді қамтамасыз етеді.

Оның құрамы да жеті адамнан тұрады, оларды сайлау тағайындалғаннан немесе хабарланғаннан кейін он күннен кешіктірілмей бұқаралық ақпарат құралдарында жарияланады, бұл комиссияның өкілеттілігіне келетін болсақ, тиісті сайлау округінің аумағында сайлау туралы заңдардың атқарылуын бақылауды жүзеге асырады, мәслихаттар депутаттарын сайлауды ұйымдастырады, әрі учаскелік сайлау комиссияларының қызметін ұйымдастырып, үйлестіріп отырады, олардың шешімдерінің күшін жояды және тоқтата тұрады, оларға түскен арыздар мен шағымдарды қарайды, сонымен қатар мәслихат депутаттығына ұсынылған кандидаттарды, олардың сенім білдірген адамдарын тіркейді, оларға тиісті куәлікте береді, жергілікті бұқаралық ақпарат құралдарында жариялайды, сайлаушылар тізімдерінің уақытылы әрі дұрыс жасалып барша жұрттың танысуына ұсынылуын бақылайды, сайлау бюллетеньдерімен қамтамасыз етеді, сайлауды өткізу мен әзірлеуге байланысты мәселелер бойынша учаскелік сайлау комиссияларының және округтік аумағында орналасқан мемлекеттік органдар мен ұйымдардың есептерін, сондай ақ сайлау туралы заңдардың сақталуы мәселелері бойынша қоғамдық бірлестіктер органдарының хабарламасын тыңдауға хақылы; Учаскелік сайлау комиссияларынан дауыс берудің нәтижелері туралы хаттамаларды алады, солардың негізінде округ бойынша нәтижелерін анықтайды, бұл туралы бұқаралық ақпарат құралдарына хабар жариялайды,

қайта сайлау және мәслихаттардың шығып қалған депутаттарының орнына сайлау өткізеді [1, 6-11 б.].

Учаскелік сайлау комиссиялары тиісті сайлау учаскелерінде Президентті, Парламент Мәжілісінің және мәслихаттардың депутаттарын, өзге де жергілікті өзін өзі басқару органдарының мүшелерін сайлауды ұйымдастыру мен өткізуді қамтамасыз етеді. Оның құрамы сайлау тағайындалғаннан немесе хабарланған күннен кейін жеті немесе үш күннен кешіктірілмей ақпарат құралдарында жариялануы керек. Оның өкілеттіктері сайлау учаскесінде Президентті, Парламент Мәжілісінің, мәслихаттардың депутаттарын және өзге де жергілікті өзін - өзі басқару органдарының мүшелерін сайлау жөніндегі сайлау шараларын жүргізеді; Комиссиясының орналасқан жері туралы сайлаушыларды хабарлындырады, азаматтарды сайлаушылардың тізімімен таныстырады, тізімдердегі қателіктер мен жаңсақтықтар туралы арыздарды қарайды; дауыс санауды жүргізеді және учаскедегі дауыс беру нәтижелерін анықтайды, дауыс беруді әзірлеу мен ұйымдастыру мәселелері жөніндегі арыздар мен шағымдарды қарайды және солар бойынша шешімдер қабылдайды.

Сайлау комиссиясы мүшесінің мәртебесіне келсек, олар мемлекеттік органдардың өкілдері болып табылады және мемлекеттік қорғауында болады, құқықтық жағдайы ҚР-ның Конституциясымен, осы Конституциялық заңмен және өзге де заң актілерімен айқындалады. Сайлау комиссиясының мүшесі бола алмайтын азаматтар сотталғандығы заңда белгіленген тәртіппен өтелмеген немесе алып тасталмаған адам, сот іс әрекетке қабілетсіз немесе іс әрекет қабілеті шектеулі деп таныған адам комиссия мүшесі бола алмайды. Орталық сайлау комиссиясының төрағасы әрі оның мүшелері, аппаратының қызметкерлері өз өкілеттіктерін кәсіби тұрақты негізде жүзеге асырады, комиссия отырысы туралы қырық сегіз сағат бұрын хабардар етіледі жедел шешім қабылдауды қажет ететін жағдайды қоспағанда, сайлау комиссиясының отырысында сөз сөйлеуге, тиісті сайлау комиссиясының құзыретіне жататын мәселелер бойынша ұсыныстар енгізуге және олар бойынша дауыс берілуін талап етуге құқылы, күн тәртібіне сәйкес отырыстың басқа қатысушыларына сұрақтар қоюға және оларға мәні бойынша жауаптар алуға құқылы, өзі құрамында тұрған сайлау комиссиясының құжаттарымен және материалдарымен танысуға, олардың куәландырылған көшірмелерін алуға; Өзі құрамында тұрған сайлау комиссиясы мүшелерінің төрттен үшінің даусымен расталған уәкілеттігі бойынша төменгі тұрған сайлау комиссиясының қызметін тексеруді жүзеге асыруға құқылы, Қазақстан Республикасы Конституциясының және өзге де заңдарының талаптарын, жалпыжұрт таныған әдеп нормаларын сақтауға міндетті, өзіне жүктелген міндеттерді, сайлау комиссиясының қызметін тексеруді жүзеге асыруға құқылы, Мүшенің өзі өкілді болып табылатын саяси партияның не өзге де қоғамдық бірлестіктердің шешімдерімен байланысты болмайды және олардың мүдделерін қорғауға құқығы жоқ, Сайлау комиссиясының мүшесі сайлау комиссиясының белгіленген өкілеттік мерзімі аяқталғанда, оның қызыметі тоқтатылған кезде, сонымен бірге міндеттерін атқарудан босату туралы өз еркімен өтініш берген, республика азаматтығынан айырылған, соттың оған қатысты айыптау үкімі заңды күшіне енген, оны іс әрекетке қабілетсіз, іс әрекетке қабілеті шектеулі, хабар - ошарсыз кеткен деп таныуы немесе оны қайтыс болған деп жариялағаны туралы сот шешімі заңды күшіне енген; қайтыс болған жағдайларда сайлау комиссиясын құрған органның шешімі бойынша өз міндеттерін атқарудан босатылады, комиссия мүшесі лауазымдық өкілеттілігін немесе осы конституциялық заңның талаптарын бірнеше мәрте бұзған жағдайда сайлау комиссиясын құратын орган оны лауазымын атқарудан босатады. Жоғарғы тұрған сайлау комиссиясы сайлау комиссиясын құратын орган сайлау туралы заңның 10 бабында белгіленген тәртіппен сайлау комиссиясының мүшесін сайланғанға дейін шығып қалған комиссия мүшесінің орнына сайлау комиссиясының мүшесін тағайындайды. Сайлау комиссияларына қойылатын талаптың және бір түрі олар бір ұйымның қызметкерлері болмауға тиіс әрі ол тиісті комиссия орналасқан әкімшілік аумақтық бірлік аумағында тұруға тиіс [2, 41-47 б.].

Ал, осы Сайлау комиссияларының қызметіндегі жариялық және олардың қызметін ұйымдастыру, жариялық жағдайына келетін болсақ, Сайлау комиссияларының қызметі

алқалық, жариялық және ашықтық негізінде жүзеге асырылады, олардың алғашқы отырыстары: Орталық сайлау комиссиясының отырысын комиссия төрағасы комиссия сайланғаннан кейін он төрт күннің ішінде шақырады, басқада төменгі сайлау комиссияларының отырысы жеті күннен кешіктірмей шақырылуы керек, сайлау болып жатқан кезде комиссиялардың отырысы екі аптада бір рет өткізіледі, қалған уақытта комиссия отырысы төрағаның немесе комиссия мүшелерінің үштен бірінің бастамасымен өткізіледі. Комиссия шешімдері заңда ерекше көзделген жағдайды ескермеген жағдайда, олардың жалпы санының көпшілік даусымен анықталады, ал осы отырыста мүшелердің үштен екісі қатысса, онда олардың қабылдаған шешімі заңды болады. Егер комиссияның қабылдаған шешіміне, комиссия мүшесінің келіспеуіне және өзінің ерекше пікірін айтуға құқылы, онымен қоса бұл пікір комиссия отырыс хаттамасына тіркеледі, жоғарғы комиссияның назарына ұсынылады. Өкілі жоқ саяси партия сайлау науқаны кезінде кеңесші дауыс құқығына және өз өкілін сайлау комиссиясына жіберуге құқылы, ал депутаттыққа кандидаттар, партиялық тізімдерін ұсынған саяси партиялар өздеріне қатысты мәселелер қаралатын кезде оларға отырыстың күн тәртібі туралы алдын ала хабар етіледі, сайлау комиссиясының үй - жайында сайлау процесіне қатысы жоқ адамның болуына қатаң тиім салынады. Дауыс беруге арналған учаскесі ашылған кезден бастап және сайлаушылардың дауыстарын санау кезінде дауыс беру нәтижелері анықталғанға дейін сайлау учаскесінде бір мезгілде әрбір кандидаттан сенім білдірілген бір-бір байқаушыдан және шет мемлекеттер мен халықаралық ұйымдардың байқаушылары қатыса алады. Сайлау комиссияларының іс-әрекеттеріне шешім қабылданған күннен бастап он күннің ішінде жоғары тұрған сайлау комиссиясына не сотқа шағым жасауға болады, ал басқа заңдарда ерекше көзделмесе көрсетілген күннен өткен соң берілген өтініш қаралмайды. Егер сайлау комиссия мен сот өтініштерді тең қараса, онда сайлау комиссиясы істі қарауды тоқтата тұрады, ал сот бұл өтініш туралы жасалған шешім нәтижесі жайында сайлау комиссиясын хабардар етеді. Сайлау комиссиясының қызметіне әрбір мемлекеттік орган, ұйым, жергілікті өзін-өзі басқару органдары, жеке лауазымды тұлға сәйкесіп, оларға өз өкілеттіктерін жүзеге асыруға көмектесуге, комиссияға қажетті мәліметтер мен материалдар беруге, өтініштеріне үш күн ішінде жауап беруге міндетті. Комиссия мүшелерінің жалақы жағдайы төмендегідей болады, яғни, тиісті комиссияның мемлекет қызметші болып табылатын мүшесінің сайлауды әзірлеу мен өткізу кезінде өз қызмет орнындағы жалақысы сақталады, ал басқа мүшелерінің жалақысы сайлау өткізуге бөлінген қаражаттан кемінде үш жалақы мөлшерінде болады. Олардың үстеме жұмысына, мереке күндердегі жұмысына, түнгі уақыттағы еңбегіне төленетін ақы сайлауға бөлінген қаражат есебінен болады. Сайлау комиссиясының мүшесі бола алмайтындарға, Парламент, мәслихаттар депутаттары, жергілікті өзін-өзі басқару органдарының мүшелері, кандидаттардың сенім білдірген адамдары, Қазақстан Республикасы соттарының судьялары, мемлекеттік саяси қызметте отырған тұлғалар жатады және де кандидаттардың жұбайы (зайыбы) мен жақын туыстары, оған тікелей бағынышты адамдар осы кандидат қатысатын сайлау оқуындағы сайлауды ұйымдастыруға қатыса алмайды. Алдында айтып кеткен Республика саяси партияларының, қоғамдық бірлестіктерінің, коммерциялық емес ұйымдардың байқаушыларының құқығына келетін болсақ, олардың өкілеттіктері оның тегі, аты, әкесінің аты көрсетіліп, жазбаша нысанда куәландыруға тиіс, бұл құжат байқаушыны жіберген ұйымның мөрімен және оның жеке куәлігі болған жағдайда жарамды болып саналады. Осы тиісті ұйымдардың байқаушылары сайлау комиссиясының отырысына қатысуға, дауыс беруді өткізу және дауыстарды санау кезінде дауыс беруге арналған үй-жайында болуға; сайлаушылардың саны туралы ақпарат алуға; сайлау өткізудің барлық барысын, рәсімдерін анық көру мүмкіндігімен қамтамасыз етілуге; сайлау жәшігін тасымалдайтын көлікте болуға және оны бақылап жүруге; жоғарғы сайлау комиссиясына, сотқа тиісті сайлау комиссиясының шешімі туралы шағым беруге; пайдаланылмаған сайлау бюллетеньдерін санау және жою кезінде қатысуға; сайлау барысында оған кедергі жасамаған жағдайда фотожазба, дыбысжазба, бейне жазба жасауға; дауыс беру өткізілген соң қорытынды туралы



сайлау комиссияларының хаттамаларымен, олардың көшірмелерін алуға және т.б да құқықтары бар. Әр азамат белгілі құқықтар мен қатар міндеттерге ие болатыны бізге мәлім. Осы байқаушылардың міндеттеріне тоқталып өтейік, ҚР сайлау туралы конституциялық заңының 20-1бабына сүйенетін болсақ, олар жеке басы мен өкілеттіктерін куәландыратын құжаттарды өзімен алып жүруге; сайлау процесіне, сайлау комиссияларының дауыстарды санау және шешімдерді қабылдау рәсіміне араласпауға; сайлау комиссиясының жұмысына кедергі келтіретін іс-әрекеттер жасамауға; сайлау учаскесінде сайлау комиссиясы төрағасының тиісті сайлау комиссиясы белгіленген тәртіп ережелерін сақтау жөніндегі талаптарын орындауға; өз ескертулерін құжатталған, шынайы және тексеруге болатын фактілермен негіздеуге; Республикамыздың осы Конституциялық заңның және өзге де заңнамасының талаптарын сақтауға; алаламауға, нақты кандидатқа, саяси партияға артықшылық бермеуге міндетті болып табылады. Егер олар заңды бұзған жағдайда тиісті сайлау комиссиясы байқаушыны тіркеудің күшін жоюға құқылы есептеледі.

Сайлау процесіне байқаушы болып қатыса алатын шет мемлекеттер мен халықаралық ұйымдардың байқаушылары және шетелдік ақпарат құралдарының өкілдері сайлауға байқаушы болып қатысуына Қазақстан Республикасы Орталық сайлау комиссиясының төрағасы, Сыртқы істер министрі шақырту жібере алады әрі бұл шақыру сыртқы істер министрілігі арқылы жіберіледі. Шақыруда комиссия саны мен құрамы, гендерлік баланысты, елдік өкілеттікті қамтамасыз ету жайындағы мәселелер қамтылуы мүмкін. Шетелдер мен халықаралық ұйымдардың байқаушылары Республика Сыртқы істер министрілігінің ұсынуы бойынша Орталық сайлау комиссиясының жанында аккредиттеледі. Аккредиттелу үшін шет мемлекеттер мен халықаралық ұйымдар Қазақстан Республикасы Сыртқы істер министрілігіне өз байқаушыларының, өкілдерінің тізімін ұсынады, бұлардан басқа тұлғалар аккредиттеуге жатпайды. Оларды аккредиттеу мерзімін Орталық сайлау комиссиясы белгілейді және белгіленген үлгідегі куәлік беріледі, аккредиттеуді жүргізу дауыс беру күнінен бес күн бұрын аяқталады. Шет мемлекеттер мен халықаралық ұйымдар байқаушыларының, шетелдік бұқаралық ақпарат құралдарының сайлауға қатысы жоқ қызметті жүзеге асыру үшін пайдалануға құқығы жоқ. Олардың сайлау процесінің барлық кезеңдеріне қатысу; сайлау комиссияларынан сайлау туралы ақпарат алуға; дауыс беруді өткізу мен дауыстарды санау кезінде сайлау учаскесіне кіруге; өздерінің байқаған заң бұзушылықтар туралы сайлау комиссиясының мүшелерін хабардар етуге, ұсыныстар енгізуге; жария мәліметтер жасауға; дауыс беру нәтижесі туралы жоғарғы сайлау комиссиясына хаттама беру рәсіміне қатысуға құқылы. Міндеттеріне келетін болсақ, аккредиттелгенін куәландыратын құжаттарды өзімен бірге алып жүруге, сайлау процесіне, сайлау комиссиясының дауыстарды санау және шешімдер қабылдау рәсіміне араласпауға; сайлау комиссияларының жұмысына кедергі келтіретін іс-әрекеттер жасамауға; тиісті сайлау комиссияларының ережесін орындауға; алаламауға, кандидатқа немесе саяси партияға артықшылық бермеуге; ҚР сайлау туралы Конституциялық заңының, тағы да өзге заң талаптарын сақтауға міндетті [3, 6-11б.].

Сайлау округтері жүйесі және оларды құру, сайлаушылар тізімдерін жасау тәртібін тілге тиек етер болсақ, Қазақстан Республикасында мәслихаттардың депутаттарын, өзге де жергілікті өзін-өзі басқару органдары мүшелерін сайлау кезінде аумақтық сайлау округтерінің жүйесі құрылып, пайдаланылады. Сайлау округтері Республиканың әкімшілік-аумақтық бірліктегі әрбір депутаттық мандатқа сайлаушылардың орташа санының он бес процесінен аспауға тиіс. Республика президенті және бара-бар өкілдік жүйесі бойынша партиялық тізімдер негізінде сайланатын Мәжіліс депутаттарының сайлауы кезінде Қазақстан Республикасының бүкіл аумағы біртұтас жалпыұлттық сайлау округі болып табылады. Мәслихаттардың депутаттарын сайлау кезінде бір мандаттық аумақтық сайлау округтері құрылады, өзге де жергілікті өзін-өзі басқару органдары мүшелерін сайлау кезінде қалалық және селолық қауымдастықтардың аумақтарын қамтитын көп мандатты аумақтық сайлау округтері құрылады. Сайлау округтерін құру және олардың шекараларын қайта қарау мәселесінде, сайлау округтерін аумақтық сайлау комиссиялары құрады, сайлау округтерінің

тізімін, олардың шекараларын және округтік сайлау комиссияларының орналасқан жерлерін анықтауды тиісті сайлау комиссиясы жүзеге асырады. Сайлау учаскелерін құруда аудандар мен қалаларда дауыс беруді өткізу және дауыс санау үшін тиісті әкімдердің сайлау комиссияларымен келісілген шешімдерімен сайлау учаскелері құрылады. Сайлау учаскелері сайлаушыларға барынша қолайлылық туғызу мақсатында, жергілікті және өзге жағдайлар ескеріле отырып құрылады. Сайлау учаскелері әрбір учаскеде үш мыңнан аспайтын сайлаушы болуы, әкімшілік-аумақтық бөліністегі әкімшілік-аумақтық құрылым шекарасының сақталуы ескеріле отырып құрылады.

Сайлау күні Республикамыздың әскери бөлімдерінде және сайлау күні жүзуде жүрген кемелерде, демалыс үйлерінде, санаторийлерде, тұрақты емдеу профилактикалық мекемелерінде, шалғайдағы және қатынасу қиын аудандарда орналасқан азаматтар тұратын мекендерде, алыс мал шаруашылығы учаскелерінде, тергеу изоляторлары мен уақытша ұстау изоляторларында олардың орналасқан жері, кеменің тіркелген порты немесе тұрған жері бойынша тиісті сайлау округтеріне кіретін сайлау учаскелері құрылады. Шет мемлекеттердегі Қазақстан Республикасы өкілдіктерінің жанынан Республика Сыртқы істер министрлігі орналасқан аумақтағы сайлау округіне қарайтын сайлау учаскелері құрылады, сайлау учаскелерін құру кеме капитандарының, бөлімдер немесе әскери құрамалар командирлерінің, Сыртқы істер министрліктерінің ұсыныстарына сәйкес жүзеге асырылады, тиісті әкімдер сайлау тағайындалғаннан немесе жарияланғаннан кейін жеті күн мерзім ішінде, ал өзге де жергілікті өзін-өзі басқару органдары мүшелерінің сайлауын өткізген кезде үш күн мерзімде бұқаралық ақпарат құралдары арқылы сайлаушыларды әрбір сайлау учаскесінің шекарасы жөнінде хабардар етеді.

Президентті, Парламент Мәжілісі мен мәслихаттардың депутаттарын, өзге де жергілікті өзін-өзі басқару органдарының мүшелерін сайлаған кезде сайлаушылар тізімі жасалады, Сенат депутаттарын сайлау кезінде таңдаушылардың тізімдері жасалады. Нақтылы сайлау учаскесінде азаматты сайлаушылар тізіміне енгізу үшін оның осы сайлау учаскесінің аумағында тұрғылықты жері бойынша тіркелу фактісі негіз болады. Сайлаушылардың тізімі әліпби тәртібімен немесе өзге де тәртәппен жасалады, бұнда тізімде сайлаушының тегі, аты, әкесінің аты, туған жылы және тұрғылықты мекен-жайы көрсетіледі, ал таңдаушылардың тізімі әліпби тәртібімен немесе өзге тәртіппен жасалады және тегін, атын, әкесінің атын, туған жылын, таңдаушы депутаты болып табылатын мәслихаттың атауы әрі оның тұрғылықты мекен - жайын қамтиды. Сайлаушылардың тұрғылықты жері бойынша тізімін тиісті жергілікті атқарушы органға өзін тиісті атқарушы орган халықты есепке алуды жүзеге асыратын органдар ұсынған мәліметтердің негізінде жасайды, әрбір сайлаушы тағайындалған кезден бастап тиісті жергілікті атқарушы органда сайлаушы ретінде тіркелуге құқылы.

**Саяси ғылымда мүдделілер тобы деген ұғым бар. Яғни бас қайғысы бір жандардың топтасқан түрі. Бұл – қоғамдағы әртүрлі әлеуметтік топтардан тұратын күштер. Ал саяси партиялардың қоғамдағы міндеті мүдделілер тобының, кәсіподақтардың алдыға қойған міндеттерінен әлдеқайда ауқымды. Яғни барлық әлеуметтік топтың мұң-мұқтажын мәселе етіп көтере білуі шарт.**

#### *Пайдаланған әдебиеттер тізімі*

1 Машан Б. Конституционно-правовое регулирование организации и деятельности политических партии в РК // Евразийское сообщество. - 2000. - №1. – С. 41-47.

2 Укин С. Конституционно-процессуальное право в системе права Республики Казахстан // Правовая реформа в Казахстане. - 2004. - № 2. - С. 6 - 11.

3 Байменов Ж.Н. Судебная защита Конституции. - Алматы, 1994г. – 367 б.

### СЕКЦИЯ 3. ПРОБЛЕМЫ ЭФФЕКТИВНОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ АДМИНИСТРАТИВНЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ.

Madzigon Vladislav, lawyer of the Almaty City Bar Association, Master of Law, senior lecturer at the Kainar Academy, [madzigon@list.ru](mailto:madzigon@list.ru)  
Madzigon Anastassiya, Master of Law, teacher at the Kainar Academy, [madzigon.anastassiya@gmail.com](mailto:madzigon.anastassiya@gmail.com)

#### "NEW" PROCEDURAL LAW OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

**Аңдатпа.** Қазақстан Республикасының әкімшілік іс жүргізу кодексі (бұдан әрі - Кодекс) – бұл бүкіл Қазақстан заң шығарушы аппараты мен ғалымдарының көп жылдық жұмысының нәтижесі. Жаңа кодекс қоғамдық-құқықтық қатынастардағы елеулі құқықтық олқылықтарды толтыратын көптен күткен нормативтік акт болды, сонымен қатар тұтастай алғанда қазақстандық заңнаманың дамуындағы жаңа кезең болды.

Кодекс әкімшілік рәсімдерді жүзеге асырумен, оның ішінде мемлекеттік органдардың ведомство ішілік қызметін ұйымдастырумен, сондай-ақ қоғамдық-құқықтық қатынастар саласындағы дауларды шешу бойынша әкімшілік іс жүргізуді жүзеге асыру мен байланысты қоғамдық қатынастарды реттеуге бағытталған.

**Түйін сөздер:** Әкімшілік іс жүргізу кодексі, қоғамдық қатынастар, әкімшілік соттар, әкімшілік соттардың юрисдикциясы, мемлекеттік аппарат, халықаралық тәжірибе, әкімшілік іс жүргізу, құқық қолдану.

**Аннотация.** Административный процедурно-процессуальный кодекс Республики Казахстан (далее – Кодекс) – результат многолетнего труда законодательного аппарата и ученых всего Казахстана. Новый кодекс явился не только давно ожидаемым нормативным актом, восполняющим существенные правовые пробелы публично-правовых отношений, но и обозначил новый этап в развитии казахстанского законодательства в целом.

Кодекс направлен на регулирование общественных отношений, связанных с осуществлением административных процедур, в том числе организацией внутриведомственной деятельности государственных органов, а также административным судопроизводством по разрешению споров в сфере публичных правоотношений.

**Ключевые слова:** Административно-процессуальный кодекс, общественные отношения, административные суды, подсудность административных судов, государственный аппарат, международный опыт, административное производство, правоприменение.

**Abstract.** The administrative procedural code of the Republic of Kazakhstan (hereinafter - the Code) is the result of many years of work of the legislative apparatus and scientists of all Kazakhstan. The new code was not only a long-awaited normative act, filling significant legal gaps in public law relations, but also marked a new stage in the development of Kazakhstani legislation as a whole.

The Code is aimed at regulating public relations associated with the implementation of administrative procedures, including the organization of intradepartmental activities of state bodies, as well as administrative proceedings to resolve disputes in the field of public legal relations.

**Key words:** Administrative procedural code, public relations, administrative courts, jurisdiction of administrative courts, state apparatus, international experience, administrative proceedings, law enforcement.

On July 1, 2021, the Administrative Procedure Code (hereinafter - the Code) will enter into force in our country. Anyone can get acquainted with it, it is publicly available on the Internet.

At the same time, it will be difficult for an unprepared person to understand it from the first reading. The reasons for this are its novelty in terms of regulating relations in the public sphere (person - state, official), terminology, unification of the terms and procedure for considering appeals and legal proceedings.

So why is the Code needed? In short, it is aimed at regulating public relations that are associated with administrative procedures and special proceedings for resolving disputes in the field of public legal relations.

The origin and development of administrative justice shows that, according to historical sources, it has practically nothing in common with administrative tort law. The well-known pre-revolutionary Russian researcher of administrative justice S. Korf wrote: "Administrative justice was one of those guarantees that were created by the history of the 19th century to ensure the citizen's rights and freedom." [1]

For example, in France, administrative justice bodies appeared at the beginning of the XIX century. Then the leaders of the French Revolution, having created governing bodies, abolished the old system of control and assigned this function to new collegial bodies - the Council of State and the councils of prefectures, since the revolutionaries had no confidence in the existing courts, which consisted of aristocratic judges. Therefore, initially, the creation of administrative justice bodies in France was aimed at ensuring the independence of the administration and its independence from the courts of general jurisdiction. But in the course of practice in the XIX century, the goal of administrative justice evolved-from the protection of the independence of the administration to the protection of the rights of citizens. The administrative justice bodies gradually became more independent of the administration and became independent courts. [2]

It should be noted that in France - one of the founding states of administrative justice-in the jurisdiction of the administrative courts for some time, in addition to administrative lawsuits, there were also misdemeanors of a disciplinary and criminal nature, violating administrative rules in the field of large railways (railways, seaports, canals, telegraph lines). S. Korf pointed out: "in their essence, they do not belong to the field of administrative justice, constituting simple police violations»; and he considered it as " a historical relic of those times when the purpose of the existence of administrative justice was considered solely to protect the independence of the administration." [3]

The attribution of individual police offences to the jurisdiction of administrative courts in France is the only historical example of the powers of administrative courts to deal with criminal offences of the nature that we have been able to find. Based on the understanding of the true purpose of administrative justice, modern administrative courts (with the exception of Kazakhstan) do not impose administrative penalties or criminal penalties.

As for the institution of administrative misdemeanor (tort), the majority of administrative offenses that are still recognized in many former Soviet states in Europe are classified as minor acts that are prosecuted in criminal proceedings, or acts that are punished by administrative authorities only out of court. According to some scientists, in the USSR, many criminal offenses by nature became administrative only for two simple reasons - to show a sharp decrease in the crime rate in the Soviet Union, and also to simplify the procedure for bringing a person to justice, thereby depriving him of some additional guarantees that are present in the criminal process.

The vast majority of European States have separate laws on administrative proceedings - codes of administrative justice, codes or laws on administrative proceedings, administrative procedure codes, laws on administrative courts and on proceedings in administrative courts, etc.

In some European countries, the rules of administrative procedure (the procedure for considering individual cases of individuals by public administration bodies) and the rules of administrative proceedings (consideration of administrative disputes by courts) are combined in one legislative act. For example, in the Netherlands, these issues are regulated in the Act on General Administrative Law, in Bulgaria - in the Code of Administrative Procedure.

The Regulation on the Administrative Courts of Germany, in addition to the procedure of administrative proceedings, also regulates the procedure of administrative appeal - the filing of an

objection to an administrative act and the procedure for considering such an objection by an administrative body. In most cases, an administrative appeal necessarily precedes an appeal to an administrative court. These approaches are explained by the fact that often a judicial appeal is nothing more than a continuation of the disputed relations that arose during the administrative procedure.

At the same time, we do not know of a single example in European practice where a state would dare to combine the proceedings in cases of misconduct and administrative proceedings in one code. After all, this is almost the same as combining the rules of civil or administrative proceedings with criminal proceedings in one legislative act.[4]

Talk about the need to improve legislation in this area was for a long time and was even decorated in a variety of political and legal acts (the President's address "Kazakhstan's way-2050", the Concept of legal policy of Kazakhstan for the period from 2010 to 2020, the Programme on anti-corruption for 2011-2015, Minutes of the meeting of the IAC in the administrative reform of 27 May 2014). Thus, these documents referred to the need for "updated tools for interaction between the state and the non-governmental sector and business", "the creation of an effective and compact state apparatus", "the introduction of administrative justice that resolves disputes arising from public relations between the state and a citizen (organization)".[5-8]

Also, the second round of monitoring of the Istanbul Anti-Corruption Action Plan recommended that Kazakhstan bring its administrative procedures in line with international standards (2014).[9]

Over the past ten years, a large number of specialists, representatives of international organizations, officials of various levels, scientists, and lawyers have been involved in the discussion of the Code.

Thus, the Code did not appear out of thin air, the need for changes in the legal regulation of relations between an individual and the state is obvious.

From July 1, 2021, the current regulatory legal acts, in particular the Laws "On Administrative Procedures", "On the Procedure for Considering Appeals of Individuals and Legal Entities" will lose their force [10], and a huge number of other legislative acts will be amended and supplemented before this date. In particular, the CPC, the Administrative Code, the Code "On Taxes and Other Mandatory Payments to the Budget" and many others will undergo significant changes. The staff of judges of administrative courts will increase, where disputes in this area of legal relations will be considered, as well as in the appeals board for civil cases. There will be a new specialized cassation panel of the Supreme Court. [11]

What is the current situation with administrative procedures and process? The current Law "On Administrative Procedures" is dedicated to the regulation of internal organizational procedures between various state bodies and their officials. Of course, such regulation is necessary, since it forms the basis for external enforcement decisions.

However, in foreign legislation, the subject of regulation of administrative procedures is the relationship between a citizen (organization) and the state represented by its bodies and officials. The Code fulfills this goal. Therefore, there will be a distinction between provisions on internal procedures and internal acts, with administrative procedures and external decisions, or so-called administrative acts. And the administrative act will now enter into force not from the moment of adoption, but from the moment of notification to the person concerned.

The Code will regulate relations with non-governmental organizations and individuals. For example, national companies, private bailiffs. That is, those entities to which a part of state powers has been delegated and which have some power-administrative functions.

The Code provides for the mandatory existence of a justification, as well as information on the procedure for appealing an administrative act. This is done so that the addressee understands the logic of the decision. Accordingly, it is assumed that if you understand its cause, it will be less likely to challenge it and cause conflict of legal relations. On the other hand, the existence of validity in the decision will provide legal protection for a private person who can reasonably challenge it in court.

Currently, an individual does not take part in the administrative procedure and therefore cannot state his position before the adoption of the act. The Code eliminates this legal gap and imposes the duty of the state body to notify the person about the beginning of the administrative procedure, to find out his opinion about the circumstances of the case. From this it follows that a person has procedural rights: familiarization with the case materials, making copies, attracting an expert, a specialist, etc.

Also, now there is no such important subject of the administrative procedure as the interested person. However, the administrative act may affect its rights and interests. The Code makes up for this by introducing the interested person into the orbit of the administrative procedure and the duty of the official to determine the circle of persons whose legitimate interests may be affected by its results.

The Code establishes a separate administrative form of legal proceedings. Its necessity is dictated by the fact that the special claim proceedings in the CPC do not reflect the public-legal nature of such cases. That is why cases of public rights should not be considered in civil proceedings, where the parties are equal. Whereas in administrative legal relations, a private person is in an unequal position to the state.

The administrative courts established in 2004 deal with cases of administrative offences and challenge decisions of bodies or officials authorized to deal with such cases. This is due to the fact that the Administrative Code serves to maintain law and order and prevent offenses. This, of course, is different from the resolution of disputes between a private person and the state.

One of the important differences between the administrative process and the civil process is the active role of the court. If in civil proceedings the collection and presentation of evidence is the business of the parties and the court is limited to considering the evidence presented by them, then in administrative proceedings the court takes the initiative to collect evidence, having the opportunity to request from the administrative body all the documents necessary for the correct resolution of the case.

In addition, in civil proceedings, the parties are in an equal position, and in administrative proceedings, the person is opposed by a subject of public law with authority, and accordingly, the parties to the dispute are obviously unequal. In order to resolve this imbalance, the following rule was introduced into the Code: "In the implementation of an administrative procedure, materials, objects, documents and information submitted by a participant in an administrative procedure are considered reliable until the administrative body or official determines otherwise.

An administrative body or an official is obliged to independently verify the authenticity of materials, objects, documents and information if there are doubts about their authenticity." (Article 15 of the Code).

The absence to date of a legislative definition of administrative proceedings, which is the most important administrative and legal means of ensuring and protecting public interests, causes constant disputes in practice and ambiguities in theory.

A mechanism of administrative procedure impact on the socio-economic and legal spheres, as will substantially change the relationship between citizens and government and increase the credibility of justice among citizens, increase public confidence in justice. In addition, it will contribute to improving the business environment, the investment climate in the country, and combating corruption, as judicial control over decisions and actions of administrative bodies will be strengthened. The Anti-Corruption Strategy of the Republic of Kazakhstan for 2015-2025, approved by the Decree of the President of the Republic of Kazakhstan dated December 26, 2014 No. 986, indicates a lack of transparency in decision-making affecting the most significant issues of public life, which leads to excessive bureaucracy, administrative barriers and abuse of official powers, which together forms negative factors that contribute to the growth of corruption manifestations.

International experience shows that countries that have a well-functioning administrative court system, as a rule, have an effective management apparatus, which in turn is a good indicator in the international arena. Through the active role of the court, the objective correctness of decisions

is strengthened, which directly affects the improvement of the activities of the public administration.

Given the above, the question inevitably arises of developing a draft separate code that will establish the judicial jurisdiction of disputes related to administrative and legal relations, procedural principles and rules for the consideration and resolution of these disputes in court, which are significantly different from civil proceedings.

Also new from the point of view of law enforcement in the administrative process will be the institutions of mediation, settlement agreements. Until recently, this was not possible. For example, the tax authorities had to sue to the last court instance if the decision was not in their favor.

Thus, the Code, according to the idea of its creators, should make significant changes in law enforcement practice in disputes with the state. Whether this will actually be the case, time will tell.

#### *References*

1. Korf S. A. *Administrative justice in Russia. Book two. Book three.* - St. Petersburg, 1910. - pp. 394-395;
2. Korf S. A. *Said es.* - p. 402-403;
3. Korf S. A. *Said es.* - p. 414-415;
4. *Problems of combining the norms on administrative proceedings with the rules for considering cases of administrative offenses*  
[https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30608613#pos=103;-16](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30608613#pos=103;-16)
5. *Address of the President of the Republic of Kazakhstan "Kazakhstan's way-2050"*  
[https://www.akorda.kz/ru/addresses/addresses\\_of\\_president/poslanie-prezidenta-respubliki-kazahstan-nnazarbaeva-narodu-kazahstana-17-yanvarya-2014-g](https://www.akorda.kz/ru/addresses/addresses_of_president/poslanie-prezidenta-respubliki-kazahstan-nnazarbaeva-narodu-kazahstana-17-yanvarya-2014-g) ;
6. *The concept of the legal policy of the Republic of Kazakhstan for the period from 2010 to 2020* <http://adilet.zan.kz/rus/docs/U0900000858>;
7. *Anti-Corruption Program for 2011-2015.* <http://adilet.zan.kz/rus/docs/P1100000308>;
8. *Concept of the Administrative Procedure Code of the Republic of Kazakhstan*  
<https://sud.gov.kz/rus/content/koncepciya-administrativnogo-processualnogo-kodeksa-respubliki-kazahstan>;
9. **ISTANBUL ANTI-CORRUPTION ACTION PLAN**  
<http://www.oecd.org/corruption/acn/IAP-Manual-Monitoring-Experts-RUS.pdf>;
10. **ADMINISTRATIVE PROCEDURAL CODE OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN**  
<http://adilet.zan.kz/rus/docs/K2000000350>;
11. *New administrative courts will be created in Kazakhstan*  
[https://online.zakon.kz/m/Document/?doc\\_id=36947030](https://online.zakon.kz/m/Document/?doc_id=36947030).

## СЕКЦИЯ 4. ПРАВОТВОРЧЕСТВО И ПРАВОПРИМЕНЕНИЕ В СФЕРЕ ТРУДОВЫХ, СОЦИАЛЬНЫХ, ЭКОЛОГИЧЕСКИХ И ПРИРОДОРЕСУРСНЫХ ОТНОШЕНИЙ

*Баимбетова К.И.  
магистрант 2-го курса кафедры юридических дисциплин  
Академия Кайнар, г. Алматы,  
e-mail: kamila.baimbet9@mail.ru*

### НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ЭКОЛОГИЗАЦИИ И МИНИМИЗАЦИИ ЭКОЛОГИЧЕСКИХ РИСКОВ В СФЕРЕ НЕДРОПОЛЬЗОВАНИЯ

**Андатпа.** Бұл мақалада мұнай-газ саласындағы құқықтық реттеуге байланысты негізгі мәселелер қарастырылған және жер қойнауын пайдалану барысында болатын экологиялық қауіп-қатер мәселесін құқықтық ғылым жағынан терең зертеулер жүргізу қажеттілігін қарастырады. Және де осы мәселеге қатысты жүргізілетін іс-шараларды енгізу жолдарын зерттейді.

**Түйін сөздер:** жер қойнауын пайдалану, экология, құқық, заң, жер қойнауы.

**Аннотация.** В данной статье рассматриваются вопросы связанные с экологическими аспектами в сфере недропользования. связанные правовым регулированием в сфере недропользования, а также возможные пути решения проблемы экологических рисков в области недропользования и актуальность их дальнейшего исследования. В том числе организационные, экологические меры по минимизации экологических рисков и стабилизации экологического состояния при разработке недр.

**Ключевые слова:** недропользование, экология, право, закон, недра.

**Abstract.** This article examines the main issues related to legal regulation in the oil and gas sector. The author writes about the problem of environmental risks of mineral resources and relevance to research in this field of legal science.

**Key words:** subsoil use, ecologic, law, subsoil.

Одной из задач действующего на сегодняшний день экологического законодательства является: поощрение и стимулирование государством привлечения "зеленых" инвестиций и широкого применения наилучших доступных техник, ресурсосберегающих технологий и практик, сокращения объемов и снижения уровня опасности образуемых отходов и эффективного управления ими, использования возобновляемых источников энергии, водосбережения, а также осуществления мер по повышению энергоэффективности, устойчивому использованию, восстановлению и воспроизводству природных ресурсов.

Мы считаем, для решения поставленных задач по сокращению объемов и снижению уровня опасности образуемых отходов и эффективного управления ими необходим поэтапный подход с выделением уровня опасности возникающих как следствие воздействия на недра. Также необходимо выделить основные направления для минимизации экологических рисков при недропользовании:

- Рациональное и комплексное использование
- Предотвращение загрязнения водных ресурсов
- Предотвращение техногенных процессов
- Утилизация отходов.

Для реализации вышеизложенных задач и максимального уменьшения экологических рисков, нам необходимо изучить мировой опыт в области минимизации рисков при недропользовании, провести необходимое количество экспериментальных работ с привлечением высококвалифицированных специалистов в данной области. Современные



условия жизни Казахстанского общества требуют принципиально новых экологических основ в области недропользования.

Необходимо отметить, что лишь небольшая часть правовых норм, касается планирования экологических восстановительных мероприятий. Мы считаем, что особое внимание требует рассмотрения вопросы планирования, экологического менеджмента, так как эффективный расчет времени и усилий, затраченных на все этапы проектов восстановления и охраны недр играет важную роль не только в вопросах инвестиций, но повышает вероятность успеха мероприятий направленных на охрану недр и восстановление экосистемы. При разработке различных экологических реставрационных проектов, необходимо учитывать актуальные концепции и идеи, при этом следуя существующим требованиям законодательства относительно мероприятий по предотвращению загрязнения недр. Экологическое восстановление в области охраны недр и реализация мероприятий направленных на предотвращение недр требует вмешательства не только общественности, но и принятие решений на местном уровне.

Согласно действующему законодательству на сегодняшний день утвержден:

**Типовой перечень мероприятий по охране окружающей среды п. 5. Охрана недр:**

1) внедрение мероприятий по предотвращению загрязнения недр при проведении работ по недропользованию, подземном хранении нефти, газа, захоронении вредных веществ и отходов производства, сбросе сточных вод в недра;

2) инвентаризация, консервация и ликвидация источников негативного воздействия на недра.

Важно недопустимость отождествления недр и полезных ископаемых, так как недра - это объект природы, и проблема охраны недр и их рациональное использование - не относится к вопросу рационального пользования полезными ископаемыми. Вопрос охраны недр, как один из важнейших требований экологического законодательства и законодательства в области использования недр, предполагает обеспечение постоянного и систематического сбора, накопления, хранения, анализа и распространения экологической информации для общественности, в том числе с использованием современных цифровых технологий, а также соблюдение права каждого лица на доступ к экологической информации, определение основных условий, порядка и особенностей реализации данного права, обеспечение эффективного экологического мониторинга и экологического контроля, формирование эффективной системы государственного управления в области охраны окружающей среды, предусматривающей взаимодействие и координацию деятельности всех государственных органов.

В то же время на Западе все большее внимание уделяется восстановлению наземных, морских и внутренних водных экосистем (TenBrink, 2011). Экологизация - это важный управленческий подход, который в случае успеха может способствовать достижению важных социальных целей по поддержанию экологически благоприятных условий, и направлено на восстановление экосистемы, а вместе с тем и обновление экономических возможностей, которые способствуют улучшению экономической и социальной устойчивости в регионах. Тщательно спланированные и управляемые экологические мероприятия направленные на восстановление экосистем, станут более необходимыми с увеличением экологических проблем связанных с изменением климата. Экологизация - это сложный процесс, который включает в себя принятие решений по манипулированию элементами экосистем, направленных на достижение конкретных природоохранных целей. Мы считаем, что методы и подходы все еще развиваются, и в то же время, необходимо искоренить беспрецедентный уровень неопределенности в данном вопросе, так как от этого зависит успешность внедряемых и применяемых правовых мер регулирующие правовое обеспечение мероприятий направленных на охрану недр. Механизм поощрения и стимулирования государством привлечения "зеленых" инвестиций, требует детального изучения в первую очередь в целях его эффективной реализации.

Так согласно действующему законодательству в области экологии:

Под "зеленым" финансированием понимаются инвестиции, направленные на реализацию "зеленых" проектов и привлекаемые с помощью таких инструментов, как "зеленые" облигации, "зеленые" кредиты и другие финансовые инструменты, определенные уполномоченным органом по регулированию, контролю и надзору финансового рынка и финансовых организаций. – мы считаем, что внедрение финансовых инструментов в качестве мер направленных на повышение эффективности использования природных ресурсов, недостаточны и требуют конкретизации направленности и разграничений компетенций относительно данных правовых мер направленных в первую очередь на экологизацию отрасли недропользования. В целях обеспечения устойчивого развития нормативное регулирование финансовых вопросов в законодательстве должно быть направлено на охрану, восстановление и рациональное использование недр, актуальная во все времена проблема антропогенного воздействия на недра, одна из глобальных проблем человечества, в связи с этим решение данной проблемы находится в прямой зависимости с экологической благополучием страны.

На данном этапе развития правовой науки, система права дает возможность разграничить отрасли права по специфическим признакам и методу правового регулирования. Роль государства в области отношений в сфере недропользования является весьма важной, государство как основной институт правового регулирования правоотношений включает в себя методы и способы осуществления норм экологического законодательства и законодательства в области недропользования. Право недропользования, как производное системы права является инструментом правового регулирования правоотношений в области охраны и использования недр, однако в условиях рыночных и социально-экономических преобразований оно требует более тщательного изучения необходимых для устранения несоответствий и противоречий в действующем законодательстве. В целях дальнейшего усовершенствования законодательства в области охраны и использования недр в настоящее время назрела потребность разработки новых концептуальных правовых мер направленных на экологизацию и минимизацию экологических рисков.

Экологизация и минимизация экологических рисков в сфере недропользования - это процесс содействия восстановлению поврежденной экосистемы, которая была деградирована, повреждена в результате деятельности недропользователей. Кроме того этот процесс включает в себя - преднамеренное вмешательство, которое инициирует или ускоряет восстановление экосистемы его функциональные свойства. Необходимо разработать систему правовых мер направленных на восстановление «экологической целостности. Анализируя действующее законодательство в области охраны и использования недр, можно приходим к выводу о том, что государство, являясь единственным собственником недр, обеспечивает их охрану и рациональное использование ресурсов недр, следовательно, правонарушения в отношении ресурсов недр, следует поделить как: правонарушение в отношении объекта окружающей среды, правонарушение в отношении объекта недропользования и правонарушение в отношении объекта права собственности.

На сегодняшний день совокупность правовых норм регулирующих организационные, экологические мероприятия по стабилизации экологического состояния в сфере недропользования, представлены в ряде нормативных актах. В основном они направлены на минимизацию изменений общего состояния недр, на сохранение качества недр в результате хозяйственной деятельности недр. Однако актуальность проблемы минимизации экологических рисков возрастает во всех отраслях недропользования, и требует тщательного рассмотрения и решения существующих следующих экологических факторов.

Основной целью государственного регулирования в области правоотношений в сфере охраны и использования недр является – обеспечение выполнения нормативно-правовых принципов в области экологического права им права недропользования.

Таким образом необходимо отметить, что на данный момент в сфере недропользования существует потребность в создании новой комплексной модели развития правоотношений в области охраны и использования недр, в целях обеспечения и формирования конкурентоспособной, перспективной экономической среды в данной отрасли, но и благоприятной экологической обстановки для осуществления дальнейшего устойчивого социально-экономического развития. Мы считаем, необходимо изменения не только в целях модернизации, также важным является обеспечение полноценной государственной поддержки, так как от качества реализации любой государственной программы зависит эффективность реализации государственной политики в области охраны и использования недр. Государственное регулирование направленное на предотвращение загрязнения окружающей среды, недопущение причинения экологического ущерба в целях обеспечения высокого уровня охраны окружающей среды, должно реализовываться путем применения конкретных правовых мер направленных на охрану и рациональное использование ресурсов недр. Исключительность роли недр среди других объектов природы, проявляется и в том, что в отличие от земли, вод и лесов недрам присущи качества невосполнимости и невозобновляемости, что требует повышенного внимания к комплексному и рациональному использованию их ресурсов, а также их охране. Интерес правовой науки к недрам - как объекту права вызван и тем, что от определения недр зависит круг общественных отношений, регулируемых законодательством о недрах, а также понятие использования недр и охраны недр.

Современные особенности экономических отношений в стране требуют детального рассмотрения вопросов касающихся объектов государственного фонда недр в условиях экономического кризиса связанного с пандемией коронавируса, а также расширения экономических возможностей для создания наиболее экономически эффективной финансовой системы распределения средств. В контексте развития правоотношений в сфере недропользования, особое внимание необходимо уделить разработке механизма предусматривающего правовое регулирование в области частной собственности на ресурсы недр, в связи с этим также необходимо установить комплекс мер правового регулирования деятельности в сфере недропользования, направленных на обеспечение охраны, рационального использования ресурсов недр и экологическую безопасность для природных ресурсов и населения.

#### *Список использованной литературы*

1. *Экологический кодекс Республики Казахстан от 2 января 2021 года № 400-VI ЗРК.*
2. *Мухитдинов Б.Н., Мороз С.П. Горное право РК, учебное пособие / Алматы 2004.*
- 3.
4. *Н.С.Баимбетов., Б.К.Калымбек «Горное право Республики Казахстан»/Учебное пособие, Алматы: Издательство «Казак Университеті» 2014.*
5. *Н.С.Баимбетов. Проблемы права недропользования в Республике Казахстан: монография- Алматы: Қазақ университеті, 2018.*
6. *Н.С.Баимбетов. Теоритические аспекты применения законодательства в области экологических рисков в Республике Казахстан. Вестник КазНУ серия юридическая №1(81), стр .187-190.2017*
7. *Ж.С. Елюбаев. Проблемы правового регулирования заключения и исполнения контрактов на недропользование./НефтьГазПравоКазахстана /№ 4'2005*
8. *Хотеллинг, Х. Экономика исчерпаемых ресурсов. Ж. Полит. Econ. 1931, 39, 137–175.*
9. *Дэвис Г.А .; Кэрнс Р.Д. Оценка запасов нефти с использованием текущей чистой цены. Econ. Inq. 1999, 37, 295–311.*
10. *Restoration Scaling Approaches to Addressing Ecological Injury: The Habitat-Based Resource Equivalency Method. Mary Baker. ,Environmental Management (2020) 65:161–177.*

*Баимбетов Н.С*  
*к.ю.н., доцент кафедры юридических дисциплин*  
*Академия Кайнар, г. Алматы,*  
*e-mail: [baimbetovn@mail.ru](mailto:baimbetovn@mail.ru).*  
*Баимбетова К.И*  
*магистрант 2-го курса кафедры юридических дисциплин*  
*Академия Кайнар, г. Алматы,*

## **НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ РЕФОРМИРОВАНИЯ НАЦИОНАЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В ОБЛАСТИ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ И ОХРАНЫ НЕДР**

**Андатпа.** Бұл мақалада мұнай-газ саласындағы құқықтық реттеуге байланысты негізгі мәселелер қарастырылған. Бүгінгі күні дағдарыс экономиканың шикізат секторын белгілі бір негізге алып келеді, бұл процесс көбіне Қазақстан Республикасының саяси позициясымен және шикізаттық саясатпен байланысты. Жер қойнауын пайдалану саласындағы саяси вектордың қалыптасуы мен қалыптасуы жер қойнауын пайдалану саласындағы қызметті құқықтық реттеудің маңызды механизмі болып табылады.

**Түйін сөздер:** жер қойнауын пайдалану, экономика, құқық, заң, жер қойнауы, саясат.

**Аннотация.** В данной статье рассматриваются основные вопросы, связанные правовым регулированием в сфере недропользования. На сегодняшний день кризис, ставит сырьевой сектор экономики в определенные рамки, данный процесс в большинстве связан с политической позицией и сырьевым потенциалом Республики Казахстан. Становление и формирование политического вектора в сфере недропользования, является важным механизмом правового регулирования деятельности в области недропользования.

**Ключевые слова:** недропользование, экономика, право, закон, недра, политика.

**Abstract.** This article examines the main issues related to legal regulation in the oil and gas sector. Today, the crisis brings the raw material sector of the economy into a certain framework; this process is mostly associated with the political position and raw material potential of the Republic of Kazakhstan. The formation and formation of a political vector in the field of subsoil use is an important mechanism for the legal regulation of activities in the field of subsoil use.

**Key words:** subsoil use, economics, law, subsoil, and politics.

На сегодняшний день проблема рационального использования и охрана недр связана с структурными базовыми элементами экономики месторождений и остается актуальной темой в ряде развитых стран. В связи с этим важно стратегическое видение данной проблемы, так как преобразования в сфере недропользования затрагивают социологические, экономические, и экологические аспекты, успешное эффективное внедрение может быть, лишь благодаря скоординированным усилиям всех уровней государственного управления и общественности.

Реализацию социально-экологических реформ с участием общественности, который является неотъемлемым процессом в странах Европы, необходимо использовать и для внедрения и изучения экосистемных проблем в области недропользования в альтернативных вариантах будущего. На сегодняшний день участие общественности будет и дальше расширяться, с учетом масштабов ожидаемых различных региональных и местных уровней. Необходимо отметить, что законодательный сценарий на сегодняшний день позволяют внедрять разнообразные и качественные изменения в области недропользования с учетом экологических факторов, однако внедрять конкретные правовые модели в настоящее время необходимо с учетом к конкретному региону, населению. Исходя из этого, мы полагаем, что необходимо пересмотреть и изменить существующие практические рекомендации,

которые будут способствовать продвижению реформ и подготовить специалистов в данной отрасли.

В годы становления Казахская нефтегазовая отрасль привлекла в экономику Казахстана US\$15742,2 млн. валовых прямых иностранных инвестиций ([www.investkz](http://www.investkz)). Такой интерес мировых энергетических компаний, влиятельных финансовых лоббистов, представителей высших правительственных кругов Запады в Каспийский регион по мнению профессора Ж.С Елюбаева объясняется следующим:

1) все возрастающим значением энергоресурсов в экономике развитых стран вынуждающих их обеспечивать свою энергетическую безопасность;

2) разобщенностью прикаспийских государств с недостаточно развитыми политическими системами (система ориентирована только на власть лидера страны в отсутствие реальных демократических институтов), незащищенностью действенным коллективным договором, например, как страны ОПЕК. Все они переживают политические и экономические трудности затянувшегося переходного периода;

3) прибыльностью нефтяного бизнеса и наличием жесткой конкуренции в сфере приложения капитала в этой отрасли

По мнению Ж.С Елюбаева те годы Казахстан привлёк первые значительные иностранные инвестиции в нефтегазовую отрасль в условиях, когда ещё не была выработана надлежащая политика регулирования отношений в этом секторе экономики, отсутствовала должная законодательная база, ориентированная на развитие рыночной экономики, испытывался дефицит средств не только для развития промышленности, но и для решения насущных социальных вопросов. В этих кризисных условиях пришедший в Казахстан иностранный инвестор, предоставляя значительные финансовые средства для развития нефтегазовой отрасли, в максимальной степени защищал свои интересы путём подписания такого контракта, который позволял бы ему не только вернуть свои деньги, но получить определённую прибыль. В такой не простой политической и экономической ситуации были подписаны первые инвестиционные договоры и первые контракты, предоставляющие права недропользования, в которых оговаривались условия реализации инвестиционных проектов, обеспечивающих баланс интересов обеих сторон (Елюбаев., 2012 ).

Государственная политическая система в годы становления казахстанского общества имела важное значение, и активно проявлялась в нормативном реформировании.

Изучая международный опыт, можно отметить, что к примеру в Польше разработка многих месторождений полезных ископаемых сдерживается фактическим или планируемым землепользованием, землевладением, экологическими требованиями, общественной оппозицией и синдромом NIMBY. В то же время разработанные правовые нормы способны разрешить конфликты, ограничивающие доступность залежей полезных ископаемых для разведки и эксплуатации. Требования к правовой охране недр и участков залегания полезных ископаемых.

Необходимо отметить, что на сегодняшний день в целях обеспечения устойчивого развития нормативное регулирование основных вопросов в законодательстве должно быть направлено на охрану, восстановление и рациональное использование недр, актуальная во все времена проблема антропогенного воздействия на недр, одна из глобальных проблем человечества, в связи с этим решение данной проблемы находится в прямой зависимости с экологической благополучием нашей страны.

По мнению известных ученых возобновляемые ресурсы необходимо использовать ограничено, в целях предотвращения их быстрого истощения. В контексте проблемы охраны недр, мы убеждены, что если эффективная политика в сфере недропользования не повлияет на снижения потребления до устойчивого уровня, некоторые ресурсы недр могут быть истощены в течение следующих ста лет. По нашей оценке, наиболее эффективным способом достижения более стабильных темпов потребления недр, является установление глобальных квот на их добычу и использование.

Разработка и заключение такого международного соглашения должно охватывать интересы всех участников рынка, и для его достижения потребуется много времени. Переход к устойчивому использованию недр требует других инструментов политики (например, запрещение определенных предложений на рынке; обязательства по вторичной переработке; меры по ограничению добычи некоторых ресурсов недр; субсидирование процесса переработки; требования по захоронению отходов). Предпосылкой для успешного глобального управления в сфере недропользования, может, стать создание Международного центра компетенции в области управления недрами.

Ускоренное реформирование в системе недропользования и их возможное влияние на экономику страны и общество, прогноз и управление возможными рисками в сфере недропользования, в настоящее время является основной задачей для исследования. Следует отметить, что большие расходы на разработку и внедрение преобразований в области социального развития и устойчивого развития более актуальны и благоприятно повлияет в будущем, однако пробел в исследовании, прогнозировании будущих рисков недопустимы для текущего управления в сфере недропользования. В данное время необходим тщательный анализ и прогнозирование рисков эти два аспекта должны быть в основе концепции «ожидаемого управления». Ожидаемое либо прогнозируемое управление означает управление, которое должно адаптироваться или формироваться к тем условиям, которые мы ожидаем. Перспектива развития исследований социально-экологических аспектов государственной системы, экологической политики в условиях переходного периода является важным шагом к инновационным научно-техническим преобразованиям. Правовой анализ национального законодательства в области охраны и использования недр, приводит к следующим ожидаемым результатам, на сегодняшний день перспектива концептуального реформирования в области недропользования рассматривается с разных позиций:

1. Прогнозирование будущих рисков в сфере недропользования;
2. Последствия действующего законодательства в области охраны и использования недр;
3. Достижение ожидаемого результата, за счет ожидаемого правового управления.

Вышеперечисленные позиции в качестве различных методов и инструментов правового исследования позволяют нам взглянуть на ситуацию через аналитическую призму, оценить и изменить действующие инструменты права недропользования в целях эффективного, устойчивого правового регулирования в области недропользования/ ( Кодекс РК «О недрах и недропользовании».2020 )

Роль государства в обеспечении баланса экономической, социальной и экологической составляющих является весьма актуальной в области недропользования. На данном этапе законодательная регламентация обязанностей субъектов правовых отношений в сфере недропользования базируется на разграничении отрасли права по специфическим признакам и методу правового регулирования.

В Европе с развитием зеленой экономики, развитие ветроэнергетики привело к увеличению использования углеродных волокон, используемых в лопастях ветряных турбин. Ожидается, что эта тенденция сохранится, и образующиеся отходы из армированного углеродного волокна (CFRP) в секторе ветроэнергетики будут возрастать. Исследование прогнозов по данной проблеме позволит выявить и выделить количество мировых запасов углепластика и связанных с ними отходов и их эволюцию к 2050 году. Ожидается, что к 2050 году общее количество отходов будет утилизировано в Европе и Азии на уровне примерно 190 000 и 149 000 тонн, если не будет предварительно обработано.(Henckensetal., 2019)

На сегодняшний день в связи с этим политическое направление в сфере недропользования с позиции юридических исследований создает новые условия для исследования всей совокупности государственно-правовых явлений и институтов связанных

с деятельностью в области недропользования, и должно соответствовать нынешним реалиям и осуществляться сквозь призму современной политики, в тесном взаимодействии с государственной властью.

На практике стандартный подход к выбору вектора политики в отрасли недропользования, чрезмерно сосредоточен на получении прибыли. Мы отмечаем применение более широкое рассмотрение причин и подходов, ведущее к более сложному определению политического вектора. Мы считаем, необходимо сосредоточиться на применении более расширенного анализа правового обеспечения деятельности в сфере недропользования. Необходимо учитывать особенности и применять расширенный подход в разработке реформ, используя практическую пошаговую методологию и экспертные знания. Совместное сценарное планирование (PSP) становится все более популярным инструментом местных экологических исследований для оценки альтернативных вариантов будущего социально-экологических систем. Несмотря на то, что в научной и серой литературе имеется ряд руководств по методам PSP, необходимо проанализировать существующие практики и их соответствующее применение для различных целей и условий в местном масштабе, а также их потенциальные предполагаемые результаты. Применение в разработках теоретических и эмпирических основ, анализ и оценка социально-экологических систем с помощью пространственной PSP, способствует эффективному использованию таких сценарных инструментов в будущем. (Oteros-Rozasetal., 2015)

На сегодняшний день в Республике Казахстан в рамках формирования и реализации государственной политики по заключению контрактов на недропользование проделанна и реализуется большая работа по рассмотрению условий проектов контрактов и изменений по недропользованию. По данным Министерства индустрии и инфраструктурного развития Республики Казахстан, выданы 676 лицензий на разведку твердых полезных ископаемых. Программа управления государственным фондом недр, разработана на основе анализа перспектив развития сферы недропользования и с учетом:

- 1) необходимости обеспечения национальной, экологической и энергетической безопасности Республики Казахстан;
- 2) международных обязательств Республики Казахстан;
- 3) утвержденных документов системы государственного планирования Республики Казахстан;
- 4) потребностей Республики Казахстан в соответствующих видах полезных ископаемых и (или) продуктах их переработки;
- 5) необходимости восполнения и увеличения минерально-сырьевой базы Республики Казахстан по видам полезных ископаемых;
- 6) экологических и социально-экономических перспектив развития регионов;
- 7) сведений единого кадастра государственного фонда недр;
- 8) сведений об обладании одним лицом или группой лиц из одного государства совокупной долей в правах недропользования и (или) объектах, связанных с правом недропользования;
- 9) сведений государственного мониторинга недр;
- 10) обобщения и анализа геологической информации;
- 11) возможностей существующей инфраструктуры. (Приказ Министра по инвестициям и развитию РК 2018 года № 478)

Согласно выше изложенной программе, одной из первоочередных задач политической программы в отрасли недропользования, должно быть обеспечение энергетической безопасности в стране. К примеру в Пакистане с каждым годом в стране растет зависимость от импортируемых источников энергии, что приводит к огромному разнице между спросом и предложением. Данные факторы влияют на социальные, экономические и экологические состояния в стране. На сегодняшний день большинство стран Европы, смещают акцент с импорта на применение местных ресурсов, которые на их взгляд являются дешевыми, экологически чистыми и обеспечивают конкурентоспособность в стране. Однако

проведенные исследования показывает, что анализ ситуации в области энергетической безопасности требует тщательного изучения, так как энергетическая незащищенность не наносит ущерб окружающей среде, но и социально-экономическим условиям. В связи с этим предлагается разработка политического вектора в области энергетической безопасности на долгосрочную перспективу, в целях достижения экологической и социально-экономической устойчивости в стране и повышения энергоэффективности.

Энергетическая безопасность – в качестве компонента индекса многомерной бедности уже был включен в Программу развития Организации Объединенных Наций в 2010 году. Доступная электроэнергия и наименьшая зависимость от импортируемых энергоресурсов должны быть основным компонентом национальной стратегии. По словам Пан Ги Муна, «энергия – это золотая нить, соединяющая экономический рост, социальную справедливость и экологическую устойчивость». Риски энергетического кризиса велики, так как затрагивают социальное и экономическое развитие страны.

Растущая зависимость от экспорта углеводородов не является панацеей от экономического кризиса и не может быть жизнеспособным вариантом с социально-экономической и экологической точки зрения. Необходимо отметить, также что переход к эффективному использованию недр может в какой-то мере обеспечить относительную экономическую безопасность страны. Зависимость от экспорта углеводородов, непостоянство рынка в данной отрасли, являются основными факторами, определяющими тенденции экономической безопасности в стране.

Общепризнанным фактом, является то, что ресурсы недр Республики Казахстан являются одним из ключевых факторов развития социально-экономической деятельности в стране. За всю свою историю наша страна переживала различного рода экономические кризисы и в настоящее время переживает, экономический кризис, который сдерживает социально-экономическое развитие в некоторых регионах на критическом уровне устойчивости и терпимости общества. Экономическая ситуация на сегодняшний день демонстрирует упадок некоторых видов бизнес-структур из-за эпидемии. В таких неблагоприятных экономических ситуациях имеет важное значение – эффективное использование ресурсов недр и энергетических ресурсов. Приоритет в данной ситуации обязательно должен быть отдан адекватному развитию различных секторов экономики в том, числе перерабатывающей отрасли в дополнение к существующей структуре экономики.

#### Список использованной литературы

1. <http://www.investkz.com/journals>
2. *Инвестиционная привлекательность сферы недропользования в Казахстане: проблемы и перспективы.* / Ж. Елюбаев, X международная Атырауская правовая конференция «Актуальные вопросы и анализ практики применения законодательства в нефтегазовой отрасли Республики Казахстан» (г. Атырау, 20 апреля 2012 г.)
3. *Закону РК «Об инвестициях» от 8 января 2003 года.*
4. *Кодекс РК «О недрах и недропользовании» от 25.06.2020 г.*
5. *Mineral resources governance: A call for the establishment of an International Competence Center on Mineral Resources Management/Resources, Conservation & Recycling/ M.L.C.M. Henckens, F.H.B. Biermann, P.P.J. Driessen /Pages 255-263, 2019.*
6. *Anticipating in-use stocks of carbon fibre reinforced polymers and related waste generated by the wind power sector until 2050/ Resources, Conservation & Recycling/ Anaële Lefeuvre, Sébastien Garnier, Leslie Jacquemin, Baptiste Pillain, Guido Sonnemann/ Pages 30-39, 2019*
7. *Eco-efficiency of centralized wastewater treatment plants in industrial parks: A slack-based data envelopment analysis/ Resources, Conservation & Recycling/ Wanqiu Hu, Yang Guo, Jining Tian, Lujun Chen/ Pages 176-186.*



8. *Ecology and Society* Volume 20, Issue 4, 2015, Номерстатъи 32., *Participatory scenario planning in place-based social-ecological research: Insights and experiences from 23 case studies.* /, E., *Martín-López, B., Daw, T.M., Bohensky, E.L*
9. *Приказ Министра по инвестициям и развитию Республики Казахстан от 28 июня 2018 года № 478 «Об утверждении Программы управления государственным фондом недр» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 12.06.2020 г.)*

*Шанов Ноян Умурзакович*  
*магистрант 2-го курса кафедры юридических дисциплин*  
*Академия Кайнар, г. Алматы,*  
*e-mail: noyan24@mail.ru*

## **ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ ЭКОЛОГИЧЕСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В ОБЛАСТИ ЭКОЛОГИЧЕСКОЙ ЭКСПЕРТИЗЫ**

**Андатпа.** Бұл мақалада экологиялық сараптама саласындағы экологиялық аспектілерге қатысты мәселелер талқыланады. Экологиялық сараптама - қоршаған ортаға зиян келтіруге қарсы күрестің маңызды және тиімді құқықтық құралдарының бірі. Экологиялық сараптама қоршаған ортаны қорғаудың тиімді құралы болып табылады және жоспарланған шаруашылық және өзге де іс-шаралардың экологиялық талаптарға сәйкестігін сараптамалық тексеруден тұрады және осы қызметтің қоршаған ортаға ықтимал теріс әсерін болдырмау мақсатында объектіні іске асырудың жол берілуін анықтайды. Байланысты әлеуметтік, экономикалық және басқа салдарлар.

**Түйін сөздер:** экологиялық сараптама, экология, заң, қоршаған орта.

**Аннотация.** В данной статье рассматриваются вопросы связанные с экологическими аспектами в сфере Экологической экспертизы. Экологическая экспертиза является одним из важнейших и эффективнейших правовых инструментов, в борьбе с нанесением вреда окружающей среде. Экологическая экспертиза является действенным инструментом охраны окружающей среды, и заключается в экспертной проверке на соответствие намечаемой хозяйственной и иной деятельности экологическим требованиям и определяет допустимость реализации объекта в целях предупреждения возможных неблагоприятных воздействий этой деятельности на окружающую среду и связанных с ними социальных, экономических и иных последствий.

**Ключевые слова:** экологическая экспертиза, экология, закон, окружающая среда.

**Abstract.** This article discusses issues related to environmental aspects in the field of environmental expertise. Ecological expertise is one of the most important and effective legal tools in the fight against environmental damage. Ecological expertise is an effective tool for environmental protection and consists of an expert examination of the compliance of planned economic and other activities with environmental requirements and determines the feasibility of the project in order to avoid possible negative impact of this activity on the environment. social, economic and other consequences.

**Key words:** ecological expertise, ecology, law, environment.

В настоящее время одним из важных средств обеспечения экологической безопасности является предвидение последствий от осуществления планируемой деятельности, их прогностический анализ и на основе последнего - корректировка или запрещение реализации этой деятельности. Формирование превентивного экологического контроля осуществлялось в Республике Казахстан с учетом наступившего экологического кризиса. Однако в последнее время происходит изменение мировоззрения человечества: все большему числу людей

становится ясно, во-первых, что человек как существо биологическое – не царь природы, а только ее часть, причем всецело зависящая от состояния биосферы в целом, и, во-вторых, что ресурсы природы конечны и близки к исчерпанию. Изменить отношение к природе, бережно относиться ко всему живому: и к природе, и к человеку, экономить природные ресурсы, перерабатывать отходы – вот задачи, которые выходят сегодня на передний план.

Сегодня нет острой необходимости доказывать, что принцип потребительства, точнее, условия природно-материальной жизни общества, послужившие его основанием, по существу уже исчерпаны. Изменения в биосфере, являющиеся результатом активной человеческой деятельности в нынешнем столетии (повышение температуры поверхности Земли, глобальное загрязнение воды, воздуха и почвы, опустынивание планеты, загрязнение Мирового океана, разрушение озонового слоя), известны сейчас каждому человеку. Поэтому современные концепции природопользования должны базироваться на принципах гармоничной оптимизации условий взаимодействия человека с природой.

Безопасность – состояние защищенности отдельных лиц, общества и природной среды от чрезмерной опасности. Безопасность является важнейшей потребностью человека наряду с его физиологическими, социальными и духовными потребностями. Основным критерием для безопасности является чувство опасности либо способность определять социальные и природные явления, которые могут нанести ущерб в настоящем и будущем.

Концепция же устойчивого развития предполагает систему мер по обеспечению экологической безопасности. Экологическая безопасность, как уже говорилось выше – состояние защищенности биосферы и человеческого общества, а на государственном уровне – государства от угроз, возникающих в результате антропогенных и природных воздействий на окружающую среду. В понятие экологической безопасности входит система регулирования и управления, позволяющая прогнозировать, не допускать, а в случае возникновения – ликвидировать развитие чрезвычайных ситуаций. Новое Экологическое законодательство включающее в себя вопрос о платности природопользования и введение платы за природные ресурсы, в условиях рыночных отношений, да и в условиях рынка вообще, способно побудить предприятия, организации, граждан более рационально вести хозяйство и обеспечить эффективность разработки природных ресурсов. Необходимо отметить, также, что рыночный механизм расширяет границы прибыльных вложений в сбережение природных ресурсов с ростом их дефицитности, чем и объясняются достижения многих зарубежных стран с развитой экономикой в области снижения природоемкости производства. Рассматривая вопрос о совершенствовании экологического законодательства в Республике Казахстан хотелось бы отметить, что оно рассчитано на рыночные отношения, поэтому оно не решает многие проблемы, связанные с охраной и рациональным использованием природных ресурсов.

Экологический кризис. Экологический кризис – это напряженное состояние взаимоотношений между обществом и природой, характеризующееся несоответствием развития производительных сил и производственных отношений в обществе ресурсно-экологическим возможностям биосферы. В результате биосфера начинает угрожать самой жизни на Земле. Решение проблемы – в восстановлении баланса, что представляет собой сложную, глобального масштаба задачу. И чем раньше человечество осознает ее, тем вероятнее будет его выживание на Земле.

Казахстан, к сожалению, переживает не лучшие времена с точки зрения безопасности населения и окружающей среды. С одной стороны, в стране большое число крупных предприятий, потенциально опасных для населения и природы, с другой – уровень технологий, контроль и дисциплина на них снизились до критической черты. К тому же 20% территории страны – сейсмоопасные зоны.

Для объективной количественной оценки, сравнения, анализа, управления воздействием загрязнителей различной и разнообразной природы в последние десятилетия за рубежом и в России активно развивается методология рисков. Риск воздействия загрязнителя того или иного вида определяется как вероятность возникновения у человека или его

потомства какого-либо вредного эффекта в результате этого воздействия. Методология анализа рисков позволяет построить "шкалу", при помощи которой, можно проводить оценки и сравнения воздействия на окружающую среду и здоровье человека неблагоприятных факторов. Методология оценки и сравнения рисков в настоящее время не просто инструмент научных изысканий, но и официально признанный Министерством здравоохранения метод анализа.

Широкое применение находит такое понятие, как индивидуальный экологический риск. Это риск, который обычно отождествляется с вероятностью того, что человек в ходе своей жизнедеятельности испытает неблагоприятное экологическое воздействие. Индивидуальный экологический риск характеризует экологическую опасность в определенной точке, где находится индивидуум, т.е. характеризует распределение риска в пространстве. Это понятие может широко использоваться для количественной характеристики территорий, на которые оказывают воздействие негативные факторы. Возможность количественного анализа программ и мероприятий по обеспечению экологической безопасности является серьезным аргументом, способствующими все более широкому применению концепции экологического риска в деятельности различных организаций, в том числе страховых компаний. Рассмотрим ряд основных понятий и определений, относящиеся к оценке и управлению экологическими рисками:

Оценка экологического риска — это научное исследование, в котором факты и научный прогноз используются для оценки потенциально вредного воздействия на окружающую среду различных загрязняющих веществ и других агентов. Для анализа риска, установления его допустимых пределов в связи с требованиями безопасности принятия управляющих решений необходимы:

- наличие информационной системы, позволяющей оперативно контролировать существующие источники опасности и состояние объектов возможного поражения, частности, статистический материал по экологической эпидемиологии;
- сведения о предполагаемых направлениях хозяйственной деятельности, проектах и технических решениях, которые могут влиять на уровень экологической безопасности, а также программы для вероятной оценки связанного с ними риска;
- экспертиза безопасности и сопоставление альтернативных проектов и технологий, являющихся источниками риска;
- разработка технико-экономической стратегии увеличения безопасности и определение оптимальной структуры затрат для управления величиной риска и ее снижения до приемлемого уровня с социальной, экономической и экологической точек зрения;
- составление экологических прогнозов и аналитическое определение уровня риска, при котором прекращается рост числа экологических поражений;
- формирование организационных структур, экспертных систем и нормативных документов, предназначенных для выполнения указанных функций и процедуры принятия решений;
- воздействие на общественное мнение и пропаганда научных данных об уровнях экологического риска с целью ориентации на объективные, а не эмоциональные или популистские оценки риска.

В соответствии с принципом уменьшающихся рисков важным средством управления является процедура замещения рисков. Согласно ей риск, вносимый новой техникой, социально приемлем, если ее использование дает меньший вклад в суммарный риск, которому подвергаются люди, по сравнению с использованием другой, альтернативной техники, решающей ту же самую хозяйственную задачу. Эта концепция тесно связана с проблемой экологической адекватности качества производства. Таким образом, понятие экологического риска позволяет для широкого класса явлений и процессов дать количественное описание экологических опасностей. Именно это качество оценки риска и представляет интерес для экологического страхования.

Необходимо отметить, что экологическая экспертиза, наряду с другими формами экологического контроля, имеет на современном этапе актуальное значение, а как предупредительная форма экологического контроля, занимает ведущее место в системе мер по охране окружающей среды и рациональному использованию природных ресурсов. Введение института экологической экспертизы было призвано способствовать совершенствованию государственного управления в области экологии, а также механизма охраны окружающей среды в Республике Казахстан. Более того, другой целью данного правового института – была и есть цель вовлечение общественности в процесс контроля и охраны окружающей среды в Республике Казахстан посредством проведения общественной экологической экспертизы.

Практическая деятельность экологических экспертных органов и немаловажное значение процедуры экологической экспертизы на сегодняшний день по-прежнему требует теоретической основы. Имея теоретическую базу мы сможем решить практические проблемы и с имеющимися научными обоснованиями подойти к существующим проблемам.

Что касается общественной экологической экспертизы, то к сожалению, данный институт в нашей стране слабо развит. Необходимо добиться такой активности общественных организаций, а государственным органам необходимо своим примером в защите природы, в строгом порядке требовать соблюдения природоохранных норм от хозяйствующих субъектов. Для этого требуется усиление контрольных функций государства. В этом свете институт экологической экспертизы будет выполнять необходимую для этого роль. Институт экологической экспертизы является контрольным механизмом, который в условиях неблагоприятной экологической обстановки, позволит оценить на стадии, предшествующей реализации объекта, степень отрицательного влияния на окружающую среду, определить возможность реализации объекта в конкретной экологической обстановке, а также представить конкретные научные выводы и рекомендации по наиболее целесообразному, с экологической точки зрения, осуществлению проекта.

#### *Список использованной литературы*

1. *Экологический кодекс Республики Казахстан от 2 января 2021 года № 400-VI ЗРК.*
2. *Мухитдинов Б.Н., Мороз С.П. Горное право РК, учебное пособие / Алматы 2004.*
3. *Баимбетов Н.С. Проблемы правового регулирования экологической экспертизы в Республике Казахстан. / Диссертация на соискание учен. степ. канд. юрид. наук. – Алматы, 1998. - 151 с*
4. *Стамкулов А. С. Казахстан Республика - сонын экология кукыгы. - Алматы: ЖетіЖаргы, 1995. - 176 с.*
5. *Н.С.Баимбетов., Б.К Калымбек «Горное право РеспубликиКазахстан»/Учебное пособие, Алматы: Издательство «Казак Университеті» 2014.*
6. *Н.С.Баимбетов. Проблемы права недропользования в Республике Казахстан: монография- Алматы: Қазақ университеті, 2018.*
7. *Н.С.Баимбетов. Теоритические аспекты применения законодательства в области экологических рисков в Республике Казахстан. Вестник КазНУ серия юридическая №1(81), стр .187-190.2017*
8. *Андрейцев В. А. Правовое обеспечение экологической экспертизы. - Киев, 1990. – 121 с.*
9. *Асылбеков А.А. Проблемы правового регулирования экологического контроля в Республике Казахстан. / Диссертация на соискание учен. степ. канд. юрид. наук. – Алматы, 1999. - 141 с.*

Шанов Ноян Умурзакович  
магистрант 2-го курса кафедры юридических дисциплин

## ПРАКТИЧЕСКИЕ ВОПРОСЫ ГОСУДАРСТВЕННОГО УПРАВЛЕНИЯ В ОБЛАСТИ ЭКОЛОГИЧЕСКОЙ ЭКСПЕРТИЗЫ

**Андатпа.** Бұл мақалада экологиялық сараптама саласындағы мемлекеттік басқаруға қатысты мәселелер талқыланады. Қоршаған ортаға әсерді бағалау процедурасын реттейтін мемлекеттік органдар, ең алдымен, экономикалық объектілердің қоршаған ортаға ықтимал қауіпті әсерін дұрыс болжауы керек. Осыған байланысты кейбір авторлар қоршаған ортаға әсерді бағалау процедурасын қоршаған ортаға әсерді бағалау процедурасына ұқсас деп санайды. Алайда қоршаған орта қоршаған ортаға сәйкестілік критерийлерінің кең ауқымын қамтиды.

**Түйін сөздер:** экологиялық сараптама, мемлекеттік басқару, сарапшы, құқық, қоршаған орта.

**Аннотация.** В данной статье рассматриваются вопросы, связанные с государственным управлением в сфере Экологической экспертизы. Государственные органы регулирующие процедуру экологической экспертизы, в первую очередь должны правильно спрогнозировать потенциально опасное воздействие на окружающую среду хозяйственных объектов. В связи с этим некоторые авторы находят схожесть процедуры проведения экологической экспертизы, с процедурой оценки воздействия на окружающую среду. Однако экологическая охватывает более широкий спектр критерий соответствия экологическим требованиям.

**Ключевые слова:** экологическая экспертиза, государственное управление, эксперт, закон, окружающая среда.

**Abstract.** This article discusses issues related to public administration in the field of environmental expertise. Government agencies regulating the environmental impact assessment procedure must, first of all, correctly predict the potentially hazardous impact of economic entities on the environment. In this regard, some authors consider the environmental impact assessment procedure to be similar to the environmental impact assessment procedure. However, the environment includes a wide range of environmental compliance criteria.

**Key words:** environmental expertise, public administration, expert, law, environment.

При проведении государственной экологической экспертизы заказчики должны: оплатить в установленном порядке экспертные работы; выполнить указания, рекомендации экологической экспертизы, изложенные в экспертном заключении, своевременно устранить недостатки и просчеты и в установленные экспертными органами сроки представить проекты на повторную экологическую экспертизу.

В качестве объектов экологической экспертизы выделяются:

- предплановая, предпроектная и проектная документация, договоры, контракты, включая международные, касающиеся вопросов природопользования;
- проекты законодательных и иных нормативных правовых актов, намечаемых к принятию в Республике Казахстан, влияющих на окружающую среду и здоровье населения;
- материалы оценки соблюдения природопользователем требований по охране окружающей среды и здоровья населения (экологический аудит) при осуществлении хозяйственной деятельности;
- документация, представленная для экологического обоснования при получении лицензий и сертификатов в области использования природных ресурсов и охраны окружающей среды.

Государственная экологическая экспертиза- вид деятельности центрального исполнительного органа Республики Казахстан в сфере охраны окружающей среды и его подразделений на местах.

Экологическая экспертиза представляет собой предварительную проверку соответствия хозяйственных решений, деятельности и ее результатов экологическим требованиям, правилам охраны окружающей среды и рационального использования природных ресурсов. В отличие от экологического контроля она осуществляется до начала эколого-вредной деятельности.

Экологическая экспертиза проводится в целях:

1) определения и ограничения возможных негативных последствий реализации планируемой управленческой, хозяйственной, инвестиционной, нормотворческой и иной деятельности на окружающую среду и здоровье населения;

2) соблюдения баланса интересов экономического развития и охраны окружающей среды, а также предотвращения ущерба третьим лицам в процессе природопользования.

**Согласно действующему законодательству** обязательной государственной экологической экспертизе подлежат:

- 1) предпроектная и проектная документация намечаемой деятельности, оказывающей воздействие на окружающую среду, с сопровождающими ее материалами оценки воздействия на окружающую среду;
- 2) проекты нормативов эмиссий в окружающую среду;
- 3) проекты нормативных правовых актов Республики Казахстан, нормативно-технических и инструктивно-методических документов, реализация которых может привести к негативным воздействиям на окружающую среду;
- 4) материалы о возможности уничтожения товаров, помещаемых под [таможенную процедуру уничтожения](#), предусматривающие возможность захоронения, обезвреживания, утилизации или уничтожения иным способом товаров, а также отходов, образовавшихся в результате уничтожения товаров, с указанием способа и места уничтожения;
- 5) проекты естественно-научных и технико-экономических обоснований по созданию и расширению особо охраняемых природных территорий, упразднению государственных природных заказников и государственных заповедных зон республиканского значения и уменьшению их территории;
- 6) биологические обоснования на добычу и использование ресурсов растительного и животного мира;
- 7) материалы обследования территорий, обосновывающие отнесение этих территорий к зонам экологического бедствия или чрезвычайной экологической ситуации;
- 8) проекты хозяйственной деятельности, которая может оказывать воздействие на окружающую среду сопредельных государств или для осуществления которой необходимо использование общих с сопредельными государствами природных объектов либо которая затрагивает интересы сопредельных государств, в том числе по комплексу «Байконур», определенные международными договорами Республики Казахстан;
- 9) Проектные документы в области недропользования, которые в соответствии с экологическим кодексом Республики Казахстан «О недрах и недропользовании» согласовываются с уполномоченным органом в области охраны окружающей среды, не подлежат обязательной государственной экологической экспертизе.

Процедура оценки воздействия на окружающую среду предшествует проведению экологической экспертизы, которая по мнению многих юристов является своего рода аналогом оценки воздействия на окружающую среду за рубежом. В настоящее время законом предусмотрены два вида экологической экспертизы: государственная и

общественная. Первый вид экспертизы является формой государственного контроля по предупреждению неблагоприятного воздействия хозяйственной деятельности. Общественная экспертиза по своему назначению должна на деле оказывать влияние граждан на принятие решений, но на самом деле результат ее работы носит рекомендательный характер, а порядок процедуры весьма усложнен. За рубежом нет деления на общественную и государственную, по причине, что процедура оценки воздействия на окружающую среду предусматривает непосредственное вовлечение общественности на каждой из стадий. К сведению, в американском законодательстве отсутствует вынесение положительного или отрицательного заключения оценки воздействия на окружающую среду. От проведения процедуры требуется соблюдение требований процедуры законодательству и должно содержать отражение изучения всестороннего воздействия предлагаемого проекта на окружающую среду, в процессе работы ведется к формированию альтернативного проекта. Однако даже при отрицательном воздействии на окружающую сферу, правомочным органам может быть принято решение об одобрении проекта.

Государственные органы осуществляющие государственную экологическую экспертизу:

Государственная экологическая экспертиза проводится уполномоченным органом в области охраны окружающей среды и местными исполнительными органами в пределах их компетенции; Государственная экологическая экспертиза объектов I категории, подлежащих государственной экологической экспертизе, [проводится](#) уполномоченным органом в области охраны окружающей среды, II, III и IV категорий - местными исполнительными органами областей (городов республиканского значения, столицы); [Распределение объектов государственной экологической экспертизы I категории](#), подлежащих государственной экологической экспертизе, между уполномоченным органом в области охраны окружающей среды и его территориальными подразделениями устанавливается уполномоченным органом в области охраны окружающей среды; По проектам (технико-экономическим обоснованиям и проектно-сметной документации) строительства и эксплуатации объектов I категории хозяйственной деятельности государственная экологическая экспертиза осуществляется уполномоченным органом в области охраны окружающей среды.

При регистрации заявления должны быть предоставлены необходимые документы, которые были уже указаны, также устанавливается строгое соответствие требованиям представленной оценки воздействия на окружающую среду, а в случаях, если должна проводиться экспертиза особо опасных видов хозяйственной деятельности, заявления об экологических последствиях. В противном случае, если указанные документы не отвечают установленным требованиям или содержат ошибочные данные, которые не позволят принять объективное решение, заявка на проведение экологической экспертизы отклоняется.

В последующих стадиях присутствует работа по анализу и изучению представленных материалов и документов на предмет их соответствия нормативным требованиям и действующему законодательству. В заключительной стадии представляются результаты экологической экспертизы, где содержатся выводы экспертной комиссии, положительные или отрицательные.

При отрицательном заключении государственной экологической экспертизы заказчик обязан обеспечить их доработку в соответствии с предложениями экспертного заключения и в установленный им срок представить все материалы на повторную экологическую экспертизу либо отказаться от намечаемой деятельности.

Если экспертное заключение содержит выводы о допустимости и возможности реализации объекта экологической экспертизы, то никаких разногласий с действующим законодательством, нормативами, требованиями в отношении объекта не присутствует, то есть экспертное заключение носит положительный характер. Какой бы характер не носило экспертное заключение, положительное или отрицательное, но после принятия его центральным исполнительным органом Республики Казахстан в сфере охраны окружающей среды, оно становится обязательным для исполнения всеми юридическими и физическими

лицами, то есть после принятия его Министерством охраны окружающей среды оно обретает юридическую силу.

Положительное экспертное заключение имеет юридическую силу сроком до двух лет, со дня его выдачи до начала строительства в отношении проектной документации. В случае, если положительное экспертное заключение вынесено в отношении документации действующего или строящегося объекта, то экспертное заключение действительно в течение пяти лет.

Работа экспертной группы заканчивается подготовкой экспертного заключения. Экспертное заключение - итоговый документ экспертизы. Оно составляется в трех экземплярах, подписывается членами комиссии, заверяется печатью учреждения, ответственного за проведение государственной экологической экспертизы, пронумеровывается и прошивается. Экспертное заключение является документом, имеющим юридическую силу акта.

#### *Список использованной литературы*

1. *Экологический кодекс Республики Казахстан от 2 января 2021 года № 400-VI ЗРК.*
2. *Мухитдинов Б.Н., Мороз С.П. Горное право РК, учебное пособие / Алматы 2004.*
3. *Баимбетов Н.С. Проблемы правового регулирования экологической экспертизы в Республике Казахстан. / Диссертация на соискание учен. степ. канд. юрид. наук. – Алматы, 1998. - 151 с*
4. *Стамкулов А. С. Казахстан Республика - сонын экология кукыгы. - Алматы: ЖетіЖаргы, 1995. - 176 с.*
5. *Кривошеин Д.А., Муравей Л.А., Роева И.И. Экологическая безопасность. – М., 2000. – 172 с.*
6. *Н.С.Баимбетов., Б.К Калымбек «Горное право РеспубликиКазахстан»/Учебное пособие, Алматы: Издательство «Казак Университеті» 2014.*
7. *Н.С.Баимбетов. Проблемы права недропользования в Республике Казахстан: монография- Алматы: Қазақуниверситеті, 2018.*
8. *Н.С.Баимбетов. Теоритические аспекты применения законодательства в области экологических рисков в Республике Казахстан. Вестник КазНУ серия юридическая №1(81), стр .187-190.2017*
9. *Андрейцев В. А. Правовое обеспечение экологической экспертизы. - Киев, 1990. – 121 с.*
10. *Асылбеков А.А. Проблемы правового регулирования экологического контроля в Республике Казахстан. / Диссертация на соискание учен. степ. канд. юрид. наук. – Алматы, 1999. - 141 с.*

*Батырханова Салтанат Сайлаубековна  
Қайнар Академиясының құқықтану мамандығының 2-курс магистранты,  
Алматы, Қазақстан*

### **ЭКОЛОГИЯЛЫҚ ЗАҢДАРДЫ БҰЗҒАНЫ ҮШІН ЖАУАПКЕРШІЛІКТІҢ ТҮСІНІГІ ЖӘНЕ ОНЫҢ ТҮРЛЕРІ**

**Аңдатпа.** Мақалада экологиялық заңдарды бұзғаны үшін жауапкершіліктің түсінігі және оның түрлері қарастырылған. Сондай-ақ, экологиялық заңдарды бұзғаны үшін жауапкершілік мәселесі заң ғылымдарының аясында жан-жақты зерттеуді қажет ететіндігін, өйткені бұл келешекте қабылданатын жаңа заңдардың, қолданыстағы заңнамаларға өзгертулер мен толықтырулар енгізудің талаптарымен де тығыз байланысты мәселе болып табылатындығын зерттеп көрсетеді.

**Түйін сөздер:** экология, құқық бұзушылық, экологиялық құқық.



**Аннотация.** В статье рассмотрены понятие и виды ответственности за нарушение экологического законодательства. Вместе с тем, вопрос ответственности за нарушение экологического законодательства требует всестороннего изучения в сфере юридической науки, поскольку это является проблемой, тесно связанной с требованиями новых законов, изменений и дополнений в действующее законодательство, которые будут приняты в будущем.

**Ключевые слова:** экология, правонарушения, экологическое право

**Abstract.** The article considers the concept and types of liability for violation of environmental legislation. However, the issue of liability for violations of environmental legislation requires comprehensive study in the field of legal science, as this is a problem closely related to the requirements of new laws, amendments and additions to existing legislation, which will be adopted in the future.

**Key words:** ecology, offences, environmental law.

Экологиялық заңдарды бұзғаны үшін жауапкершілік Қазақстан Республикасының Экологиялық кодексінің 9-бөліміндегі 46-тарауында «Экологиялық құқық бұзушылықтар үшін жауапкершілік және экологиялық дауларды шешу» деп аталады[1]. Шын мәнінде экологиялық жауапкершілікке Қазақстан Республикасының табиғатын және оның құрамдас бөлігі болып табылатын табиғи ресурстар туралы заңдарды бұзғаны үшін жауапкершіліктер жатады. Экологиялық (табиғат қорғау) заңды орындамағаны үшін кінәлілер экологиялық құқық бұзудың түріне байланысты жауапкершілікке тартылады. Экологиялық құқық бұзушылық - бұл табиғат қорғау заңын бұзу және адам денсаулығы мен қоршаған ортаға зиянын тигізетін құқыққа қарсы іс. Тұлғаның экологиялық заңдарға қайшы келетін әрекеттері экологиялық құқық бұзудың белгілері болып табылады. Қоршаған ортаға тигізген зардап деп, қоршаған ортаның сапасына жағымсыз өзгерту алып келген әсерлердің жиынтығын айтады. Зардаптың екі түрлі формасын ажыратады: залал (табиғи ортаның, ресурстардың, сандық немесе сапалық кемуі, яғни, экологиялық залал);шығын (табиғат пайдаланушы үшін экономикалық тиімсіз салдарлар).Экологиялық құқық бұзғандар әкімшілік, азаматтық-құқықтық, дисциплинарлық, материалдық (мүліктік), қылмыстық жазаларға тартылады [2,305].

Экологиялық заңдарды бұзғаны үшін заңдық жауапкершіліктің бастамасы экологиялық заңдардың талабын бұзушылық болып саналады.

Экологиялық заңдарын бұзу-белгіленген экологиялық тәртіпті бұзатын және табиғи ортаға және оның ресурстарына зиян келтіретін заңға қайшы келетін кінәлі субъектінің әрекет немесе әрекетсіздігі.

Экологиялық тәртіп-адамның өз өмірі мен денсаулығы үшін табиғи ортаның қолайлы болуына құқығын қамтамасыз етудің, қазіргі және болашақ ұрпақтың мүдделері үшін қоршаған ортаны қорғаудың адам қызметінің осы ортаға зиянды ықпал жасауына жол бермеудің, табиғи тепе-теңдіктің сақтау мен табиғатты ұтымды пайдаланудың ережелері мен негізгі түпкі бағдарламаларының жүйесі.

Табиғи ортаға және оның ресурстарына зиян келтіру дегеніміз экологиялық тәртіпті бұзу салдарынан табиғатқа, табиғи ресурстарға, адамның денсаулығы мен өміріне келген немесе келуі мүмкін болатын экологиялық қауіптің салдары.

Экологиялық тәртіпті бұзу мен табиғи ортаға және табиғат ресурстарын және адам денсаулығы мен өміріне зиян келтіру тығыз байланысты. Себебі экологиялық тәртіп бұзылған жағдайда, оның табиғатқа, табиғи ресурстарға, адам денсаулығы мен өміріне кері әсері болады. Оның бірінші түрі: табиғи техногендік және төтенше табиғи оқиғалардан экологиялық жағдайдың нашарлануы мүмкін. Бір адамның және қоғамның экологиялық қызметінде олардың алдын-ала зиян әсерлерін болдырмау, жеңілдету шараларын қолдану міндеті қойылған жағдайларда және антропогендік әсерлердің пайда болуы заңдық

жауапкершілік туғызады. Соған орай алдын алу шараларын қолданбаған кінәлі адамдардың жауапкершілікке тартылуы заңның талабынан туындайды.

Екінші түрі: табиғатқа, табиғи ресурстарға экологиялық мониторингі жүргізу талаптары, табиғи ресурстарды пайдалану кезінде талаптарды, жобалауға қойылатын экологиялық және өзге де талаптар мен нормативтердің орындалмауы салдарынан экологиялық тәртіп бұзылып, табиғатқа, табиғи ресурстарға, адам өмірі мен денсаулығына зиян келтіруі мүмкін.

Сондықтан табиғатқа және табиғи ресурстарға келетін теріс әсерлердің салдарына табиғи қорлардың сарқылуы, бұзылуы, табиғаттан алынатын табыстардың азаюы немесе болмай қалуы табиғатты қалпына келтіру шығындары, атмосфералық ауаның табиғи ортаның адам өмірі мен денсаулығына қолайлы болмай зиян келуі жатады.

Экологиялық заңдардың міндеттеріне осы аталған зиянның топтастырылуын көрсету яғни заң бұзушылықтардың жүйесін белгілеу жатады.

Әрбір жеке құқық саласында заң бұзушылық болуы мүмкін болса, ол әр бір заңдық жауапкершілікті сол заңның өзі атап беруі осы заңның міндеті болуы қажет. Мұның экологиялық қатынастар саласында жеке заңдылықты сақтау үшін өте қажетті мәні бар. Осыны еске алып, Қазақстан Республикасының Орман кодексі орман заңдарын бұзғандық үшін жауаптылықтың (75-бап), су кодексі су заңдарын бұзғаны үшін жауаптылықтың (120-бап) пайда болу негіздерін көрсетіп берді. Заңның мұндай нормалары жоғарыда аталғанындай экологиялық тәртіпті, экологиялық қатынастарда заңдылықты сақтауға және осы салада заңды жауапкершіліктің құқық негіздерінің жариялығын және ол туралы ақпараттың болуына саяды. Осы талаптарға ҚР 2007 жылы 9 қаңтарда қабылдаған Экологиялық кодексі сай келеді. Оның 45-67 баптарында экологиялық сараптама саласындағы Қазақстан Республикасының табиғат қорғау заңдарын бұзушылықтың түрлерін атап көрсеткен. Олардың жалпы саны 12 және экологиялық заңды бұзғаны үшін Қазақстан Республикасының заңдарында басқа да заң бұзушылықтар қаралуы мүмкін деп ескертілген.

Қоршаған ортаны қорғау және табиғи ресурстарды ұтымды пайдалану туралы заң нормаларының бір-бірімен тығыз байланыста болатынын ескерсек экологиялық заң бұзушылық пен экологиялық заңдық жауапкершіліктің де бір-бірімен тығыз байланыста болатынын байқауға болады. Өйткені экологиялық жауапкершіліктің арқауы – экологиялық заң бұзушылық болып табылады.

Экологиялық заңды бұзу екіге бөлінеді. Біріншісі – тәртіпсіздік, екіншісі - қылмыс. Тәртіпсіздік-жеңіл тәртіп бұзушылыққа жатса, қылмыс ауыр тәртіп бұзушылыққа жатады-оны қылмыс деп атайды.

Жеңіл тәртіп бұзушылық үшін еңбек заңында-тәртіптік жаза қолданатын, материалдық шығынға тәртіп бұзушылық үшін материалдық немесе азаматтық құқық нормалары қолданылатын, экологиялық құқық нормаларын жеңіл бұзылатын түрлеріне әкімшілік құқық нормалары қолданылатын тәртіп бұзушылық экологиялық немесе азаматтық құқық нормаларын бұзушылық тәртіптік, әкімшілік және қылмыстық құқық бұзушылықпен қатар пайда болуы мүмкін.

Экологиялық немесе экологиялық салалық жауапкершілік осы заңдардың нормаларынан пайда болатын және осы заң салалары нормаларында қаралған ерекше жазалау шаралары қаралған жағдайда қолданылады.

Экологиялық құқық бұзушылық төрт түрлі құрамнан тұрады. Біріншісі – объект, екіншісі – субъект, үшіншісі – объективтік тарап, төртіншісі – субъективтік тарап.

Экологиялық заң бұзушылықтың объектісі – экологиялық нормалармен реттелген және реттелетін қоршаған ортаны қорғау және табиғи ресурстарды ұтымды пайдалану жөніндегі қоғамдық қатынастар. Бұл объекті екіге бөлінеді. Жалпы экологиялық объектіге – табиғат немесе қоршаған ортаны қорғау туралы қатынастар. Салалық экологиялық объектілерге жер, су, орман, өсімдіктер мен жануарлар дүниесі, атмосфералық ауа, жер қойнауы, пайдалы қазбалар, ерекше қорғалатын табиғи объектілер, континентальдық шельф туралы пайда болатын және экологиялық заңдармен реттелген және реттелетін қатынастар

жатады. Олардың ішінде құқықтық реттелуге қарай табиғи ресурстарға мемлекеттік және жеке меншік құқығы, табиғатты пайдаланушылардың құқығын қорғау, климат пен озон қабатын қорғау жөніндегі қатынастар өз алдына экологиялық заң бұзушылықтың объектісі бола алады.

ҚР Экологиялық кодексінің 1-бабында қоршаған ортаны қорғау объектілеріне жер, оның қойнауы, су, атмосфералық ауа, орман мен өсімдіктер, жануарлар дүниесі, табиғи экологиялық жүйелер, климат және жердің озонды қабаты, экологиялық, ғылыми және мәдени жағынан ерекше құнды қоршаған орта объектілері аталған. Бұл тұжырымның бір жақты екенін оқулықтың бастапқы жағынан атағанбыз. Себебі экологиялық құқықтық қатынастар табиғатты және оның ажырамас бір бөлігі табиғи ресурстарды қорғау жөнінде ғана емес оны пайдалану және табиғи ресурстардың өсімін, өнімін молайту және қорғау, және пайдалану, экологиялық апат және ахуал жөніндеде құқықтық қатынастар пайда болады. Экологиялық заңдарда реттелген және реттелетін осы қатынастар ішінде заң бұзушылық қатынастар олардың құрамдас бөлігі болып саналады.

Экологиялық заң бұзушылықтың субъектісін екіге бөліп қарау дұрыс болады. Себебі тұлғалар табиғатты және табиғи ресурстарды пайдаланушы тұлғалар мен табиғи ресурстарды заң жүзінде пайдаланушыларға жатпайтын тұлғаларға бөлінеді.

Табиғат пен табиғи ресурстарды пайдаланушыларға экологиялық заңның 12-бабында қаралған тұлғалар және осы заңның 13-бабында аталған табиғатты жалпы пайдаланушылар жатады. Табиғатты пайдаланбайтындарға басқа тұлғалар жатады.

Аталған 12-бапта көрсетілген субъектілердің ішінде ұлттық және шетелдік табиғат пайдаланушылар, шет мемлекеттер, халықаралық бірлестіктер мен ұйымдар бар. Экологиялық құқық бұзушылардың субъективтік мәртебесі заң бұзушылықтың, жауапкершіліктің түрлеріне және олардың жасына байланысты болады. Заң бұзушы субъектілердің жауапкершілік жасы еңбек, азаматтық, әкімшілік және қылмыстық заңдардың нормаларымен белгіленеді. Мысалы Қазақстан Республикасының Әкімшілік құқық бұзушылық туралы кодекстің 72-бабына сәйкес құқық бұзушылық жасаған кезде он алты жасқа толған, бірақ он сегіз жасқа толмаған адамдар кәмелетке толмағандар да танылады. Оларға әкімшілік жаза тағайындалуы мүмкін не оларға тәрбиелік ықпал етудің мәжбүрлеу шаралары қолданылуы мүмкін [3,8].

Сонымен бірге осы Кодекстің 73, 74-баптарында кәмелетке толғандарға әкімшілік жазалар қолданудың ерекшеліктері көрсетілген. ҚР-сы Қылмыстық кодексінің 15-бабына сәйкес қылмыс жасаған кезде он алты жасқа толған адам қылмыстық жауапқа тартылады. Ал қылмыс жасаған кезде он төрт жасқа толған адамдар осы Кодекстің 2 бөлігінде көрсетілген қылмыстар үшін қылмыстық жауапқа тартылуы мүмкін. ҚР Қылмыстық кодексінің 13 тарауында көрсетілген экологиялық қылмыстық құқық бұзушылықтардың ішінде кәмелетке толмаған азаматтардың жауапкершілігі қаралмаған[4].

ҚР Еңбек Кодексінің 25-бабында еңбек шартын, оның ішінде кәмелетке толмағандармен еңбек шарттарын жасаудың, 160-бабында шарт жасаушылардың материалдық жауапкершілікті қолдану туралы ережелері бар.

Экологиялық заң бұзушылықтың объективтік тарапы өзінің үш құрылымы (элементтері) мен ерекшеліктері:

Бірінші: құқық бұзушының қимылының заңға қайшылығы;

екінші: экологиялық зиян келтірген немесе зиян келтіру қаупі бар немесе экология құқығы субъектілерінің басқа да заңды құқықтары мен мүдделерін бұзушылық;

үшінші: құқыққа қарсы іс-әрекет және экологиялық зиян келтіру немесе ондай зиянның келуіне нақты қауіптің немесе экология құқығы объектілерінің басқа да заңды құқықтары мен мүдделерінің бұзылуы арасында байланысты болуы.

Экологиялық заң бұзушылықтың субъективтік тарапы заң бұзушының кінәсімен сипатталады. Ол әрекет, әрекетсіздік қасақана және абайсыздық нысандарында болуы мүмкін.

Сонымен экологиялық заңдық жауапкершіліктің түрлеріне тәртіптік, әкімшілік, қылмыстық, материалдық (азаматтық) және экологиялық салалық ерекше жауапкершіліктері жатады.

*Пайдаланған әдебиеттер тізімі*

- 1 Қазақстан Республикасының Экологиялық кодексі 2007 жылғы 9 қаңтардағы N 212 // <http://adilet.zan.kz>
- 2 Әбдірайымов Б. Экологиялық зиян: сипаттамасы, денсаулыққа әсері, сот арқылы өтелуі [Текст] : законы и законодательные акты / Б. Әбдірайымов. - Алматы : Юрист, 2001. - 86 с.
- 3 Әкімшілік құқық бұзушылық туралы Қазақстан Республикасының Кодексі 2014 жылғы 5 шілдедегі № 235-V ҚРЗ // <http://adilet.zan.kz>
- 4 Қазақстан Республикасының Қылмыстық кодексі. Қазақстан Республикасының Кодексі 2014 жылғы 3 шілдедегі № 226-V ҚР Заңы. URL <http://adilet.zan.kz/kaz/docs/K1400000226#z236>

## СЕКЦИЯ 5. СТАНОВЛЕНИЕ И РАЗВИТИЕ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ ИНСТИТУТОВ

*Абиева Ж.С.*

*Қайнар Академиясының құқықтану факультетінің магистранты*

### ҚАЗАҚСТАНДА КӘСПКЕРЛІКТІҢ ҚАЛЫПТАСУЫ ЖӘНЕ ДАМУ ЖОЛДАРЫ

**Аңдатпа.** Ғылыми мақала кәсіпкерлікке, Қазақстан Республикасындағы кәсіпкерлік қызметтің пайда болуы мен дамуына арналған. Қазіргі Қазақстандағы кәсіпкерлік айтарлықтай қиындықтарды бастан өткеріп жатқанымен, қазірдің өзінде жүзеге асады. Ол заңмен қорғалған және дамиды. Кәсіпкерліксіз нарықтық экономика өмір сүре және дами алмайды.

**Түйін сөздер:** Кәсіпкерлік, нарықтық экономика, реформа, меншік құқығы, құқықтық қатынас субъектісі, келісімшарт, өндіріс, заңды жауапкершілік, бизнес, үкімет, инвестиция.

**Аннотация.** Научная статья посвящается, предпринимательству, возникновению и развитию предпринимательской деятельности в Республике Казахстан. Предпринимательство в современном Казахстане, хотя и испытывает значительные трудности, - уже свершившийся факт. Оно защищено законом и будет развиваться. Рыночная экономика без предпринимательства не может существовать и развиваться.

**Ключевые слова:** Предпринимательство, рыночная экономика, реформа, право собственности, субъект правоотношения, договор, производство, правовая ответственность, бизнес, государство, инвестиции.

**Abstract.** The scientific article is devoted to entrepreneurship, the emergence and development of entrepreneurial activity in the Republic of Kazakhstan. Entrepreneurship in modern Kazakhstan, although it is experiencing significant difficulties, is already a fait accompli. It is protected by law and will develop. A market economy without entrepreneurship cannot exist and develop.

**Key words:** Entrepreneurship, market economy, reform, property rights, subject of legal relationship, contract, production, legal responsibility, business, government, investment.

Республикада экономикалық реформалардың алғашқы күндерінен бастап шағын кәсіпкерліктің қалыптасуы мемлекеттің экономикалық саясатының басым бағыттарының бірі болып табылады. Кәсіпкерлік - бұл нарықтық экономиканың ажырамас атрибуты, экономикалық қатынастардың дербес субъектісі. Кәсіпкерлердің көпшілігі орта класс деп аталатындарға жатады, бұл нарықтық экономикалық жүйеге негізделген мемлекеттік экономиканың тұрақтылығын қамтамасыз етіп қана қоймай, сонымен бірге қоғамдағы саяси процестерге әсер етеді, либералды және нарықтық құндылықтардан кетуге жол бермейді.

Сонымен қатар, кішкене мен орта қалалар және аудандарда тұратын халықтардың әлеуметтік және экономикалық ахуалдарын жақсартуға қызметтерін бағыттайды.

Қазіргі уақыттарда Қазақстандағы кәсіпорындардың қызметтерді көрсетуі барысында көптеген қиындықтар мен проблемалардың да бар екенін бәріміздің ескеруіміз қажет. Жоғарыда атап кеткендей, бұл проблемалардың ең маңыздысына – кәсіпкерліктегінің ресурстарының жетіспеушілігін ерекше атап өткен жөн.

Әдіснамалық тұрғыдан нарықтық сектор кезеңдері фирмалардың өндірістік, қаржылық және ақпараттық жүйелерін қайта бағыттау мен кәсіпкерліктегі қазіргі заманғы институционалдық құрылымдарын қалыптастыруды анықтайды.

Әдістемелік тұрғыдан қазіргі заманғы кәсіпкерліктегінің табиғатына ішкі және сыртқы ынталылықты, жоғары табысты әрекетке деген ынталылықты жүзеге асырудың мінез-құлықтық құралдары енеді.

Кәсіпкерліктегі нысандар көшпелі жағдайда ұдайы өндірістік қатынастарды келесідей жүйелі нәтижелерге әкелетіндей реформалау тұрғысынан қарағанда іс жүзінде шешуші рөлдерді атқарады.

Сонымен қатар, Әбдікерімова Г.И. «Қоғамдағы әр түрлі салаларды дамыту барысында кездесетін проблемалар мен өзекті өзге де мәселелер бар екенін айта кету керек, ондағы бірінші кезекте мұндағы мәселелерге – ол біліктілігі жоғары кадрларды табу мәселелері. Ол мәселені шешу жолы - керекті кәсіпкерлерді таңдау, оларды оқыту. Яғни біліктілікті қамтамасыз ету үшін курстар ашықтау бойынша білікті мамандар дайындау жүйесін құру» [1, 251].

Қазақстандағы кәсіпкерліктегі жүргізуді қамтамасыз ететін субъектілер – кәсіпкерлер болып табылады.

Институттар экономикалық жүйенің барлығында да, шешім қабылдау процесінің алдын алады. Сондықтан, бірінші кезекте, қазіргі экономикада қандай институттар басты рөлді атқаратынын, олар қалай пайда болғанын және өзгертілгенін, бір – бірімен өзара байланыстылығын анықтау қажет.

Бұл, меншік құқығын қорғайтын және соған кепілдік беретін, жауапкершілікті, еркіндік және келісім – шарттардың орындалуына міндеттілік пен еркіндік беретін, рыноктық экономикасының негізін құраушы еркін және жалпы құқықтық – демократиялық мемлекеттік тәртіптің бастапқы элементтері қызметтерін атқаратын институттар.

Сондықтан кәсіпкер деген сөздің мағынасын ашып көрсетейік.

Яғни, Қазақстанда кәсіпкерліктегі қызметтер деген терминнің кез-келген жеке тұлғалардың мәселерін шешу үшін, алдына қойған мақсаттарға жету үшін жасалатын тиімді іс-әрекеттері.

Қазақстандағы кәсіпкерліктер өз субъектісінің сонымен қатар, өзімен жұмыс істейтін адамдардың сенімін ұлғайтады, іскерлігі мен біліктіліктің қалыптастыруына ықпал етеді. Кәсіпкерліктегі қызметтерге сараптама жасау бойынша, оның бүкіл экономикалық ой-пікір және үлкен тарихы бар екенін көруге болады.

Кәсіпорын жөніндегі ақпараттарда тұтынушы оның атауына мән береді. Кәсіпорынның атауы- бұл кез-келген кәсіпкерлердің қандай да бір істі бастауына әсер етуші факторлар. Атауды ұзақ уақытқа таңдайды. Атау фирманың болашағы және ол бойынша оның қызмет сферасын біле алады [2,79 б].

Ерте тарихи және орта ғасыр ғылымдарына сүйенсек, кәсіпкерліктегі индустриялық кезеңде басқаша атауға ие болғанына қарамастан ерекше пікір қалыптастырған.

Экономикалық тұрғыдан қарастырғанда кәсіпкер үлкен өндіріс, ірі құрылыс жобаларын басқарушы.

Әлеуметтік-экономикалық құбылыс ретінде кәсіпкерлік көптеген қоғамдық қатынастарды қамтиды. Кәсіпкердің барлық дерлік істеген жұмысы өз еңбек шығындары, болмаса жалдамалы еңбек ресурстарын пайдалануға, қолдануға негізделген.

Экономикалық дағдарыстың шиеленісу жағдайында Қазақстан өнеркәсіп кешенінің дамуы жақын арада кейбір экономикалық мәселелерді шешуді талап етеді. Бұл мәселелер республикамызда геоэкономикалық жағдайды шешуде өнеркәсіп кешенінің дамуының негізгі бағыттарын анықтауға мүмкіндік береді. Олар “Әлеуметтік – экономикалық реформаларды тереңдету мен дағдарысқа қарсы шаралар сақтау бағдарламалары”, “1996-98 жылдар аралығындағы Қазақстандағы экономикалық реформалардың орта мерзімдік бағдарламасы”, “Стратегия - 2030” сияқты маңызды құжаттармен анықталады.

Қазақстанда өнеркәсіп дамуының негізгі бағыттары:

- энергетикалық өнеркәсіптің әрі қарай қалыптасуы, әсіресе мұнай-газ өндірістері;
- металлургиялық кешендердің, түрлі-түсті және қара кендердің дамуы;
- машина жасау өндірістерінің дамуы;

- базарларды азық-түлікпен, халықты қажетті тауарлармен қамтамасыз ету;
- өндірістік инфрақұрылымдардың тиімді дамыту.

Осы даму бағыттары Тәуелсіз елдердің экономикалық бірігу жолдарын есепке ала отырып қаралуы керек.

Өз тәжірибелік-салыстырмалы мақаласында Кондраков Н.П. «Бұрынғы КСРО территориясында тәуелсіз мемлекеттердің құрылуы бұл мемлекеттерді геосаяси және экономикалық ауыр жағдайда қалдырды. Жаңа ұлттық мемлекеттік мүдделерді анықтау Қазақстанның жақын және алыс шет елдер, Ресеймен ара қатынасына байланысты нақты мүмкіншіліктеріне байланысты болып отыр» [3, 253 б].

Қазақстанда кәсіпкерліктің жүргізу барысында екі жақтың экономикалық мүдделерін қорғайтын, ол үшін міндетті шарт бойынша ұйымдастырылған жұмыс процессін айтамыз. Осылай ұйымдастырылған бизнес түрін ұжымдық деп атауға болады.

Жеке кәсіпкерлерге қарағанда жауапкершілігі шектеулі серіктестіктер көптеген мәселелерді өз күшімен шешуге мүмкіндігі бар.

Кәсіпкерліктің потенциалдық мүмкіндіктерін толық бағалау үшін олардың субъектілерін номиналды және нақты деп бөлудің маңызы ерекше. Номиналдыға кәсіпкерлік қызметпен айналысу құқығы жатады.

Дамыған елдерде, яғни нарықтық экономикаға өткен елдерде, әрбір адамның кәсіпкерліктегіпен айналысуға құқығы бар. Бірақ кәсіпкерліктегімен айналысу барлығының қолынан келетін іс емес. Сондықтан кәсіпкерліктің нақты, натуралды субъектісі негізінде бұл іспен айналасуға икемі бар адамдарды жатқызамыз.

Сонымен қатар, ең басты алғы шарт, керекті капиталды молынан иемденген адамдар және де оны иемденуге құқығы бар адамдарды жатқызамыз.

Қазақстанда кәсіпкерліктегің объектісі негізінде адамның арнаулы функциясын қарастырамыз. Кәсіпкерліктің ең соңғы нәтижесі негізінде өндірілген өнімдер және көрсетілген қызметтер қарастырылады.

Сонымен қатар, кәсіпкер соның ішінде өзіне ең тиімдісін, пайда әкелетінін ғана жасайды. Сондықтан кәсіпкерлер алдына қоятын мақсаттарын, өз жұмысының пайдасын мүмкіндігінше жоғарылату және мүмкіндігінше шығындарын кеміту. Кәсіпкердің табысы ең алдымен өз бизнесін жүйелі ұйымдастыра білуіне байланысты. Жұмысын енді бастаған уақыттарда, кәсіпкер қатаң бәсекеге сәйкес болуды көздейді. Және де нарықтан тыс қалмас үшін, барлық өндіріс шығындары мен факторларын жүйелеудің инновациялық жолдарын іздейді. Ол дегеніміз кәсіпкерліктің ең басты шешетін проблемасы.

Сонымен, кәсіпкерлік дегеніміз – жаңаша мүмкіндіктерді іздеу, инновациялық технологияны қолдану, капиталды жұмсау барысында ең тиімді салаларын іздеу, заманауи ойлау. Мүмкіндігінше өндірістің жаңаша түрін ашықтау, дамыту, жаңаша тауар ойлап табу немесе қызметтің жаңаша түрлерін ойлап шығару. Осы мақсаттарға жету барысында бизнес құрылымдарын өзгерту және оларды жаңашарту және өркендету жолдарын қарастыру. Бұл өзгерістерді енгізудің жолдары көп. Мысалы, жаңаша инновациялық кәсіпорындар ашықтау, болмаса ескі кәсіпорынды қайта жаңғырту. Байланыстардың жаңаша инновациялық түрлерін ұйымдастыру, болмаса ескіні жаңашаға ауыстыру, модификациялаумен байланысты [4, 114 б].

Ал бүгінгі таңда Қазақстандағы кәсіпкерліктердің шығып, дамуы жүргізіліп жатқан экономикалық реформалардың өзегі негізінде көрініс табуда. Өйткені, нарық экономикасына көшудің (өтудің) бірден-бір жолы, бұл кәсіпкерліктегі құрылымдардың материалдық базасының жекеменшік инвестициялар болып табылуымен қатар, олардың басқару бастауында білікті және қайратты кәсіпкер тұруы қажет.

Мемлекет тарапында жүзеге асырылатын қызметтерге тұлғаның жұмысқа кіруі еркін сипатта болғанымен, басқару қызметі басқарушы органың мүддесіне соған жету жолында жүзеге асыратын функционаларына, әдістеріне және т.б, негізделгендіктен қызмет істеу еріксіз болып табылады.

Кәсіпкерлік бойынша еңбек, жер, капитал тәрізді үш өндіріс факторының бірігуі іске асады. Бұл ерекше факторды нарық шаруашылығының ерекше бөлігі ретінде қарастыру мүмкіндігі туады. Кейбір экономикалық әдебиеттерде өндіріс факторына еңбек, капитал, жермен бірге кәсіпкерлікті де қосады.

Кәсіпкерліктегі концепциясының бірінші кезеңдері "кәсіпкерліктегі теориясының" классигі Р.Контильон есімімен байланысты. Ол бірінші рет кәсіпкерліктегі негізгі тұлғасын анықтады. Кәсіпкер – белгілі бағада сатып алушы, белгісіз бағада сатушы, яғни тәуекелге барушы адам.

Қорытындасак, нарық – еркін кәсіпкерлікке негізделген экономика, кез келген әлеуметтік-экономикалық құбылысқа ұқсас, ол уақыт талабына сай өзгереді. Біздің пікірімізше, кәсіпкерлік жеке меншікке (жеке кәсіпкерлік) немесе шаруашылық жүргізу құқығына негізделген, меншік түрінен байланыссыз.

Сонымен қатар, тауарға, қызмет атқаруға деген сұранысты максималды қанағаттандыру барысында таза табысқа негізделгенжеке, заңды тұлғалардың бастамалық қызметі.

Кәсіпкерлік дегеніміз «бизнестің» қазақ тіліндегі синонимі дейді.

Кәсіпкерлік белсенділік пен тәуекелділікке бел буа білу – егіз ұғым. Кәсіпкерлікпен айналысу рыноктың белгісіздігінде өз меншігін және бар қаражатын ұтымды пайдалана білуіді қамтамасыз ету [5, 108 б].

Кәсіпкерліктегі тарихы орта ғасырлардан басталады. Акционерлік компаниялар XVII ғасырдың ортасында халықаралық саудада пайда болып, кеңінен дамыған кезеңдері XVIII ғ. соңы, XIX ғ. басы.

Экономикалық кітаптардағы «кәсіпкер» ұғымы ең бірінші рет 1723 жылы Парижде шыққан коммерцияның жалпылама сөздігінде байқалған. Бұл кітапта «кәсіпкер» - өзінің жауапкершілігіне өндіріс, құрылыс объектісін алатын адамды айтады.

«Кәсіпкерліктегі» ұғымын ең бірінші болып (XVIII ғасырда) ағылшын экономисі Р. Кантильо жалпы экономикалық теорияға енгізді. Оның теориясы бойынша, кәсіпкер – көлемі белгісіз, тұрақсыз пайда табатын адам. Және кәсіпкердің басты ерекшелігі, ол тәуекелге баратын адам.

Сонымен қатар негізгі экономикалық міндеті, түрлі тауар нарығындағы ұсыныс және сұранысты сәйкестікке келтіру. Экономикалық теориядағы классикалық бағыттағы мектептің өкілі А. Смит (1723-1790) кәсіпкерге анықтама берген. Ол кәсіпкерді коммерциялық идеяны іске асыру бойынша пайда табу үшін, экономикалық үлкен тәуекелге баратын меншік иесі негізінде есептеген. Бұл жерде кәсіпкер өндірісті өзі жоспарлауы, ұйымдастыруы, осының нәтижесінеөзі кәсіпорын тесі болады.

Көптеген көрнекті ғалымдар, кәсіпкер терминіне әр түрлі тұжырымдамалар берген. Солады ішінде кәсіпкерге ең керекті деген қасиеттерге белсенділік, тәуелсіздік, ұқыптылық және өте сақ болуы керек.

Сонымен қатар кәсіпкерді ерік-жігері мол, жаңаша идеяларға бай, адамдарды үгіттей алатын болуы тиіс. Сонымен қатар, сатып алушыларға тауарды сатып алғыза алатын белсенді ұйымдастырушы, сатушы болуы керек деген тұжырымдама да бар.

Ал кеңестік әдебиеттердің көбісінде кәсіпкерді «капиталист» термині бойынша қарастырған.

Ал 90ж. бастап кәсіпкер терминіне жаңаша көзқарас қалыптаты деуге болады. Ғалымдардың сипаттамасы бойынша кәсіпкер жеке меншігімен жауап беретін,бәсекелік негізде табыс/пайда табу мақсатын көздейтін адам. Ол өз дербес-бастамалық іс-әрекет жасай отырып, өз шаруашылығын жүргізетін субъект болады [6, 315 б].

А. Қаңтарбаеваның пікірі бойынша, кәсіпкер қоғам қажеттетін тауарлар жәнеқызметтерді (яғни сұранысты қамтамаыз ету) өндіреді. Сол бойынша жаңаша рынок құруға дайын, жаңаша жұмыс орындарымен қамтамасыз ететін, инновациялық жаңашалықтарды ендіру тәуекеліне дайын тұлға.



6 ай ішінде 2015 жылы Қазақстан Республикасы негізгі қор 65,6 млрд. Тенге, 2014 жылмен салыстырғанда 61 пайызға көбірек.

Шетел инвесторлары 2015 жылға қарағанда 9 есе өскен.

Шетел капиталы Қазақстанда монополистік капиталдың филиалы сияқты. Сондықтан негізгі сипаттамасы монополистік капиталдың сұранысымен анықталады, әрі қарай ең аз деген дәрежесі Қазақстан сұранысы.

-Бұл біріншіден, жеке меншік капиталдың қозғалысы өндіріс және қосымша бағаны иемденуімен байланысты.

-Екіншіден, жеке меншік капиталы ең жоғары кірісті алуды көздейді.

Бұл капитал, сол дамыған елдерде жүреді, ал Қазақстанда тек энергия, шикізат салаларымен ғана шектеледі, болмаса ішкі нарықты басып алуы көзделген.

Сонымен бірге басқалардың өндірген тауарларын және қызметтерін тұтынуға дайын тұлға. [7, 166 б].

Дамыған шет мемлекеттерде кәсіпорынның Қазақстанда, орта не ірі бизнеске жататынын әр түрлі критерийлерге сәйкес анықтайды. Ол критерийлерге жылдық табыс, жұмыспен қамтылған адам саны, капиталдың жылдық айналымының шекті мөлшері (кейбір Европалық елдерінде) жатады.

Айтылғанды тұжырымдасақ, Қазақстанда кәсіпкерліктегі – ол сол елдің ішкі факторларына тән өлшемдер жүйесі бар (жоғарыда айтылған критерийлер) шаруашылық жүргізудің айрықша нысаны.

«Қазақстанда кәсіпкерлікті мемлекеттік қолдау туралы» Заңына сәйкес, Қазақстан Республикасында Қазақстанда кәсіпкерліктегі субъектілерін нақтылауда өз критерийлері айқындалған. Қазақстанда кәсіпкер субъектісі болу үшін жұмыскерлерінің жылдық саны 50 адамнан аспауы тиіс деген көзқарастарды қолдайтынын Ғ.С. Сейтқасымов өз оқылықтары мен тәжірибелік материалдарында әрдайымда қолдайтынын айтып келеді. Және де сол кәсіпорын активтері орташа есеппен жылына айлық есептік көрсеткіштің 60 мың мөлшерінен артпауы тиіс дегенді тұжырымдауды қарастырады.

Қазақстанда кәсіпкерліктегі субъектілеріне - кәсіпкерліктегі қызмет көрсететін заңды тұлғалар, және де заңды тұлға құрмай кәсіпкерліктегі мен айналысатын жеке тұлғалар жатады. [8, 155 б].

А.Маршалл өз кезегінде кәсіпкерліктегі қызметтегі технологияны үйлестірудің жаңаша әдістеріне, өндірісті ұйымдастыру мен басқарудың жаңаша нысандарына тиімді деп есептеген.

Кәсіпкерлік теориясының қалыптасуында Й.Шумпетердің "тиімді монополия" концепциясының ролі ерекше. Оның айтуынша, кәсіпкерліктегінің мәнін жаңашашылдық механизмі құрайды. Кәсіпкер- экономикадағы барлық динамикалық өзгерістерге негізгі жаңашалық енгізуші.

Сондай-ақ, И. Шумпетер классиктерге қарағанда кәсіпкерліктегі жаңашашылдық қызметтерін капиталистің қызметтерінен бөліп көрсетеді. Капиталистің қызметі: кәсіпкер барлық уақыттарда таза күйінде қандай да бір мүлікке меншік құқығына ие бола бермейді.

Қазақстанда кәсіпкерліктегі субъектілерінің ұйымдық және құқықтық нысанының біріне дара кәсіпкерліктегі жатқызамыз. 2015 жылғы 29 қазандағы қабылданған Қазақстан Республикасының Кодексі дара кәсіпкерліктегі терминіне анықтама берілген [9, 205 б.].

Біздің ойымызша, дара кәсіпкер дегеніміз заңды тұлға нышандарын қолданбайтын және заңды тұлға құрмай жұмыс істейтін жеке тұлға. Айта кететін жайт, бұл кәсіпкерліктегі ортаға отандық тұлғалармен қосашетелдік тұлғалар да қатысуы мүмкін. Бұл жерде олар Қазақстандықтағы азаматтарында бар құқық пен міндеттерге ие.

Дара кәсіпкерліктегі түрлеріне келетін болсақ:

Өзіндік/жеке кәсіпкерліктегі, яғни азаматтың меншік құқы, мүлікті пайдалануға болатын басқа құны бойынша өз мүліктері

негізінде дербес-дара жүргізілетін кәсіпкерліктегі;

Бірлескен кәсіпкерліктегі, яғни да жеке кәсіпкерлер тобының, азаматтар тобының ортақменшік құқы бойынша бірлесіп жүргізетін кәсіпкерліктегі.

Айта кететін жайт мүліктерді бірлесіп пайдалануға мүмкіндік беретін құқықтар бойынша бірлесіп жүргізетін кәсіпкерліктегі – бірлесен кәсіпкерліктегі дейміз.

Бірлескен кәсіпкерліктегі өз алдына 3 түрге бөлінеді:

1. ерлі-зайыптылардың кәсіпкерлігі – ерлі-зайыптылардың ортақ меншігі бойынша жүзеге асырылатын кәсіпкерліктегі;

2. фермерлік шаруашылық, болмаса жекешелендірілген тұрғын үйгелерге біріктірілген ортақ меншік бойынша жүргізілетін отбасылық кәсіпкерліктегі;

3. ортақ үлес меншік бойынша жүргізілетін жай серіктестік кәсіпкерлігі.

Сауда саласында, тұрмыстық қызмет көрсетуде 30 адамға дейін болса ғана Қазақстанда кәсіпкерліктегіге жатады. Көлік, байланыс саласындағы субъектілер саны 25 адамға дейін болуы тиіс. Ал ғылыми мен инновациялық қызметтердегі субъектілері көрсетуде 20 адамға дейін болуы тиіс. Құмар ойын-бизнестен басқа саладағылар үшін 15 адамға дейін болса ғана Қазақстанда кәсіпкерлік қатарына қосылады [10, 56 б].

Қазақстан Республикасында Қазақстанда және орта бизнестің заңдастыруының бірінші нышандарына келесі заңдарды жатқызуға болады. 1988 жылдағы дүниеге кеген «Кооперация туралы» заңды, 1990ж. «Қазақ КСР-ындағы кәсіпкерліктегі дамыту және шаруашылық қызмет еркіндігі туралы» заңды жатқызамыз.

Сонымен қатар Қазақстан Республикасының Ата Заңында жатқызамыз. Себебі Ата Заңға сәйкес әрбір адамның өзі қалаған қызмет түрімен айналысуға құқылы. Қазақстан Республикасының 1992ж. бастап бірнеше заң актілері қабылданған. Олар Қазақстанда кәсіпкерліктегі қолдау және дамытуға бағытталған.

Сонымен қатар Қазақстанда кәсіпкерліктегі жан-жақты мемлекет жағыннан қолдаудағы қоғамдық қатынастарды реттеуге бағытталған. Осы заңдар арқасында Қазақстан Республикасының Қазақстанда бизнес ашықтау мүмкіндіктері көбейіп, көптеген заңды және жеке тұлғалар өз ісін ашқан. Ел экономикасы Қазақстанда бизнеске тікелей байланысы айқын түсінік табуда.

Қазақстан Республикасында 1000 адамға шаққанда 7-8 Қазақстанда кәсіпкерліктегі субъектілері ашылған. Кеңес Одағында барлық еңбекке жарамды адамдардың көбісі ірі өндіріс орындарында жұмылдырылған. Одақ құлағаннан кейін, халық жұмыссыздыққа ұшырады. Ал ол өз кезегінде тұтастай экономикалық құлдырауға әкелді.

Қазіргі кезде, басқа Одаққа мүше болған елдердегідей, Қазақстан Республикасында кәсіпкерліктегіпен айналысуарқынды даму үстінде. Ал Қазақстанда кәсіпкерліктегі Үкімет өз жағыннан қолдауды егемендік алғаннан кейін қолға алған. Шайынқызы С. Кәсіпкерліктің даму тарихын зерделей отыра «Қазақстанда кәсікерлік біздің елде кооперативтер құрудан басталған. 1990ж. біздің республика бойынша кооперативтер санына келетін болсақ, олар 15 мыңға жеткен. Ол кооперативтерде жұмыспен қамтылған адамдар саны 300 мыңға жеткен.

Ал өндірген тауарлар мен қызметтер республика көлемінде 1/4 бөлігін алған. Қазақстан Республикасында 1995ж. Қазақстанда кәсіпкерлерге түрлі жеңілдіктер берілу қолға алынған. Осы іс-шаралар нәтижесінде Қазақстанда кәсіпорындардың жалпы саны 11,5 мыңды құраған. Және онда жұмыспен қамтылған адамдар саны 150 мың адамға жеткен».

Ал бұл жағдай кооперативтерге керісінше әсер еткен, автор Мейірбеков Б. яғни кооперативтер саны 2 мыңға дейін түсіп кеткен. 90 жылдары Қазақстан Республикасында Қазақстанда бизнеске салық жеңілдіктері көп қарастырылған болатын. Алайда көптеген шаруашылықтар өздері белгілеген қызмет түрімен айналыспаған, немесе салық жеңілдіктер мерзімі аяқталғаннан кейін жабылған.

Бұл жағдай салық түсімдеріне кері әсер еткен. Біздің ойымызша, өндіріспен айналысатын Қазақстанда және орта кәсіпорындарды салық салудан толықтай босату жақсы нәтижеге әкелмейді. Мүмкіндігінше тіпті керісінше өндірістің дұрыс дамуына кері әсерге әкеп соқтыруы мүмкін. 1996-1997ж. республикада жеке кәсіпкерліктегіпен 150 мыңдай адам.

Яғни республикадағы нақты экономика секторындағы салалары бойынша қамтылғандардың 3 процентін құраса, 1999ж. 1,4 млн адам, яғн сәйкесінше 23 процентін [11, 15 б].

Кәсіпкер – бұл меншік иесі, әрі ол шаруашылықпен тікелей айналысады. Ол нарыққа өзінің дербес жауапкершілігі бойынша тәуекелге баратын адам.

Батыс елдерде кәсіпкерліктегі ұйымда кәсіптік құқық бар. Бұл құқық шаруашылық кәсіптік еріктілік принципіне негізделген. Яғни әр индивид үшін жеке шаруашылықтың қызметпен айналысу заңының болуы.

Кәсіптік құқық бұл мерзімдер олардың эконикалық жүйесінің бөлінбейтін құрамын құрайды. Шаруашылық қызмет бойынша шектеулер кез-келген елде бар. Бір елде банкілік сфера қызметтерін жоспарлауда оған келісім алуы міндетті болуы керек. Ал басқаларда ешқандай да шектеу жоқ болады.

Ресейде кәсіпкерліктегі қызметің заңына сәйкес заңсыз шешім қабылдауға қатаң жаза қолданылады. Егер кәсіпкерліктегі қызмет ешқандай адамдарды жалдамаса, онда индивидуалды еңбек қызметі негізінде тіркеледі. Кәсіпкерлік егер адамдар жалдайтын болса, онда кәсіпорын деп тіркеледі.

Ресейде кәсіпорын - дегеніміз бұл белгілі бір заң бойынша пайда болатын шаруашылық субъект және де олар қоғамның тұтынушылар мен пайда алу мақсатында өнім өндіруі қажет. Кәсіпорын өзінің қызметтерін еркін түрде жүзеге асырады, өзінің шығарған өнімінен түскен пайданы өзі қолданады. Бірақ міндетті түрде салық пен басқа да міндетті төлемдерді өз уақытында жүзеге асыруы қажет.

Акционерлік қоғам – бағалы қағаздар мен акцияларды сату жолымен құрылатын капиталды бірлестік. Алғашқы акционерлік қоғамдар Англияда (1600ж. ағылшын Ост Инд компаниясы) пайда болған. Акционерлік капитал капитализмнің экономикалық құрылымдарының маңызды құрамына айналып, капиталды жинақтау болып табылады. Олар өндірісті шоғырландыру және орталықтандыру процестерін жүргізудегі тұтынумен тікелей байланысты.

Нарықтық экономика негіздерінің сұрақтарына жауапты Мэдешов Б.ІІ. өз кіріспе оқулығында «Акционерлік кәсіпорындар пайда болуының материалды негізі – капиталды қоғамдастыру (ортақтастыру) процесі дей отырып, қоғам дамуының заңдылықты нәтижесі негізінде акционерлік капиталды нақтылаудалығын ың күрделілігін айтады.

К.Маркс: “капиталдың өндірушілер меншігіне қайта айналатын, бірақ, енді бөлінген өндірушілердің жеке меншігіне емес, өндірушілердің ассоциацияланған меншігіне өтетін, яғни, тікелей қоғамдық меншікке өтетін өтпелі қажетті шарты” негізінде тұжырымдап өткен.

Ал, қоғамдық кәсіпорындар сияқты, акционерлік қоғамдарда өндірушілер мен меншік иелерінің бірігуі болғандықтан, капитал жеке меншік капиталына қарама - қарсы “қоғамдық капитал” формасына ие болады (тікелей ассоциацияланатын тұлғалар капиталы).

К.Маркс пайда болған (туындаған) меншіктің қоғамдық формасының жетілмегендігін айтып өткен.

Сонымен қатар, капиталистік акционерлік қоғамдар мен кооперативті фабрикаларды капиталистік өндіріс тәсілінен ассоциацияланған өндіріс тәсіліне өту формасы негізінде қарастырған.

Акционерлік қоғамның спецификалық ерекшелігінің мәні – жұмысшылар арасында акцияларды тарату, компания ісіне жеке қатысуының деңгейі аз болғанына қарамастан, біріге иемденушілік сезімін тудыру [12, 436 б].

Кезінде профессорлар Горфинкеля В.Я. мен Швандара В.А. : «Кәсіпорын жұмысшылары өздерінің жеке ұсталары мен менеджерлерінен жақсы ие бола алмайды” деген.

Кәсіпорынды басқарудағы ең қиын жұмыс – бұл білінбейтін жұмыс, ал физикалық еңбекпен айналысатын қызметкерлер кәсіпорынды басқарудағы еңбектің жоғары формасымен айналысатындарға және осындай еңбекке төленетін жалақысына қызғана қарауына бейім болады» деп өз тұжырымын айтқан.

Жауапкершілігі шектеулі серіктестік – тек мүлктік емес, өз салымдары бойынша ғана жауапкершілігі болатын қоғам қатысушыларының капиталын біріктіру формасы.

Фирманың өндірістік қызметі: максималды арнайылық, монополизацияға әкелетін факторларды ескермеу, шығындарды минимизациялау (үнемдеу) сияқты элементтермен сипатталды.

Болашақта мақсатты қойылымға ілесу фирмааралық өзара қатынастарды дамытып, онан әрі “бәсеке - монополия” байланыстарының қайшылығын күшейтеді. Осы қарама - қайшы бірлікті шешу әдістерінің бірі - корпоративті кәсіпкерліктегі құру. Осындай жағдайларда дамитын орта - корпоративті бизнес секторы.

“Жетілген бәсекемен” қатар, рынокқа жат монополизмнен кетуге ұмтылады. Осы корпоративті бизнестің мәні – рыноктық жүйеде олигополиялы ұйымына сәйкес жүргізілуінде. Ұдайы өндірістік аспектіде бұл процесс келесідей: өндірістің вертикалды интеграциясы, өзін - өзі инвестициялау мүмкіндігі, фирманың өндірістік, инновациялық және технологиялық мүдделері нәтижелеріне ие болуы [13, 130 б].

Қазақстанда кәсіпкерліктегі субъектілері нарықтық экономиканың субъектілері болып табылады.

Және де өздеріне тән артықшылықтар мен кемшіліктерге ие болады:

1. шаруашылық жүргізу барысында жергілікті әртүрлі жағдайларға тез арада бейімделу,
2. Қазақстанда кәсіпкерліктегі субъектілерінің қызмет көрсету барысында қызмет дербестілігінің көп болуы,
3. шешімдерді қабылдау барысында және орындау барысында икемділік пен жеделдіктің болуы,
4. салыстырмалы түрде шығындардың, соның ішінде басқару шығындарының төменболуы,
5. өндіріске жедел түрде керекті өзгерістерді енгізу мүмкіндігі және т.б.

Кәсіпкерліктегі қолдау және дамыту үшін мемлекет жағынан қабылданған бағдарламаларын (1992–1994жж., 1994–1996жж., 1999–2000жж., 2001–2002жж., 2003–2005жж.) қарастырдық.

Оларды іске асыру Қазақстан республикада нақты секторды қалыптастыру барысында және даму барысында оң әсер еткенін көрсетті. Яғни тауарлар және қызметтер көрсетуде бәсекеге шыдайтын нарық құрылды.

Сонымен Республикада инвесторлық өндірістің жаңаша жүйесін құру қажеттілігі туындады. Бұл мәселені шешу, бірлестік құрылысты құру, ал рыноктық жағдайда құрылыс өзі дами алатындай болуы керек. Неге десеңіз, приоритетті бағдарлама бойынша бірлестік бағдарламасы бірлестік жобасын жасап, таратуы қажет. Бұл форма, Ресей мен Қазақстан үшін өте тиімді. Қазақстанның рынокқа өту және экономиканы тұрақтандыру кезеңдеріндегі әлеуметтік-экономикалық реформаларды тереңдету және ертеңгіге қалдырылмайтын антикризистік шаралардың бағдарламасы, оның соңғы мақсаты – жақын болашақта рыноктық механизмдерді және сонымен бірге, экономиканың әлеуметтік бағытталған элементтерді, және де ресейлік экономикасының тұрақтандыру туралы құжаттары өзара пайдалы келіссөз жүргізуге, балансталынған жолын нақтылау қажет [14].

ТМД Экономикалық Одағының нақты құрылуы, ең алдымен саяси уәждарға (мотивтерге) байланысты жақын арада өзекті мәселелелі болып тұр, ал ҚӨТ және ТҰК-н жиынтығы шаруашылық жаңаша экономикалық жағдайларға жақсы бейімделуге, сонымен бірге жаңаша қағидаларының негізінде, тек ТМД елдері емес, СЭВ-ң де, бірыңғай экономикалық кеңістігін қайта құруға мүмкіндік береді.

Қаржы-өнеркәсіптік топтардың Қазақстан үшін басымдылығын құрайтын, актуалдылығын қамтамасыз ететін жалпыға танымалы өнеркәсіпке бағытталған алғышарттар бар және олар нақтылы болып табылады.

Лизинг - ұйым ісінің нысаны, яғни ұзақ мерзімді функционалды жабдық жалгерлігіне енгізілген. Ол қаржылық және оперативтік болады. Қазақстанда лизинг ауыл

шаруашылығында дамиды. Лизингтік қатынастарда қаржылық көзі – Азиялық даму банкісінің қарыз бағдарламасы болып табылады.

Сонымен қатар Қазақстанда кәсіпкерліктегі қолдаумен дамытудың институтционалдық жолдары мен шаралары белгіленді.

Т.Вебленнің көзқарасы бойынша қоғамның коллективті мүдделері еңбек өнімділігінің жоғарылауының кедергісіз болып және оның тиімділігін көрсетеді. Нәтижесінде қоғамдық мүдделерді тікелей қолдаушылар – өнеркәсіптегі инженерлер болып табылады. Соңғыларын ол, әлеуметтік түсінігі ысырапшылыққа шыдамсыз, техника мүмкіндіктерін шектеулі және кейіпсіз (кемтар) қолдануымен көрінетін біртекті класс деп санады.

Технологиялық детерменизм әдісіне сүйене отырып, келешекте, Дж.Гэлбрэйт өмір сүру қызметтерінің негіздері мен қазіргі технология арнайылығынан, ірі ұйымның осы технологиямен шығарған қажеттілігінен ірі фирмалардың сипатын ашып шығарады. Осылайша, постиндустриалды кезеңдегі фирманың негізгі түрі негізіндегі корпорацияның дамуы – алғашында институтционализм шеңберінде оң бағамен бағаланды.

Сонымен қатар, шоғырланған ірі кәсіпорын негізінде корпорация артықшылығы постиндустриализмнің жандануына алып келді. Институтционализм теориясына негізгі еңбегі сіңген Р.Коуз, О.Уильямсон, К.Эрроу болып саналады.

Рынок сұраныс пен ұсынысты белгілі бір деңгейде теңестіруге көмектесетін қоғамдық қатынастар жүйесі негізінде анықтайды. Осы жағдайды негізге ала отырып, рыноктық шаруашылықтың механизмін жеткілікті деңгейде кестелі түрде (схемалы) көрсетуге болады: бәрі де екі шаруашылықты субъект арасындағы келісім–шартқа, яғни сатушы және сатып алушыға келіп тіреледі, олар сұраныс және ұсыныс ара қатынасымен анықталатын кейбір құндылық пропорцияларымен айырбасталынады.

Бірақ, институтционалды орта және нормалар, ережелер, формалар, құралдарсыз қарапайым келісім–шарт жасау мүмкін емес. Осы жерден, қазіргі рынок, шаруашылық формасы негізінде ұйымдастыру процесінде ғана емес, сонымен қатар, институттар құрылуы және дамуы негізінде ерекшеленеді. Шаруашылық институттардың кешендік және өзара байланыстылығы, олардың тұтастай алғандағы рыноктық және қоғамдық теңдей ерекше мәнге ие [15, 163 б].

Осылайша, институтционалды теорияны жақтаушылар рыноктық институтционализация мәселелерін зерттеу жолымен неоклассикалық экономикалық талдау мүмкіндіктерін кеңейтуге тырысуда.

Сонымен қатар, олардың ойынша, маңызды институттар – рыноктар, фирмалар, және ең маңыздысы, рыноктық қатынастар, қатысушылар арасындағы келісімдік байланыстар жүйесі болып табылады. Яғни, бір жағынан, рыноктық институттарға ұйымдық формалар жатқызылса, екінші жағынан келісім – шарттармен көрсетілген шаруашылық субъектілердің өзара қызметтерінің ережелері, нормалары мен әдіс – тәсілдері жатады.

Осы берілген шеңберде субъектілер арасында байланыстарды мүмкін ететін, белгісіздік және тәуекел деңгейін төмендететін сыртқы институттарға шаруашылықты бейім формасын көрсететін көптеген тікелей рыноктық (сыртқы) институттар пайда болады.

Олардың құрылуы төменнен жоғарыға, ұзақ мерзім бойы, жарамдылық, тиімділік және шаруашылық субъектілердің мүдделеріне сай әр түрлі көптеген сынаулардан өтті. Ішкі институттардың қызмет етуі әрдайым екі жақты бақылау бойынша жүзеге асып отырды: мемлекет жағынан – құқықтық, рынок жағынан – экономикалық.

Барлық көрсетілген институттар ортақ сипаттармен ерекшелінеді: олар еңбек бөлінісі, меншік жүйесі және келісімдік қатынастар принципі негізінде жүзеге асырылады.

О. Уильямсон айтқандай, “бірігудің артықшылығы топтаспаған фирмалардың технологиялық экономия мүмкіндігінен айрылғандығында емес, оның мүдделерді ортақтастыратындығында және шешім қабылдаудың тиімді процесін пайдалануға мүмкіндік беретіндігінде”.

О. Уильямсон, бұл жағдайда, трансакциондық шығындарды топтастыру – ex ante мен ex post шығындарына, яғни келісім жасасуға дейінгі және кейінгі шығындармен байланыстырады.

Еліміздің көптеген өңірлерінде кәсіпкерлердің біліктілігі және оларды уақытылы оқыту мәселелері, проблемалары шешілмеген күйі қалған. Осы жұмыста қарастырылған мәселелер бойынша, Қазақстанда кәсіпкерліктегі қолдау жұмыстарын жалғастыру керек екендігі көрініп тұр.

Өткен жылдардың тәжірибелерсі қолдана отырып, жүйелі түрде экономикалық, құқықтық және институтционалдық, құрылымдық реформаларды жалғастыру, тереңдету қажеттілігін көрсеткіміз келеді. [16, 167].

#### *Пайдаланған әдебиеттер тізімі*

1. Әбдікерімова Г.И. *Кәсіпорын экономикасы: оқу құралы*. - Алматы: Экономика, 2008. – 367 б.
2. Киселев Н.И. – *Генетические алгоритмы поиска устойчивых структур макроэкономических показателей.* //Н.И.Киселев//*Вопросы региональной экономики – Т.8. -№1. 2013.- С. 197.*
3. Кондраков Н.П. *Основы малого и среднего предпринимательства: Практическое пособие / Н.П. Кондраков, И.Н. Кондраков. – М. НИЦ ИНФРА-М, 2013.-446 с.*
4. Сабден О., Турғынбаева А. *Шағын бизнес негіздері: Оқу құралы*. - Астана: Фолиант, 2009.- 176 б.
5. *Современный экономический словарь. //Под редакцией Б.А.Райзберга.//Москва., Инфра-М, 2000 г, с.206*
6. Журавлёва М.Р., *Малое предпринимательство: Высшая школа Казахстана – 2004. №4, с.314-318.*
7. Кантарбаева А.К. *Барьеры перед казахстанским предпринимательством и пути их преодоления. А.: Раритет, 2000. С. 225*
8. Сейтқасымов Ф.С. *Ақша, несие, банктер. -Алматы: Экономика, 2014 г.466 б.*
9. *Қазақстан Республикасының Кәсіпкерлік Кодексі Қазақстан Республикасының Кодексі 2015 жылғы 29 қазандағы № 375-V ҚРЗ.*
10. Турунцева – *«Некоторые подходы к прогнозированию экономических показателей» - М. ИПП. 2005г. 195 с.*
11. С.Шайынқызы. *Кәсіпкерліктің дамуы мен ерекшеліктері //Егемен Қазақстан.-2003.-№28.-13-19 б.*
12. Мәдешов Б.Ы. *Нарықтық экономика теориясына кіріспе //Алматы, Экономика, 1995, б. 956*
13. *Организация предпринимательской деятельности: Учеб. Пособие для вузов/Под ред. Проф. В.Я. Горфинкеля, Акад. Г.Б. Поляка, проф. В.А. Швандара. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2004 г., -с.423.*
14. *Приказ Председателя Комитета по статистике Министерства национальной экономики Республики Казахстан от 4 февраля 2020 года № 16Об утверждении статистических форм общегосударственных статистических наблюдений по статистике инвестиций и строительства и инструкций по их заполнению(с изменениями от 13.01.2021 г.)15.*
15. *Банковское дело. Учебник. //Под ред. заслуженного деятеля РК., д.э.н., проф. Искаков У.М//.- Алматы, «Экономика», 2011 г. 403 б.*
16. *Сейдахметов А.С. Кәсіпкерлік: оқулық /А.С. Сейдахметов, Қ.Ж. Елшібекова, А.Қ. Ізмаханова. – Алматы: Экономика, 2011. – 344 б.*

*Кәдірбай Айша*  
*«Құқықтану және халықаралық құқық» кафедрасының аға оқытушысы*  
*Тұран университеті.*

## **АЗАМАТТЫҚ ҚОҒАМ ТЕОРИЯСЫНЫҢ ҚАЛЫПТАСУЫ МЕН ДАМУЫ (ТАРИХИ АСПЕКТІЛЕРІ)**

**Андатпа.** Мақалада азаматтық қоғамның маңызды рөлі адам мен азаматтың құқықтарында көрінетін жеке тұлғаның құқықтық және әлеуметтік мүмкіндіктерін барынша толық ашып көрсетілген.

**Түйін сөздер:** Қазақстан Республикасы, азаматтық қоғам, институт, әлеуметтік, саяси, құқықтық мемлекет, адам және азамат құқықтары, тарих.

**Аннотация.** В статье раскрывается важная роль гражданского общества в юридических и социальных возможностях личности, которые находят отражение в правах человека и гражданина.

**Ключевые слова:** Республика Казахстан, гражданское общество, институты, социальное, политическое, правовое государство, права человека и гражданина, история.

**Abstract.** The article reveals the important role of civil society in the legal and social opportunities of the individual, which are reflected in human and civil rights.

**Key words:** Republic of Kazakhstan, civil society, institutions, social, political, legal state, human and civil rights, history.

Қазақстанның дамуы қарқынды дамып келе жатқан мемлекетке және соған сәйкес азаматтық қоғамға байланысты. Қазіргі жағдайда азаматтық қоғамның дамуы өзінің теориясын құра отырып, құқықтық мемлекет теориясымен тығыз байланысты. Азаматтық қоғам теориясы белгілі бір кезеңде өзін құқықтық деп жариялайтын мемлекет үшін негіз болатын азаматтық қоғамды құратын әлеуметтік институттардың қалыптасуы мен дамуын реттейтін заңдарды талдауға негізделген. Азаматтық қоғам мәні бойынша құқықтық мемлекеттіліктің экономикалық, әлеуметтік-саяси негізі болып табылады, ал азаматтық қоғам теориясы қазіргі қоғамдық қатынастардың идеологиялық негізі ретінде әрекет етеді. Құқықтық мемлекет азаматтық қоғаммен ажырамас байланыста болады және мемлекеттік аппараттың қызметіне бақылауды жүзеге асыруға азаматтық қоғам шақырылады. Азаматтық қоғамның маңызды рөлі адам мен азаматтың құқықтарында көрінетін жеке тұлғаның құқықтық және әлеуметтік мүмкіндіктерін барынша толық ашып көрсету және жүзеге асыру болып табылады. Қазақстан Республикасы Конституциясының кіріспесінде жалпыхалықтық тағдыр біріктірген Қазақстан халқы ата-баба қазақ жерінде мемлекеттілікті құра отырып, өзін еркіндік, теңдік пен келісім мұраттарына берілген бейбіт азаматтық қоғам ретінде тани отырып, өзінің егеменді құқығына сүйене отырып, қазіргі және болашақ ұрпақ алдындағы жоғары жауапкершілігін сезіне отырып, әлемдік қоғамдастықта лайықты орын алуды тілей отырып, Конституцияны қабылдайды[1]. Қазақстандағы азаматтық қоғам – бұл жалпы қоғамның, атап айтқанда мемлекет дамуының негізгі бағыттарын анықтайтын маңызды әлеуметтік-саяси және құқықтық құбылыс.

Мемлекеттік емес институттардың тарихи кезеңдері мен даму кезеңдерін зерттеу олардың даму заңдылықтарын анықтауға, қазіргі кезеңдегі азаматтық қоғам институттарының негізгі даму бағыттарын пысықтауға арналған.

Азаматтық қоғам теориясының пайда болуының басты себебі адамның қоғамдағы әділеттілік пен ерік-жігерге негізделген әлеуметтік өмірдің жақсырақ құрылымына деген мәңгі ұмтылысы болғандығын атап өткен жөн. Азаматтық қоғам тұжырымдамасы ұзақ және күрделі тарихқа ие. Ол XVII-XVIII ғасырларда қолданыла бастады және оның басты мағынасы – азаматтар қауымдастығының өз заңдары болуы және мемлекет тарапынан

ерескел озбырлыққа тәуелді болмауы. Тарихи тұрғыдан алғанда, бұл тұжырымдама латынның *civis, civilis, civitas* (Азамат, азаматтық, қала, мемлекет) сөздерінен тұрады, олармен азаматтық қоғамның азаматтық, азаматтық борыштар мен ізгіліктер, өркениетті мінез-құлық сияқты аспектілері байланысады. Азаматтық қоғамды анықтауға тырысудағы басты проблема азаматтық қоғамның екі түрлі аспектісі – әлеуметтік және саяси болуынан туындайды. Аристотельден бастап Локкқа дейін бұл екі сала бөлінбейтін бірлікте қарастырылды. Мұндай азаматтық қоғам мүлде болмаған сияқты. Қауымдастық, мемлекет, коинония, азаматтар бір әлеуметтік және саяси тұтастық болды. Қоғамдар саяси қоғам болды және бұл ұстаным 1690 жылы Джон Локк өзінің «Үкімет туралы екінші трактатын» жазған кезде де болған. Оның бір тарауы «Саяси және азаматтық қоғам туралы» деп аталады. Локк бұл тұрғыда қоғам табиғи жағдайдан ерекшеленеді деп санады; ол ерлі-зайыптылар қауымынан, отбасынан айтарлықтай ерекшеленеді. Оның үстіне азаматтық қоғам абсолютті монархиямен үйлеспейді. Алайда, солай саяси білім («дене»); Локк үшін әлеуметтік келісімшарт пен азаматтардың мемлекетпен жасасқан келісімшарты бірдей[2]. Бір ғасыр ішінде терминология өзгерді. Адам Фергюсонның «Азаматтық қоғам тарихының тәжірибесі» (1767) еңбегінде саяси және әлеуметтік салалар арасындағы алшақтықты атап өтеді[3]. Дәл сол уақытта Дж.Мэдисон Федералистегі мақалаларында азаматтық қоғамның мемлекеттің ерікті басқаруына қарсы тепе-теңдік рөлін ерекше атап өтті. Ол қоғамда көп бағытты мүдделері бар түрлі топтардың болуы көпшіліктің озбырлығына қарсы кепілдік болды деп санады. Осы мағынада азаматтық қоғам адам құқығын қорғайды[4].

XIX және XX ғасырларда көпшілігі азаматтық қоғамды жай адам қауымдастығы ретінде түсінсе, басқалары одан саяси ұйымның элементін көрді. Біреулер азаматтық қоғамды қолданыстағы саяси жүйені қолдау көзі деп санаса, енді біреулері оны оппозицияның назарында деді. Сонымен, англосаксондық әлемде азаматтық қоғам мен мемлекет әдетте дұшпандық күштерден гөрі бірін-бірі толықтырушы болып саналды, сондықтан да азаматтық қоғам ұғымы ол жерде өзінің ерекше мағынасын жоғалтты.

Көптеген еуропалық елдерде азаматтық қоғам мемлекетке қарсы тұрудың көзі ретінде түсінілді, өйткені ол жерде мемлекет қызметі соңғысының азаматтардың жеке және корпоративтік өміріне араласуымен шектелді. Екі жағдайда да азаматтық қоғамдар үш сипаттамаға ие:

- біріншіден, көптеген қауымдастықтардың немесе жалпы, қоғамдық қуат орталықтарының болуы. Бұл тұрғыда азаматтық қоғам қатаң, автократиялық мемлекеттік машинамен үйлеспейді;

- екіншіден, осы әлеуметтік күш орталықтарының салыстырмалы тәуелсіздігі. Бұл күш орталықтары өзін-өзі ұйымдастыру қабілетіне қарай мемлекеттік бақылауға қарсы тұрады;

- үшіншіден, азаматтық жауапкершілікті сезіну, сондай-ақ өркениетті мінез-құлық пен белсенді азаматтық ұстаным – осының бәрі нағыз азаматтық қоғамның қажетті элементтері[5]. Ғылыми әдебиеттерде азаматтық қоғамның идеялары мен тұжырымдамаларының дамуын кезеңдеуге әр түрлі көзқарастар бар. Бастапқы кезең бөлектелген (ежелгі дәуірден XVI-XVII ғасырларға дейін); табиғи-құқықтық кезең (XVII-XVIII ғғ.); институционалдық кезең (XIX - XX ғасырдың бірінші ширегі); қазіргі кезең (XX ғасырдың 20-шы жылдары – XXI ғасырдың басы). Қазақстандық авторлар азаматтық қоғамның қалыптасуының төрт кезеңін бөледі: антикалық; білім беру; Гегельдік-марксистік; заманауи[6; 164б].

Тұтастай алғанда, төрт кезеңге бөлу өте орынды екенін атап өткен жөн, өйткені бастапқы кезеңді бөлу (ежелгі) азаматтық қоғам идеясының қалыптасуының негізгі принциптерін, оның тарихи-философиялық алғышарттарын анықтайды. Екінші кезең заңдылық пен теңдік қағидаларына негізделген азаматтық қоғамды мемлекетпен байланыстыра отырып, табиғи-құқықтық тәсілдің негіздерін анықтайды. Үшінші кезең азаматтық қоғам теориясын адам құқығы туралы идеялармен байланыстырады. Төртінші кезең азаматтық қоғамға, заңдылыққа және адам құқықтарына қатысты идеялар мен теорияларды өзара байланысты құбылыстар ретінде практикалық тексеруге арналған.



Азаматтық қоғам теориясының қалыптасуының алғашқы кезеңі ежелгі кезеңнен басталады. Аристотель, Цицерон және басқа ойшылдар мемлекет пен азаматтардың қоғамының бірлігі мен бірлігі туралы, азаматтардың ортақ ісі-республика туралы, адамдар қауымдастығының ең қолайлы формалары ретінде полис пен сыпайылық туралы әңгімелесті. Аристотель идеяларында полис тұрғындарының немесе азаматтарының жиынтығы полис позицияларының тәртібі мен басқару тәсілімен анықталды. Азаматтың басты артықшылығы – бұл саясатқа өз бетінше қатысу мүмкіндігін білдіретін намыс болды. Азамат өзінің құқықтары мен міндеттерімен және қоғаммен бір-біріне бірдей тәуелді. Азаматтық қоғам туралы кейбір идеяларды Ежелгі Римде кездестіруге болады. Римдік саяси жүйенің идеясы республика ретінде тұжырымдалды, яғни. жеке игілікке қарсы жалпы игілік. Жеке мен жалпы қатынастарының артықшылықтарындағы мағына азаматтық қоғам идеясында туындайды. Мысалы, Цицерон халықты заң және ортақ мүдделер бойынша келісім бойынша байланысқан көптеген адамдардың одағы деп атайды. Айта кету керек, «азаматтық қоғам» ұғымы сонымен қатар Платон қоғам-мемлекет идеясынан, Аристотель полисінен, Цицерон қоғамынан және т.б.

Азаматтық қоғам туралы идеялардың дамуының екінші кезеңі саяси және мемлекеттік емес институттарды билік өкілеттіліктерімен байланыстырумен сипатталады. «Азаматтық қоғам» ұғымының өзі XVI ғасырда, ең алдымен Г.Гроций, Т.Гоббс, Дж.Локк еңбектерінде пайда болды. Ол одан әрі дамуын XVIII ғасырда алды. Дж.Дж.Руссо, К.Л.Монтескье, В.Фон Гумбольдт және басқа ғалымдардың еңбектерінде. XVII ғасырдың ойшылдары азаматтық қоғам мен мемлекет, саяси қоғам сияқты ұғымдар арасында түбегейлі айырмашылық болған жоқ. Алайда, бұл олардың азаматтық қоғамды шынымен бар мемлекетпен, нақты басқару формаларымен сәйкестендіргендігін білдірмейді. Олар әлеуметтік келісімшарт идеясына негізделген мемлекеттің шарттық шығу теориясының өкілдері болды[7]. Осы теорияның ережелеріне сүйене отырып, мемлекет азаматтық қоғам мүшелері арасында жасалатын әлеуметтік келісімшарт негізінде қалыптасады. Яғни, бұл өз өмірінің саяси, құқықтық және әлеуметтік-экономикалық жағдайлары туралы келісе алатын адамдар санаты. Зорлық-зомбылық пен әлеуметтік мүдделерді тоқтату, әлеуметтік маңызды шешімдер қабылдаудағы диктат азаматтық қоғамның негізінде тұрған жеке тұлғаның табиғи құқықтарын бұзу ретінде қарастырылды. XVI-XVIII ғасырларда. ойшылдар, әдетте, мемлекет пен азаматтық қоғамды анықтады, бірақ бұл сәйкестендіру мемлекет тұтасымен қоғамның ішкі даму қажеттіліктері негізінде пайда болғандығына байланысты[8; 296].

Бұл ойшылдар бірде-бір мемлекетті азаматтық қоғаммен анықтамайды, тек оның әлеуметтік келісімшартқа негізделгендігіне және азаматтардың мүдделерін білдіретіндігіне байланысты. Нақты мемлекет көбінесе азаматтық қоғамды қысады, және, атап айтқанда, «... кейбіреулер әлемдегі жалғыз басқару нысаны деп санайтын абсолютті монархия іс жүзінде азаматтық қоғаммен үйлеспейді; және, демек, мүлдем азаматтық басқару нысаны бола алмайды»[2; 312б].Тиісінше, келісім, азаматтық қоғам мүшелерінің мүдделерін қарастыру және жүзеге асыру сияқты маңызды элементтер XVII ғасырда пайда болған азаматтық қоғамның негізгі белгілері ретінде бөлінді.

Кейбір авторлар Лейбниц XVII ғасырдың аяғындағы шығармаларында деген пікірде. алғаш рет «азаматтық қоғам» терминін қолданды. Басқа авторлар «азаматтық қоғам» терминін А.Фергюсон 1767 жылы қолданды және оны азаматтық жағдайы және өркениеттің салдары ретінде түсіндірді деп санайды. «Азаматтық қоғам» деген тіркес азаматтың фигурасын тәуелсіз әлеуметтік және саяси автор ретінде қалыптастырумен қатар пайда болады деген пікірге қосылуға болатын сияқты. Бұл спектакль алғаш рет Римде пайда болды. Сонымен қатар, римдіктер азаматтығын түсіндіруде Еуропадағы саяси ойлар тарихында бостандық құндылықтары мен рим азаматтарының айқын жеке қадір-қасиетіне, олардың бір-біріне деген сүйіспеншілігіне – мейірімділікке, еркіндікке, қайырымдылыққа. назар аударылады. Римдіктерден айырмашылығы, грек және славян азаматтығын түсіну белгілі бір тұрғылықты жерімен – полиспен, қаламен байланысудың жеке негіздеріне негізделген. Жалпы алғанда, ежелгі дәуір мен орта ғасырларды қарастыра отырып, қоғам мен мемлекет

арасындағы нақты айырмашылықтың жоқтығын байқауға болады, өйткені мемлекеттік, қоғамдық және полис іс жүзінде бір нәрсені білдірді. Табиғи-құқықтық кезеңде азаматтық қоғам идеясы XVII-XVIII ғасырлардағы табиғи құқық және әлеуметтік келісімшарт тұжырымдамасында туындайды және дамиды. Бұл кезең Ф.Бэкон, Г.Гроциус, Т.Гоббс, Дж.Локк, Д.Юм, Б.Спиноза, Дж.Руссо, Ш.Монтескье және басқа да көптеген ойшылдардың есімдерімен байланысты[9], олар өз еңбектерінде абсолютті монархия мен қалыптасып келе жатқан буржуазиялық демократия арасындағы күреске дейін азайтылған уақыттың қажеттіліктерін білдірді. Осы тұжырымдамаларға сәйкес, қоғам табиғи күйін, қалай түсінуге болатындығына қарамастан, - жоғалған жұмақ пен «алтын ғасыр» (Руссо) немесе «бәрінің бәріне қарсы соғысы» (Гоббс) ретінде ауыстырады. Азаматтық мемлекетке көшу әлеуметтік келісімшарт жасаумен қатар жүреді, оның негізінде халық пен билік өзара қарым-қатынасты құрады. Схемалық түрде бұл ұғымдардың мазмұнын былайша көрсетуге болады: табиғи күй – әлеуметтік келісімшарт – азаматтық, әлеуметтік, саяси жағдай. Бұл тұжырымдамалар жеке тұлғаның еркіндігі, жеке тұлғаның ішкі құндылығы, оның меншігі мен экономикалық тәуелсіздігін құрметтеу, оның азаматтық құқықтарының ажырамастығы туралы идеяға негізделген. Азаматтық қоғамда «тұрақтылық, өркендеу, жалпы қоғамның прогресі жеке тұлғаның әл-ауқатымен тығыз байланысты, оның мүдделері мен меншігі заңдармен және Заңның тиімділігін қамтамасыз ететін институттар мен институттардың тұтас жүйесімен қорғалады». Табиғи құқық теориясы мен азаматтық қоғам тұжырымдамасының жарқын өкілі консервативті көзқарасты ұстанған, прогрессивті ойшыл ағылшын ақсүйектерінің мүдделерін көрсететін Т.Гоббс және буржуазиялық либерализмнің негізін қалаушы Д.Локк болды. Азаматтық қоғамды «барлығына бәріне қарсы соғыс» табиғи күйі ретінде бағалай отырып, Гоббс жеке адамды осы жалпы соғыстан тек мемлекет қана қорғай алады деп есептеді. Ол өздерінің бағынушыларына, егер олар билікке толық бағынған болса, есеп беруі керек. Азаматтық қоғам мен мемлекеттің сәйкес келуі оған «азаматтық қоғамды мемлекеттің сіңіруі ретінде емес, азаматтық қоғам осы типтің пайда болуының алғышарты ретінде де, оның іргетасы ретінде де әрекет ететін белгілі бір өзара әрекеттестік ретінде қарайды. Гоббс өз еңбектерінде монархия (саяси басқару нысаны ретінде) мен буржуазиялық экономика арасында ымыраға жетуге тырысады. Локк монархия мен республика арасындағы ымыраны, оның пікірінше, буржуазиялық даму мүддесіне қызмет етуі керек саясат шеңберінде негіздейді[10].

Үшінші кезең – XIX ғасыр – XX ғасырдың бірінші ширегі – адам құқығы арқылы азаматтық қоғам мен мемлекет арасындағы байланысты анықтаумен сипатталады, ал саяси және әлеуметтік-экономикалық құқықтар анықтаушы құндылық және азаматтық қоғам мен заңның өзара әрекеттесуінің басты критерийі ретінде әрекет етеді. XIX ғасырдың бірінші жартысында, азаматтық қоғам мен құқықтық мемлекет идеясы И.Канттың, Г.Гегельдің, К.Маркстің, А.Токвильдің және басқа да көптеген көрнекті мемлекет және құқық теоретиктерінің ілімдерінде көрсетілген. Олардың еңбектерінде адамдардың азаматтық өмірінің сферасы қоғамдық өмірдің барлық басқа түрлері, ең алдымен саяси және құқықтық туындайтын көкірек ретінде қарастырылады. Азаматтық қоғам мен заңдылықты қазіргі заманғы түсінудің негізін Р.Стаммлер, Г.Радбрух, Г.Кельсен, Р.Марчич, П.И.Новгородцев, С.А.Муромцев және XX ғасырдың бірінші жартысындағы көптеген басқа ойшылдар қалаған.

Төртінші кезең – тарих, саясаттану, құқық, философия және басқа ғылымдардағы азаматтық қоғам теориясының заманауи дамуы. Қазіргі кезде көптеген авторлар өздерінің зерттеулерін жалпы азаматтық қоғамға да, жеке институттарға да арнайды. Бұл батыс және орыс классиктерінің философиялық-құқықтық ойлары мен заманауи әдістемелік және ақпараттық негізделген әзірлемелер. Батыс және ресейлік азаматтық қоғамды және ол қалыптастыратын мемлекеттік нысанын зерттеу дәстүрлері шеңберінде жасалған тұжырымдамалар мен зерттеу тәсілдерін үш блокқа бөлуге болады.

Біріншісі – азаматтық қоғамның жалпы модельдері және оның негізгі институты – ежелгі дәуірдің үлкен саяси және құқықтық теорияларында кездесетін, содан кейін көптеген ғасырлар бойы дамыған құқықтық мемлекет. Олар XVII-XVIII ғасырлардағы мемлекеттік

құқықтық доктриналарда ерекше маңызға ие болады. буржуазиялық революцияларды идеологиялық негіздеуге байланысты. Олардың осы кезеңдегі дамуы Ш-Л.Монтескье, Дж.Руссо, Ф.Бэкон, Г.Гегель, Т.Гоббс, Г.Гроциус, Дж.Локк, Б.Спиноза және басқа ұлы адамдардың есімдерімен байланысты.

Екінші блок - келесі азаматтық зерттеушілердің еңбектерінде келтірілген қазіргі азаматтық қоғам мен заңдылықтың өзара әрекеттестігінің әртүрлі тәсілдері: Дж. Кин, Р.Путнам, Э. Арато (іс-әрекет салалары мен функцияларын ажырата отырып) азаматтық қоғам және мемлекет); Б.Барбер («күшті демократия» моделі); Д.Белл және Б.Барри (мемлекеттік билікке азаматтық бағынбауды моральдық-құқықтық негіздеу); Г.Алмонд, С.Верба, Б.Паул (құқықтық және саяси мәдениеттің мәні мен түрлері); С.Барнс, Р.Дальтон, А.Мальбрас, Г.Пауэлл, Г.Ние, К.Тилли және басқалары (қазіргі заманғы мемлекет функцияларын нақтылау және жеделдету). Азаматтық қоғам мен құқықтық мемлекет арасындағы қатынастардың сол немесе басқа тұжырымдамасын игеру және дамыту міндеті қазіргі кезде қоғам үшін басым бағыттардың бірі болып табылады. Идеялар мен теориялардың үшінші блогы – посткеңестік кеңістікте пайда болатын құбылыс ретінде азаматтық қоғамға деген әртүрлі тәсілдердің жиынтығы. Бұл идеялар мен теориялар блогы тарихи мұра мен жалпы мәдени құндылықтардың өзіндік ерекшелігін көрсетеді. Бірнеше жылдан бері бұл бағыттағы зерттеулер Ресейдің әлеуметтік және саяси зерттеулер институтында, Ресей Ғылым академиясының Мемлекет және құқық институтында, Ресей мемлекеттік әлеуметтік университетінде және басқа да ғылыми орталықтарда жүргізіліп келеді. Қазіргі азаматтық қоғамды зерттеу нәтижелері К.С.Гаджиев, А.А.Галкин, З.Т.Голенкова, М.К.Горшков, В.В.Витюк, Ю.А.Красин, А.С.Панарин, С.П.Перегудов, Ю.М.Резник, В.Г.Хо еңбектерінде келтірілген. -Рос және басқалар, азаматтық қоғам институттары мен заңның үстемдігін құрудың Батыс үшін, Ресейде және тәуелсіз мемлекеттердің бүкіл кеңістік достастығында саяси модернизация мен демократия үшін ерекше маңыздылығы туралы түсінікті жазды. Бірқатар заңгер ғалымдардың (Г. Мальцев, М. Марченко, Е. Лукашева, С. Алексеев, Е. Аргановская, Л. Мамут, В. Нерсисянц, М.Баглай, В. Чиркин, Н. Витрук, С. Кожевников, В. Кудрявцев, В. Сальников, А. Семитко және басқалар). Соңғы онжылдықта заңгерлер, саясаттанушылар және әлеуметтанушылар азаматтық қоғам проблемалары мен оның маңызды параметрлерін талқылауға белсенді түрде қосылды. Олар азаматтық қоғам теориясының дамуына айтарлықтай әсер етті. Азаматтық қоғамның жекелеген институттарының тарихи дамуын ашу, олардың функционалдық зерттеулері белгілі бір тарихи кезеңдегі тиімділігі туралы айтуға мүмкіндік береді.

2007 жылғы ақпанда шығарылған Қазақстан Республикасындағы демократиялық реформалар бағдарламасын әзірлеу және нақтылау жөніндегі Мемлекеттік комиссияның жұмысының нәтижелері өте маңызды. Бұл жұмыстың негізгі нәтижелері Конституцияны жетілдіру бойынша ұсыныстар болды. Қазақстан Республикасының азаматтық қоғам институттарын дамыту, үкіметтік емес ұйымдардың қызметін жетілдіру, елдегі билер соттары үшін бітімгершілік әділеттілікті енгізу, жергілікті өзін-өзі басқаруды дамыту және басқалары туралы ұсыныстар болды. елдегі алдағы саяси қайта құрулардың негізгі контурын анықтау[11]. Қазақстан Республикасы Президентінің 2006 жылғы 25 шілдедегі Жарлығымен бекітілген 2006-2011 жылдарға арналған ғылыми-практикалық әзірлемелер мен зерттеулер Қазақстан Республикасында азаматтық қоғамды дамыту тұжырымдамасының қабылдануы осылардың алғашқы нәтижесі деп санауға болады. Бұл тұжырымдамада қазіргі кезеңдегі Қазақстандағы азаматтық қоғам дамуының негізгі тенденциялары талданған, оның алдағы жылдарға арналған даму жолдары мен нақты механизмдері көрсетілген. Тұжырымдама азаматтық қоғам институттарын дамытудың негізгі бағыттарын және азаматтық бастамаларды іске асыру мүмкіндіктерін анықтайды. Бұл азаматтық қоғам институттарының жұмыс істеуі үшін қолайлы жағдайлар жасауға бағытталған мақсатты бағдарламаларды, заңнамалық және басқа да нормативтік құқықтық актілерді әзірлеу үшін негіз болып табылады.

Тұжырымдамада: Қазақстан Республикасында азаматтық қоғамның қалыптасуы мен дамуы; азаматтық қоғам түсінігі, оның құрылымы мен функциялары;

Тұжырымдаманың мақсаттары мен міндеттері;

Қазақстан Республикасындағы азаматтық қоғамның перспективалық көрінісі; азаматтық қоғам дамуының негізгі принциптері мен құқықтық негіздері;

Тұжырымдаманы іске асырудың жолдары мен механизмдері;

Азаматтық қоғам институттары қызметінің құқықтық базасын жетілдіру;

Мемлекеттік органдар мен азаматтық қоғам институттары арасындағы ынтымақтастық құралдарын нығайту;

Халықтың жоғары саяси, құқықтық және азаматтық мәдениеті үшін жағдайлар жасау;

Еңбек қатынастарын жетілдіру; әлеуметтік саясатты жаңғырту;

Бизнестің әлеуметтік жауапкершілігін арттыру;

Қазақстан Республикасындағы азаматтық қоғам институттарының дамуы;

Азаматтық қоғам институттарының халықаралық ынтымақтастығын дамыту;

Тұжырымдаманы іске асыру мерзімі мен кезеңдері[12].

Алайда, тарихи-саяси және ғылыми-теориялық сипаттағы көптеген сұрақтарды қазіргі ғалымдар әлі зерттеген жоқ.

Сонымен, азаматтық қоғам теориясының қалыптасуы мен дамуы қазіргі ғылымда мемлекет, құқық және адам құқықтарында көрініс тапқан билік, әділеттілік және бостандық туралы идеялардың дамуына байланысты, ал азаматтық қоғам шақырылады осы ұғымдарды үйлесімді байланыстыру. Көрсетілген төрт кезең осы әлеуметтік құбылыстың қалыптасуының негізгі кезеңдерін бөліп көрсетеді.

Бірінші кезең – идеялардың туу кезеңі, екіншісі – идеялар мен теориялардың қалыптасу кезеңі, үшінші – азаматтық қоғам теориясының дамудың негізгі заңдылықтарын ашатын идеялар жүйесі ретінде қалыптасуы болашақта әлеуметтік институттарды жетілдірудің іргелі негіздерін қалайды. Төртінші кезең ретінде қазіргі кезең қарастырылады, оның басты айырмашылығы – азаматтық қоғам туралы идеялар мен теорияларды іс жүзінде жүзеге асыру мүмкіндігі мен қажеттілігі. Сәйкесінше, алдыңғы үш кезең азаматтық қоғамның қазіргі заманғы теориясының дамуының тарихи-теориялық негізі болып табылады, ол осы құбылыстың барлық тарихи аспектілерін көрсетіп қана қоймай, сонымен қатар оларды қазіргі қажеттіліктерді ескере отырып, іс жүзінде қолдануы керек. Әр түрлі кезеңдерде анықталған белгілер қазіргі заманғы азаматтық қоғам институттарына жатқызуға болмайтын көптеген әлеуметтік институттарға тән, бірақ әр түрлі тарихи кезеңдерде қазіргі азаматтық қоғам дамуының жағдайларын, алғышарттары мен принциптерін анықтау үшін зерттеу объектісі болды мекемелер. Ғылымдағы қазіргі әлеуметтік институттар үшін тарихи маңызы бар зерттеулер қазіргі кезде жалғасуда, мемлекеттік емес институттардың дамуының жаңа аспектілері мен заңдылықтары көбірек ашылуда. Тиісінше, азаматтық қоғам (мемлекеттік емес) институттардың пайда болуы мен даму үдерісі мемлекеттік билікпен өзара байланыста және корреляцияда қазіргі кезде азаматтық теория ретінде анықталған ғылыми талдаудың және білімнің тұтас жүйесін қалыптастырудың объектісі болды.

#### *Пайдаланған әдебиеттер тізімі*

1. Конституция Республики Казахстан // Казахстанская правда. — 1995. — 8 сент.
2. ЛоккДж. Сочинения: В 3 т. — Т. 3. — М.: Мысль, 1988. — 405 с.
3. Фергюсон А. Опыт истории гражданского общества. — М.: РОССПЭН, 2000. — 389 с.
4. Федералист. Политическое эссе Гамильтона А., Мэдисона Дж., Джейса Дж. — М.: Весь мир, 2000. — 592 с.
5. Даррендорф Л. Гражданское общество. [krugosvet.ru/articles/27/1002728/1002728a1.htm](http://krugosvet.ru/articles/27/1002728/1002728a1.htm)
6. Баймаханов М.Т., Аюпова З.К., Ибраева А.С. и др. Становление правового государства и конституционный процесс в Республике Казахстан. — Алматы: КазГЮА, 2001. — С. 164.
7. Кашанина М.В. Происхождение государства и права. Современные трактовки и новые подходы. — М.: ЮРИСТЪ, 1999. — С. 85.

8. Теория государства и права / Под ред. С.С.Алексеева. — М.: Юрид. лит., 1985. — С. 29.
9. Аристотель. Политика. - М.: Наука, 1987. - 249 с.; Платон. Сочинения: В 4 т. Т. 3.2. - М.: Наука, 1994. - 247 с.; Гоббс Т. Избранные произведения. Т. 1. - М.: Политиздат, 1956. -321 с.; Гроций Г. О праве войны и мира. Три книги. - М.: Политиздат, 1957. - 467 с.; Монтескье Ш.Л. Избранные произведения. - М.: Политиздат, 1955. - 346 с.
10. Витюк В.В. Становление идеи гражданского общества и ее историческая эволюция. - М.: Юрид. лит., 1995. - С. 14.
11. Сверяя курс демократических реформ // Казахстанская правда. - 2007. - 20 февр.
12. Указ Президента Республики Казахстан от 25 июля 2006 года «О Концепции развития гражданского общества в Республике Казахстан на 2006-2011 годы» // Казахстанская правда. - 2006. - 29 июля.

Комекова А.К.

Магистрантка юридического факультета Академии Кайнар

## ЭКОНОМИЧЕСКО- ПРАВОВОЕ СОДЕРЖАНИЕ СТРАХОВАНИЯ И СТРАХОВОГО РЫНКА

**Аңдатпа.** Ғылыми мақала сақтандыру және сақтандыру нарығына арналған. Сақтандыру - бұл кем дегенде екі тарап қатысатын экономикалық қатынастар (екі тұлға, қатынас субъектісі). Сақтандыру нарығының басқа нарық түрлерімен салыстырғанда бірқатар ерекшеліктері бар екендігі сөзсіз, бұл «сақтандыру нарығы» жеке экономикалық категориясын қалыптастыруды қажет етеді. Сақтандыру нарығының басқа қаржы нарықтарына қатысты ерекшелігі сақтандыру қызметтерінің мәнінен, сондай-ақ сақтандыру қызметтерінің әлеуметтік-экономикалық сипаттамаларының көріністеріне байланысты туындайтын транзакциялық шығындар сипатынан көрінеді. Оның сақтандыру қызметтері үшін маңызды ерекшеліктері мен баға белгілеу механизмі бар.

**Түйін сөздер:** Сақтандыру, сақтандыру нарығы, сақтандыру ұйымы, сақтандырушы, сақтандыру жағдайы, сақтандыру шарты, заңды тұлға, жеке тұлға, сақтанушы, сақтандыру полисі, азаматтық құқық, заңды жауапкершілік, жауапкершілікті сақтандыру.

**Аннотация.** Научная статья посвящается, страхованию и страховому рынку. Страхование - это экономическое отношение, в котором участвуют как минимум две стороны (два лица, субъекта отношения). Страховой рынок, несомненно, имеет ряд особенностей по сравнению с другими видами рынков, что вызывает необходимость формирования отдельной экономической категории «страховой рынок». Специфика страхового рынка по отношению к иным финансовым рынкам проявляется в сущности страховой услуги, а также в характере транзакционных издержек, возникающем также в связи с проявлениями социально-экономических особенностей страховых услуг. Имеет существенные особенности и механизм ценообразования на страховые услуги.

**Ключевые слова:** Страхование, страховой рынок, страховая организация, страховщик, страховой случай, договор страхования, юридическое лицо, физическое лицо, страхователь, страховой полис, гражданское законодательство, правовая ответственность, страхование ответственности.

**Abstract.** The scientific article is devoted to insurance and the insurance market. Insurance is an economic relationship in which at least two parties participate (two persons, the subject of the relationship). The insurance market undoubtedly has a number of features in comparison with other types of markets, which necessitates the formation of a separate economic category "insurance market". The specificity of the insurance market in relation to other financial markets is manifested in the essence of insurance services, as well as in the nature of transaction costs, which also arises

in connection with the manifestations of the socio-economic characteristics of insurance services. It has essential features and a pricing mechanism for insurance services.

**Key words:** Insurance, insurance market, insurance organization, insurer, insured event, insurance contract, legal entity, individual, insured, insurance policy, civil law, legal liability, liability insurance.

Страхование - это экономическое отношение, в котором участвуют как минимум две стороны (два лица, субъекта отношения). Страхование представляет собой комплекс отношений по защите законных имущественных интересов физического или юридического лица при наступлении страхового случая или иного события, определенного договором страхования, посредством страховой выплаты, осуществляемой страховой организацией [1]. Одна сторона (субъект) - это страховая организация (государственная, акционерная или частная), которую называют страховщиком. Страховщик выработывает условия страхования (в частности, обязуется возместить страхователю ущерб при страховом событии) и предлагает их своим клиентам - юридическим лицам (предприятиям, организациям, учреждениям) и физическим лицам (отдельным частным гражданам). Страховщики – юридические лица любой, определенной законодательством организационно-правовой формы, имеющие лицензию на проведение операций страхования, ведающие созданием и расходованием средств страхового фонда. Страховщиками могут выступать государственные страховые организации, акционерные и страховые общества, общества взаимного страхования и перестраховочные компании.

Если клиентов устраивают эти условия, то они подписывают договор страхования установленной формы и однократно или регулярно в течении согласованного периода платят страховщику страховые премии (платежи, взносы) в соответствии с договором.

Другая сторона (субъект) страхового экономического отношения - это юридические или физические (отдельные частные граждане) лица, называемые страхователями.

Страхователями признаются юридические лица и дееспособные физические лица, заключившие со страховщиками договоры страхования либо являющиеся страхователями в силу закона.

При наступлении страхового случая (стихийное бедствие, падение человека с переломом и т.д.), при котором страхователю нанесен ущерб (экономический или его здоровью), страховщик в соответствии с условиями договора выплачивает страхователю компенсацию, возмещение.

Из анализируемых определений следует, что страховщик и страхователь регулируют страховое экономическое отношение специальным договором.

В мировой практике он получил название полис.

Договор страхования является соглашением между страхователем и страховщиком, в силу которого страховщик обязуется при страховом случае произвести страховую выплату страхователю или другому лицу, в пользу которого заключен договор страхования, а страхователь обязуется уплатить страховые взносы в установленные сроки.

Договор страхования может содержать и другие условия, определяемые по соглашению сторон, и должен отвечать общим условиям действительности сделки, предусмотренным гражданским законодательством Республики Казахстан [2].

С обретением самостоятельности Республики Казахстан произошла демонополизация страховой деятельности, расширилось страховое пространство, появились негосударственные страховые компании, предлагающие широкий спектр страховых услуг, включая гражданско-правовую ответственность.

Объектом страхования ответственности выступает ответственность перед третьими (физическими и юридическими) лицами, которым может быть причинен ущерб (вред) вследствие какого-либо действия или бездействия страхователя. В отличие от имущественного страхования, где страхованию подлежит конкретная собственность граждан или собственность предприятий и организаций, и личного страхования, где страхование

проводится на случай наступления определенных событий, связанных с жизнью и трудоспособностью граждан (застрахованных), непосредственной целью страхования ответственности является страховая защита экономических интересов потенциальных причинителей вреда, которые в каждом конкретном страховом случае находят свое конкретное денежное выражение.

Страхование ответственности предусматривает возможность причинения вреда как здоровью, так и имуществу третьих лиц, которым в силу закона или по решению суда и производятся соответствующие выплаты, компенсирующие причиненный вред. Характерным для этой отрасли страхования является то, что наряду со страховщиком и страхователем здесь третьей стороной отношений могут выступать любые, не определенные заранее (третьи) лица, а при уплате страхователем причитающегося с него страхового платежа не предусматривается установление страховой суммы и застрахованного, т.е. физического или юридического лица, которому должно выплачиваться возмещение. И то, и другое выявляется конкретно только при наступлении страхового случая - при причинении вреда третьим лицам [3].

Необходимо проводить четкое различие между гражданской и уголовной ответственностью. Цель гражданской ответственности - возмещение причиненного ущерба, а уголовной - наказание лица, совершившего сознательно преступление или правонарушение, попадающее под уголовную ответственность. Уголовная ответственность не может быть объектом страхования. Страховать можно только гражданскую ответственность.

Различают внедоговорную (деликтную) и договорную гражданскую ответственность. Внедоговорная ответственность означает, что по договору страхования риска ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, может быть застрахован риск ответственности самого страхователя или иного лица, на которое такая ответственность может быть возложена. Эта ответственность наступает в случае нанесения вреда третьим лицам, не связанным с договорными обязательствами. Договорная ответственность наступает вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения договорных обязательств, страхование риска ответственности за нарушения договора допускается в случаях, предусмотренных законом Республики Казахстан [2].

Потерпевшим в этом виде страхования является третье лицо, с которым до момента наступления ущерба вообще не существовало никаких договорных отношений (например, велосипедист наезжает на улице на играющего ребенка). Потерпевший — это также партнер по договорным отношениям, который вступил с убытчиком в какие-либо договорные отношения и в их рамках понес убыток.

Но помимо прямого потерпевшего существуют еще и косвенные потерпевшие, то есть лица, ущерб которым нанесен не непосредственно, а через ущерб третьему лицу (например, при дорожно-транспортном происшествии пострадал оперный певец, отменено театральное представление; косвенные пострадавшие — зрители). Как правило, косвенные потерпевшие не имеют права на выдвижение претензий. Исключение составляют, к примеру, в немецком законодательстве, притязание детей на получение алиментов в случае смерти родителей.

Страхование ответственности — это страхование ущерба, и оно преследует цель предохранить страхователя от возможного убытка. Для страхователя как юридического лица страхование ответственности можно обозначить как страхование от возрастания пассивов. Если страхование от огня служит для сохранения активов компании, то страхование ответственности служит против увеличения пассивов в случае предъявления претензий третьими лицами.

Государство заинтересовано в страховании, как в механизме поддержания надлежащего уровня общественного воспроизводства и возможности покрытия непредвиденных затрат и убытков предприятий, предпринимателей и отдельных граждан без участия государственных ресурсов. Государство может выступать как страхователь, уплачивая страховые взносы за счет бюджетных средств непосредственно или через

соответствующие государственные структуры, может быть учредителем или соучредителем страховых компаний, либо выступать гарантом исполнения обязательств по тем видам страхования, где такая поддержка диктуется социальными проблемами или межгосударственным соглашением.

Страхование - это не естественная потребность индивидуума в еде, жилище, одежде и т.п., которую человек ощущает непосредственно и сам стремится удовлетворить. Для того, чтобы возникла потребность в страховании у граждан, предпринимателя, хозяйственника необходим комплекс взаимозависимых условий. Одним из них является достаточно высокий уровень экономической самостоятельности хозяйствующих субъектов.

В условиях рыночных отношений сфера страхования расширяется за счет появления новых страховых интересов и потребностей, которые отражают новые условия жизни и предпринимательства, необходимость защиты коммерческого интереса, уровня жизни и благосостояния, как отдельных граждан, так и целых коллективов, от неправомерных действий третьих лиц, от требований о возмещении ущерба, который может быть причинен в ходе хозяйственно-предпринимательской деятельности [3].

Человек подвержен разным случайностям, имеющим определенные закономерности и требующие затрат по сохранению уровня доходов и гарантий имущественных интересов. Вступая во взаимоотношения с природой, подвергаясь воздействию природных факторов на свою жизнь и хозяйство, человек также вынужден искать защиты своих имущественных интересов. Взаимодействуя с другими индивидуумами, вступая в общественные, производственные, правовые и иные отношения, принимая на себя или, требуя исполнения обязательств каждый гражданин (или юридическое лицо) вправе искать обеспечения сохранения своих имущественных интересов в случае действия или бездействия другой стороны. Технологическое оснащение быта и производства, рост энерговооружения и т.п., создает дополнительные риски для жизни, имущества людей. Одновременно возрастают стоимостные оценки всех видов рисков, усложнение взаимосвязей между объектами и субъектами.

Расширение межтерриториальных связей как отдельных людей, так и хозяйствующих субъектов, приводит к возникновению имущественных интересов, разбросанных по территории, в т.ч. и других государств, и требует специальной защиты. Все это, да и многое другое, складывается в объективные предпосылки возрастания потребности в страховании, формирования рыночных отношений в страховании. Профессор Р. Т. Юлдашев предлагает следующее определение : страховой рынок — система экономических отношений, возникающих по поводу купли-продажи страхового покрытия в процессе удовлетворения общественных потребностей в страховой защите [5].

О возрастании роли и масштабов применения страхования, как универсального способа удовлетворения общественных потребностей в страховой защите, в современных условиях говорит тот факт, что в 1950г. в капиталистическом мире насчитывалось 15 стран с ежегодных сбором страховой премии свыше 100млн.долларов, а в целом 20млрд.долларов, или 95% всей страховой премии капиталистических стран. В 1980г. таких стран насчитывалось уже 55, с общим объемом страховой премии 450млрд.долларов, т.е. 99% сбора всех капиталистических стран. В 1986г. объем аккумулированной страховой премии составил 786,7млрд.долларов.

Причем такой рост обусловлен как экстенсивными факторами - увеличением объема производства ВВП, ростом населения, инфляцией, так и интенсивными факторами - повышением относительной потребности в страховой защите процесса общественного производства. На относительное увеличение потребности в страховании, в частности, указывает повышение удельного веса страховой премии в ВВП с 4,1% в 1961г. (для всех стран - членов ОЭСР) до 4,9% в 1981г. Для США и Канады этот показатель за аналогичный период вырос с 5,3% до 6,9% и стран Западной Европы с 1,4% до 2,5%, а в 1986г. составил 8,84% в США, 8,34% в Великобритании, 9,20% в Японии. В целом это



указывает на более высокие темпы аккумуляции страхового фонда по сравнению с темпами экономического роста.

В странах с развитой рыночной экономикой страховую деятельность осуществляют множество различных по масштабам и формам организации страховых обществ. Современный рынок США представлен 2500 страховыми организациями, Великобритании - 840, Италии - 252, Австрии - 170, Франции - 562. Деятельность всех страховых компаний регулируется законодательными актами, за неисполнение которых они несут финансовую ответственность.

Таким образом, обязательным условием существования страхового рынка является наличие общественной потребности на страховые услуги и наличие страховщиков, способных удовлетворить эти потребности.

Страховой рынок - это особая социально-экономическая структура, определенная сфера денежных отношений, где объектом купли-продажи выступает страховая защита (покрытие), формируются предложение и спрос на нее.

В условиях развитых товарно-денежных отношений, присущих современному процессу общественного производства, страховое покрытие предоставляемое страховщиком страхователю, можно рассматривать как специфический товар.

Некоторые советские экономисты, правильно отмечая специфику создания страхового рынка, обеспечивающего необходимую страховую защиту посредством продажи страхового покрытия при заключении договора страхования, неправомерно сужают понятие "страховое покрытие" до платной услуги, отделяя его при этом от более мирского понятия товара. Понятие товар включает в себя также и понятие услуга. К.Маркс по этому поводу отмечал: "Для производителя этих услуг они - товар. Они имеют определенную потребительную стоимость (воображаемую или действительную) и определенную меновую стоимость. Но для покупателя эти услуги - лишь потребительные стоимости, в виде которых он потребляет свой доход" [6].

На наш взгляд страховой полис - это лишь документальное свидетельство продажи страховой услуги (своеобразная квитанция). Договор страхования, воплощенный в страховом полисе, означает сам факт и условия купли-продажи страхового покрытия. Страховая премия, уплачиваемая страхователем страховщику выступает как цена специфического товара страховое покрытие. Страховой рынок является сферой обращения данного специфического товара.

Заключение договора страхования, предусматривающего уплату соответствующей страховой премии, не сопровождается одновременным движением материальной формы стоимости. Оно лишь означает право страхователя на получение денежного возмещения в будущем при наступлении и за оговоренные заранее последствия страховых случаев, а также обязательство страховщика выплатить это соответствующее страховое возмещение.

С учетом этого более обоснованным видится точка зрения, что страховой рынок это "сфера оказания услуг по страхованию, осуществляемых страховыми компаниями, выражает определенную систему экономических отношений между страховщиком - продавцом специфического товара страхового покрытия и страхователем - покупателем этого товара".

При этом вопрос о существовании и функционировании страхового рынка будет правомерен только при условии, что предложение представлено более чем одним страховщиком (продавцом). Страховое покрытие как товар реализуется вне рынка, поскольку предложение осуществляется лишь одним товаропроизводителем.

Фактор множественности продавцов выделяется и в определениях страхового рынка, приводимых в исследованиях зарубежных экономистов, где под страховым рынком понимается сфера обращения страхового товара между большим количеством страховщиков и страхователей, с присущим ей свободным изменением ставок страховой премии и условий страхования [7].

Состояние страхового рынка определяется, прежде всего, спросом на страховое покрытие в процессе расширенного воспроизводства, который зависит как от чисто конъюнктурных факторов, связанных с цикличностью общественного производства, так и долгосрочных факторов. Проблемы изучения спроса на страховом рынке требуют детального анализа с точки зрения интересов страхователей по каждому виду страхования. При существовании многих обособленных страховщиков и наличии спроса, необходимое страховое покрытие всегда будет предложено кем-либо из страховщиков за страховую премию, базирующуюся на соответствующих математических расчетах и с учетом спроса и предложения. Именно этим объясняется широкий ассортимент различных видов предлагаемых страховых услуг.

Вышеуказанные особенности ведут и к регулированию страховым рынком предложения. В данном случае рынок выступает со измерителем общественно необходимых затрат на страхование, чутко реагирует на прибыльность и рентабельность отдельных видов страхования. При развитом рыночном механизме непривлекательные по качеству и цене страховые услуги не находят спроса на рынке, а их продавцы вынуждены либо изменить условия, либо прекратить страховые операции.

Функционирующий страховой рынок представляет собой сложную систему, объединяющую различные структурные звенья. Первым таким участником страхового рынка являются компании прямого страхования (страховое общество, страховая компания), т.е. специализированная организация проводящая страховые операции. Именно здесь осуществляется процесс формирования особых, специфических фондов, предназначенных для возмещения ущерба тем, кто участвует в создании этих фондов. Всего в 1989 году по зарубежным источникам таких компаний в мире насчитывалось свыше 15 тыс., причем численность их за последние 20 лет существенно не изменилась. Наряду с большим количеством мелких по объему страховой ответственности и активам компаний на страховом рынке выделено около 100 крупных страховых корпораций, чья деятельность носит ярко выраженный международный характер.

В Казахстанской и Российской экономической литературе, в частности, вся совокупность страховых отношений подразделяется на следующие отрасли и под отрасли:

1. Страхование уровня жизни граждан:
  - а) социальное страхование рабочих, служащих и колхозников;
  - б) личное страхование граждан.
2. Имущественное страхование:
  - а) страхование имущества государственных предприятий;
  - б) страхование имущества общественных организаций;
  - в) страхование имущества граждан.
3. Страхование ответственности
  - а) страхование задолженности;
  - б) страхование на случай возмещения вреда (страхование гражданской ответственности).
4. Страхование предпринимательских рисков:
  - а) страхование прямых потерь доходов;
  - б) страхование косвенных потерь доходов.

В целом, следует согласиться с предложенной классификацией и, в частности, с выделением отраслей страхования ответственности и предпринимательских рисков в самостоятельные. Необходимо принять во внимание тот факт, что если даже операции по этим видам страхования находятся в зачаточном состоянии или отсутствуют совсем, тем не менее, теория страхового дела должна отражать всю совокупность возможных страховых отношений.

Иным образом решен вопрос отраслевой классификации страхования в нашей республике. В законодательство о страховании и страховой деятельности основывается на Конституции Республики Казахстан и состоит из Гражданского кодекса Республики

Казахстан, Закона РК «О страховой деятельности» от 18 декабря 2000 года и иных нормативных правовых актов Республики Казахстан предложена классификация, согласно которой страхование подразделяется по объектам страхования только на две отрасли: личное и имущественное.

Объединение в имущественное страхование трех самостоятельных отраслей (страхование имущества, страхование предпринимательских рисков и гражданско-правовой ответственности) и сведение их на уровень подотраслей считаем неоправданным.

В основе деления на отрасли лежат принципиальные отличия в объектах страхования: для личного страхования - это жизнь, здоровье и трудоспособность граждан, для имущественного страхования - это материальные ценности, по страхованию ответственности - это обязанность страхователей погашать материальный или иной ущерб, нанесенный третьим лицам. При этом может возмещаться как ущерб, нанесенный имуществу третьих лиц, так и их жизни и здоровью. Уже только это не позволяет отводить страхованию ответственности место под отрасли - имущественного страхования. Более того, страхование ответственности - это очень специфическая отрасль страхования, которая имеет ряд особенностей, отличающих ее от других отраслей.

Объектами страхования предпринимательских рисков являются потенциально возможные различные потери доходов страхователя от предпринимательской деятельности, где опять же объектом страхования выступают не материальные ценности как таковые, а риск неполучения дохода (например, ущерб от простоев оборудования, упущенная выгода по несостоявшимся или неудавшимся сделкам и т.п.). Учитывая, что каждая из названных отраслей имеет свой специфичный объект страхования, то считаем целесообразным выделение каждой из них в самостоятельную.

На основе обобщения опыта развитых зарубежных стран, взглядов ученых-экономистов ближнего зарубежья и, исходя из реальной обстановки на национальном страховом рынке, предлагаем за основу классификационную схему, которая позволяет наиболее полно сгруппировать все виды страхования по определенным звеньям.

Вышеуказанные особенности ведут и к регулированию страховым рынком предложения. В данном случае рынок выступает соизмерителем общественно необходимых затрат на страхование, чутко реагирует на прибыльность и рентабельность отдельных видов страхования. При развитом рыночном механизме непривлекательные по качеству и цене страховые услуги не находят спроса на рынке, а их продавцы вынуждены либо изменить условия, либо прекратить страховые операции.

Таким образом, страхование, являясь объективной экономической категорией, предполагает определенную систему ее функционирования, целостность которой обеспечивается главным образом за счет единства функциональных связей ее звеньев.

#### *Список использованной литературы*

- 1. Закон Республики Казахстан от 18 декабря 2000 года № 126-III О страховой деятельности (с изменениями и дополнениями по состоянию на 05.01.2021 г.)*
- 2. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Особенная часть) от 1 июля 1999 года № 409-III (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.01.2021 г.)*
- 3. Закон Республики Казахстан от 7 июля 2004 года № 580-III Об обязательном страховании гражданско-правовой ответственности владельцев объектов, деятельность которых связана с опасностью причинения вреда третьим лицам (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.01.2021 г.)*
- 4. Шихов А.К. Страхование. М., 2000.*
- 5. Юлдашев Р.Т. Страховой бизнес. Словарь-справочник. М., 2000.*
- 6. Капитал. Критика политической экономии. 1867.*
- 7. Макконнелл К., Брю С. Экономикс. Таллинн, 1995.*

*Тойбулдинов Мұхаммед*  
*Қайнар академиясының "6М030100-құқықтану"*  
*мамандығының магистранты*  
*e-mail: [mtojbuldinov@mail.ru](mailto:mtojbuldinov@mail.ru)*

## НЕКЕНІ БҰЗУ ТУРАЛЫ ІСТЕРДІ ҚАРАУ ЕРЕКШЕЛІКТЕРІ

**Аңдатпа.** Елімізде бүгін үйленіп, ертең ажырасумен аяқталатын отбасылар саны артып барады. Мақаланың мақсаты–некені бұзу тәртібін, себептерін және некені бұзуды болдырмау жолын көрсету.

**Түйін сөздер:** Отбасы, неке, некені бұзу, ажырасу, ерлі-зайыптылық, мемлекет.

**Аннотация.** В стране растёт число семей, которые сегодня женятся, а завтра заканчиваются разводом. Цель статьи-указать порядок, причины расторжения брака и способы предотвращения расторжения брака.

**Ключевые слова:** семья, брак, расторжение брака, развод, супружество, государство.

**Abstract.** In the country, the number of families that marry today and end in divorce tomorrow is growing. The purpose of the article is to specify the procedure, reasons for divorce and ways to prevent divorce.

**Key words:** family, marriage, dissolution of marriage, divorce, matrimony, state.

Қазақстан Республикасының Президенті - Елбасы Нұрсұлтан Назарбаевтың "Қазақстан-2050 "Стратегиясы: қалыптасқан мемлекеттің жаңа саяси бағыты" атты Қазақстан халқына Жолдауында Қазақстан Республикасының Президенті отбасы проблемаларын, отбасылық құндылықтар мен дәстүрлерді қозғайды.

2013жылы Елбасы Тұңғыш Президент Нұрсұлтан Назарбаевтың Жарлығына сәйкес елімізде жыл сайын қыркүйектің екінші жексенбісінде Отбасы күні аталып өтеді [1].

Дегенмен, ұлттық экономика министрлігінің Статистика комитетінің 22 тамыздағы мәліметі бойынша, Қазақстанда биыл жарты жылда 45 036 жұп шаңырақ құрса, 2019 жылы жалпы 59 555 адам үйленген. Ең көбі Алматы қаласында тіркелген - 5 435 жұп үйленген, ал 2019 жылы бұл көрсеткіш 7 402-ге тең болған. Екінші орында Түркістан облысы - 5 305 жұп, былтыр өңірде жартыжылдықта 6 892 жұп үйленген. Алматы облысында былтыр 6 179 жұп шаңырақ құрса, биыл 4 823 неке тіркелген. Биылғы жартыжылдықта Нұр-Сұлтанда 3 198 жұп, Қарағанды облысында 3 157 жұп шаңырақ көтерген.

2020 жылдың жарты жылында 12 мыңнан аса жұп ажырасқан. Ажырасудың ең көбі Алматыда тіркелген - 1 655, одан кейін Алматы облысында - 1 507, Қарағанды облысында 1 507, Нұр-Сұлтанда - 1 025, Шығыс Қазақстан облысында - 1 003 жұп ажырасып кеткен.

Қазақстанда некенің 40 пайызы ажырасумен аяқталады. Көбіне солтүстік және шығыс өңірдегі, сондай-ақ Нұр-Сұлтан мен Алматыдағы жұптар ажырасатын көрінеді. Зерттеу нәтижелері БҰҰ-ның Қазақстандағы популяция саласындағы қорының қолдауымен дайындалған 18 ақпандағы талдауда жарияланды.

Зерттеу нәтижесі бойынша, Қазақстанда үйлену саны азайып, ажырасу саны көбейіп жатқаны айтылған. Мысалы 2013-2018 жылдар аралығында үйлену саны жалпы республика бойынша 18 пайызға азайған, ең көбі Шығыс Қазақстан облысында тіркелген - 28 пайыз.

2000-2018 жылдар аралығында ажырасу саны орташа есеппен екі есе көбейген. Ажырасу барлық облыста тіркелген: өсім Шығыс Қазақстан облысында 1,3 есеге, Алматы облысында 2,8 есеге дейін өскен. Елдің оңтүстік және батыс өңірінде ажырасу саны аз.

Ал ақпарат және қоғамдық даму министрі Аида Балаеваның сөзінше, 2019 жылы да ажырасу көп тіркелген. Былтыр 60 мың дерек немесе тіркелген некелер санының 43 пайызы ажырасумен аяқталған. Алайда, министрдің сөзінше, ажырасу санының көп болуына Атаулы

әлеуметтік көмектің енгізілуі себеп болуы мүмкін. Себебі материалдық көмек аламыз деген жұптар жалған түрде ажыраса бастаған[2].

Дәстүрлі қазақ қоғамында ажырасу өте сирек кездескен. Себебі, әменгерлік институтының болуы, “әйел ерден кетсе де, елден кетпейді” деген дәстүрлі құқықтық сананың ырқы орынсыз неке бұзылуына, жетім-жесірлердің көбеюіне жол бермеген. Шарифатта да ажырасуды қолдамайды.

Қазақы ортада әдет-ғұрыпқа сай ажырасуға себеп болатын жағдайлар күйеуіне қатысты жағдайлардан туындауы мүмкін: егер күйеужігіт бірге тұруға жарамаса; ол қылмыс жасап, ұзақ уақытқа қамалса; басқа дінді қабылдаса; ұзақ уақыт (3-4 ай) бойы хабар-ошарсыз жоқ болып кеткен кезде әйелдің ажырасу талабын қоя алатын құқы болды. Бұл жағдайлар созылып кетуі де мүмкін. Мұндай жағдайда әдет-ғұрыптық құқықтың нормалары бойынша немесе Шарифат жолымен ажырасу мәселесі қарастырылады. Мұндай жағдайлардағы қолданылатын ұстанымдар бір-бірін толықтырып отырады. Негізінде, ажырасу әйелдің төркіні тарапынан жасалған талаптарға байланысты немесе әйелдің өзінің ауыл ақсақалдары мен ықпалды адамдарға немесе билерге шағымдануы негізінде қаралады. Егер әйелі күйеуінің бірге тұруға жарамайды деген шағымы болса, көп жағдайда еріне емделуге, қаралуға үш ай уақыт мұрсат беріледі. Егер ажырасу туралы шағымына себепкер әйелдің мінезі арқау болса, ол шағымды қарастырушылар тарапынан көбіне қабылданбайды, дәлірегі әйелдің «Құдай берген мінезі» ажырасуға себеп бола алмайды[3].

Статистика көрсетіп отырғандай, көбінесе Қазақстанда ажырасудың себебі ретінде мыналар аталады:

- терең қарым-қатынастың болмауы, қарым - қатынастың болмауы, өзара түсіністік;
- отбасындағы зорлық-зомбылық;
- өзімшілдік, өз қателіктерін мойындай алмау;
- отбасылық құндылықтардың болмауы;
- есеп бойынша неке;
- некеге дайын болмау;
- тәуелділік (алкоголь, интернет және ойын т. б.);
- опасыздық;
- некеде балалардың болмауы;
- әлеуметтік мәртебелердегі айырмашылық;
- дін көзқарастарындағы айырмашылықтар.

"Неке (ерлі-зайыптылық) және отбасы туралы" Қазақстан Республикасының Кодексі некені тоқтату тәртібін реттейтін негізгі нормативтік құқықтық акт болып табылады[4].

Неке (ерлі-зайыптылық) ерлі-зайыптылардың біреуінің немесе екеуінің өтініші бойынша оны бұзу жолымен, сондай-ақ сот әрекетке қабілетсіз деп таныған жұбайының қорғаншысының өтініші бойынша тоқтатылуы мүмкін.

Сонымен қатар, Кодекстің 16-бабының 2-бөлігіне сәйкес ерлі-зайыптының келісімінсіз оның жүктілігі кезеңінде, сондай-ақ баланың өмірінің бірінші жылы ішінде некені бұзу мүмкін емес.

Неке екі жолмен бұзуға болады – АХАТ арқылы (әрі қарай мәтінде біз үйреншікті "АХАЖ" сөзін қолданамыз) немесе сот арқылы.

Тіркеуші органдарда некені (ерлі-зайыптылықты) бұзу.

Кәмелетке толмаған ортақ балалары жоқ ерлі-зайыптылардың некені (ерлі-зайыптылықты) бұзуға өзара келісімі кезінде және бір-біріне мүліктік және өзге де талаптары болмаған кезде тіркеуші органдарда неке (ерлі-зайыптылық) бұзылатын болады.

Егер ерлі-зайыптылардың біреуін:

- 1) сот хабар-ошарсыз кеткен деп таныса;
- 2) сот әрекетке қабілетсіз деп таныса;
- 3) сот әрекет қабілеті шектеулі деп таныса;
- 4) қылмыс жасағаны үшін кемінде үш жыл мерзімге бас бостандығынан айыруға

соттаса, неке (ерлі-зайыптылық) ерлі-зайыптылардың кәмелетке толмаған ортақ

балаларының болуына қарамастан, ерлі-зайыптылардың біреуінің өтініші бойынша тіркеуші органдарда бұзылады. Егер осы шарттардың барлығы сақталса, онда ажырасуға өтінішті eGov.kz порталының электрондық қызметі арқылы онлайн режимінде беруге болады.

Некені (ерлі-зайыптылықты) бұзу кезінде ерлі-зайыптылар арасында туындайтын дауларды қарауда "Неке (ерлі-зайыптылық) және отбасы туралы" 18-бабына сәйкес:

Некені (ерлі-зайыптылықты) бұзу кезінде ерлі-зайыптылардың арасында ортақ мүлікті бөлуге, еңбекке қабілетсіз жұбайын, сондай-ақ кәмелетке толмаған балаларын күтіп-бағуға қаражат төлеуге қатысты туындайтын даулар медиация тәртібімен немесе сот тәртібімен қаралады.

Некені (ерлі-зайыптылықты) сот тәртібімен бұзу. Егер сот ерлі-зайыптылардың одан әрі бірлесіп өмір сүруі және отбасын сақтауы мүмкін еместігін анықтаса, неке (ерлі-зайыптылық) сот тәртібімен бұзылады.

Егер ерлі-зайыптылардың бірінің әрекет қабілетсіздігі байқалса, онда оның мүддесін қамқоршысы немесе прокурор некені (ерлі-зайыптылықты) бұзу туралы талап қою арқылы қорғауы мүмкін. Қазақстан Республикасы Азаматтық процестік кодексінің (бұдан әрі - АПК) 56-бабына сәйкес, сот мұндай жағдайда қорғаншылық немесе қамқоршылық жөніндегі функцияларды жүзеге асыратын органдарын іске қатыстырып, олардың тиісті қорытындысын алуына болады[5].

Некені (ерлі-зайыптылықты) бұзу туралы талап арыз АПК-нің 148-бабының талаптарына сай келуге тиіс. Атап айтқанда, онда: некенің (ерлі-зайыптылықтың) қашан, қайда тіркелгені, ортақ балалары бар ма, олардың жасы, ерлі-зайыптылар кәмелетке толмаған балаларының қайсысы кіммен бірге тұратыны туралы келісімге келді ме, балаларды және (немесе) еңбекке жарамсыз мұқтаж жұбайын асырауға арналған қаржыны төлеу тәртібі туралы, оған жұмсалатын қаражат мөлшері туралы немесе ерлі-зайыптылардың ортақ мүлкін бөлу туралы, некені (ерлі-зайыптылықты) бұзу кезінде оны бұзуға өзара келісім болмаған жағдайда оны бұзудың себептері, некені (ерлі-зайыптылықты) бұзу туралы талаппен бірге басқа да талаптардың қойылған-қойылмағаны көрсетіледі. Арызға неке (ерлі-зайыптылық) туралы куәліктің түпнұсқасы, балалардың туу туралы куәліктердің көшірмелері, еңбекақы және ерлі-зайыптылардың кіріс әкелетін басқа да табыс көздері туралы құжаттар, басқа да қажетті құжаттар қоса тіркеледі.

Сотқа некені бұзу туралы талап арыз берген кезде өтініш берушіден 0,3 АЕК мөлшерінде мемлекеттік баж алынады. Некені бұзу кезінде мүлік бөлінген жағдайда баж талап арыз сомасының 1%-ын құрайды(610-бап)[6].

Судья арызды қабылдағаннан кейін, әдетте, ерлі-зайыптының екіншісін шақырып алып, бұл арызға оның көзқарасын, ерлі-зайыптылардың сот арқылы шешілетін басқа да даулы мәселелерін анықтап, олардың талаптарының қайсысы некені (ерлі-зайыптылықты) бұзу туралы талаппен бірге қаралуы мүмкін екенін түсіндіруі тиіс.

Тұрып жатқан жері белгісіз немесе Қазақстан Республикасында тұратын жері жоқ адаммен некені (ерлі-зайыптылықты) бұзу туралы талап арыз оның мүлкінің тұрған жері немесе соңғы кездегі белгілі мекен-жайы бойынша (АПК-нің 30-бабының бірінші бөлігі) беріледі және мәнісі бойынша қаралуы тиіс.

Талапкердің қолында кәмелетке толмаған баласы болса онда талап арыз талапкердің тұратын жері бойынша (АПК-нің 30-бабының жетінші бөлігі) берілуі мүмкін.

Соттар бас бостандығынан айыруға сотталған адамдармен некені (ерлі-зайыптылықты) бұзу туралы істі қарағанда, оларға белгіленген жаза мөлшеріне қарамастан, бұл істер сот қарастылығына жататын жағдайда (мысалы, мүліктік талап қойылған кезде), сотқа қарастылығы туралы жалпы ережелерді сақтай отырып, қарайтынын ескеруі керек. Егерде бас бостандығынан айыруға сотталған адаммен некені (ерлі-зайыптылықты) бұзу туралы талап арыз АПК-нің 29-бабына сәйкес өндіріске қабылданса, онда көрсетілген тұлғаның сотталғанға дейін соңғы тұрған мекен жайын ескеру қажет.

Соттар тек заңда көрсетілген жағдайда ғана, егер некені (ерлі-зайыптылықты) бұзуға ерлі-зайыптылардың біреуінің келісімі болмаған жағдайда, некені (ерлі-зайыптылықты) бұзу

туралы іс бойынша ерлі-зайыптыларды татуластыру шараларын қолданады. Сот бұл мақсатта тараптардың өтініші бойынша немесе олардың бірінің немесе өзінің жеке бастамасы бойынша істі шешуді кейінге қалдырады және оларға татуласуы үшін заңда белгіленген алты ай мерзімді тағайындайды. Істі қарауды кейінге қалдыру бірнеше рет қайталануы мүмкін, бірақ ерлі-зайыптылардың татуласуы үшін берілген жалпы мерзім алты айдан аспауы тиіс[7].

Сот нақты мән-жайларды және орынды себептерді ескере отырып, ерлі-зайыптылардың немесе олардың бірінің арызы бойынша татуласуға берген мерзімін өзгертуге және істі сол мерзім өткенге дейін қарауға құқылы.

Ерлі-зайыптылардың татулыққа келуі үшін сот талқылауын кейінге қалдыру жөніндегі сот ұйғаруы кеңесу бөлмесінде шығарылады. Бұл ұйғару істің бұдан кейінгі қозғалысына бөгет жасамайтын болғандықтан, АПК-нің 429-бабының жетінші бөлігіне талабына сай оған шағым немесе наразылық келтірілмейді.

Соттар некені (ерлі-зайыптылықты) бұзу туралы істі, әдетте, ерлі-зайыптылардың екеуінің қатысуымен қарауға тиісті. Тараптардың өзара қатынастарын, некені (ерлі-зайыптылықты) бұзу туралы мәселенің себептерін, ерлі-зайыптылардың арасындағы алауыздықтың нағыз себептерін жан-жақты анықтау қажет.

Алайда ортақ кәмелетке толмаған балалары бар ерлі-зайыптылардың арасында некені (ерлі-зайыптылықты) бұзу жөнінде өзара келісім болса, ерлі-зайыптылардың бір-біріне мүліктік және өзге де талаптары болмаған кезде, сондай-ақ, егер ерлі-зайыптылардың біреуі некені (ерлі-зайыптылықты) бұзуға арыз берсе, ал екіншісі қарсылығының жоқтығына қарамастан өзінің әрекеттерімен не әрекетсіздігімен некені (ерлі-зайыптылықты) бұздан жалтарса, сот некені (ерлі-зайыптылықты) бұзудың себептерін анықтамай-ақ некені бұзады. Көрсетілген жағдайларда некені бұзу екі айға дейінгі мерзімде жүргізіледі (АПК-нің 183-бабы).

Егер сот тағайындаған мерзімнен кейін ерлі-зайыптылар татулыққа келмесе және олардың ең болмаса бірі некені (ерлі-зайыптылықты) тоқтатуды талап етсе, сот некені (ерлі-зайыптылықты) бұзады. Сонымен бірге, аталған жағдайларда ерлі-зайыптылардың уақытша алауыздықтары және араларындағы кездейсоқ себептермен туындаған жанжалдары, сондай-ақ салмақты дәлелдермен расталмаған олардың біреуінің немесе екеуінің де некені (ерлі-зайыптылықты) жалғастыруға ниеттерінің болмауы некені (ерлі-зайыптылықты) бұзуға жеткілікті негіз болып саналмайды. Сот тек қана ерлі-зайыптылардың бұдан әрі бірге өмір сүріп, отбасын сақтау мүмкін болмаған жағдайда ғана, некені (ерлі-зайыптылықты) бұзу жөніндегі талапты қанағаттандыруға құқылы.

Соттар Кодекстің 22-бабының 2-тармағына сәйкес некені (ерлі-зайыптылықты) бұзатын ерлі-зайыптылардың кәмелетке толмаған балаларының мүддесі мен құқығын қорғау үшін шара қолдануы қажет. Сот істі қарау барысында ерлі-зайыптылардың кәмелетке толмаған балаларының неке (ерлі-зайыптылық) бұзылғаннан кейін кіммен тұратындығы туралы, балаларды асырауға арналған қаражаттардың төленуі тәртібі және оның мөлшері туралы келісімге келген-келмегенін анықтауға тиісті. Бұл орайда, алимент төлеу жөніндегі келісім Кодекстің 22-тарауындағы талаптарды сақтай отырып жасалуы тиіс.

Ерлі-зайыптылар арасында жоғарыдағы мәселелер бойынша келісім болмаған жағдайда, сондай-ақ сотқа ұсынылған келісім балалардың мүддесіне қайшы келген жағдайда, сот неке (ерлі-зайыптылық) бұзылғаннан кейін кәмелетке толмаған балалар ата-анасының қайсымен тұратынын, балаларды асырау үшін ата-ананың қайсысынан және қандай мөлшерде алимент өндірілетінін анықтауға міндетті. Сондай-ақ, сот балалардан бөлек тұратын ата-ана балаларды тәрбиелеуге қатысуға міндетті және олармен араласуға құқықты екенін, ал екінші ата-анасы бұған кедергі жасауға құқығы жоқ екенін түсіндіруі тиіс. Бұл туралы сот мәжілісі хаттамасында жазылады.

Істі кейінге қалдыру және ерлі-зайыптылардың татуласуы үшін берілген мерзім ішінде алимент өндіру туралы арыз берілген болса, сот жауапкердің балаларды асырауға қатысуы жөніндегі мәселені талқылауға құқылы.

Егер жауапкер бұл міндетті орындамағаны анықталса, судья АПК-нің 135-бабына сәйкес талапкердің арызы бойынша іс қаралғанша, балаларға уақытша алимент өндіру туралы сот бұйрығын шығарады.

Егер балаларға алимент өндіру туралы талапты талқылаған кезде, екінші тарап туу туралы актідегі баланың әкесі немесе анасы жөніндегі жазбаға дауласса, онда бұл екі талап, оларды жеке өндірісте қарау үшін, некені (ерлі-зайыптылықты) бұзу туралы істен бөлек шығарылады.

Сот, некені (ерлі-зайыптылықты) бұзу туралы талаптан бас тартылған жағдайда, алиментті өндіру жөніндегі талап арызды, егер талапкер оны қарауды талап еткен жағдайда, жеке өндіріске бөліп шығарады. Бұл туралы шешімнің қорытынды бөлігінде көрсетіледі.

Сот некені (ерлі-зайыптылықты) бұзған кезде жұбайлардың бірінің асырауында болу құқығы бар жұбайдың талабы бойынша осы асырау қаражатының мөлшерін анықтауға міндетті. Ерлі-зайыптылардың немесе олардың біреуінің талабы бойынша сот, олардың ортақ меншігіндегі мүліктерін бөліп беруге міндетті (Кодекстің 22-бабының 2-тармағы).

Кодекстің 39-бабына сәйкес ерлі-зайыптылардың некедегі (ерлі-зайыптылықтағы) және (немесе) ол бұзылған жағдайдағы мүліктік құқықтары мен міндеттерін анықтайтын өзге тәртіп белгіленбесе (неке шарты), азаматтардың меншіктік құқықтарының объектісі болып табылатын, Қазақстан Республикасы Азаматтық кодексінің (бұдан әрі – АК) 115, 116 және 191-баптың 2-тармағына сәйкес ерлі-зайыптылардың қайсысының атына сатып алғанына немесе ерлі-зайыптылардың қайсысының ақша салғанына қарамастан, АК-нің 223-бабына сәйкес ерлі-зайыптылардың некеде (ерлі-зайыптылықта) тұрған кезде жинаған кез келген жылжитын және жылжымайтын мүліктері, бөлуге жататын біріккен ортақ меншік болып табылады (Кодекстің 33-бабының 1 және 2-тармақтары) [8].

Әлемде некені бұзу мүмкін емес екі ел бар – Ватикан және Филиппин. Әлемнің кез-келген елінде екінші жартысынан ажырасуға болатын бірқатар критерийлер бар, бірақ бұл екі елде мүлдем мүмкін емес. Ватикан халқы мыңнан аспайды, бірақ католик доктринасына сәйкес оларды өсіру мүмкін емес. Филиппинде елдің кез-келген азаматы үшін ажырасу да заңсыз болып саналады. Ажырасу тек ерекше жағдайларда ғана мүмкін, бірақ процесс екі жылға созылуы мүмкін. Сонымен қатар, Филиппин азаматтарына ажырасу мүмкіндігі беріліп жатқан жағдайда, олардан 1 жылдық жалақы көлемінде ақша өндіріледі (25,000-30,000) теңгеге шаққанда 600,000тг. Жалпы ережеден бірнеше ерекшелік бар — атап айтқанда, Филиппиндегі мұсылмандардың некелері бұзылуы мүмкін. Қазақстан Республикасының заңдарына осындай өзгерістер енгізілуі қажет деп ойлаймын.

#### *Пайдаланған әдебиеттер тізімі*

1. "Қазақстан-2050" Стратегиясы қалыптасқан мемлекеттің жаңа саяси бағыты Қазақстан Республикасының Президенті - елбасы Н.Ә. НАЗАРБАЕВТЫҢ Қазақстан халқына Жолдауы, Астана қ., 2012 жылғы 14 желтоқсан.
2. Қазақстан Республикасы Стратегиялық жоспарлау және реформалар агенттігі Ұлттық статистика бюросы [/https://stat.gov.kz/https://tengrinews.kz/kazakhstan\\_news/nekenn-40-pauyizu-i-ajyirasumen-ayaktaladyi-elmzdeg-otbasyi-413859/](https://stat.gov.kz/https://tengrinews.kz/kazakhstan_news/nekenn-40-pauyizu-i-ajyirasumen-ayaktaladyi-elmzdeg-otbasyi-413859/)
3. Гродеков П.Л. Киргизы и каракиргизы Сыр-Дарьинской области. Том I. Юридический быт. Ташкент. 1889; Нива, 1894. №2; РВ. 1878. №9; П. Обычай киргизов Семипалатинской области // РВ. М., 1878. №9
4. Неке (ерлі-зайыптылық) және отбасы туралы Қазақстан Республикасының 2011 жылғы 26 желтоқсандағы № 518-IV Кодексі (2020.19.07. берілген өзгерістер мен толықтырулармен).
5. «Қазақстан Республикасының Азаматтық процестік Кодексі» Қазақстан Республикасының 2015 жылғы 31 қазандағы № 377-V Кодексі (2020.07.07. берілген өзгерістер мен толықтырулармен).
6. Салық және бюджетке төленетін басқа да міндетті төлемдер (Салық кодексі) Қазақстан Республикасының Кодексі 2017 жылғы 25 желтоқсандағы № 120-VI ҚРЗ.



7. Соттардың некені (ерлі-зайыптылықты) бұзу туралы істерді қараған кезде заңнаманы қолдануы туралы.

Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының 2000 жылғы 28 сәуір N 5 нормативтік қаулысы.

8. Қазақстан Республикасының Азаматтық Кодексі 1994 жылғы 27 желтоқсандағы № 268-ХІІІ. (2020.19.12. берілген өзгерістер мен толықтырулармен)

Смағұлова А.С. заң ғылымдарының кандидаты, доцент;  
магистрант Бағдатқызы Гүлсезім  
Қ.Жұбанов атындағы АӨУ  
Ақтөбе қаласы  
[gayhar.78@mail.ru](mailto:gayhar.78@mail.ru)

## БАЛАЛАР ҚҰҚЫҚТАРЫН ҚОРҒАУ ПРОБЛЕМАЛАРЫ

**Аңдатпа.** Бұл мақалада Қазақстан Республикасындағы неке-отбасы қатынастарындағы бала құқықтарын қорғау мәселесіне байланысты қабылданған нормативтік актілер сараланады. Сонымен қатар баланың құқықтарын реттейтін халықаралық декларацияда бала құқығын қорғайтын қағидалар көзделген. Оның негізгі мазмұны баланың ешбір кедергісіз, тегіне, нәсіліне және қай ұлтқа жататындығына, әлеуметтік және мүліктік жағдайына, жынысына, тіліне, біліміне, дінге көзқарасына, тұрғылықты жеріне, денсаулық жағдайына қарамастан ие бола құқықтарын айта отырып, оның рухани, дене, ойының дамуы үшін барлық қолайлы жағдайлар мен мүмкіндіктер, материалдық жағдайын қоса алғанда қамтамасыз етілуі айқандалған. Сонымен қатар неке-отбасы мүддесін қорғайтын заңнамаларға сәйкес отбасы мүшелерінің өзара асырау үшін белгіленген алименттік міндеттемелері қарастырылған. Сот алимент төлеушінің алимент төлеу жөніндегі міндетін орындауға қатысу мөлшерін айқындайды.

**Түйін сөздер:** неке, отбасы қатынастары, бала құқықтары, нормативтік актілер, бала мүддесін қорғау, алимент, ата-ана міндеттері, талап-арыз.

**Аннотация.** В данной статье анализируются нормативные акты, принятые в Республике Казахстан по вопросам защиты прав ребенка в брачно-семейных отношениях. Также в международной декларации, регулирующей права ребенка, предусмотрены правила, защищающие права ребенка. Его основное содержание определяется тем, что ребенок, обладая правами беспрепятственно, независимо от происхождения, расы и национальной принадлежности, социального и имущественного положения, пола, языка, образования, отношения к религии, места жительства, состояния здоровья, имеет все благоприятные условия и возможности для духовного, физического, психического развития, включая материальное положение. Кроме того, в соответствии с брачно-семейным законодательством предусмотрены алиментные обязательства членов семьи, установленные для взаимного иждивения. Суд определяет размер участия плательщика алиментов в исполнении обязанности по уплате алиментов.

**Ключевые слова:** брак, семейные отношения, права ребенка, нормативные акты, защита интересов ребенка, алименты, родительские обязанности, исковое заявление.

**Abstract.** This article analyzes the normative acts adopted in the Republic of Kazakhstan on the protection of the rights of the child in marriage and family relations. The international declaration governing the rights of the child also provides for rules that protect the rights of the child. Its main content is determined by the fact that the child, having rights freely, regardless of origin, race and nationality, social and property status, gender, language, education, attitude to religion, place of residence, state of health, has all favorable conditions and opportunities for

spiritual, physical, and mental development, including financial status. In addition, in accordance with the marriage and family legislation, alimony obligations of family members are established for mutual dependents. The court determines the amount of the alimony payer's participation in the performance of the obligation to pay alimony.

**Key words:** marriage, family relations, child rights, regulations, protection of the interests of the child, alimony, parental responsibilities, statement of claim.

Қоғамдағы ең басты институттың бірі – ол неке, отбасы қатынастарын реттейтін институт. Ол адамзат баласы өмір сүргеннен бері пайда болып, дамып, жетіліп келеді. Отбасы құқығының маңызды тармағы бала құқықтары, бала тәрбиесіне байланысты өрбиді. Ол қоғамдық құрылыстың даму сатысы, өркениетіне байланысты әр елде, әрбір халықта, әртүрлі сипат алып, белгілі бір мәнге ие болады. Соның ішінде қазақ халқының неке отбасын реттейтін әдет ғұрпы, салт-дәстүрге негізделген құқықтық нормаларының ішінде бала құқығын қорғауға ерекше көңіл бөлгендігі белгілі. Бүгінгі күнде де осы мәселеге ерекше көңіл бөлу қажеттігі туып отыр. Сондықтан адамзат ұрпағының жалғасы болып табылатын балалар мәселесі әлемдік деңгейден де өз орнын алып отыр. Оған байланысты әртүрлі халықаралық заңдылықтар, мысалға «Бала құқықтарының декларациясы» [1], «Бала құқықтары туралы конвенция» [2] және т.б. бар. Аталған заңдылықтар әрбір елде қатаң орындалып отыруы тиіс.

«Бала құқықтары туралы» декларация 1959 жылдың 20 қарашасында Бас Ассамблеяның 1386 (XIV) резолюциясымен жарияланды [1]. Бұл декларацияда бала құқығын қорғайтын он қағида көзделген. Оның негізгі мазмұны баланың ешбір кедергісіз, тегіне, нәсіліне және қай ұлтқа жататындығына, әлеуметтік және мүліктік жағдайына, жынысына, тіліне, біліміне, дінге көзқарасына, тұрғылықты жеріне, денсаулық жағдайына қарамастан ие бола отырып, оның рухани, дене, ойының дамуы үшін барлық қолайлы жағдайлар мен мүмкіндіктер қамтамасыз етілуі айқандалған.

Қазіргі кезеңде бала әлеуметтік ортаның теріс ықпалдарынан қорғалуы, қоғам, мемлекет, ата-ана және білім беруші тәрбие орталықтарының негізгі міндеті екендігін де ескерткен. Сондай-ақ, ол қандай нысанда болмасын сауда объектісі болмауы керек. Ол белгілі бір жасқа жеткенше жұмыс жасамауы керек; оған оның денсаулығына, не біліміне, дене, ой не рухани дамуына кері әсерін тигізетін жұмыстар атқартуға болмайды деп қарастырған. Дүние жүзібалалары бойында елдер арасындағы достық, түсінушілік, шыдамдылық рухында тәрбиеленуі керектігін арнайы қағида етіп көрсеткен. Себебі, жас ұрпақтың бойындағы өз Отанын сүю, өзге халықты құрметтеу, достықты, бейбітшілікті қадірлеу, «жаста берген тәрбие, жас қайынды игендей» деген дана халқымыздың ойын ұштай түскендей.

Осы аталған халықаралық шарттарға негізделген «Қазақстан Республикасындағы баланың құқықтары туралы» Қазақстан Республикасының Заңы 8 тамыз 2002 жылы қабылданған [3]. Осы заңға сәйкес бала тегіне, нәсіліне және қай ұлтқа жататындығына, әлеуметтік және мүліктік жағдайына, жынысына, тіліне, біліміне, дінге көзқарасына, тұрғылықты жеріне, денсаулық жағдайына, балаға және ата-анасына немесе басқа заңды өкілдеріне қатысты өзге де мән-жайларға қарамастан тең құқыққа ие. Некеден және некесіз туған балалар тең әрі жан-жақты қорғауды пайдаланады. Баланың негізгі құқықтары ретінде: әрбір баланың денсаулық сақтауға, тегін медициналық көмектің көлеміне кепілдік береді. Сондай-ақ, әрбір бала туған сәтінен бастап аты, әкесінің аты, тегі, ұлты және азаматтығы болуына құқылы. ҚР Конституциясы және бала құқығын қорғаушы заңдарға байланысты әрбір баланың өмір сүруге, жеке басының бостандығына, қадір-қасиетіне және жеке өміріне қол сұғылмауына, сөз бостандығына және өз пікірін айтуға, ар-ождан бостандығына, өзінің қоғамдық белсенділігін дамытуға, жасына сәйкес ақпарат алуға және оны таратуға, қоғамдық бірлестіктерге өз еркімен қатысуға құқық берліген. Сонымен қатар, әрбір баланың ҚР тұрғын үй заңдарына сәйкес тұрғын үйге, тегін орта білім алуға, конкурстық негізде тегін орта кәсіби және жоғары кәсіби білім алуға кепілдік берілетіндігі айқындалған. Мемлекеттік

көмек ретінде 28.06.2005 ж. «Балалы отбасыларға берілетін мемлекеттік жәрдемақылар туралы» Қазақстан Республикасының заңы қабылданған, бұл да балалардың мемлекет тарапынан қамқорлыққа алынғанын көрсетеді [3]. Мемлекет өзінің болашақ ұрпағына қамқорлық жасай отырып, әрбір бала Қазақстан Республикасының Конституциясын және заңдарын сақтауға, басқа адамдардың құқықтарын, бостандығын, ар-ожданы мен қадір-қасиетін, Республиканың мемлекеттік нышандарын құрметтеуге, еңбекке жарамсыз ата-анасына қамқорлық жасауға, тарихи және мәдени мұралардың сақталуына қам-қарекет жасауға, тарих және мәдениет ескерткіштерін сақтауға, табиғатты сақтауға және табиғи байлықтарға ұқыпты қарауға міндеттейді.

Мемлекет балалардың Қазақстан халқының тарихымен, дәстүрлерімен, рухани қазыналарымен және әлемдік мәдениет жетістіктерімен танысуына мүмкіндік жасайды. Сондай-ақ, балалардың шығармашылық және ғылыми қабілетін дамыту үшін ұйымдар құруды, кино және бейнефильмдер, теледидар және радио хабарларын шығаруды, балаларға арналған газеттер, журналдар, кітаптар басып шығаруды көтермелейді. Мемлекеттік органдар, жеке және заңды тұлғалар баланы оның денсаулығына, имандылық жағына және рухани дамуына зиян келтіретін әлеуметтік ортаның, ақпараттың, насихат пен үгіттің теріс ықпалынан қорғауға міндеттенеді. Саламатты өмір салтын насихаттау – қоғамның, ата-ананың, тәрбие ұйымдарының, білім орталарының негізгі міндеті болып табылады. Балаға құқықтық білім беруді мемлекет өз саясатының басым бағыттарының бірі деп таниды. Бұл өте орынды, себебі, өз құқығын жете түсінбеген адам, оны қорғап, қолдана да алмайды. Сол себептен, мектеп бағдарламасының өзінде Ата заңымызға толық түсінік беретін пәнді төртінші сыныптан бастап енгізсе, артық болмас еді. Қылмыстың, зорлық-зомбылықтың немесе өзге де заңсыз әрекеттің салдарынан тән немесе жан жарақатын алған балаға денсаулығын қалпына келтіру және әлеуметтік бейімделу үшін қажетті көмек көрсетілуге тиіс деп көрсеткенмен, нақ осы мезгілде теледидардан күн-түн демей тоқтаусыз берілетін шетелдік сериалдардан анайылықтың, әдепсіздіктің, бейберекеттіліктің, қатыгездіктің, жүгенсіз кеткен қылмыскерліктің, жалпы адамшылыққа тән небір сорақылықтардың үзбей көрсетіліп жататындықтан, осының бәрінің адам психикасына, әсіресе жастардың жан-жақты, жақсы дамуына теріс әсер ететінін теледидар басшылары да, жалпақ ел де білмей отырған жоқ. Ал теріс үлгінің шетел, батыс мәдениеті десе онсыз елегізіп тұратын жастарға тез жұққыш келетіні күнделікті өмірде байқалып тұр. Соның бір мысалын тастанды балалар тағдырына байланыстырып айтуға болады. Мемлекет тарапынан балалардың қалыпты өсуі, тәрбиеленуі, оқып, білім алуы, денсаулық сақтауы, басқа да әлеуметтік жағынан толық қамтамасыз етуіне қарамастан қазіргі қоғамымызда тастанды бала ұғымы пайда болды. Бар болмысымызға, қазақы ұғым аясына сыймайтын, табиғатымызға тіптен жат ұғым. Бірақ бұл бүгінгі күннің бір ащы шындығы. Елімізде туа сала жетімдіктің зарын тартқан, уақыт өткен сайын көбейе түспесе, азаймай отырған ақиқат. Ең сорақысы, небір үрші ауызға салғандай балаларды көзі қиып тастап кететіндердің басым көпшілігі жергілікті ұлт өкілдері арасынан шығып отырғаны. Неліктен осындай келеңсіз жағдайға душар болдық?!

Республикамыздың әр облысында ең кемі бір-бірден, әйтпесе кейбіреулерінде екі-үштен балалар үйінің болуы осының айқын айғағы. Тастанды балалардың жалпы саны жылдан-жылға көбемесе, азаймай келеді. Әрине, бұл ретте ең бірінші орында тұрған отбасының материалдық-тұрмыстық жағдайы. Тұрмыс-тіршілігі жақсы, күнкөрістік жағдайы бар жалғыздікті аналар балаларын тастап кетуге аса пейілді емес. Бір жағынан алғанда, бұл келеңсіздіктің шарасыздықтан туындайтыны белгілі. Материалдық-тұрмыстық жағдайы тұрғысынан келгенде, бұл орайда шетелдіктер асырап алған бала күнкөрісінің болашақта жақсы болатыны қуантқанымен, өз елінен жырақ кеткен баланың мүлдем жатжұрттық, жатбауыр болып кететініне жан-жүрегің күйзелмей қоймайды.

Осының бәрі ең алдымен, ата-ананың, әсіресе әке рөлінің төмендеп кеткендігінен жол беріліп отырған келеңсіздіктер екенін жоққа шығара алмаймыз. Егер қазақ жерінде қай заманда болсын ер-азамат отбасының бірден-бір тірегі, асыраушысы болып келсе, еліміз тәуелсіздік алғаннан бері бұл қалыптасқан жағдай түбегейлі өзгерді. Анығын айтар болса,

ар-азаматтарымыздың басым көпшілігі нарық қыспағына төтеп беруге, замана ыңғайына қарай әрекет етуге ерік-жігері жетіңкіремей, отбасын материалдық тұрғыдан толық қамтамасыз ете алмай, өзгені қойып, өз отбасының мүшелеріне өнеге берерліктей тұлға болудан қалып барады. Бұл – бір.

Екіншіден, жалпы ұлттық тәлім-тәрбиенің кемшіндігі барған сайын айқын сезіле түсуде. Өз ана тілінің қайнар бұлағынан мейірі қана сусындамаған баланың бауырмал, ұлтжанды, жайсаң азамат болып өсуі екіталай. Жасыратын не бар телеарналарда ұлттық намысымызды жанитын, ұлтжандылыққа тәрбиелейтін арнайы бағдарламалар жоқтың қасы.

Үшіншіден, Үкімет тарапынан ана мен балаға жасалатын қамқорлық әлі де болса мардымсыз. Тастанды балалар қатарының алдағы уақытта азаюы да нақ осыған байланысты болады.

Сонымен қатар, қазіргі кезеңде қыз баланың тәрбиесіне ерекше көңіл бөлу қажеттігі туындап отыр. Себебі, біз әйелді ең алдымен ана деп, ал қыз баланы болашақ ана деп құрметтейміз. Ана сүті мен көкірегіндегі мейірімін бойына сіңіріп өскен әрбір адамзат баласы үшін бұлайша өмір сүру – сүйекке сіңері анық. Себебі біздің ата дәстүрімізде болмаған, болмақ түгілі өз тарихында естімеген – жезөкшелік, әйелдер мен қыздардың тыйымға тоқтамай өз бетімен кетуі жиіледі.

Сондықтан, жетім балалардың тағдыры – біздің елде ғана емес, дүниежүзілік мәселеге айналғанын көріп отырмыз. Дүниежүзі бойынша қазір 100 миллион асыраушысы жоқ жетім балалар бар екен. Сонымен бірге балалар үйі жоқ мемлекеттер де бар. Мысалы, өз тәуелсіздігі жолында ондаған жылдардан астам уақыт күресіп келе жатқан Шешенстанның өзінде жетімдер үйі деген атымен болмаған. Сол іспетті Малайзия мемлекетінде де жетімдер үйінің іргетасы қаланбаған. Тіпті барар жері, басар тауы, қалтасында мөрі мен билігі жоқ сығандардың өзі өзгеге бала бермейді. Олардың ұғымында қан мен сүйек ең қасиетті құндылық саналады екен.

«Мұсылмандар арасынан бір жетімді алып, оны ішпек, жемегіне ортақ еткен кісіні, егер ол ғафуы мүмкін болмаған күнә істемеген болса, Алла тағала оны жаннатқа кіргізеді» депті Хадисте. Міне, адамзаттың болашағы ретінде бала құқын қорғауға Халықаралық деңгейде және Қазақстан Республикасында да ерекше қамқорлық жасалып түрлі деңгейдегі нормативті актілер қабылданған. Оны жүзеге асыруға да біршама күш - жігер жұмсалуда. Соған қарамастан балалар, жастар бойында қатыгездік, немқұрайдылық, жанашырлық, ағайыншылдық Отан сүйгіштік төмендеп бара жатырған сияқты. Қазіргі кезде міне осыған ерекше көңіл бөліп, ұлттық идеологияны, адамзатқа тән ізгілік қасиеттерді тәрбиелейтін ұлы бабалардан қалған ұлттық рухымыз бен тәлім-тәрбиенің аса қадірлі қасиеттерін отбасынан, мектептен бастап, оқу орындарында жалғастырып, өмірге салауатты да, саналы, өз Отанын, халқын сүйіп, жақындарына жаны ашитын ұрпақ тәрбиелеуге ерекше көңіл бөліп, оны іске асыратын тетіктерді жетілдіруде ғасырлар талқысынан өткен әдет-ғұрып, салт-дәстүр, құқықтық тәртіпті естен шығармаған абзал.

Өз ойымызды қорытындылай келе қазіргі кезеңдегі бала тәрбиесін жетілдіру, тастанды балалар санын азайту, отбасының беріктігін сақтау мақсатында мынадай ұсыныстар жасаймыз:

- арнайы отбасы телеарналарын ашу. Үкіметте телеарналар бар, бірақ біреуі де отбасына, ұлттық мүддеге арналмаған. Шетелде «образовательный» каналдар бар. Ол білімге, ғылыми-танымдық, отбасына арналған. Яғни, үлкен үгіт-насихат жүргенде ғана отбасы институты нығаяды;

- отбасылық-үйлестіруші Кеңес орнын ашу. Қазір елімізде отбасы заңдары көп.

Жұмыссыздық, көп балалы аналарға, балаларға қатысты біраз нормативтік актілер қабылданды. Бұлармен Еңбек және әлеуметтік қорғау министрлігі, Денсаулық министрлігі шұғылданатынын біз білеміз. Соның бәрін бір орталықтан бақылап отыратын үйлестіруші Кеңес орны керек;

- шағын бизнесті дамыту. Шағын бизнес дегеніміз – отбасы бизнесі. Яғни, шағын бизнесті дамытсақ, отбасыға жағдай жасаймыз, әлеуметтік-экономикалық жағдайды нығайтамыз;

- жас отбасын мақсатты мемлекеттік қолдауды жетілдіру, жұмысқа орналастыру, тұрғын-үймен қамтамасыз ету;

- «қызға қырық үйден тию» дегендей қыздар тәрбиесіне ата-ана, мектеп, оқу орындары, жалпы мемлекет тарапынан көңіл бөлініп, жезөкшелікке қарсы заңдар қабылдануы кереу;

- тастанды сәбилерді шетелдерге сатуға, асырап алуға заң тарапынан белгілі бір тыйымдар болуға тиіс.

Міне, осы ұсыныстар жүзеге асырылған жағдайда, отбасы нығайып, тастанды балалар саны азайар деген үміттеміз.

Қазақстан Республикасының қазіргі заңнамасы ерлі-зайыптылардың бірін-бірі материалдық жағынан қолдауды міндеттейді. Мұндай қолдаудан бас тартқан және ерлі-зайыптылардың арасында алимент төлеу туралы келісім болмаған жағдайда, алимент төлеуге қажетті қаражаты бар екінші жұбайдан екінші тарапқа, яғни еңбекке жарамсыз мұқтаж жұбайының қажетін өтеу, жүктілігі кезеңінде және ортақ баласы туған күннен бастап үш жыл бойы зайыбының және баланың қажеттерін қанағаттандыру, ортақ мүгедек баланы он сегіз жасқа толғанға дейін бағып-күтуді жүзеге асырып отырған анаға және баланы асырау үшін алимент түрінде қаражат төлеуге міндетті. Сондай-ақ он сегіз жасқа толған соң ортақ мүгедек балаға I-II топтағы мүгедектік белгіленген жағдайда көмекке мұқтаж жұбайының алимент төлеуді сот тәртібімен талап етуге құқығы Қазақстан Республикасының заңнамаларымен қарастырылған. Алименттің мөлшері және оны неке, яғни ерлі-зайыптылық бұзылғаннан кейін бұрынғы жұбайына беру тәртібі бұрынғы ерлі-зайыптылардың арасындағы келісіммен айқындалуға немесе сот айқындауы да мүмкін екендігі заңмен қарастырылған. Ерлі-зайыптылардан және бұрынғы ерлі-зайыптылардан сот тәртібімен өндіріп алынатын алименттің мөлшері мынадай қазіргі заңнамаларға сәйкес ерлі-зайыптылардың, яғни бұрынғы ерлі-зайыптылардың арасында алимент төлеу туралы өзара келісім болмаған кезде, бұрынғы жұбайдан сот тәртібімен өндіріп алынатын алименттің мөлшерін ерлі-зайыптылардың, яғни бұрынғы ерлі-зайыптылардың материалдық және отбасылық жағдайларын және тараптардың басқа да назар аударарлық мүдделерін негізге ала отырып шешіледі. Алимент төлеу кезіндегі қолданылып жүрген айлық есептік көрсеткіштің еселенген қатынасында сот айқындайды. Жұбайды екінші жұбайды күтіп-бағу жөніндегі міндеттен босату немесе бұл міндеттің мерзімін шектеу ерекшеліктері де қарастырылған. Сот жұбайдың көмекке мұқтаж, еңбекке жарамсыз екінші жұбайды күтіп-бағу міндетінен босатуы немесе некеде тұрған ерлі-зайыпты болған кезеңде де, неке бұзылғаннан кейін де бұл міндетті белгілі бір мерзімге белгілейді. Ол түрлі жағдайларды қарастыра отырып, егер көмекке мұқтаж жұбайдың еңбекке жарамсыздығы спирттік ішімдіктерге, есірткі, психотроптық заттарға салынуы салдарынан немесе оның қасақана қылмыс жасауы салдарынан болса немесе некеде бес жылға дейін тұрған болса, сондай-ақ жұбай отбасында лайықсыз мінез-құлық көрсеткен жағдайларда шектеуі мүмкін. Сонымен қатар қазіргі заң нормалары отбасындағы басқа мүшелердің де мүдделерін қорғайды. Яғни, еңбекке жарамды ағалары мен апаларыны өздерінің кәмелетке толмаған туғанынілері, қарындастары мен сіңлілерін күтіп-бағу жөніндегі міндеттері айқын белгіленген. Кәмелетке толмаған көмекке мұқтаж інілері, қарындастары мен сіңлілеріні өз ата-аналарынан күтіп-бағу қаражатын алуға мүмкіндігі болмаған жағдайда, өздерінің алимент төлеуге қажетті қаражаты бар еңбекке жарамды, кәмелетке толған бірге туған ағалары мен апаларынан сот тәртібімен алимент алуға құқығы бар [4]. Бұл мәселе ежелден-ақ қазақтарда ешбір арнайы заңсыз ақ жүзеге асырылып отырғаны белгілі. Атасы мен әжесінің немерелерін күтіп-бағу жөніндегі міндеттері де бүгінгі қабылданған заңнамаларда өз көрінісін тапқан. Сондай-ақ қажет болған жағдайда өз немерелеріне сот тәртібімен алимент төлеу жолы да қарастырылған. Сонымен қатар ежелден қалыптасқан әдет-ғұрып заңдарындағы кейбір қағидаларда қазіргі заңнамаларда ескерілген, яғни немерелердің атасы мен әжесін күтіп-бағу міндеті.

Сондықтан, өздерінің кәмелетке толған еңбекке жарамды балаларынан немесе бұрынғы жұбайынан күтіп-бағуқаражатын алу мүмкін болмаған жағдайда, көмекке мұқтаж, еңбекке жарамсыз атасы мен әжесі өздерінің алимент төлеуге қажетті қаражаты бар еңбекке жарамды кәмелетке толған немерелерінен сот тәртібімен алимент талап етуге құқылы да заңмен қарастырылған [4]. Қоғамда, өмірде түрлі жағдайлар кездесетіні белгілі. Соның бірі бөтен біреулердің тәрбиелеп, бағып қағуы. Мұндай жағдайда тәрбиеленушілердің өздерін іс жүзінде тәрбиелеген адамдарды күтіп-бағу міндеті белгіленген. Кәмелетке толмаған балаларды іс жүзінде тәрбиелеген және күтіп- баққан еңбекке жарамсыз мұқтаж адамдардың, егер олар өздерінің кәмелетке толған еңбекке жарамды балаларынан немесе немерелерінен не жұбайларынан, бұрынғы жұбайларынан күтіп-бағу қаражатын ала алмаса, өздерінің кәмелетке толған еңбекке жарамды тәрбиеленушілерінен сот тәртібімен күтіп-бағу қаражатын беруді талап етуге құқығы бар. Егер іс жүзінде тәрбиелеген адамдар тәрбиеленушілерді бес жылдан аз уақыт күтіп-бақса және тәрбиелесе, сондай-ақ өздерінің тәрбиеленушілерін тиісті түрде күтіп-бақпаса және тәрбиелемесе, сот тәрбиеленушілерді осы адамдарды күтіп-бағу жөніндегі міндеттен босатуға құқылы да қарастырылған. Бұл міндеттер қорғаншылықтағы немесе қамқоршылықтағы не патронаттағы адамдарға жүктелмейді. Өгей ұлдар мен өгей қыздардың өгей әкесін және өгей шешесін күтіп-бағу жөніндегі міндеттері ежелден-ақ қазақ қоғамында туған балаларымен қатар қарастырылған. Ал қазіргі заңдағы талаптар бойынша өздерінің өгей ұлдарын немесе өгей қыздарын тәрбиелеген және күтіп-баққан, көмекке мұқтаж, еңбекке жарамсыз өгей әке мен өгей шеше, егер олар өздерінің кәмелетке толған еңбекке жарамды балаларынан немесе немерелерінен не жұбайларынан (бұрынғы жұбайларынан) күтіп-бағу қаражатын ала алмаса, осыған қажетті қаражаты бар еңбекке жарамды, кәмелетке толған өгей ұлдарынан немесе өгей қыздарынан сот тәртібімен күтіп-бағу қаражатын беруді талап етуге құқылы. Егер өгей әке мен өгей шеше өгей балалары мен өгей қыздарын бес жылдан аз уақыт тәрбиелесе және күтіп-бақса, сондай-ақ олар өздерінің тәрбиелеу немесе күтіп-бағу жөніндегі міндеттерін тиісті түрде атқармаса, сот өгей ұлдар мен өгей қыздарды өгей әкесін немесе өгей шешесін күтіп-бағу міндеттерінен босатуға құқылын белгілейді. Отбасының басқа мүшелерінен сот тәртібімен өндіріп алынатын алименттің мөлшері заңнамаларға сәйкес қарастырылады. Тараптардың келісімі болмаған кезде сот тәртібімен өндіріп алынатын алименттің мөлшерін сот әрбір жеке жағдайда алимент төлеуші мен алушының материалдық және отбасылық жағдайлары мен тараптардың басқа да назар аударарлық мүдделерін негізге ала отырып, алимент төлеген кезде қолданылып жүрген айлық есептік көрсеткіштің еселенген қатынасында белгілейді. Егер отбасының алимент талап етуші мүшесін бір мезгілде бірнеше адам күтіп-бағуға міндетті болса, сот олардың материалдық және отбасылық жағдайларына қарай олардың әрқайсысының алимент төлеу жөніндегі міндетін орындауға қатысу мөлшерін айқындайды. Алимент мөлшерін айқындау кезінде сот алимент төлеуге міндетті адамдардың бәріне, олардың біреуіне немесе бірнешеуіне талап-арыз берілгеніне қарамастан, сол адамдардың бәрін ескеруге құқылы.

#### *Пайдаланған әдебиеттер тізімі*

1. *Международные акты о правах человека. Сб. документов. – М., Изд. Норма, 2000. (Декларация прав ребенка. Провозглашена резолюцией 1386 Генеральной Ассамблеи от 20 ноября 1959 года).*
2. *«Бала «тауарының» бағы ашылып тұр». Заң газеті. 10.03.2004. 2-бет.*
3. *Қазақстан Республикасындағы баланың құқықтары туралы. Қазақстан Республикасының Заңы. – Алматы: ЮРИСТ, 2006, -20 б.*
4. *Қазақстан Республикасының неке-отбасы (ерлі-зайыптылық) Кодексі. -Алматы: Юрист, -2011.*

*Смағұлова А.С. заң ғылымдарының кандидаты, доцент;  
магистрант Оразаев Айбол  
Қ.Жұбановатындағы АӨУ  
Ақтөбе қаласы  
[gayhar.78@mail.ru](mailto:gayhar.78@mail.ru)*

## **ӘДЕТ ЗАҢДАРЫНДАҒЫ ЖӘНЕ АЗАМАТТЫҚ ЗАҢНАМАЛАРДАҒЫ ЗАЛАЛДЫ ӨТЕУДІҢ САБАҚТАСТЫҒЫ**

**Аңдатпа.** Бұл мақалада қоғамдық, азаматтық қатынастағы адамның ар-намысын, денсаулығын қорғаудың ежелгі дәуірден бері сақталып келе жатырған құқықтық негіздерінің маңыздылығын көреміз. Сол құқықтық нормалардың қолданылу тәсілдерін қазіргі заңдармен байланыстыру, сабақтастыру жағы көзделіп қарастырылған. Себебі, дәстүрлі құқықтағы ар-намысқа, адамның өмірі мен денсаулығына келтірілген моральдық залал мен зиянды өтеудің, адам құқықтарын қорғаудың өзіне тән ерекшеліктері болды. Ол жалпы адамзат қоғамына тән моральдық қағидалар мен сол қоғамда қолданылып жүрген заң нормаларының шегінде жүзеге асырылып, адамның құқықтарының қорғалуын қамтамасыз етті. Міне, қоғамның даму эволюциясына сәйкес болған заң нормалары сол қоғамның қажетін қанағаттандыра отырып, бүгінгі күнге дейін өз мәндерін жоймаған тұстарын қазіргі заң нормаларын құрастыруда ескеру қажеттігін көреміз.

**Түйін сөздер:** ар, намыс, қадір, қасиет, заңнормалары, адамқұқықтары, залал, зиян, адамөмірі мен денсаулығы.

**Аннотация.** В данной статье рассматривается правовые основы защиты чести и достоинства человека в гражданско-правовых отношениях с древнейших времен и связь с современными законами государства. Предусматривается увязка, преемственность способов применения тех же правовых норм с современными законами. Причина заключалась в том, что в традиционном праве существовали характерные особенности защиты прав человека, компенсации морального вреда и вреда, причиненного чести, жизни и здоровью человека. Она осуществлялась в пределах нравственных принципов, присущих общечеловеческому обществу, и норм законодательства, действующих в этом обществе, обеспечивала защиту прав человека. И здесь мы видим, что нормы закона, соответствующие эволюции развития общества, удовлетворяя потребности этого общества, не устранили своих значений и по сей день, необходимо учитывать при составлении норм современного права.

**Ключевые слова:** честь, достоинство, нормы права, права человека, ущерб, вред, жизнь и здоровье человека.

**Abstract.** This article examines the legal basis for the protection of human honor and dignity in civil law relations since ancient times and the relationship with modern state laws. It provides for linking, continuity of the ways of applying the same legal norms with modern laws. The reason was that in traditional law there were characteristic features of the protection of human rights, compensation for moral harm and harm caused to the honor, life and health of a person. It was carried out within the limits of the moral principles inherent in a universal society, and the norms of legislation in force in this society, provided for the protection of human rights. And here we see that the norms of the law corresponding to the evolution of the development of society, meeting the needs of this society, have not eliminated their meanings to this day, it is necessary to take into account when drawing up the norms of modern law.

**Key words:** honor, dignity, norms of law, human rights, damage, harm, human life and health.

Қазақ қоғамында ар-намыс, қадір-қасиет, адам денсаулығын бағалау ұғымы өте қасиетті, қадірлі ұғым. Сондықтан, «арыңды жастан сақта» немесе «малым жанымның

садағасы, жаным арымның садағасы» қағидалары қазақ халқының бойында көне заманнан қалыптасқан. Ол адам дүниеге келгеннен бастап отбасында қалыптастырылған және ол дәстүр-салт түрінде қалыптасып заңға айналған. Ар-намысты қорғау үшін түрлі тәсілдер қолданылған. Ол сонау ғұн, үйсін, түркілер дәуірінің өзінде құқықтық мәнге ие болған. Жеке адамның ар-намысын қорғау, Отан, мемлекет бүтіндігімен байланыстырылған. Түркілерде азаматтық құқық пен қылмыстық құқық нормаларын белгілейтін дәстүр-салттардың да заңдылық күші мығым болған. Бұл жөнінде бізге жеткен әдет-ғұрыптардың жазбаға түскен ережелері некен-саяқ болса да кездеседі. Еуразия тарихының атасы Лев Гумилевке сөз берсек: «... Жалпы, өте қатал, тіпті қатыгез құқық заңы әйелді қолдап қорғаған: күйеуі бар әйелді зорлаған кісі өлім жазасына кесілген, қыздың арына қол салған еркек дереу оған үйленуге тиіс болған. Бір қызығы, әйелді зорлау ең ауыр қылмыстармен: көтеріліс жасаумен, опасыздықпен, кісі өлтірумен, тұсаулы атты ұрлаумен қатар қойылған. Дала жағдайында аты ұрланған кісіні ажал торуылдайды, ал оның ақысы жай ұрлық жасағаннан он есе артық төленген. Төбелесте кісі денесін зақымдағаны үшін айып алынған,» - дейді [1, 57]. Бір маңыздылығы – осы айтылып отырған қылмыстық құқық өлшемдері сонау Сақ, Ғұн, Үйсін, Қаңлы заманынан бері желісін үзбей келе жатқан заң ережелері. Жалпы алғанда Ғұндар мен Түркілер дәуіріне қатысты құқықтық деректер Қытай елінің ежелгі жылнамаларында біршама сақталған. Соның ішінде үзілген жіптей бізге жеткен Көне Түріктердің мемлекеттік дәрежеде қолданылып келген бес баптан тұратын мына бір мемлекеттік заңына назар аударып көрелік.

1. Мемлекеттің бүтіндігі мен елдің бірлігін бұзып, аталған заң талабын сақтамай бүлік шығарғандар өлім жазасына кесілген.

2. Түркі бүдун (жұртының) мүддесін сырттан сатып, ел-жұртқа опасыздық қылық көрсеткендер де өлім жазасын құшатын болған.

3. Түркі қағанаты ішінде жүріп, жазықсыздан-жазықсыз кісі өлтіргендердің де сазайын өлім жазасы арқылы берілген.

4. Мемлекеттің басқару тұрпаты әскери феодалдық болғандықтан жаутершілік заманда мемлекеттің қарулы күші – сәйгүлік атты ұрлағандар да өлім жазасына бұйырылған.

5. Аса бағалы, құнды мүлік ұрланған жағдайда, қылмыскер он есе артығымен айып төлеп құтылған [1].

Осы келтірілген деректерден-ақ Көне Түркілердің көшпелі қоғамда жасалынған қылмысқа жазаны өз орнымен қолдана білгендігін анық танимыз. Әдет заңдарында ар-намысты қорғауға оның өзгешелігі мен басымдығы, арын қорғап дау айтушының шығу тегі, ақылының басымдылығы, жасы, жынысы, байлығы, өзге де қойылатын талаптарды басшылыққа алған.

Қазақ қоғамында ар-намысты қорғаудағы жазалар негізінен қылмыстық мазмұнға сәйкес болғанымен, оған қолданылған жаза түрлері азаматтық сипат алған. Атап айтқанда сұлтанның кедейдің бірін сөгуі, немесе жазалауы ат-тон айыптан тоғыз айып төлеуге дейін жауапкершілікті жүктеген. Бұл да жеке адам құқықтарын қорғаудың болғандығын дәлелдейді.

«За словесную обиду бию и почетному богачу виновный подвергается: если султан-публичному извинению перед обиженным, а если простой киргиз – штрафу в один ат - тон. За обиду же этим действием подвергаются: султан – сверхпубличного извинения, уступкого обиженному плети, а простой киргиз – двум ат – тоном», - деп көрсетеді [2, 141]. Яғни сұлтанның көптің алдында кешірім сұрауының өзі кедейдің материалдық айып – ат-тон төлеуімен теңдес болғанын көреміз. Теңдес адамдар бір - біріне ешқандай айып төлемей, өзара көптің көзінше кешірім сұраған, ал кіші адам үлкенге тіл тигізсе, ол ат-тон айып төлеген. «За обиду низшего, не пользующегося никаким значением, виновный подвергается штрафу в так называемый азусыз ат, жиексіз тон» [3, 141].

Әйел адамның ар-намысын қорғауда әдет заңы оның шығу – тегін ескерген, бірақ әйел баланың адаммен арадағы болған ұрыс-керісі, даулы мәселе ретінде қаралмаған. Сырттан айтылған өсек, айыптауға ешбір жаза қолданбаған. Сондықтан, ата-ананың, үлкен ағаның



кішісіне айтқан қатты қайырым сөзі мен күш көрсетуіне тәрбиелік, жанашырлық мәні бар деп ешбір айыптамаған. Сондай-ақ қонаққа деген құрмет пен ықлас көрсету қажеттігі туралы «үйдей өкпең болса да, үйіңе келгенде айтпа» деген қағиданы басшылыққа алғандығын көреміз. Бірақ адамның жеке басына, ар-намысына кейде өмірінде қастандық жасалған кезде түрлі материалдық айыптар мен жазалар қолданылғандығын көптеген зерттеушілер еңбегінен көреміз [4]. «Оригинальную черту киргизского быта составляет то положение, что легкие до известной степени побои вообще не предосудительны и не рассматриваются за обидные действия. Вот на основании этого поклажедатель может побить виновного в растрате поклажи», [5, 122]; карабанбаши в дороге могут подвергать возчиков не тяжким телесным наказаниям, переносимым стоя; хозяин может бить слугу до трех раз нагайкой; можно бить присмотрщиков за скотом, когда они займут самовольно чужие места», - деп [6, 168] патриархалды қоғамда өмір сүрген халықтың мәдени даму деңгейін көрсетеді.

«Ар дауы билердің кескен кесімдері мен шешкен шешімдерінің тәжірибесінде нақтылай көрініс табуы сирек кездескенін құбылыс және осы себеп оны өз кезегінде зерттеу объектісі ретінде қарастыруға кедергі келтіруі мүмкін», - деп көрсетеді зерттеушілер [7, 227]. Яғни, қазақ қоғамында ар мәселесі кез келген даудың ішкі мазмұнына өріліп, өзінің сүбелі орнын алып отырған. Әсіресе руаралық дау – жанжалдарда руға келетін сөз бен абырой – бедел басты орын алған. Оған билік айтушы билер аса жауаптылықпен қараған. Дәстүрлі қазақ құқығының азаматтық қоғам мен өмірдің кейпін қалыптастыруы да, оның құқықтық күш – қуатының артуы мен мақсатқа неғұрлым тез жетіп игеру де ар сотының әмбебап және жасампаздығына негізделген. Қазақ сахарасының сан ғасырлық тарихының қойнауынан бастау алып табиғи, туа біткен (абсалютті) құқықтық құндылық ретінде келбеттің келісімін тапқан еді.

Адам құқықтары, бостандықтары мен ар-намысын қорғау жайлы ой-түсініктердің қазақ қоғамында қалыптасуы және оның өзіне тән ерекшеліктері болды. Себебі, адам құқығы мен бостандықтары жайлы мәселе – көне дәуірлерден бері қоғам алдындағы күн тәртібінен түспеген күрделі мәселе. «История показывает, что каждому поколению нужно вновь и вновь защищать права человека, что человечеству еще незнакома ситуация, при которой не требуется усилий для поддержки и защиты прав и свобод человека» - деп көрсетеді Е.А.Лукашева [8, 3].

Қазіргі кездегі тарихи ситуациялар кез келген қоғамды демократияландыруға, адам құқығы мен бостандықтары оның ар-намысын қорғау өте маңызды екендігіне көңіл аударуға шақыруда. Өйткені, демократияландыру процесі әлемде, әсіресе, Кеңестік үкімет күйрегеннен соң белсенділік көрсетуде [9].

Қазақстан Республикасы да өзінің алдына құқықтық-демократиялық мемлекет пен азаматтық қоғам құруды қойып отыр. Елімізде дүркін-дүркін құқықтық реформалар жүргізілгеніне қарамай, әлі күнге республика азаматтары тәжірибеде өз құқықтарын дұрыс түсініп, қолданып жатқаны шамалы.

Заңды шығармаларда адамның табиғи және позитивтік құқықтары жайлы жиі сөз еткенімен, шындығында да, адамның табиғи құқықтары (адам бостандықтары, құқықтары, ар-ождан бостандығы, т.б.) жалпыламалық сипатта болып, оны тәжірибеде, өмірде қолдану қиынның қиыны, позитивтік құқықтың көлеңкесінде қалып отыр. Құқық жүйесі адамның құқықтарын табиғи құқық және позитивтік құқық деп екіге бөліп, адамдарға табиғи құқықтарын пайдалануды көмескілендіріп тастаған.

Сондықтан да, бүгінгі таңда адам құқықтары мен бостандықтарын бір контексте, екеуін де бірегей, біртұтас етіп қарау маңызды болып табылады. Сонда ғана адам құқықтары мен бостандықтары шынайы қаралып, заң шығару процестерінде мұқият ескеріледі. Құқықтың субъектісі адам болғандықтан, ол құқық тек адамға тиісті болады. Субъектіге философиялық, этикалық, әлеуметтік, құқықтық аспектілермен қарау қажет. Өйткені, адам бостандығы деген өте күрделі, оңайлықпен шешілмейтін проблемалардың бірі болып табылады. Адам құқығы мен бостандықтарын сөз еткенде өзге де субъектілерді естен шығармаған жөн. Адам

бостандығына өзге субъектілердің бостандық әрекеті бағынышты әрі содан бастау алғанда ғана мән-мағынасы шынайы болады.

Біздің ата-бабаларымыз бостандық, ар-намыс мәселесін адаммен байланыстыра отырып қараған. Бостандық, еркіндік, теңдік, адамгершілік, ар-намыс шынайы қоғамда әділеттілік, заңдылық мығым орын алады.

Міне, өткенімізбен сабақтастықты жоғалтпай ата-бабаларымыз жасаған, қалыптастырған бостандық, еркіндік идеяларын қайта түлетіп, қоғам мүшелеріне құқықтық ілімді тереңірек сіңіріп, құқықтық сана мен құқықтық мәдениетті көтеру қажет. Оның үстіне заң актілері адамның табиғи құқықтары мен бостандықтары принциптеріне басымдылық көрсетіп, ол құқық пен бостандықтар толыққанды түрде жүзеге аса алмайды. Қайта заң құқыққа жұмыс істеуге тиіс.

Бұл мақсатты жүзеге асыру үшін адамдарды имандылыққа, әділдікке, заңдылықты қатаң ұстауға тәрбиелеу қажет. Бәрібір азаматтық қоғамға қадам басқан сайын адам құндылықтары болып табылатын категорияларына сүйеніп іс алып баруға тура келеді. «В современном мире позитивистский подход в области права человека неизбежна должен опираться на нравственные категории свободы, справедливости, самооценности индивида для того, чтобы законодательно выразить их в определенном каталоге права человека», - деп Е.А.Лукашева жазады [8, 15]. Позитивтік заң шығармашылық қоғам құндылықтары мен нормаларына сүйенбесе болмайды.

Адамзат қоғамы, оның ішінде көшпелі қазақ қоғамы табиғи құқықтарға ерекше мән беріп, оны заңнан жоғары санаған. Сол себепті де қазақтар адам құндылықтарын: адамгершілікті, әділеттікті, теңдікті, бостандықты, имандылықты, ар-ожданды, ұятты бірінші орынға қойған. Оған мысал ретінде «Малым – жаным садағасы, жаным – арым садағасы» деген мақалды айтсақ та жеткілікті [9, 14].

Қазіргі күні адам құқықтары мен бостандықтарының бірі саналатын ар мен намыс 1948 жылы қабылданған БҰҰ-ның Адам құқықтары жөніндегі декларацияда ресми орын алып, қазақ сахарасының дәстүрлі құқығынан бастау алған адамның бостандығын, ар-намысын қорғау қағидаттарының дұрыстығын дәлелдей түскендей. Сондай-ақ, мұсылмандық құқық жүйесі де адам құқы, бостандығы, ар-намысын қорғау туралы:

«Исламның басты бір қағидаларында халықтық өкімет мынадай бағамдарды қатаң сақтағанда ғана адам құқығы мен бостандықтарына кепілдік бере алады:

- Өкімет өз азаматтарының ар-ожданын, өмірін және мал-мүлкін қорғауға міндетті;
- Өкімет әрқашан адам құқығы мен бостандықтарын реттеу мен адамаралық қатынастарда әділ болуы керек;
- Мемлекет мәселелерді ақылдасып, талқылау жолымен шешілуін қамтамасыз етуі тиіс;
- Өкімет адамды ең қажетті нәрселермен, яғни, тамақ, киім және баспанамен қамтамасыз етуі шарт;
- Адам құқығы мен бостандықтары кепілдік беріліп, қорғалуы тиіс.» - деп көрсетеді профессор Н.Өсерұлы [10].

Қазақ қоғамында жеке адамның құқығын қорғау, ар-ождан, намысын қасиеттеу қоғамдық мүддемен ұштастырылып, қоғамдық қатынастарды реттеп отыру үшін құқықтық қағидалар ойластырылып, ондай әрекеттер қатаң қаралды. Адамның конституциялық-құқықтық мәртебесіне қазіргі конституциялық құқық ғылыми мойындаған жіктелімінде (классификациясында):

- а) адамның тіршілік ету әрекеттерінің аса маңызды өрістері бойынша;
- ә) осы құқықтар мен бостандықтардың пайда болуы және тарауы уақыты бойынша.

Адамның тіршілік ету әрекеттері саласындағы құқықтары мен бостандықтары азаматтық (жеке адамның), саяси және әлеуметтік-экономикалық құқық түрлеріне бөлінсе, пайда болу және таралу уақытына орай адамның негізгі құқықтары мен бостандықтарын шартты түрде үш сатыға бөледі, яғни адамға кең еркіндіктер беретін құқықтар көрсетіледі.

Адам құқығына қол сұғу, адамды жарақаттау, мерткітіру, нахақ қан төгу, біреудің намысын қорлау, зорлық-зомбылық көрсету, мүлкіне зиян келтіру қатаң қаралды. Мысалы,

басқаға қылыш көтергендер, нахақ қан төккендер, зінәқорлық жасаушылар, опасыздар, ұрлық жасаушылар өлтірілген. Қалған іс-әрекеттерге айыптар салынған. Тоғыз айып ғұндардан бері жалғасып келеді. Тоғыз айып: бас тоғыз, орта тоғыз және аяқ тоғыз болып бөлінетіні жайлы заңгер Ғ.Сапарғалиев дұрыс тұжырымдар жасайды [11].

Ал, Еуропада адам құқығы мен бостандықтары жайлы құқықтардың қалыптасуы ұзақ мезгілге созылды. Тек 1215 жылғы Еркіндіктің Ұлы Хартиясы жеке тұлғаның құқықтарына жол ашты [12].

Көшпелі тұрмыспен күнелткен тайпа-руларда азаттық, бостандық, еркіндік жайлы ұғымдар ерте оянып, бұл ұғымдардың құқықтық санаға үлкен әсері болды. Көшпелілер еркіндіктен, бостандықтан, азаттықтан айырылғаннан гөрі өлгендерін жоғары қойған. Өз азаттығы, бостандығы, еркіндігі үшін жан аямай күресіп, одан айырылуға жол бермеген. Әркімге өмір сүруге құқық беріліп, ол қатал қорғалды.

Көшпелілер үшін әділдік, теңдік және қоғамдық тәртіп басты саналған. Оны жүзеге асырушы билер институты тым ежелден қалыптасқан. Билер қалың нөпір халыққа сүйене отырып, олардың мұң – мұқтажын, мүддесін қорғаған. Әділдік, теңдік, азаттық, бостандық, адамгершілік пен имандылық идеяларын жаратушы тәңір берген құқықтар деп санаған. Әділдік айтпау, біреуді бас бостандығынан себепсіз айыру, теңдік бермеу, адамның ар-ожданын қорлау ең ауыр күнә. Өйткені, жаратушы берген құқықтарды аяққа басу құдайға қарсы шығу деп санаған. Қазіргі кездегі ғалымдарымыздың адамның табиғи құқығы деп жүргендері осы. Тәңірі берген адамды ана құрсағында жаратқан кезден өмірінің соңына дейін бұл құқықтарды бұзуға ешкімнің қақысы жоқ. Бұл құқық нәрестенің ана құрсағында пайда болған күннен басталады, егер ол бұзылса, мысалы, зорлық-зомбылық нәтижесінде түсік тасталса, онда айыпкер нәресте үшін құн төлеуге тиіс, жарық дүниеге келген бала көзі жұмылып, бақилық болғанынша қорғалуға жатқан. Өйткені, бұл құқық жаратушы тарапына берілген, оны тек жаратушы өзі шектейді.

Құқық адам үшін жасалып, солардың адамдық қасиеттерін қорғайды. Өйткені, ол әркімнің жеке басының бостандығы құқығы мен оған қол сұғылмауы, адамның қадір-қасиетін аяққа баспау, әркімнің өміріне қол сұқпау, жеке меншігіне қол сұқпаудан қорғалады. Осыдан келіп, кез келген адам орындауға міндеттелген өмір заңы есебінде саналған. Бұл қағиданы мықтап ұстау үшін тәлім-тәрбие, құқықтық сана өрістетілді. Оны заңгер-билерден бастап, тайпа-ру ақсақалдары, көрген қариялар, ел басшылары – хан, уәзірлер бұлжытпай орындап отырған. Әсіресе, халық арасында сөз өнері қуат алып, кез келген ортада, мейлі ас пен жиында, алқалы мәжілісте, ойын-сауықта, жаугершілікте, адамдар қарым-қатынасында қолданылып, құқықтық сипаттылықты насихаттады. Нәтижеде, көп болып қолға алғаннан соң құқықтық сана, тәртіп, сөз мәдениеті жоғары деңгейге көтерілді.

«Құқықтық ұғым – түсініктердің, қағида – принциптердің, норма жарғылардың туындап, пайда болуы, олардың халыққа тарап, құлаққа сіңуі, ұрпақтан-ұрпаққа беріліп, ел жадында сақталуы, іске асып, орындалуы, бұзылған жағдайда қалпына келуі, өзгеріп – жаңаруы – көшпелілердің құқықтық болмысының осы аталған барлық көріністерінде және тармақтарында сөз мәдениетінің орнығуы ерекше болатын», - деген жаны бар тұжырым [13, 51]. Өйткені, құқық қай кезде де көптің мақсат-мүддесінен, олардың қолдап-қуаттауынан, тәжірибеде қолдануынан туындайды. Әрине, оны алғаш жүзеге асырушылар, әуелі, отбасындағы ата-ана, ру ақсақалдарың, кейіннен сол рудың ішінен өзінің білімпаздылығымен, әдет-ғұрып, салт – сананы терең білетіндігімен, шешендігімен, елге танымал имандылығымен көзге түскен билер, келе-келе бірнеше ру, не тайпаларға мәшһур болған сот ісінің жүйріктерімен, ең соңында ел билеушілері – хан, уәзір, т.б. арқылы жүзеге асырылып отырған.

Енді біз сол қоғамдағы әдет заңдарымен қорғалған адам құқықтарын қорғаудың тиімді тұстарын қазіргі конституциялық, азаматтық заңдармен сабақтастығын қарастыруды жөн көрдік. Кез келген мемлекет пен қоғам алдында тұрған маңызды міндеттерінің бірі – адамдардың денсаулығын, ар-намысын, қадір – қасиетін қорғау болып табылады. Бұл туралы

Қазақстан Республикасының Конституциясында бекітілген. Сонымен қатар қазіргі күнделікті өмірдегі адамдардың денсаулығын, ар-намысын, қадір-қасиетін қорғау туралы заңнамаларды қарастырар болсақ азаматтық, шарттық міндеттемелерді, еңбек, қызмет міндеттерін, әскери қызмет міндеттерін орындауы кезінде өмірі мен денсаулығына келтірілген зиян, егер заң актілерінде немесе шартта көтеріңкі жауаптылық көзделмесе, Азаматтық кодекстің ережелері бойынша реттеледі. Өмір мен денсаулық, жұмыс қабілеттілік–адамның бағаланбас игілігі болып табылады. Олар арқылы адамдар қоғамдық өмірге және еңбекке белсенді араласуына мүмкіндігі болады. Сондықтан, олардың қорғалуына әр адам мүдделі болады. Сәйкесінше, әр адамның өмірін, денсаулығын, олардың құқықтары мен бостандықтарын қорғауды, олардың мүдделерін толық қанағаттандыру мемлекеттің алдына қойған ең негізгі мақсаттарының бірі болып табылады. Сондықтан, адамның өмірі мен денсаулығы, яғни мүліктік емес игіліктері ретінде ар-намысын, қадір-қасиетін қорғау мен мүліктік құқықтарын қорғау Қазақстан Республикасының Конституциясымен кепілденеді және әр түрлі құқық нормаларымен жүзеге асырылады [14]. Азаматқа жарақат немесе денсаулығына өзгедей зақым келтірілген кезде жәбірленуші жоғалтқан, онда болған немесе анық иелене алатын табыс, яғни кіріс, сондай-ақ денсаулыққа зақым келтіруден туындаған шығындар (емделуге қосымша тамақтануға, дәрі-дәрмектер сатып алуға, басқа мамандыққа даярлауға және т.б.), егер жәбірленуші көмек пен күтімнің осындай түрлеріне мұқтаж және оларды тегін алмайды деп танылса, өтеуге жатады [15]. Орташа айлық табыс, кіріс денсаулыққа зақым келтірудің не еңбек қабілетін жоғалту басталардың алдындағы жұмыстың он екі айындағы табыстың (кірістің) жалпы сомасын он екіге бөлу жолымен есептеледі. Зиян келтірілген кезде жәбірленуші он екі айдан аз уақыт жұмыс істеген жағдайда орташа айлық табыс (кіріс) денсаулыққа зақым келтірудің алдындағы нақты жұмыс істелеген айларда тапқан табыстың (кірістің) жалпы сомасын осы айлардың санына бөлу жолымен есептеледі. Жәбірленуші зиян келтірілген кезде жұмыс істемеген жағдайда оның қалауы бойынша жұмыстан босатылғанға дейінгі табысы не осы жердегі оның біліктілігіндегі қызметкер сыйақысының жай мөлшері ескеріледі, бірақ ол заң актілерімен белгіленген бір айлық есептік көрсеткіштің он еселенген мөлшерінен кем болмауға тиіс. Жасы он төртке жетпеген және табысы жоқ кәмелетке толмаған адам жарақат алған немесе денсаулығы өзгедей зақымданған жағдайда зиян үшін жауапты адамдар денсаулықтың зақымдануына байланысты шығындарды өтеуге міндетті [15]. Жәбірленушінің он төрт жасқа толғаннан кейін, сондай-ақ табысы (кірісі) жоқ он төрттен он сегіз жасқа дейінгі кәмелетке толмағанға зиян келтірген жағдайда зиян үшін жауапты адамдар денсаулығының зақымдануынан туындаған шығындардан басқа, еңбекке ақы төлеудің заң актілерімен белгіленген он еселенген айлық есептік көрсеткішін негізге ала отырып, оның еңбек қабілетін жоғалтуына және еңбек қабілетінің төмендеуіне байланысты зиянды жәбірленушіге өтеуге міндетті. Егер денсаулығы зақымданған кезде кәмелетке толмаған адамның табысы болса, зиян осы табыстың мөлшері негізінде, бірақ еңбекке ақы төлеудің заң актілерімен белгіленген кемінде он еселенген айлық есептік көрсеткіш мөлшерінде өтеледі. Азамат қайтыс болған жағдайда қайтыс болған адамның асырауындағы немесе ол қайтыс болған күнге дейін одан жәрдем ақша алуға құқылы болған еңбекке жарамсыз адамдардың, қайтыс болған адамның ол қайтыс болғаннан кейін туған баласының, сондай-ақ ата – анасының біреуі, зайыбы не еңбекке қабілеттілігіне қарамастан жұмыс істемейтін және қайтыс болған адамның асырауында болған балаларын, немерелерін, жасы он төртке толамаған не аталған жасқа толса да, медицина органдарының қортындысы бойынша денсаулық жағдайына байланысты басқа адамның күтуіне мұқтаж аға-інілері мен апа - қарындастарын күтумен айналысатын, отбасының басқа да мүшесінің зиянды өтетіп алуға құқығы бар. Қайтыс болған адамның асырауында болған және ол қайтыс болғаннан кейін бес жылдың ішінде еңбекке жарамсыз болып қалған адамдардың да зиянды өтетіп алуға құқығы бар. Зиянды өтеу кәмелетке толмағандарға – он сегіз жасқа толғанға дейін, он сегіздегі және одан да ересек жастағы оқушыларға – күндіз оқыту нысанындағы оқу орындарындағы оқуы аяқталғанға дейін, бірақ әрі кеткенде жиырма үш жасқа дейін; елу сегіз

жастан асқан әйелдер мен алпыс үш жастан асқан ер адамдарға - өмір бойы; мүгедектерге – мүгедектік мерзіміне; ата-аналарының біреуіне, жұбайына не қайтыс болған адамның асырауында болған балалары, немерелері, аға-інілері мен апа-сіңілілерін, қарындастарын күтумен айналысатын отбасының басқа мүшесіне – олар он төрт жасқа толғанға дейін не денсаулық жағдайы өзгергенге дейін өтеледі. Зиян келтірілген азаматтың талабы бойынша, егер зиянды өтеушінің мүліктік жағдайы зиянды өтеу тағайындалған кездегімен салыстырғанда мүгедектігіне не зейнет жасына толуына байланысты нашарласа, сот зиянды өтеу мөлшерін төмендетуі мүмкін.

*Пайдаланған әдебиеттер тізімі*

1. Л.Гумилев. *Көне Түріктер*. – Алматы: Білім, 1994ж.
2. Өсерұлы Н. *Шариат*. – Алматы: Қайнар, 1996.
3. *Оренбургский отдел географического общества*. 1889 г. с 141.
4. Ковалевский М. *Современный обычай и древний закон*. Том первый. Москва. 1886г.
5. Гродеков Н.И. *Киргизы и Каракиргизы Сыр-Дарьинской области*. - Ташкент: Юридический быт, 1889. – Т.1. - 198 с.
6. Леонтьев А.А. *Обычное право киргизов. Судостроительство и судопроизводство* // Юридический Вестник, 1890, № 5, Кн. 1-2. Микрофильм.
7. Атазаң, 2 том, 227 бет «Абай және ар дауы» Дауталиев Қ.
8. *Общая теория прав человека / Руков.авт.кол. и отв. ред. : Е.А.Лукашева: Ин.гос. и права. РАН. – М: Норма, 1996. - 510 с.*
9. Смагулов А.А. *Шариат заңдарындағы адам құқықтары мен бостандықтары және олардың дәстүрлі қазақ қоғамындағы іске асу ерекшеліктері. Автореферат. 2010ж.*
10. *Құран. 5 томдық / Аударған Н.Өсерұлы. – Алматы: ЖетіЖарғы, 2002. – 5 т. - 330 б.*
11. Сапарғалиев Ф.С., Ғаббасұлы Ф. *Қазақ көшпелі қоғамының әдет заңдарының бастауы туралы* // Мемлекет және құқық журналы, 2001, № 1, 19-20 бб.
12. Черниловский З.М. *Всеобщая история государства и права*. - М.: Юрист. 1996. - 576 с.
13. Кенжалиев З.Ж. *Көшпелі қазақ қоғамындағы дәстүрлі құқықтық мәдениет: (теориялық мәселелер, тарихи тағылымы)*, Алматы, 1997, 192 б.
14. *Қазақстан Республикасының Конституциясы. Алматы-1995.*
15. *ҚР Азаматтық Кодексі (Жалпы және ерекше бөлімдер) Алматы-2013.*

*Смагулов А.А. заң ғылымдарының кандидаты;  
магистрант Боздақов Жарас  
Қ.Жұбанов атындағы АӨУ  
Ақтөбе қаласы  
[gayhar.78@mail.ru](mailto:gayhar.78@mail.ru)*

## **МІНДЕТТЕМЕНІҢ ОРЫНДАЛУЫН ҚАМТАМАСЫЗ ЕТУДЕГІ ЖАУАПКЕРШІЛІК**

**Аңдатпа.** Бұл мақалада міндеттемені орындаудағы жауапкершіліктің құқықтық мазмұны қазіргі заң нормаларын әдет заңдарымен байланыстырып отырып қарастырылған. Қазақстан Республикасының қазіргі қолданыста жүрген Азаматтық кодексінің баптарында келісім жасаудан туындайтын міндеттеменің орындалуын қамтамасыз ету әдістерінің ауқымы кеңейіп, міндеттемені орындау заңдарда немесе шартта көзделген айып төлету, кепіл, борышқордың мүлкін алып қалу, аманат, кепілдік, кепілпұл және басқада әдістер арқылы қамтамасыз етілуі мүмкін екендігі айтылады. Азаматтық құқықтық қатынастар субъектілерінің құқықтық мәртебесінің теңдігі, меншікке қол сұғылмайтындығы, азаматтық-құқықтық шарттың еркіндігі, несие берушілердің құқықтары мен заңды мүдделерін қорғау, азаматтық құқықтардың қорғалуы азаматтық құқықты қорғаудың негізгі қағидалары болып есептеледі. Сондықтан азаматтық құқықтағы болып жатырған өзгерістер азаматтық

қатынастағы жауапкершілікті арттыру үшін мақалада кепіл қатынастарын реттеу, кепіл заңдары нормаларын жетілдіруді мысал ретінде алып қарастырылған.

**Түйін сөздер:** міндеттеме, жауапкершілік, әдет заңдары, азаматтық кодекс, борышқор, кепіл, кепілшұл, несие, шарт, қағида.

**Аннотация.** В данной статье рассмотрено правовое содержание ответственности за исполнение обязательства, в соотношении с современными нормами права. В статьях действующего Гражданского кодекса Республики Казахстан расширяется круг способов обеспечения исполнения обязательства, вытекающего из заключения соглашения, говорится о том, что исполнение обязательства может быть обеспечено предусмотренными законодательством или договором неустойками, залогом, изъятием имущества должника, залогом, задатком и другими способами. Основными принципами защиты гражданского права считаются равенство правового статуса субъектов гражданских правоотношений, неприкосновенность собственности, свобода гражданско-правового договора, защита прав и законных интересов кредиторов, защита гражданских прав. Поэтому происходящие изменения в гражданском праве для повышения ответственности в гражданских отношениях рассматриваются в статье, как пример регулирования залоговых отношений, совершенствования норм залогового законодательства.

**Ключевые слова:** обязательство, ответственность, законы обычая, гражданский кодекс, должник, залог, задаток, кредит, договор, принцип.

**Abstract.** This article examines the legal content of responsibility for the performance of an obligation, in relation to modern legal norms. In the articles of the Civil code of the Republic of Kazakhstan is expanding the range of ways to enforce the obligations arising from the agreement, stating that the execution of an obligation may be provided under the legislation or contract fees, bail, seizure of property of the debtor, the collateral, Deposit and other ways. The basic principles of civil law protection are equality of the legal status of subjects of civil legal relations, inviolability of property, freedom of civil contract, protection of the rights and legitimate interests of creditors, protection of civil rights. Therefore, the ongoing changes in civil law to increase responsibility in civil relations are considered in the article as an example of regulating collateral relations, improving the norms of collateral legislation.

**Key words:** commitment, responsibility, the laws of custom, the civil code, the debtor, collateral, Deposit, loan, agreement, principle.

Қазіргі егеменді Қазақстан Республикасы өзінің экономикалық, рухани, құқықтық жағынан қайта құруларын бастан кешіру кезеңінде азаматтық қатынастарды дамытуға ерекше көңіл бөлінген. Оған негізгі себеп қоғамдық қатынастардың азаматтық заңдар реттеп отыратын ауқымының табандылықпен және ұдайы ұлғайып келе жатқанын атап көрсету керек. Қоғамдағы азаматтық қатынастар жіктеліп, зерттелуде. Жаңа заңдар қабылдануда. «Цивилист» ғалымдар азаматтық қатынастың нарықтық экономикаға сай мазмұнын ашып қолдану жолдарын көрсетуде.

Қазақстан Республикасының азаматтық құқығы толық дәрежеде жеке құқықтың негізгі принциптеріне сүйенеді, дегенмен оның елдің қоғамдық және әлеуметтік жай – күйін, тарихи тәжіребесімен ұлттық дәстүрін бейнелейтін өзіндік ерекшеліктері де бар. Сол азаматтық құқықтық қатынастардың қайнар көзін әдет-ғұрып заңдарынан іздестіріп, оған XVIII-XIX ғасырлардағы Ресей империясының заңдары мен реформаларының әсерін ашып көрсету әліде болса жеткіліксіз. Бұл ауқымы кең, күрделі мәселе. Ол өз бастауларын сонау ерте заманнан бері қолданған әдет-ғұрып заңдарынан алып, оның кейбір түрлері қоғам дамуының ерекшеліктеріне сай дамып, толысып, өзгеріп отырғандығын байқаймыз. Сол қазақ қоғамында қалыптасқан азаматтық қатынастың бір түрі келісім жасау, міндеттеме орындау болып есептелген. Ол заңды әрекет ретінде адам еркінің негізінде жүзеге асырылады. Соның бірі келісім жасау арқылы белгілі бір әрекетті орындауға міндеттеме алу

болып есептеледі. Қазақ қоғамындағы келісім жасау және міндеттеме атқару туралы зерттеуші ғалымдар еңбегінде: «Благодаря слабому развитию потребности в обороте ценностей, сделки и обязательства в киргизском быту в зачаточном состоянии и основаны на неустойчивых началах, но тем не менее, и здесь встречаются все формы гражданских сделок и обязательств», - деп [1, 60] яғни келісім жасаудың болғандығын көрсетеді. Әдет заңы бойынша келісім жасауда: келісімнің жеке мазмұны мен пәні, келісімге қойылатын жеке талаптар, келісім жасаудың нысаны ескерілген. Келісім жасауда жеке талаптардың бірі ретінде келісім жасаушы тараптардың құқық қабілеттілігі мен әрекет қабілеттілігі ескерілген, яғни қазақтарда келісім жасаушы субъект болып отбасының басшысы – ер адам немесе отбасының келісімі бойынша ұсынылған адам (егер әкесі жоқ болса үлкен ұлы), жеке меншік иесі немесе мүлік иесі болып есептелген. Әйел адам құқында келісім жасауға шек қойылатындығы туралы зерттеушілер еңбегінде: «Женщины у киргизов, как у осетин, не признаются субъектами сделок», - деп көрсетеді [2, 180]. Тек ері қайтыс болған жесірлер ерге шықпай балаларымен отырған болса ғана, ол ұлдары кәмелет жасқа жеткенше дүние-мүлікке ие болып, келісім жасау, сату-сатып алу т.б. әрекеттер жасауға рұқсат етілген. Екіншіден келісім жасау үшін келісім жасаушының әрекет қабілеттілігін, келісім жасаушылардың жасы мен саналы еркін ескеру қажет деп есептеген: «Продажа, купля, заем и другая распоряжения несовершеннолетних недействительны», - деп көрсетеді Н.Гродеков [3, 34]. Бірақ, қазақтарда «он бесте отау иесі» деген заңы бойынша он бесте кәмелетке толды деп есептеп, ер адамға белгілі бір іспен айналысуға, жалдануға, жалпы өз еркімен әрекет жасауға еркіндік берілген. Сонымен қатар келісім жасауда субъектілердің ақыл-естерінің дұрыстығы және келісімді өз еріктерімен жасау жағы ескерілгенмен келісім жасаудың жалпы қағидалары немесе белгілі бір тыйым салу қазақ қоғамында айқын көрінбеген. Қазақ даласына тән жеке бас құқын қорғау қағидасын басшылыққа алғанымен, ата-анасының қызға қалың мал алуының өзі де болашақ құдалармен келісімінің бір түрі болып есептелді.

Қазақ даласында көп жағдайларда келісім шарт негізінен ауызша жасалған. Бірақ оның құқықтық пәрмені қазіргі жазбаша жасалып, арты дауға айналап жатырған келісім шарттардан ана ғұрлым зор болды. Себебі жауапкершілік айқын көрсетіліп отырды. Оған мысал ретінде жігіттің қалыңдыққа атаған «ақмар» мүлкі, ажырасқан жағдайда сол әйелге тиесілі екендігін ауызша уәде ретінде берілгенмен бірақ оның жазбаша келісім-шартқа тең күші болғандығын Гродеков былайша көрсетеді: «определяет «акымарь» невесте при народе, но без расписки. При разводе жена, ее ближайший родственник или ее род требует и получают по суду обещанный акымарь» - деп көрсетеді [3, 91].

Кейбір жағдайларда ауызша келісімдер көпшілік көзінше мерекелі түрде ант қабылдау, немесе куәлер көзінше берілетін кездері болған, мұндай жағдайларда да заңды күші болғандығын көрсетеді. Жазба заңдарда келісім-шарттың белгілі бір нысаны сақталып оны орындауға белгілі бір жауапкершілік жүктелсе, қазақ әдет-ғұрып заңдарында қатаң белгілі бір нормалары айқын көрсетілмегенмен, дегенмен белгілі бір талаптар қойғандығын көреміз. Міндеттеме орындау, келісім-шарттар бойынша ауызша немесе жазбаша берілген арыздағы істі бітімгершілік судьялармен облыстық сотта қараған барлық жазбаша актілер, келісім-шарттар халық судьяларымен куәландырылуға тиіс, егер тек империя заңдарымен белгілеген қозғалмайтын мүлік түрлері болмаса. Халық судьялары берген актілер өз қолдарымен жазылуға тиіс, ал сауатсыз болса сенімгер тұлғамен екі куә болушылар қол қойып, мөрмен бекітіліп, арнайы кітапшаға жазылады. Осындай құжаттарға қойылатын талаптар туралы төтенше билер съездерінде басшылыққа алу үшін 1884 жылы 18 тамызда Далалық өлкенің Семей облысындағы төтенше билер съезінің қолдануы үшін ұсынған ереженің 22 бабында: «Дела конченные миром и условия мировой сделки также записываются в книгу; как решение, так и мировые сделки не могут быть оспариваемые в существе их», - деп көрсетеді [4,31]. Сол сияқты егер талап арыз беруші съезге келе алмайтын болса өзінің заңды сенімгерін жібере алатындығы туралы осы ереженің 23 бабында: «Как истец, так и ответчик могут не явиться лично на съезд и прислать доверенного с законно засвидетельствованной доверенностью», - деп көрсетеді [4,31]. Ал бірақ империя заңдарымен тәртібінің енуіне

қарамастан әдет-ғұрып заңдарының әлі де күшті болғандығын осы ереженің 24 бабында көрсеткендей: «По решению дела, в случае несостоятельности ответчика присужденная с него сумма взыскивается с родственников его, аула, волости и рода», - деп көрсетеді [4,32], яғни империя заңдарының, ережелерінің кейбір жағдайларда қазақ даласында дәрменсіздігін көреміз. Сол себептен қазақ әдет заңдарына қайта жүгініп, оны XX ғасырдың басына дейін мойындағандықтарын зерттеулер, мұрағат материалдары дәлелдейді.

Қазақтардың кейбір келісімдері арнайы өлшем белгісі бар тақтайша түрінде болған. Ондағы белгіленген есеп міндеткерлік құқықты, әсіресе қарыз беру, біреудің малын бағу сияқты келісімдерді бекіткен. Ол тақтайша екіге бөлініп, бір бөлігі қарыз берушіде, екінші бөлігі міндетті өтеушіде болған. Осындай міндеткерлік тақтайша орыс шаруалары арасында да болғандығын зерттеулерден көреміз. Далалық аудандарда осындай тақтайшаның бір түрін есеп айыру үшін жасалған ағаш кесінділері түрінде жасап міндеттеме атқарған жағдайда қолданылған.

Келісім жасаудың өзге халықтар сияқты қазақтарда да өзіне тән рәсімдері болған: ол қол алысу, қол кесу және ант беру. Соның ішінде ант беруге ерекше көңіл бөлінген: басына тас қойып тұрып келісімнің мазмұнын ауызша айту немесе нан тұзбен ант беру, немесе қандай да бір ант түрін ойлап табу, қалай дегенмен де алған міндетті орындау болып есептелген. Далалық базарларда тауардың түріне қарай арнайы екі жақты келістіріп, қол алдыратын адамдар болған. Сауда-саттық актісі қол алумен қатар сатушы жақтың «қызығыңа пайдалан» деген игі тілегіне, сатып алушыда «сенің де табысың көбейсін» деп жауап беретін болған. Дегенмен екі жақ ақша төлегенге дейін келісімнен бас тарта алатын болса, ақша төлегеннен кейін бас тартуға құқықтары болған жоқ. Ал бір затты екі адам қатар саудалағанмен, ақшасын кім бұрын төлеп қол алысса, екінші адамға ешқандай айып төлеместен-ақ ақшасын қайтаратын болған.

Қазақстан Республикасының қазіргі қолданыста жүрген Азаматтық кодексінің он сегізінші тарауында келісім жасаудан туындайтын міндеттеменің орындалуын қамтамасыз ету әдістерінің ауқымы кеңейген: «міндеттемені орындау заңдарда немесе шартта көзделген айып төлету, кепіл, борышқордың мүлкін алып қалу, аманат, кепілдік, кепілпұл және басқада әдістер арқылы қамтамасыз етілуі мүмкін», - деп көрсетілген [5,89]. Байқап отырғанымыздай міндеттемені өтеуде күштеу шарасын қодануға басымырақ көңіл бөлінген сияқты.

Азаматтық құқықтық қатынастар субъектілерінің құқықтық мәртебесінің теңдігі, меншікке қол сұғылмайтындығы, азаматтық-құқықтық шарттың еркіндігі, несие берушілердің құқықтары мен заңды мүдделерін қорғау, азаматтық құқықтардың қорғалуы Азаматтық құқық қағидалары болып есептеледі. Сондықтан азаматтық құқықтағы болып жатырған өзгерістер азаматтық қатынастағы кепіл қатынастарын реттеу, кепіл заңдары нормаларын жетілдіруге ерекше көңіл бөлуде.

Егеменді еліміздің өткен тарихында қазақ қоғамында кепілге зат, дүние – мүлік, ақша т.б. беру болды ма, әлде бұл ұғым тек қазірлі нарықтық экономиканың даму ыңғайына қарай қалыптасып, қажет болып отырма деген ой туады. Зерттеулерге жүгінсек біз әдет-ғұрып заңдарының өзінде кепілдік болғандығы туралы зерттеушілердің әр түрлі ой-пікірлері бар. Атап айтқанда Н. Гродековтың зерттеулерінде «залогъ («гереу», «шарғы») вещь не известень въ степи» дегенмен өз ойын былайша жалғастырады: «но закладывают зимовья стойбища съ находящимися на нихъ постройкими. Это делают те, которые должны деньги, а между темъ скота не имеютъ. Зимовку, стоящую 15-20 тиллей, закладываютъ за 8-10 тилей, смотря по условию, на один или на пол года. Если заложили на пол года, то ждутъ выкупа въ продолженіе года. Если заложили на один год, то ждутъ два года. Потомъ требуютъ чтобы заложенное имущество было продано или уступлено лицу, взявшему его въ залогъ, производятъ оценку и возвращаютъ лишнюю сумму. В городахъ залогъ между киргизами считается за одинъ изъ видовъ «аманата»,» - деп көрсетеді [3, 130]. Біздің байқағанымыздай қазақ қоғамында XIX ғасырда кепілдікке жылжымайтын мүлік түрлерін салғандығын зерттеулерден көре отырып, кепілді қолданғандығына көзіміз жетеді. Бұл ойымызды



қазақтың әдет-ғұрып заңдарын зерттеушілер дәлелдей түскендей: «... в случае неисполнения контрагентомъ условия, заложенная зимовка переходит во владение кредитора, который пользуется ею до выкупа должникомъ; если, однако, должник в течение 10 лет не выкупить зимовку, то она переходит в собственность кредитора» [4, 50].

Әдет заңдары бойынша кепілге салынған зат ұрланған жағдайда кепіл алушы өзінің адалдығына ант бермесе, онда аманатты өтеуге тиіс болады. Ал егер кепілге берілген зат ұқыпсыздықтың салдарынан жанып кетсе, оны төлетеді. Кепілге берілген мал ауырып, өлсе ол туралы кепіл берушіге уақытында хабарланса, онда малдың құны өтелмейді. Қазақ әдет-заңдарындағы қолданылған кепіл түрлері мен оны орындау міндеткерлігі XIX ғасырда азаматтық құқық теориясына сәйкес жетілдіріліп отырды және кепілдің екі түрі болғандығы, яғни жылжитын және жылжымайтын мүлік түрлері деп бөлінгенмен олардың арасында айқын бөлінген айырмашылықтың болмауы, қазақ қоғамында кепіл институтының азаматтық қатынаста кең көлемде дамымағандығын, дегенмен азаматтық қатынасты реттеуде қолданғандығын көреміз.

Міндеттемені орындаудың жауапкершілігін арттыру үшін кепіл институты Кеңес дәуірінде де азаматтық құқықта біршама қолданылған. 1922 жылғы РСФСР-дің Азаматтық Кодексінде кепіл институты біршама реттеліп, заттық құқық ретінде қаралды. Ал Қазақ ССР-інің 1964 жылғы Азаматтық Кодексінде кепіл міндеттемелердің орындалуын қамтамасыз ету тарауына енгізілді. Азаматтық Кодексте азаматтардың арасындағы азаматтық қатынастарды реттеуде кепіл салу тұрғын үйді сатып алу-сату шартын қамтамасыз ету үшін ғана рұқсат етілген. Кепіл талаптың өндірілетін кездегі мөлшерін, проценттерін, орындауды мерзімінен кешіктіргендіктен келтірілген шығынның есесін, тұрақсыздық төлемін (айыпқұл, өсімді), сондай-ақ өндіріні алу жөніндегі шығындарды өтеуді қамтамасыз етілуі туралы айтылған. Жалпы Кеңес дәуірінде кепілге салынатын заттың түрі шектеліп, кепілзаттың негізгі түрі ломбардқа тапсырылды.

Кепіл институтының жауапкершілігін кеңінен қолданылуы қоғамдағы экономикалық өзгеріске, атап айтқанда нарықтық қатынасқа байланысты 80- жылдардың аяғы- 90 жылдардың басында кеңінен қолдану қажеттігі байқалды. Оған себеп, елде кәсіпкерліктің дамуы және оларға несие беру болды. Кепіл әрине өзінен өзі болмайды, ол несие берушінің талаптарының қанағаттандырылуын қамтамасыз ету үшін қажет болып есептеледі. Кепілмен қамтамасыз етілген міндеттеме жауапкершілігі бойынша несие берушіде екі талап болады: біреуі – қамтамасыз етілетін міндеттеме бойынша борышкерге талап, екіншісі – кепіл нысаны болып табылатын мүліктің кепіл берушісіне талап. Егер кепілге өткізілетін мүлікті сатқаннан түскен ақша толық қанағаттандыруға жетпесе, онда несие беруші, жалпы ереже бойынша, кепілге өткізілген мүліктің құны жаппаған бөлікті борышкердің орындауын, оның ішінде өндіріп алуды борышкердің барлық мүлкіне аудару есебінен орындауын талап етуге құқылы болып табылады. Міне осыдан келіп, кепіл немесе кепілдік құқық деп несие берушінің міндеттеме бойынша өз талаптарын борышкердің немесе заттық кепіл болу үшін белгілі бір затының не өзге мүлкінің құндылығы есебінен қанағаттандырудағы айырықша құқығы танылады. Кепіл институтының қарқынды дамуы Қазақстан Республикасында кепіл қатынастарын тікелей немесе жанама реттейтін бір қатар заң актілерінің қабылдануына әкелді. Бұл заңда кепіл ұғымына түсінік бере отырып, оның пайда болу негізі, кепілге салынатын мүлік, кепіл қатынасына байланысты субъектілердің құқықтары мен міндеттері т.б. жағы қарастырылған, яғни бұл заңның Кеңестік дәуірдегі Азаматтық Кодекстен өзгешелігі кепіл пәнін жүзеге асыруға біршама еркіндік беріп, жеке тарау ретінде қарастырады. Бірақ бұл заң 1995 жылы 1 наурызда Азаматтық Кодекстің (жалпы бөлімі) күшіне енуге байланысты өз күшін жойды. Ал, Азаматтық Кодекстің кепіл қатынастарына байланысты жалпы ережелерінде: кепіл ұғымы, кепілдің мәні, пайда болу негіздері, түрлері, кепіл арқылы қамтамасыз етілетін талаптар, кепілді тоқтату жағдайлары кеңінен қарастырылған. Азаматтық құқық теориясында күрделі мәселенің бірі кепілдің құқықтық табиғатын айқындауда ғалымдардың пікірлері әлі де таласты. Зерттеуші ғалымдардың бір тобы оны заттық құқыққа жатқызса, енді бірі міндеткерлікке жатқызады. Ал негізінде осы

кепіл өзінде заттық құқық сияқты міндеткерлік құқықтық сипатты да қамтитындығын көреміз. Бұл кепілдің қосарлы табиғатын көрсетеді. Осыған байланысты кепіл болмысы кепіл берушінің басқа несие беруші алдында кепілге салынған мүліктің құнынан кепіл ұстаушының талаптарының басым қанағаттандырылуын қолдап, кепіл ұстаушының басым құқын шартты болуы тиіс. Несие берушінің мүдделерін кепілмен тиімді қамтамасыз етуге теріс ықпал жасайтын жағдайларға жол бермей заңнама деңгейінде кепіл нысанының ерекшелігін ескере отырып, құқықтар кепілін неғұрлым жетілдіру қажеттігі туындайды. Қазіргі күні кепілдің кең тараған түрі ипотекаға байланысты қарастыратын болсақ, ол жылжымайтын мүлік түрлері – жер учаскелері, өндіріс, тұрғын үй, пәтерлермен қатар жылжымалы айналыстағы тауарларға да беріледі. Ипотекалық несие үкіметтің бағдарламасына сәйкес халықты тұрғын үймен қамтамасыз ету үшін маңызы зор. Кепіл туралы Қазақстан Республикасының Азаматтық Кодексінің баптары және өзге де нормативтік актілермен қарастырылған [5].

#### *Пайдаланған әдебиеттер тізімі*

1. *А.И.Мякутин Труды Оренбургской Ученой Архивной комиссии. Выпуск 25-й. Оренбург, 1911 – 244 с.*
2. *Ковалевский М. Современный обычай и древний закон. Т. 1. Москва, 1886.*
3. *Гродеков Н.И. Киргизии и каракиргизы Сырдаринской области. Т.1. «Юридический быт» Ташкент, 1889.*
4. *Словохотов Л.А. «Труды Оренбургской Ученой Архивной комиссии». Выпуск 15-й. «Народный суд обычного права киргиз Малой орды». Оренбург, 1905 – 156 с.*
5. *Қазақстан Республикасы Азаматтық кодексі (Жалпы және Ерекше бөлімдері) – Алматы: Юрист, 2019.*

*Глебаева Гульмира Манатовна,  
кандидат юридических наук, старший преподаватель  
Казахский Национальный педагогический университет им. Абая  
Кулажанова Аяжан Нусипжановна, магистр права, старший преподаватель,  
Евразийский технологический университет*

### **ФОРМЫ ЗАЩИТЫ СЕМЕЙНЫХ ПРАВ**

**Аннотация.** В данной статье рассматриваются вопросы формы защиты семейных прав, отличие формы защиты семейных прав от способов защиты, право на самозащиту в гражданском праве, целесообразность применения самозащиты в семейном праве и др.

**Ключевые слова:** Форма защита права, судебная защита права, самозащита, защита семейных прав

**Аңдатпа.** Берілген мақалада отбасылық құқықтарды қорғау нысаны, отбасылық құқықтарды қорғау нысаны мен қорғау тәсілдерінің айырмашылығы, азаматтық құқықта өзін-өзі қорғау құқығы, отбасылық құқықта өзін-өзі қорғауды қолданудың орындылығы және т. б. мәселелер қарастырылады.

**Түйін сөздер:** Заңды қорғау нысаны, заңды сот арқылы қорғау, өзін-өзі қорғау, отбасы құқығын қорғау

**Abstract.** This article discusses the issues of the form of protection of family rights, the difference between the form of protection of family rights and the methods of protection, the right to self-defense in civil law, the feasibility of applying self-defense in family law, etc.

**Key words:** Form of protection of law, judicial protection of law, self-defense, protection of family rights

В юридической литературе до настоящего времени нет общепринятого понимания формы защиты субъективных прав.

В зависимости от объема и характера защищаемого права, в юридической литературе (О.А. Красавчиков) выделяются следующие формы защиты права: признание права; восстановление положения, существовавшего до нарушения права; пресечение действий, нарушающих право; присуждение к исполнению в натуре и т.д.[1]

Другая группа ученых придерживается мнения о том, что существуют только две формы защиты субъективных прав – это исковая и не исковая формы защиты субъективных прав (А.А. Добровольский, С.А. Иванова) [2].

Вышеизложенное показывает, что исследователи, высказываясь о понятии формы защиты субъективного права, основываются на совершенно различных подходах, что нельзя признать приемлемым. О.А. Красавчиков фактически говорит не о формах защиты, а о способах защиты субъективных прав [3]. Перечисленные им так называемые формы в гражданском законодательстве называются - способами защиты, т.е. названный исследователь допускает подмену понятий [1, с.25 ]

А.А. Добровольский и С.А. Иванова фактически говорят только о судебной защите субъективных прав, поскольку в судебном порядке споры рассматриваются как на основании искового заявления, так и на основании заявления, например, заявления об установлении фактов имеющих юридическое значение. В результате А.А. Добровольский и С.А. Иванова оставляют без учета защиту субъективных прав в административном порядке [2, с.59].

Представляется, что более комплексный подход при определении форм защиты субъективных прав и их дифференциации продемонстрировали Г.А. Свердлов и Э.Л. Страунинг полагающие, что форма защиты права, прежде всего, должна указывать на то, кто осуществляет право на защиту, т.е. какой орган или субъект уполномочены на совершение действий по защите нарушенного субъективного права [4].

Действующее законодательство знает различные формы защиты права в зависимости от субъектного признака. Поэтому возникает вопрос, чем руководствовался законодатель, избирая ту или иную форму защиты права.

В отношении этого представляется справедливым суждение А.А.Добровольского: " ... Государство избирает форму защиты права наиболее целесообразную, наиболее приспособленную для правильного и более оперативного разрешения спора, лучше отражающую потребности сторон в данном споре и особенности спора " [5].

Применительно к защите субъективных гражданских прав исследователи отмечают две основные формы защиты: юрисдикционную и неюрисдикционную [1, с.25].

А.П. Сергеев под юрисдикционной формой защиты понимает защиту в судебном порядке (общий порядок) и в административном порядке (специальный порядок). Самостоятельные действия граждан и организаций по защите гражданских прав и охраняемых законом интересов, без обращения за помощью к государственным и иным компетентным органам, по мнению А.П. Сергеева, являются самозащитой гражданских прав (неюрисдикционная форма) [6].

Указанные формы защиты субъективного права предусмотрены действующим законодательством.

Так, статья 7 Кодекс Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье», «Защита брачно-семейных (супружеско-семейных) прав осуществляется судом по правилам гражданского судопроизводства. В случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, защита брачно-семейных (супружеско-семейных) прав осуществляется государственными органами в пределах их компетенции и в порядке, предусмотренном настоящим Кодексом» [7]. Как мы видим, в законе закреплена юрисдикционная форма защиты права.

В статье 9 ГК РК, закреплена неюрисдикционная форма защиты, «В случаях, специально предусмотренных законодательными актами, защита гражданских прав может осуществляться непосредственными фактическими или юридическими действиями лица, право которого нарушено (самозащита)» [8].

Итак, согласно статье 7 КОБ(С)иС, формой защиты семейных прав является юрисдикционная - судебная защита (общий порядок) и защита государственными органами в пределах их компетенции [7].

Проблематичным является вопрос о возможности защиты семейных прав посредством самозащиты.

Как мы видим, законом не исключается самозащита гражданами своих семейных прав путем совершения действий, пресекающих нарушение права.

Такая форма допустима в случаях, когда субъект правоотношения располагает возможностями правомерного воздействия на нарушителя без помощи суда или государственных органов.

С обоснованием своей позиции по данному вопросу высказались Г.А. Свердлык и Э.Л. Страунинг. В частности, они пишут: "Обеспечение защиты семейных прав достигается путем предоставления управомоченным лицам возможности обращения за защитой нарушенного семейного права в любой компетентный орган, а в некоторых случаях, допускаемых законом, такое лицо вправе самостоятельно своими действиями защищать принадлежащие ему права [4, с.182].

Это вытекает из положения, содержащегося в п. 1 ст. 67 КОБ(С)иС РК, согласно которому, несовершеннолетние, признанные в соответствии с законом дееспособными до достижения совершеннолетия, имеют право самостоятельно осуществлять свои права и обязанности, в том числе право на защиту [7].

Другими словами, данная норма допускает применение такой формы защиты семейных прав, как самозащита".

С таким обоснованием согласиться нельзя. В п. 1 ст. 67 КОБ(С)иС РК говорится только о праве ребенка на защиту своих прав и законных интересов [7]. Однако в ст. 67 КОБ(С)иС РК нет указаний на то, что защита нарушенных прав возможна путем самозащиты. Нет указаний на самозащиту и в ст. 7 КОБ(С)иС РК.

В этой связи есть необходимость проанализировать решение вопроса по гражданскому законодательству.

Так, в статье 9 ГК РК говорится, что Защита гражданских прав осуществляется судом, арбитражем путем: признания прав; восстановления положения, существовавшего до нарушения права; пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения; присуждения к исполнению обязанности в натуре; взыскания убытков, неустойки; признания оспоримой сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки; компенсации морального вреда; прекращения или изменения правоотношений; признания недействительным или не подлежащим применению не соответствующего законодательству Республики Казахстан акта органа государственного управления или местного представительного либо исполнительного органа; взыскания штрафа с государственного органа или должностного лица за воспрепятствование гражданину или юридическому лицу в приобретении или осуществлении права, а также иными способами, предусмотренными законодательными актами Республики Казахстан [8].

О самозащите гражданских прав говорится отдельно в пункте 3 указанной статьи, согласно которой допускается самозащита гражданских прав.

Способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения.

Таким образом, в отношении самозащиты гражданских прав в ГК РК есть прямое указание. Однако такого решения нет в КОБ(С)иС РК. Поэтому следует полагать, что ст. 7 КОБ(С)иС РК не допускает самозащиту прав, как таковую. Это предполагает необходимость обращения к компетентным органам. Данное решение законодателя объясняется особым личным характером отношений между членами семьи. На это обстоятельство, кстати, обращают внимание Г.А. Свердлык и Э.Л. Страунинг. Они, в частности, пишут: Недопустимо, например использование супругом самостоятельных мер для защиты своего права на близость с супругой, которая

отказывает ему в этом, поскольку в таком случае мы будем иметь дело с насилием над личностью.

Следовательно, семейное законодательство исключает возможность самозащиты семейных прав. Только в самом общем порядке самозащита, как таковая возможна в соответствии с нормами других отраслей права, в частности, уголовного права. Представляется, что родители имеют право на необходимую оборону прав и интересов своих детей, например, устраняя попытки завладения ребенком посторонними лицами. Видимо, возможно, в каких-то случаях самозащита семейных прав в состоянии крайней необходимости.

Поскольку в ст. 7 КОБ(С)иС РК нет прямого указания на возможность самозащиты семейных прав, возникает вопрос о допустимости данной формы защиты на основании ст. 5 КОБ(С)иС РК, согласно которой к имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством применяется гражданское законодательство постольку, поскольку это не противоречит существу семейных отношений.

Данный вопрос приобретает еще большую остроту в связи с тем, что в юридической литературе ряд исследователей утверждают, что семейное право может рассматриваться как подотрасль гражданского права.

Подобные суждения открывают возможность широкого применения норм гражданского законодательства при регулировании семейных отношений. И в этом плане можно ожидать, что будут высказываться предложения о возможности применения самозащиты семейных прав в семейных отношениях.

Однако, на наш взгляд, подобные выводы являются спорными. Несмотря на некоторое сходство в правовом регулировании семейных отношений и гражданских отношений, различий остается значительно больше, при этом они имеют принципиальный характер. "Частноправовые элементы семейного права, в отличие от гражданского, возможны лишь как редкое исключение".

Как утверждает А.М. Рабец: "Если гражданское законодательство исходит из принципов неприкосновенности собственности, свобод договоров, возможности каждого действовать в собственном интересе, осуществлять свои права по своему усмотрению и т.п., то при регулировании семейных отношений законодатель исходит из принципов укрепления семьи, ответственности перед семьей каждого ее члена, свободы и добросовестности брака, признание государством только брака, зарегистрированного в установленном законом порядке, из приоритета защиты интересов несовершеннолетних и нетрудоспособных членов семьи. А.М. Рабец далее обосновывает вывод что "Семейное право должно занимать место самостоятельной отрасли права [9].

Поэтому в сложившихся условиях гражданское законодательство к семейным отношениям, возможно применять только в субсидиарном порядке. В этой связи СВ. Поленина указывала; что "Наличие юридических понятий, общих для смежных отраслей, служит причиной субсидиарного применения норм одной отрасли законодательства к отношениям однопорядковых смежных отраслей". Однако, учитывая дух и букву смежных отраслей, СВ. Поленина отрицала возможность субсидиарного применения норм гражданского законодательства для некоторых семейных отношений [10].

Представляется, что субсидиарное применение норм гражданского законодательства к семейным отношениям возможно, если это не противоречит существу семейных отношений. Так, КОБ(С)иС РК предусматривает брачный договор. Очевидно, что к отношениям по брачному договору возможно применение в субсидиарном порядке некоторых норм ГК РК, регулирующих договорные отношения.

Поскольку КОБ(С)иС РК содержит конструкцию алиментного соглашения, по своей правовой природе также являющимся договором, следует полагать, что и к данным соглашениям возможно субсидиарное применение норм, регулирующих договорные отношения. Однако семейное законодательство не знает понятие "самозащита". Поэтому к защите семейных прав нельзя применять нормы ГК РК о самозащите в случае нарушения.

Исходя из вышеизложенного, можно сделать вывод, что защита нарушенных семейных прав по общему правилу осуществляется в следующих формах:

1. судами;
2. государственными органами;
3. органами опеки и попечительства.

В ст. 7 КОБ(С)иС РКне указаны государственные органы, осуществляющие защиту семейных прав. Соответствующие решение сформулированы в ряде специальных норм КОБ(С)иС РК.

Например, в соответствии со ст. 115 КОБ(С)иС РК «Защита прав и интересов детей-сирот, детей, оставшихся без попечения родителей, возлагается на уполномоченный орган в области защиты прав детей Республики Казахстан и другие государственные органы в пределах их компетенции, а также на законных представителей этих детей».

На основе вышеизложенного, можно констатировать, что в семейном праве имеет место система форм защиты субъективных семейных прав, при этом данная система является более определенной, чем в гражданском праве.

Если в ст. 9 ГК РК перечислены судебные органы, суд, арбитражный суд, то в ст. 7КОБ(С)иС РК система форм защиты конструируется в зависимости от того, чьи права нарушены: супругов, родителей или их несовершеннолетних детей; характера отношений: имущественные или личные неимущественные отношения; важности для общества решения вопроса о защите прав и др.

Указав в КОБ(С)иС РК на то, что суд является основным органом, защищающим семейные права, а также законодатель включает в систему органов защиты государственные органы.

Системный характер форм защиты семейных прав обусловил наличие в законодательстве системного перечня лиц, имеющих право, а в ряде случаев обязанных, обращаться в вышеуказанные органы с требованиями о защите семейных прав. Право на обращение за защитой имеют, прежде всего, супруги, родители, прокурор, органы опеки и попечительства, комиссии по делам несовершеннолетних, учреждения для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, дошкольные образовательные учреждения, общеобразовательные учреждения и др. учреждения, близкие родственники ребенка.

При этом законодатель четко определяет субъекта, управомоченного на обращение за защитой в зависимости от того, какое право нарушено. Так, по поводу расторжения брака, естественно, в суд могут обращаться только супруги. В то же время требовать признания брака недействительным вправе: несовершеннолетний супруг, его родители (лица, их заменяющие), орган опеки и попечительства или прокурор. Установление происхождения детей вправе потребовать один из родителей, опекун (попечитель) ребенка, лицо, на иждивении которого находится ребенок, наконец, сам ребенок по достижению им совершеннолетия.

Как видим, здесь исключена сама свобода выбора: обращаться по поводу защиты в компетентный орган или не обращаться. Но, несмотря на системность перечня лиц, обладающих правом обращаться за защитой прав ребенка отдельные положения законодательства нуждаются в совершенствовании, т.к. основаны на различных подходах при их конструировании.

#### *Список использованной литературы*

1. Душкина, Елена Анатольевна *Проблемы защиты семейных прав по семейному законодательству РФ: [Электронный ресурс]: Дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03. - Белгород: РГБ, 2006*

2. Добровольский А.А., Иванова С.А. *Основные проблемы исковой формы защиты права. Изд-во Московского университета. 1979. С.20-26.*

3. *Советское гражданское право: Учебник. В 2-х томах. Том 1/Под ред. О.А. Красавчикова. 3-е изд-е. М., 1985. С.95-97.*

4. Свердлов Г.А. Защита и самозащита гражданских прав: Учебное пособие / Г.А.Свердлов, Э.Л.Страунинг. - М.: Лекс-Книга, 2002.
5. Добровольский А.А., Иванова С.А. Основные проблемы исковой формы защиты права. Изд-во Московского ун-та, 1979
6. Гражданское право. Учебник. Часть третья / Под ред. А.П.Сергеева, Ю.К.Толстого. - М, 1998.
7. «О браке (супружестве) и семье» Кодекс Республики Казахстан от 26 декабря 2011 года № 518-IV // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K1100000518>
8. Гражданский кодекс Республики Казахстан Кодекс Республики Казахстан от 27 декабря 1994 года № 268-ХІІІ // [http://adilet.zan.kz/rus/docs/K940001000\\_#z20](http://adilet.zan.kz/rus/docs/K940001000_#z20)
9. Рабец А.М. Семейное право: Курс лекций. Белгород, 1998. – 14
10. Поленина С.В. Основы гражданского законодательства и гражданские кодексы. - М., 1968.

*Бауыржанов Сержан Ержанұлы*

*І.Жансүгіров ат. Жетісу университеті, «Құқықтану» мамандығының 4 курс студенті*

*Ғылыми жетекші: Жуниспаева Айнур Бауыржановна*

*І.Жансүгіров ат. Жетісу университеті, азаматтық-құқықтық пәндер кафедрасының аға*

*оқытушысы, құқық және экономика негіздері магистрі*

*[ainur\\_zhunispayeva@mail.ru](mailto:ainur_zhunispayeva@mail.ru)*

## **ИНВЕСТИЦИЯЛЫҚ ҚЫЗМЕТТІ ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУ**

**Аңдатпа.** Мақалада инвестиция терминінің мағынасы, инвестиция ұғымының экономикалық және құқықтық анықтамалары қарастырылған. Инвестицияның кең мағынадағы және тар мағынадағы түсініктері беріліп, инвестициялардың белгілеріне тоқталған. Қазақстан экономикасын тұрақтандыру және дамытудың маңызды жолдарының бірі – инвестициялық қызметті ұлғайту мәселелері қарастырылған.

Инвестиция – экономикалық дамудың жоғары және тұрақты қарқынын қалыптастыруды, ғылыми-техникалық прогресс жетістіктерін енгізуді, инфрақұрылымды дамытуды көздейді. Қазақстан экономикасын тұрақтандыру және дамытудың маңызды жолдарының бірі – инвестициялық қызметті ұлғайту, ең алдымен еліміздің ішкі резервтерін жұмылдыру және көбірек тиімді пайдалану болып табылады.

Инвестициялық қызмет дегеніміз жеке және заңды тұлғалардың коммерциялық ұйымдардың жарғылық капиталына қатысу не кәсіпкерлік қызмет үшін, мемлекеттік-жекешелік әріптестік жобасын, оның ішінде концессиялық жобаны іске асыру үшін пайдаланылатын тіркелген активтерді құру немесе ұлғайту жөніндегі қызметі болып табылады.

**Түйін сөздер:** инвестиция, инвестициялау, инвестициялық қызмет, экономикалық тұрақтылық, капитал, инвестор, инвестициялық жоба.

**Аннотация.** В статье рассматривается значение термина инвестиции, экономико-правовые определения понятия инвестиции. Даны понятия инвестиций в широком и узком значениях, затронуты признаки инвестиций. Рассмотрен один из важнейших путей стабилизации и развития экономики Казахстана – увеличение инвестиционной деятельности.

Инвестиции предусматривают формирование высоких и устойчивых темпов экономического развития, внедрение достижений научно-технического прогресса, развитие инфраструктуры. Одним из важных путей стабилизации и развития экономики Казахстана является увеличение инвестиционной деятельности, прежде всего мобилизация и более эффективное использование внутренних резервов страны.

Инвестиционной деятельностью является деятельность физических и юридических лиц по созданию или увеличению фиксированных активов, используемых для участия в уставном капитале коммерческих организаций либо предпринимательской деятельности, для реализации проекта государственно-частного партнерства, в том числе концессионного проекта.

**Ключевые слова:** инвестиция, инвестирование, инвестиционная деятельность, экономическая стабильность, капитал, инвестор, инвестиционный проект.

**Abstract.** The article deals with the meaning of the term investment, economic and legal definitions of the concept of investment. The concepts of investment in broad and narrow meanings are given, the signs of investment are touched upon. One of the most important ways to stabilize and develop the economy of Kazakhstan – increasing investment activity-is considered.

Investments provide for the formation of high and sustainable rates of economic development, the introduction of scientific and technological progress, and the development of infrastructure. One of the important ways to stabilize and develop the economy of Kazakhstan is to increase investment activity, primarily the mobilization and more efficient use of the country's internal reserves.

Investment activity is the activity of individuals and legal entities to create or increase fixed assets used for participation in the authorized capital of commercial organizations or business activities, for the implementation of a public-private partnership project, including a concession project.

**Key words:** investment, investing, investment activity, economic stability, capital, investor, investment project.

Еліміздің инвестициялық аспектісі ірі салымдары қаржыландыру үшін жағдайлар жасауға, тауар өндіру және қызмет етуді жоғары тиімділікпен нарық қатынастары субъектілерінің сұраныстарына сәйкес ұлғайтуға бағытталуы тиіс.

Қазақстан экономикасын тұрақтандыру және дамытудың маңызды жолдарының бірі – инвестициялық қызметті ұлғайту, ең алдымен еліміздің ішкі резервтерін жұмылдыру және көбірек тиімді пайдалану болып табылады.

**Инвестиция** – экономикалық дамудың жоғары және тұрақты қарқынын қалыптастыруды, ғылыми-техникалық прогресс жетістіктерін енгізуді, инфрақұрылымды дамытуды көздейді.

Инвестиция (латынша investire – киіндіру) – табыс алу, меншікті капиталын молайту, елдің материалдық байлығы мен материалдық емес сипаттағы қоғамдық құндылықтарын еселей түсу үшін шаруашылық жүргізуші субъектілер салатын инвестициялық қаражат [1].

Инвестицияларды кез келген басқа құбылыс сияқты кең және тар мағынада қарастыруға болады.

*Кең мағынасында* пайда (табыс) табу және әлеуметтік оң пікірге қолжеткізу мақсатында кәсіпкерлік және басқа қызмет нысанына салынатын мүліктің кез келген түрін инвестициялар деп түсінуге болады. Ал, *тар мағынада* инвестициялар – ол инвестордың пайда (табыс) табу мақсатында салатын және материалдық немесе рухани игіліктер құруға бағытталған жеке, қарызға алған немесе тартылған ақша қаражаты [2,181].

Экономикалық әдебиетте «Инвестиция» терминін анықтауға әртүрлі көзқарас қалыптасқан. Атап айтқанда, инвестициялар былай түсіндіріліп жүр: осы кезеңдегі өндірістік қызметтің нәтижесінде капитал мүлік құндылығының ағымдағы өсімі немесе осы кезеңде қажеттілікті алуға жұмсамай қалған кіріс бөлігі, немесе капиталдың сақталуын немесе оның құнының еселене өсуін қамтамасыз ететін немесе кірістің, оң өсімін әкелетін капиталды орналастыру тәсілі [3,64].

Әдеттегідей, «капитал салу» және «Инвестиция» ұғымдары назарды инвестициялаудың негізгі мақсаты - кіріс немесе пайда табуға бұрады. Әрине, ағылшын тілінен аударғанда, инвестициялар капитал салу деген мағынаны білдіреді, бұдан олар өздерінің мазмұны бойынша толық үйлеседі (амалша, заң әдебиетінде де осындай пікірлер бар) [4,6] деген



қорытынды шығарылып жүр. Ал кезкелген капитал салымдары инвестициялар болып табылмайды, таза күйінде алғанда, инвестицияларды әрдайым капитал салымдары деп санауға болмайды.

Қазақстанда нарықтық қатынастарға өтумен байланысты және экономикадағы реформаларды жүргізу нәтижесінде инвестиция ұғымы пайда болды. Жоспарлы экономика кезінде негізгі қорлардың ұдайы өндірісіне және оның жөнделуіне кеткен шығындар деген термин бойынша «капитал салымы» немесе «капитал жұмсалымы», яғни ұзақ мерзімде негізгі капиталға салым салу термині қолданылған. Қазіргі уақытта «инвестиция» термині әртүрлі мағынада қолданылады, солардың бірнешеуіне тоқталайық.

Инвестиция – пайда табу мақсатында кәсіпкерлік объектілерге салынатын заңды және жеке тұлғалардың ақша қаражаттарын, жылжитын және жылжымайтын мүліктерді, интеллектуалдық құндылықтарды, ақшалай салымдарды, бағалы қағаздарды білдіреді.

Инвестиция – табыс немесе пайда табу үшін ақша қаражаттарын салу, табыс немесе пайда табу үшін сатып алынған мүлік.

Инвестиция – экономикалық жүйеде қызмет ететін капитал көлемінің, яғни адамдармен құрастырылған өндіріс құралдарының ұсынылған мөлшерінің ұлғаюы.

Инвестиция – ол өнеркәсіптің, құрылыстың, ауылшаруашылықтың және экономиканың басқа да салаларының кәсіпорындарына капитал түрінде салынып жұмсалатын шығындар жиынтығы. Сонымен қатар, инвестиция – капитал салу және күрделі қаржы.

Инвестиция – бұл жаңа технологияларды, материалдарды және басқа да еңбек құралдарын енгізумен байланысты өндірістің ұлғаюына және жаңаруына жұмсалатын шығындар.

Инвестиция – бұл шаруашылық өмірге бағытталған салымдар және капитал құнын сақтайтын немесе өсіретін, сондай-ақ табыстың өсуіне әкелетін капитал жұмсау әдісі [5,7-8].

Қазақстан Республикасының Кәсіпкерлік кодексінің 274-бабының 1-тармағына сәйкес инвестициялар - лизинг шартын жасасқан кезден бастап қаржы лизингі нысанасын, сондай-ақ оларға құқықтарды қоса алғанда, заңды тұлғаның жарғылық капиталына немесе кәсіпкерлік қызмет үшін, сондай-ақ мемлекеттік-жекешелік әріптестік жобасын, оның ішінде концессиялық жобаны іске асыру үшін пайдаланылатын тіркелген активтерді ұлғайтуға инвестор салатын мүліктің барлық түрлері (жеке тұтынуға арналған тауарлардан басқа)[6] деп анықтама берілген.

Инвестициялардың материалдық және материалдық емес игіліктер ретіндегі түсінігін басшылыққа ала отырып, осы құндылықтардың белгілерін тұжырымдау қажет. Инвестициялардың негізгі және айқындаушы белгісі - оның материалдық немесе рухани игіліктерді жасауға бағытталған. Бұл белгі инвестициялардың кәсіпкерлік және қызметтің басқа да түрлерінің объектілеріне мақсаткерлікпен жұмсалуынан көрінеді. Мұндайда егер әкелінген товарлар жабдықтар болмаса, немесе басқа инвестициялық қызметті жүзеге асыруға байланысты мұқтаждарға арналған материалдар болмаса, шетелдік товар несиелері инвестициялар категориясынан шығарылуы керек; сондай-ақ біздің елге ресми техникалық көмек немесе гранттар шеңберінде түсетін қаржылар туралы да осыны айтуға болады.

Инвестициялардың келесі белгісі - инвестициялардың кәсіпкерлік мәнін ашады, негізінен инвесторларды инвестор кірісі (пайда) алу мақсатымен салады, өзі жүзеге асырады. Инвестициялық қызмет кәсіпкерлік сияқты дербестілігімен бастамашылдығымен сыпатталады, бірақ қызметтің бұл түрлері үйлесуі де, үйлеспеуі де мүмкін, тиісінше инвестор кәсіпкер мәртебесінде болуы, болмауы да мүмкін.

Ең соңында, инвестициялардың айрықша белгісі - олардың ұзақ мерзімділігі, бірқатар олар дәстүрлі және кәдімгі түсінікте қысқа мерзімді, тіпті бір дүркіндік сыпатта да бола алады. Белгілі бір уақытша ұзақтығы инвестициялардың басқа қаржы аспаптардан ажырауына, олардың сұрыпталуына ықпал етеді. Атап айтқанда, инвестициялар өздерінің іс-әрекет мерзімдеріне қарай ұзақ мерзімді және қысқа мерзімді болып бөлінеді[3,69].

Елбасы Н.Ә.Назарбаев «Қазақстан–2050» Стратегиясында инвестициялар мен бәсекеге қабілеттіліктен қайтарым, табыстылық қағидаттарына негізделген жалпы экономикалық

прагматизмді экономикалық саясаттың жаңа курсы деп анықтады [7]. Жаңа курсқа сәйкес экономикалық әлеуетті арттыру мақсатында Қазақстанда қолайлы инвестициялық ахуал жасалуы керек. Тиімді мемлекеттік инвестициялық саясат мемлекет экономикасының даму прогресіне әсер етеді

Инвестицияларды экономикаға тарту ішкі жинақтардың және қаражаттардың жетіспеушілігінен құтылуға, өндірістің өсуіне, экспорттың жоғарылауына, импорттың төмендеуіне, тауарлық тапшылықтың қысқаруына және өндірісті ұйымдастырудың тиімділігін жоғарылатуға көмектеседі. Жалпы қазіргі кезде адамдар экономикаға салынған инвестициялардың нақты тиімділігін көруі тиіс, ол жұмыс орындарының көбеюінен, жаңа өндірістердің пайда болуынан, еңбек өнімділігі артуы үшін жағдайдың жақсаруынан танылады. Осыған орай Қазақстанда инвестиция саласын одан әрі жетілдіру мәселесінің маңызы артуда.

Қазақстан Республикасының Кәсіпкерлік кодексінің 274-бабының 3-тармағына сәйкес, инвестициялық қызмет дегеніміз жеке және заңды тұлғалардың коммерциялық ұйымдардың жарғылық капиталына қатысу не кәсіпкерлік қызмет үшін, мемлекеттік-жекешелік әріптестік жобасын, оның ішінде концессиялық жобаны іске асыру үшін пайдаланылатын тіркелген активтерді құру немесе ұлғайту жөніндегі қызметі танылады [4].

Қазақстан Республикасының заңдарында көзделген жағдайлардан басқа инвесторлардың кәсіпкерлік қызметтің кезкелген объектілері мен түрлеріне инвестицияларды жүзеге асыруға құқығы бар.

Инвестициялық қызметті инвестициялық қызмет объектісін жасау жөніндегі үрдіс (инвестицияларды тікелей нысанада) ретінде қарастыра отырып, екі негізгі сатыны бөлуге болады:

1) инвестициялау алдындағы саты (инвестициялар салымы);

2) инвестициялық кеңістік сатысы (инвестициялық қызмет объектісін жасаудан кейін басталады, инвестордың объектіні пайдалану, немесе сатуы, жолға беру, т.б., басқаша айтқанда, инвестициялық қызмет объектісінің заңды немесе нақты тағдырын анықтау). Инвестициялау алдындағы саты бірқатар дәйектілікпен аяқталатын іс-әрекеттерден құралады - инвестордың инвестициялық қызметті атқару жөнінде шешім қабылдауы; инвестицияланатын объектіні таңдап алу; инвестициялық жоба жасау; инвестициялық шарт жасау (инвестициялық келісімшарт талаптарын келісу). Инвестициялық кеңістік сатысы, негізінен, инвестициялық қызмет объектісінің заңды немесе нақты тағдырын анықтауға бағытталады.

Өз тарапынан, инвестициялық қызмет объектісін жасаумен байланысты емес инвестициялық қызмет (инвестицияларды жанама және несие нысанада жүзеге асыру), сондай-ақ біршама басқа мазмұндағы екі сатыны қамтиды:

1) Инвестициялау алдындағы саты (инвестициялар салу, оның ішінде инвестициялық қызметті жүзеге асыру туралы шешім қабылдау, инвестициялық шарт талаптарын келісу және оны жасау);

2) Инвестициялық кеңістік сатысы (инвестициялардан кіріс (пайда) алу[3,146].

Өз кезегінде инвесторлар капиталдардың сақталуына, заңның үстемдігіне, ашық әрі қолайлы бизнес ортаға кепілдік беретін елдерді таңдайды. Бірқатар сәтті іске асырылған реформалардың, инвестициялар тарту және инвесторлармен жұмыс істеуде жаңа тәсілдерді енгізудің арқасында Қазақстан осындай елдердің қатарынан табылып отыр. «Doing Business 2020» Дүниежүзілік банкінің рейтингінде Қазақстан 190 елдің ішінде 25 орын алды. Біздің еліміз миноритарлық инвесторлардың құқықтарын қорғау және келісімшарттарды сақтау тәрізді көрсеткіштер бойынша әлемдік ондыққа кіреді. Жуырда жасалған реформалар бизнесті тіркеуді біршама жеңілдетті. мысалы, Қазақстанда бизнес ашу үшін небәрі 1 күн қажет, ал жылжымайтын мүлікті тіркеу үшін 3 күн жеткілікті. Біздің еліміздің инвестициялық тартымдылығы біршама артып келеді. Мәселен, fDi Intelligence (Financial Times еншілес ұйымы) Қазақстанға «2018-2019 жылдарға өндірістік қуаттылықтардың болашақ орналасуына шығындардың тиімділігі» көрсеткіші бойынша бірінші орын берді.

2017 жылы еліміз халықаралық инвестициялар мен көпұлтты кәсіпорындар бойынша Экономикалық ынтымақтастық және даму ұйымының Декларациясына қосылған 48-ші ел және ЭЫДҰ Инвестициялар комитетінің ассоциацияланған мүшесі болды. Сонымен қатар, Қазақстан инвестицияларды өзара қорғау мен мадақтау туралы 47 екіжақты және 1 көпжақты келісімдерге қол қойды, олар инвесторлардың құқықтарына кепілдік береді. Сонымен қатар, елімізде ҚР Президенті жанындағы Шетел инвесторларының кеңес табысты жұмыс істеуде. Сонымен қатар Үкіметтің қолдауымен Инвестициялық ахуалды жақсарту жөніндегі кеңес пен Инвестициялар тарту жөніндегі кеңес жүргізеді, онда ел Үкіметінің басшысы Асқар Мамин омбудсмен болып табылады[8].

Қазақстан әлемнің аса ірі екі нарығы - Еуропа мен Азияның қиылысында орналасқан. Бұл экспорттық әлеует және ірі азиялық және еуропалық нарықтарға қолжетімділік тәрізді белгілі бір артықшылықтар береді. Орналасуының арқасында, Қазақстан Еуразиялық құрлықтың дәл ортасындағы заманауи транзиттік торапқа айналды.

Біздің еліміз 500 млн астам тұтынушысы бар аймақтық нарыққа артықшылықты қолжетімділікке ие, оның ішінде 180 млн астам тұтынушысы бар ЕАЭО, Орталық Азия нарықтары (50 млн), Батыс Қытай (300 млн) және Каспий теңізі елдері (150 млн) бар. Сонымен қоса, Қазақстан «Белдеу - жол бастамасын» іске асыруда басты рөл атқарады. Жалпы ұзындығы 10 000 шақырымнан 3000 шақырымнан астамы Қазақстан аумағы арқылы өтеді, бұл оны негізгі құрлық жолы дәлізінің маңызды учаскесі етеді және тасымалдау уақыты мен құнын едәуір төмендетеді. Ел Тәуелсіздігін алғаннан бері Қазақстанға \$330 млрд-дан астам тікелей шетелдік инвестиция тартылды. UNCTAD мәліметтері бойынша 2018 жылы Орталық Азия елдеріне инвестициялардың 60%-ы дерлік Қазақстанның үлесіне тиесілі. Бұл ретте соңғы он жылда ұлттық экономикаға \$250,2 млрд немесе барлық тарихи қалыптасқан инвестициялық ағындардың 80%-дың жуығы түсті. Бұл факт инвестициялық саясаттың тиімділігін көрсетеді.

Қорытындылай келе, Қазақстан Республикасындағы инвестициялық қызметтің негізгі бағыттарының бірі – жоғарғы техникалық және технологиялық деңгейді сақтай отырып, кәсіпорындар мен импорттар ауысуына қолдау көрсету болып табылады.

Әлемдік тәжірибе талдауы – экономикадағы мемлекеттік инвестициялық процестерге қолдау көрсету құрылымдық қайта құрулар шарттарын шешуін қарастыратын, экономикалық өсуде тұрақты қарқынды ұстап тұратын және нақты жетістіктер әкелетінін анықтады.

**Инвестиция** – экономикалық дамудың жоғары және тұрақты қарқынын қалыптастыруды, ғылыми – техникалық прогресс жетістіктерін еңгізуді, инфрақұрылымды дамытуды көздейді.

Сонымен қатар, *инвестиция экономикалық өсудің негізгі бола отырып, елдің әлеуметтік дамуына жағдай жасайды.* Осы айтылғандармен қатар инвестиция экономикалық дамудың жоғарғы тұрақты қарқынын қалыптастырудың, ғылыми-техникалық прогресс жетістіктерін өсірудің, инфрақұрылымды дамытудың маңызды факторы болып саналады. **Біздің инвестициялық ахуалымыз неғұрлым қолайлы, ал Қазақстан тартылған шетел инвестицияларының көлемі мен сапасы бойынша басты орынға шығуы үшін бізге саяси ерік-жігер мен нақты іс-қимыл қажет.**

#### *Пайдаланған әдебиеттер тізімі*

1. «Қазақстан»: Ұлттық энциклопедия / Бас редактор Ә. Нысанбаев – Алматы «Қазақ энциклопедиясы» Бас редакциясы, 1998. IV том.
2. Мороз С.П. Кәсіпкерлік (шаруашылық) құқық. – Алматы: «Бастау» баспасы, 2009. - 288 б.
3. Мороз С.П. Инвестициялық құқық: Оқулық. - Алматы: Қазақ МЗУ, 2007. - 156 б.
4. Сыртқы экономикалық қызметтің құқықтық реттелуі оқу және практикалық көмекші құрал. / М.А.Сәрсенбаевтың редакциясымен. Екі бөлімді. Алматы: «Ғылым», 1995. 2 бөлім. 96 б.

5. Асилова А.С. *Инвестиция негіздері.* – Алматы: «Master Print» баспасы, 2019. - 104 б
6. Қазақстан Республикасының Кәсіпкерлік кодексі. 2015 жылғы 29 қазандағы № 375-V ҚРЗ. // <http://adilet.zan.kz/>
7. «Қазақстан – 2050» Стратегиясы. Қазақстан Республикасының Президенті - елбасы Н.Ә. НАЗАРБАЕВТЫҢ Қазақстан халқына Жолдауы, Астана қ., 2012 жылғы 14 желтоқсан. // <https://adilet.zan.kz/>
8. Қазақстан экономикасының өсуінің негізгі драйвері ретіндегі инвестициялар: жаңа кәсіпорындар, озық технологиялар және жаңа жұмыс орындарының құрылуы. // <https://primeminister.kz/kz/news/reviews/>

Магистрант Абдуллаева Э.  
Академия Кайнар

## ПРОДОВОЛЬСТВЕННАЯ БЕЗОПАСНОСТЬ КАК СОСТАВНАЯ ЧАСТЬ НАЦИОНАЛЬНОЙ БЕЗОПАСНОСТИ ГОСУДАРСТВА

**Аңдатпа.** Мақалада әлемдегі азық-түлік қауіпсіздігінің қазіргі жағдайы мен тенденциялары, сондай-ақ оның мемлекеттің экономикалық және ұлттық қауіпсіздігін қамтамасыз ету жүйесіндегі орны қарастырылады.

**Түйін сөздер:** азық-түлік қауіпсіздігі, өндіріс тиімділігі, ауыл шаруашылығы өндірісі, мемлекеттердің экономикалық және ұлттық қауіпсіздігі.

**Аннотация.** В статье исследованы современные реалии и тенденции глобальной продовольственной безопасности, а также ее место в системе обеспечения экономической и национальной безопасности государства.

**Ключевые слова:** продовольственная безопасность, эффективность производства, сельскохозяйственное производство, экономическая и национальная безопасность государств.

**Abstract.** The article examines the current realities and trends of global food security, as well as its place in the system of ensuring the economic and national security of the state.

**Key words:** food security, production efficiency, agricultural production, economic and national security of states

В настоящее время в современном обществе основной проблемой является продовольственная безопасность. **Во-первых**, это связано с тем, что обеспечение народа продовольствием с физиологической позиции определяет его жизнедеятельность. **Во-вторых**, определяет политическую независимость государства и обеспечивает его экономическую стабильность. Поэтому, нужно отметить, что нельзя говорить об экономической, политической или национальной безопасности общества, если каждое государство полностью не обеспечивает продовольственную безопасность своего народа.

Продовольственная безопасность — ситуация, при которой все люди в каждый момент времени имеют физический и экономический доступ к достаточной в количественном отношении безопасной пище, необходимой для ведения активной и здоровой жизни. В «Римской декларации по всемирной продовольственной безопасности» говорится об обязанности любого государства обеспечивать право каждого человека на доступ к безопасным для здоровья и полноценным продуктам питания в соответствии с правом на адекватное питание и правом на свободу от голода.

Продовольственная безопасность является одной из главных целей аграрной и экономической политики государства. В своём общем виде она формирует вектор движения любой национальной продовольственной системы к идеальному состоянию. В этом смысле

стремление к продовольственной безопасности — непрерывный процесс. При этом для ее достижения зачастую происходит смена приоритетов развития и механизмов реализации аграрной политики.

Определения продовольственной безопасности, сформулированные на Римской встрече, содержат указания на следующие элементы:

1. физическая доступность достаточной в количественном отношении, безопасной и питательной пищи;
2. экономическая доступность к продовольствию должного объема и качества всех социальных групп населения;
3. автономность и экономическая самостоятельность национальной продовольственной системы (продовольственная независимость);
4. надежность, то есть способность национальной продовольственной системы минимизировать влияние сезонных, погодных и иных колебаний на снабжение продовольствием населения всех регионов страны;
5. устойчивость, означающая, что национальная продовольственная система развивается в режиме расширенного воспроизводства.

Продовольственная политика соответственно рассматривается как комплекс мер, призванных системно и эффективно решать задачи развития не только производства, внешней торговли, хранения и переработки, но и справедливого распределения основных продуктов питания, а также социального развития сельской местности[1].

По словам главы Всемирной продовольственной программы ООН Дэвида Бизли, человечество ждет голод «библейских масштабов». Без поддержки ООН к концу 2020 года число голодающих в мире может достигнуть 265 млн. человек, а от голода ежедневно будут гибнуть 300 тыс. чел. Наибольшее бедствие коснется 30 стран, главным образом, охваченных войнами и конфликтами.

В будущем предстоит решать ряд новых проблем в области продовольственной безопасности и питания. В частности, это:

- удовлетворение потребностей в продовольствии и полноценном питании растущего населения городских и сельских районов на фоне изменения предпочтений в части рациона питания;
- наращивание устойчивого сельскохозяйственного производства и повышение продуктивности; • повышение устойчивости к изменению климата;
- поиск устойчивых решений проблемы обострения конкуренции за природные ресурсы. Продовольственная безопасность считается достигнутой при наличии у всех людей постоянного физического, социального и экономического доступа к достаточному количеству безопасной и питательной пищи, позволяющей удовлетворять их пищевые потребности и вкусовые предпочтения для ведения активного и здорового образа жизни[2].

Четырьмя основами продовольственной безопасности являются следующие: наличие, доступ, использование и стабильность.

Пандемия COVID-19 является одной из самых серьезных глобальных проблем в истории Организации Объединенных Наций и что последствия пандемии, а также чрезвычайные меры, принятые для борьбы с ней, возможно, привели к повышению уязвимости продовольственных систем что может создать опасность усиления проблем отсутствия продовольственной безопасности и неполноценного питания и обостряет проблему неравенства в доступе людей к здоровому питанию, будучи глубоко обеспокоенной результатами предварительной оценки, согласно которым пандемия COVID-19 при различных сценариях динамики экономического роста может привести к увеличению общего числа людей, страдающих от недоедания, во всем мире в 2020 году на 83–132 миллиона человек, особенно в Азии, в некоторых частях Латинской Америки и в Африке, где от недоедания, по оценкам, страдает каждый пятый человек, и тем, что эта проблема, согласно оценке, может в непропорционально большей степени затронуть более 2 миллиардов мелких производителей, сельскохозяйственных рабочих, членов семейных

фермерских хозяйств, мелких фермеров и других людей, находящихся в уязвимом положении, а также женщин и детей, составляющих значительную долю населения, в средней или сильной степени страдающего от отсутствия продовольственной безопасности, учитывая, что до наступления вызванной вирусом пандемии сотни миллионов людей уже страдали от голода и недоедания, подчеркивая, что под действием пандемии усиливается острота нынешней проблемы отсутствия продовольственной безопасности и высокого уровня гуманитарных потребностей, и особо отмечая важность сокращения продовольственных потерь и пищевых отходов[3].

Комитет по экономическим, социальным и культурным правам (КЭСКП)хх Организации Объединенных Наций дал следующее определение права на достаточное питание: "Право на достаточное питание реализуется в том случае, когда каждый человек – мужчина, женщина или ребенок – отдельно или совместно с другими в любое время имеет физические и экономические возможности для доступа к достаточному питанию или располагает средствами его получения. Основное содержание права на достаточное питание подразумевает (...) наличие продовольствия, которое по своему количеству и качеству позволяет удовлетворять потребности людей в рационе питания, не содержащем вредных веществ и приемлемом для конкретной культуры, (и) доступность такого продовольствия, которая обеспечивается надежными способами, не препятствующими осуществлению других прав человека (...) Доступность включает как экономическую, так и физическую доступность"[4].

Сельское хозяйство играет важную роль в экономическом, социальном и экологическом развитии Казахстана. С целью обеспечения продовольственной безопасности в Республике Казахстан принят ряд документов:

- Стратегический план развития Республики Казахстан до 2020 года. Стратегическими целями в сфере сельского хозяйства являются увеличение до 8% экспортного потенциала аграрной отрасли в общем объеме экспорта к 2020 году, повышение доли переработки мяса до 27%, молока—до 40%, плодов и овощей—до 12%; производительность труда в агропромышленном комплексе увеличится не менее чем в 2 раза;

- Закон Республики Казахстан от 8 июля 2005 года №66 «О государственном регулировании развития агропромышленного комплекса и сельских территорий». Согласно Закону продовольственная независимость Республики Казахстан по видам продовольственных товаров считается не обеспеченной, если их годовое производство в республике составляет менее 80 процентов годовой потребности населения в соответствии с физиологическими нормами потребления[5];

Стратегия «Казахстан - 2050»: новый политический курс состоявшегося государства. Данная стратегия выходит за рамки простого увеличения производства продовольствия и гарантий национального самообеспечения, она также включает в себя расширение агропромышленного экспорта, удовлетворение регионального и мирового спроса, выход на ведущие роли при многостороннем решении таких вопросов. В частности, предусматривается введение в рыночный оборот земель сельхозназначения с целью их эффективного использования и внесение изменений в земельный кодекс и др. акты; упрощение процедуры смены целевого назначения земельного участка и передача неиспользуемых угодий в госфонд для приватизации[6].

Казахстан переходит к новому этапу обеспечения продовольственной безопасности и контроля цен путем создания национальной товаропроводящей сети – комплекса оптово-распределительных центров (ОРЦ). Аналогичные системы успешно функционируют в развитых странах, был детально изучен опыт Франции, Испании и других государств. Проект по созданию национальной товаропроводящей системы реализуют в три этапа до 2022 года, будет построено свыше 24 ОРЦ. Это даст возможность хранения, обработки и распределения порядка 4,8 млн тонн агропродукции. Создаваемая инфраструктура позволит обеспечить полную сохранность собранного урожая и минимизировать потери, тем самым

повысив заинтересованность сельхозтоваропроизводителей в наращивании производства. На сегодня дефицит овощехранилищ составляет 70%. [7].

*Список использованной литературы*

1. <http://www.cawater-info.net/bk/14-4-2.htm>
2. *The Economics of Conservation Agriculture, FAO 2001*
3. <http://www.cawater-info.net/pdf/res75-235-ru.pdf>
4. <http://www.fao.org/3/MR173RU/mr173ru.pdf>
5. Закон Республики Казахстан от 8 июля 2005 года №66 «О государственном регулировании развития агропромышленного комплекса и сельских территорий».
6. Послание Президента Республики Казахстан - Лидера нации Нурсултана Назарбаева народу Казахстана «Стратегия «Казахстан-2050»: новый политический курс состоявшегося государства»[https://www.akorda.kz/ru/events/astana\\_kazakhstan/participation\\_in\\_events/poslaniye-prezidenta-respubliki](https://www.akorda.kz/ru/events/astana_kazakhstan/participation_in_events/poslaniye-prezidenta-respubliki)
7. <https://primeminister.kz/ru/news/kazakhstan-perehodit-k-novomu-etapu-obespecheniya-prodovolstvennoy-bezopasnosti-a-mamin-2835810>

*Бижанова Айжан Адилевна  
магистрант 2-курса специальности юриспруденция Академии Кайнар,  
г. Алматы, Казахстан*

## **ИСТОРИЯ СТАНОВЛЕНИЯ И РАЗВИТИЯ ИНСТИТУТА АДВОКАТУРЫ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН**

**Аннотация.** Мақалада «адвокаттық қызмет» түсінігінің анықтамасы қарастырылады. Бұл тақырыптың өзектілігі Қазақстандағы адвокаттар институтының тарихын отандық ғалымдар мен заңгерлер жеткілікті зерттемегендігімен байланысты. Мақалада Қазақстандағы заңгерлік кәсіптің дамуындағы тарихи тенденциялар, Қазақ хандығының құрылуынан бастап 2018 жылы Қазақстан Республикасының жаңа заңының қабылдануына дейінгі заңды өкілдіктің қалыптасуы мен даму жолдары баяндалады. Автор қазақстандық адвокаттық институттың қалыптасуы мен дамуын жеке дәуірлеуді ұсынады.

**Түйін сөздер:** өкілдік, адвокатура, адвокат, адвокаттық қызмет, адвокатураның қалыптасу кезеңдері.

**Аннотация.** В статье рассматривается определение понятия «адвокатура». Актуальность данной темы обусловлена тем, что история становления института адвокатуры в Казахстане является недостаточно изученной отечественными учеными и правоведами. В статье представлены исторические тенденции развития адвокатуры в Казахстане, прослеживается путь становления и развития адвокатского представительства от начала существования Казахского ханства и до принятия нового Закона Республики Казахстан об адвокатуре в 2018 году. Автором предложена собственная периодизация становления и развития института казахстанской адвокатуры.

**Ключевые слова:** представительство, адвокатура, адвокат, адвокатская деятельность, этапы становления адвокатуры.

**Abstract.** The article defines the concept of «legal profession». The relevance of this topic is due to the fact that the history of the institution of the legal profession in Kazakhstan is not sufficiently studied by domestic scholars and legal scholars. The article presents the historical trends in the development of the legal profession in Kazakhstan, traces the path to the formation and development of legal representation from the beginning of the existence of the Kazakh Khanate to

the adoption of the new law of the Republic of Kazakhstan in 2018. The author proposes his own periodization of the formation and development of the institution of Kazakhstan's legal profession.

**Key words:** representation, legal profession, lawyer, advocacy, stages of the establishment of legal profession.

В соответствии с Конституцией, основным законом, имеющим высшую юридическую силу на всей территории страны, Республика Казахстан признается демократическим, светским, правовым и социальным государством, высшими ценностями которого являются человек, его жизнь, права и свободы. Также, Конституция гарантирует каждому гражданину право на судебную защиту своих прав, свобод и законных интересов, право на получение квалифицированной юридической помощи, в том числе бесплатно [1].

Главнейшей из функций адвокатуры с момента ее возникновения была и является правозащитная функция, заключающаяся в деятельности адвокатов по оказанию квалифицированной юридической помощи и правовой защиты для всех граждан, вне зависимости от их социального, экономического или иного положения в обществе. Состояние адвокатуры и уровень ее развития является одним из ключевых показателей демократического государства и защищенности прав граждан.

Прежде чем рассматривать адвоката как одного из основных гарантов оказания квалифицированной юридической помощи, необходимо иметь представление о таких понятиях, как «представительство», «адвокатура», в чем заключается сходство и различие между ними, какую историю они имеют, каковы этапы становления и развития указанных институтов.

В отечественной литературе нет существенного различия между представительством и адвокатурой. Это объясняется тем, что адвокат в соответствии с Гражданским процессуальным кодексом является одним из основных субъектов, имеющих право представлять интересы граждан в суде и защищать их охраняемые законом права.

Развитие культуры, разнообразие жизненных отношений приводит к усложнению и обновлению существующих юридических норм. Их осознание и применение в повседневной жизни становится затруднительным для общества. Не обладая специальными знаниями и навыками, граждане уже не в состоянии самостоятельно вести свои дела в суде, что обуславливает необходимость прибегнуть к помощи лица, который хорошо знаком с нормами права и может оказать нуждающемуся необходимую юридическую поддержку или правозаступничество. Такие люди и признаются адвокатами.

Адвокатура – добровольное объединение лиц, профессионально занимающихся адвокатской деятельностью [2, с. 15].

В действительности, под словом "адвокатура" понимают профессию адвокатов, а именно деятельность по защите интересов других лиц в суде. Под адвокатурой также принято понимать сословие адвокатов, иными словами - класс лиц, посвятивших себя данной профессии. Третье определение данного термина в узком научном смысле – правозаступничество, а именно профессиональная деятельность по ведению чужих дел в суде и представление их интересов.

Адвокатура имеет многовековую историю. Существование данного института с античных времен – доказательство развития социального общества, где законы имеют высшую роль и значимость.

Слово «адвокат» (лат. «advocare, advocatus» - «призывать», «призванный») возникло в Древнем Риме. Для установления справедливости и защиты своих интересов призывались близкие люди (родственники, друзья). С появлением легисакционного судебного процесса (legisast-sones - законные действия) заступничество переросло в патронат, появились патриции – правоведы, имеющие право, в том числе, защищать интересы своих клиентов [3, с. 35].

Изучив историю государства и права, можно проследить, что уже в древних веках у народов, населявших территорию Казахстана, существовала судебная система. Многие



ученые отмечают, что первой исторической формой охраны прав человека явилась самозащита. Человек самостоятельно решал когда и как было нарушено его право, сам определял виновного, лично представлял свои интересы в суде [4, с. 8]. К сожалению, достоверных источников, подтверждающий данный факт в те времена, не имеется, остается лишь предполагать, что такое явление имело место быть.

До наших дней, благодаря записям Г. Спасского и А. Левшина, дошла часть Кодекса ЖетіЖаргы («Семь установлений»), разработанного биями при правлении Тауке хана в XVII веке. Анализ исследователями кодифицированного акта обычного права позволил определить, что в казахском обществе в XV-XVIII веках инициатором возбуждения дела по факту преступления выступал потерпевший. В деле, помимо истца и ответчика, участвовали свидетели (представители истца и ответчика) и присягатели. Здесь мы видим доказательство того, что уже во времена существования Казахского ханства имелось судебное представительство [5, с. 116].

В 1731 году Казахстан вошел в состав Российской империи, что означало влияние российского законодательства на казахстанское.

До реформы судебной системы институт защиты не имел какой-либо организованной группы с определенными целями, задачами интересами, а сами представители не имели профессионального образования. В роли адвокатов выступали частные лица – стряпчие или ходатаи. Поскольку их функции не были закреплены на законодательном уровне, требования, в частности, наличие специального образования, не предъявлялись. В их обязанности входила только подача документов. Даже создание в 1832 году института присяжных стряпчих не гарантировало представления и защиту интересов социальных слоев населения России.

Появление начальной адвокатуры как профессиональной деятельности свершилось благодаря судебным уставам 1864 года: Устав об учреждении судебных установлений, Устав уголовного судопроизводства, Устав гражданского судопроизводства, Устав о наказаниях, налагаемых мировыми судьями. 20 ноября 1864 года Указом Правительствующего сената утвержден Устав судебных установлений, где адвокатура приобрела статус нового юридического учреждения России.

Судебные установления привели к тому, что адвокат стал правозаступником, оратором и поверенным одновременно. В современном понимании это является довольно-таки противоречивым. На сегодняшний день такая проблема является актуальной для отечественного законодательства, хотя в европейской системе представительство и правозаступничество с самого начала своего появления были самостоятельными институтами.

Адвокаты делились на две категории: присяжных поверенных – корпорацию, приносящих профессиональную адвокатскую присягу, и частных поверенных, занимающихся индивидуальной адвокатской практикой.

Контрреформы 1874 года ослабили адвокатуру. Данный институт стали именовать «сословием», что означало объединение юристов, выполняющих определенную общественную функцию. Права и обязанности членов сословия не регламентировались законодательством, хотя и отражались в уставах.

Институт защиты в казахском обществе продолжал следовать историческим традициям. Процесс введения института присяжных поверенных и иных законов Российской империи проходил медленно в связи с тем, что при проведении реформ 1867-1868 гг. были сохранены и частично адаптированы к колонизации суды биев. При решении спорных вопросов бии продолжали руководствоваться нормами обычного права. Однако, проводимые российские реформы положили основу адвокатской деятельности приобретали юридическую силу и постепенно внедрялись в казахское общество.

В судебном устройстве Казахстана в конце XIX в. Произошли изменения в связи с утвержденными Положениями об управлении Туркестанским и Степными краями 1886 и 1991 гг. Судебная реформа 1898 года затрагивала правовые основы и регулирование

деятельности адвокатуры. Благодаря указанным Положениям были созданы колониальные суды, которые ограничивали действие судов биев. Судебная власть Российской империи распространялась на всю территорию Казахстана, привлекая к судопроизводству участие присяжных поверенных. Казахское обычное право постепенно теряло свое значение.

Адвокатура в виде института присяжных и поверенных просуществовала без значительных изменений до конца существования буржуазной России (октябрь 1917 года).

Утверждение новой российской политической системы повлекло за собой значительные изменения. Деятельность адвокатов по реформе 1864 года была отменена первыми декретами Советской власти по причине ее противоречия новому государственному строю. Адвокатура постепенно начала выполнять вспомогательную функцию. Подходы к организации данного института в части защиты и участия защитника в суде менялись. Законодательство постепенно утверждало коллективную форму деятельности адвокатов, которая отвечала целям и требованиям тоталитарного режима государства.

Однако, между адвокатурой дореволюционного и советского периода было много общего: форма организации, отношение государства к данному институту.

Многолетние поиски по организации защиты и представительства продолжили развитие адвокатуры. Накапливались теоретические труды и практический опыт, разрабатывалась и укреплялась нормативно-правовая база, появлялись новые формы адвокатской деятельности.

В процессе становления адвокатуры Казахстан столкнулся с рядом проблем. Во-первых, нехватка подготовленных и квалифицированных кадров. Во-вторых, негативное отношение судебных работников, работников юстиции и правоохранительных органов к адвокатам, считая, что советский суд не может ошибаться и самостоятельно может разобраться в любом спорном деле. Наконец, считалось, что данный институт достался от царской России и отжил свое.

«Декларация прав трудящихся КАССР», принятая на Первом учредительном съезде Советов Киргизской (Казахской) АССР в октябре 1920 года, обязала органы юстиции оказывать бесплатную юридическую помощь населению в форме консультаций и судебной защиты на местах. К такой деятельности съезд предложил привлекать работников профессиональных и общественных организаций. Были открыты специальные юридические курсы для подготовки работников юстиции.

Уже в 1936 году коллегии адвокатов пополнялись. В том же году состоялся первый казахстанский съезд работников коллегий, где определились дальнейшие задачи адвокатуры по улучшению оказания юридической помощи гражданам.

В годы Великой Отечественной войны юридическая помощь, в основном, оказывалась военнослужащим, членам их семей, инвалидам войны. В послевоенный период организационные формы работы адвокатуры в нашей стране оставались без изменений. Институт защиты требовал усовершенствования. Верховным Советом союзной республики было утверждено Положение об адвокатуре, которое дало толчок каждой союзной республике для принятия аналогичного документа. В Казахстане такое положение было утверждено в 1960 году Верховным Советом Казахской ССР.

30 ноября 1979 года в СССР принят Закон об адвокатуре. Нормативный правовой акт регулировал вопросы организации и деятельности адвокатуры на общесоюзном уровне. На основании закона в каждой республике было разработано «Положение об адвокатуре». В Казахстане данное Положение утверждено в ноябре 1980 года. Принятие этих актов было обусловлено необходимостью обеспечения единообразного регулирования деятельности адвокатуры и одновременным повышением роли коллегий адвокатов, предоставлением адвокатам большей самостоятельности в ряде вопросов. В то же время широко возросла зависимость адвокатуры со стороны государства. Так, коллегии адвокатов могли быть образованы только с согласия и одобрения местных государственных органов и Министерства юстиции. Большинство статей Положения в дальнейшем легли в основу Закона Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности» от 5 декабря 1997 года.

Создание советского судопроизводства привело к значительным изменениям в деятельности адвокатов. Наблюдается разделение функций обвинения и защиты, начинается процесс по урегулированию вопроса о заработной плате членов коллегии правозащитников, сужается круг лиц, имеющих право защищать интересы граждан в суде на законодательном уровне.

Распад СССР и создание независимых государств сохранил за собой опыт, накопленный в советский период и заложивший основу национальных адвокатур [6, с. 35-54].

С момента приобретения Казахстаном независимости произошли изменения во всех сферах государства, включая и законодательство. Конечно, первое время «отголоски прошлого» находили отражение в законах нашей страны. Но время не стоит на месте, возникают и развиваются новые правоотношения, требующие преобразования законодательства, в том числе и законодательства об адвокатуре.

Исходя из вышеизложенного, можно сделать вывод о том, что адвокат – древнейшая профессия мира. Появление представительства и адвокатуры обусловлено различными социальными, культурными, экономическими и иными факторами.

Адвокат - не просто профессионал с высшим юридическим образованием, а специалист, имеющий подтверждающую лицензию на право занятия адвокатской деятельностью.

Адвокатура представляет собой профессиональную организацию, ценность которой заключается в полной независимости от всех ветвей власти для гарантирования гражданину высокой, соответствующей защиты его прав и свобод от любых нарушений как со стороны других лиц, так и со стороны государства, а также оказания квалифицированной юридической помощи в полном объеме [7].

Как в других странах, так и в Казахстане «правозащитничество» прошло длительный и непростой путь. Так, можно выделить следующие этапы становления и развития институтов представительства и адвокатуры в нашей стране:

**I этап (XV – конец XIX вв.)** - с момента возникновения Казахского ханства, принятия подданства Российской империи до конца существования буржуазной России.

**II этап (1917 – 1991 гг.)** – с момента октябрьской революции до провозглашения независимости. Здесь прослеживается значительное влияние российского законодательства на становление отечественной адвокатуры.

**III этап (1991 – 1997 гг.)** – с момента приобретения независимости до принятия закона об адвокатуре. Данный этап характеризуется принятием Конституций 1993 года и 1995 года, а также действием Положения «Об адвокатуре Казахской ССР», которое просуществовало до 1997 года с изменениями и дополнениями, внесенными Указами Президента от 28 июня 1991 года и от 5 октября 1995 года [8].

**IV этап (1997 – 2018 гг.)** – период действия Закона «Об адвокатской деятельности от 5 декабря 1997 года. Принятие закона показало значимость адвокатуры в реализации закрепленного и гарантированного Конституцией права гражданина на защиту прав, свобод и законных интересов, получении квалифицированной юридической помощи, разрешении спора мирным путем.

Стоит отметить, что Казахстан – первое государство на постсоветском пространстве, принявшее важный, эффективный, соответствующий новым условиям закон. Законодательное закрепление адвокатуры, отведение особого места и роли в системе правозащитных институтов, определение конституционной значимости явилось решающим шагом по становлению и развитию казахстанской адвокатуры [9].

**V этап (2018 г. – настоящее время)** – с момента принятия Закона Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» от 5 июля 2018 года и по сегодняшний день.

Анализ законодательства выявил ряд негативных проблем: некачественное оказание юридической помощи, недобросовестность адвокатов, острый вопрос в отношении

частнопрактикующих юристов, устаревшие знания, нехватка квалифицированных кадров и др. Все это ведет к нарушению конституционного принципа защиты прав и свобод граждан [10].

Принятие нового закона, охватывающего сферу адвокатской деятельности, явилось инструментом по урегулированию значительных вопросов общества. Однако, на сегодняшний день имеется много противоречивых моментов и спорных вопросов: в действительности ли действующий Закон обеспечивает полную защиту не только гражданам, но и самим представителям института правозаступничества – адвокатам.

#### *Список использованной литературы*

1. Конституция Республики Казахстан (принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 года) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 23.03.2020 г.).
2. Борисов А.Б. Большой Юридический Словарь. – М.: Книжный мир, 2010. – 848 с.
3. Адвокатская практика: Учебник / Отв. ред. А.А. Клишин, А.А. Шу гаев; МГИМО (У) МИД России. — М.: Статут, 2016. — 506 с.
4. Кучерена А.Г. Адвокатура России: Учебник / А.Г. Кучерена. - 3-е изд., перераб. - М.: Норма: НИЦ Инфра-М, 2012. - 784 с.
5. Абиль Е.А. История государства и права Казахстана: Курс лекций. /3-е изд. перераб. и доп. Караганда: ТОО «Учебная книга», 2005.- 256 с.
6. Тыныбеков С. Адвокатура и адвокатская деятельность в Республике Казахстан: учебник / С. Тыныбеков. - Изд. 2-е, перераб. и доп. - Алматы: Данекер, 2004. - 343 с.
7. Витковская С.В. Перспективы развития гарантированной государством юридической помощи на базе адвокатуры в Казахстане [Электронный ресурс]. – 2018. – URL: <https://www.zakon.kz/4924714-perspektivu-razvitiya-garantirovannoy.html> (дата обращения: 22.06.2020).
8. Справка по результатам мониторинга Закона Республики Казахстан от 5 декабря 1997 года № 195 «Об адвокатской деятельности» [Электронный ресурс]. – 2017. – URL: <http://www.adilet.gov.kz/ru/articles/spravka-po-rezultatam-monitoringa-zakona-respubliki-kazahstan-ot-5-dekabrya-1997-goda-no> (дата обращения: 17.08.2017).
9. 20 лет закону об адвокатской деятельности [Электронный ресурс]. – 2017. – URL: <http://advokatura.kz/20-let-zakonu-ob-advokatskoj-deyatelnosti/> (дата обращения: 05.12.2020).
10. Ковалева Т. Минюст против адвокатов: на повестке - проект закона «Об адвокатской деятельности» [Электронный ресурс]. – 2017. - URL: <https://www.zakon.kz/4881971-minyust-protiv-advokatov-na-povestke.html> (дата обращения: 06.10.2020)

*М.К.Кайратбеков студент 3-курса специальности 5В030100 – юриспруденция,  
факультета права и экономики, Жетысуского университета им.И.Жансугурова  
Научный руководитель: Б.К., Чингаевак.ю.н.,  
доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин  
Жетысуского университета им.И.Жансугурова.  
г. Талдыкорган. Казахстан*

## **ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ДОГОВОР: ПОНЯТИЕ, СОДЕРЖАНИЕ, ФУНКЦИИ**

**Аннотация.** Исследуется роль гражданско-правового договора как важнейшего регулятора правоотношений в современном обществе. Делается вывод о том, что функции гражданско-правового договора отражают роль и значение договора в упорядочении правоотношений и выражают сущность конкретного договора.

**Ключевые слова:** сделка, договор, соглашение, юридический факт, обязательства, функции.

**Аңдатпа.** Азаматтық-құқықтық шарттың қазіргі қоғамдағы құқық тыққатынастардың маңызды реттеушісі ретіндегі рөлі зерттелуде. Азаматтық-құқықтық шарттың функциялары құқықтық қатынастарды реттеудегі Функциялар шарттың рөлі мен маңыздылығын көрсетеді, және нақты шарттың мәнін білдіреді деген қорытынды жасалады.

**Түйін сөздер:** мәміле, келісім, келісім, заңды факт, міндеттемелер, функциялар.

**Abstract.** The role of the civil law contract as an important regulator of relations in modern society is researched. The article traces the evolution of the functions of the contract from the available during the administrative economic system to the functions of the agreement, which were formed in the conditions of modern economic turnover.

**Key words:** transaction, contract, agreement, legal fact, obligations, function.

Существование современного общества немыслимо без гражданско-правового договора, который является важнейшим инструментом согласования волеизъявлений. При помощи договора субъекты правоотношений сами устанавливают для себя права и обязанности, конкретизируют и детализируют правовые нормы, восполняют пробелы законодательства и устанавливают юридическую связь между собой. Данная связь становится юридически значимой ввиду того, что государство санкционирует ее посредством различных мер государственного воздействия, в т. ч. и мер государственного принуждения.

Учение о гражданско-правовом договоре имеет длительную историю развития, но все же характеризуется недостаточной разработанностью, и поэтому в юридической науке интерес к проблематике гражданско-правового договора сохраняется и по настоящий день. Проблема определения понятия договора, выявления его сущности интересовала ученых с незапамятных времен, что обусловлено значением договора, являющегося важнейшим основанием возникновения гражданских прав и обязанностей.

Договор - это одна из древних правовых конструкций, он выражает волю сторон, а правовой акт - волю издавшего его органа. Договор рассчитан на регулирование поведения только его сторон - для тех, кто не является сторонами, он может создавать права, но не обязанности, в то же время правовой или иной нормативный акт порождает в принципе общее для всех и каждого правило. Договор служит идеальной формой активности участников гражданского оборота. Он способствует возникновению прав и обязанностей, что составляет ступень в классификации юридических фактов. Назначение (главная цель) договора состоит в том, что он служит самостоятельным основанием возникновения обязательства.

Договор - это двусторонняя или многосторонняя сделка, поэтому к договорам применяются все нормы, касающиеся таких сделок. Но не любая сделка есть договор, поскольку односторонние сделки к договорам не относятся. На договоры распространяются нормы о недействительности сделок.

Договор характеризуется как юридический факт, относящийся к правомерным действиям, направленным на достижение определенного правового результата (установление, изменение, прекращение гражданских прав и обязанностей). Договор представляет собой волевой акт.

В гражданском праве термин *договор* используется в трех значениях. Во-первых, договором называется юридический факт, двух- или многосторонняя сделка, порождающая обязательственное правоотношение; во-вторых, договором нередко называют и само обязательственное правоотношение, возникающее из договора; в-третьих, договором также называется и документ, в котором фиксируется юридический факт - договор как соглашение [1].

Как юридический факт, вызывающий возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений, договор - это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей [2].

В договорах реализуются нормы гражданского законодательства, но договоры выполняют и самостоятельную важную организационную и регулирующую функцию. С помощью договоров устанавливаются правовые связи между конкретными лицами и определяются правила поведения участников гражданских правоотношений. Договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законодательством (императивным нормам), действующим в момент его заключения.

2. Если после заключения договора законодательством устанавливаются обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда законодательством установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров (383 ГК РК) [3].

*Функции гражданско-правового договора* – это основные направления правового воздействия, отражающие роль договора в упорядочении общественных отношений. Функции договора имеют комплексный, синтезирующий характер. Они никогда не отождествляются и не могут отождествляться с самой деятельностью участников или отдельными аспектами применения договора. По своему характеру, содержанию и назначению, функции никогда не бывают нейтральными. Они всегда выражают и отражают сущность и содержание конкретного договора. В них неизменно проявляется та реальная и ориентированная роль, которую выполняет договор в процессе решения поставленных задач сторонами договора. В функциях договора прослеживается прямая связь не только с сущностью и содержанием договора, но и с его непосредственными основными целями и задачами [4].

Основополагающей функцией гражданско-правового договора является регулятивная функция, так как договор – есть способ регулирования отношений между частными лицами сообразно их индивидуальным интересам и потребностям. Это основное функциональное предназначение проявляется в ряде более конкретных функций, проявляющих и отражающих сущность и содержание конкретного договора.

Большинство авторов, в том числе О.М. Садиков, отмечают следующие основные функции договора: 1) договор является формой установления хозяйственных связей между участниками экономического оборота и основанием возникновения их взаимных прав и обязанностей. Договор наполняет эти связи конкретным содержанием, должен обеспечивать их практическую реализацию и ответственность за исполнение принятых обязательств; 2) договор позволяет его участникам определить и согласовать их взаимные права и обязанности с учетом, как потребностей рынка, так и индивидуальных запросов и возможностей каждого из контрагентов. Эта функция обеспечивает обслуживание договором общественных нужд и потребностей; 3) заключение договора создает для сторон важные правовые гарантии. Это выражается в том, что договор подлежит обязательному исполнению, одностороннее изменение его условий допускается только в определенных случаях и лишь по решению суда, а нарушение принятых по договору обязательств влечет обязанность возместить причиненные этим убытки. Стороны могут предусмотреть в договоре и другие правовые средства обеспечения его исполнения: условие о неустойке, поручительство, гарантию. Сопутствующий договору механизм имущественной ответственности дополняется правом расторгнуть договор при его существенном нарушении контрагентом [5].

Договор выполняет также и функцию оценки результатов предпринимательской деятельности и так далее [6].

Договор представляет собой двух- или многостороннюю сделку, поэтому к договорам применяются все правила как о сделках вообще, так и о двух- и многосторонних сделках в частности (о форме сделок, необходимости свободы воли и волеизъявления, недействительности сделок и так далее).

Основными *принципами* гражданско-правового договора являются: 1) юридическое равенство сторон; 2) экономическая независимость сторон; 3) свобода договора; 4)

взаимодействие договора и закона; 5) применение обычаев делового оборота; 6) соблюдение договорной дисциплины; 7) определение условий договора по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами [7].

Принцип свободы договора является одним из главных принципов гражданского права. Это означает, что по общему правилу граждане и юридические лица: 1) вправе самостоятельно решать вопрос о том, заключать договор или нет, то есть заключают договоры добровольно; 2) могут заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом; 3) свободны в определении любых условий договора.

*Содержание* договора составляют его условия, которые и определяют будущие права и обязанности сторон в обязательственном правоотношении из договора. Среди условий договора принято выделять так называемые существенные условия и обычные условия.

К существенным условиям относятся такие условия, которые необходимы и достаточны для признания договора заключенным даже тогда, когда иных условий, кроме существенных, в нем не оказалось. К числу существенных условий относятся: 1) для всех видов договоров - условия о предмете договора; 2) условия, прямо названные в законе как существенные для данного вида договоров (например, для договора поставки товаров срок исполнения является существенным условием, а для обычного договора купли-продажи - нет); 3) все условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (например, особый вид упаковки товара и так далее) [8].

К обычным условиям относятся такие условия, которые нет необходимости воспроизводить в договоре и они будут действовать автоматически. Обычные условия могут быть предусмотрены императивными нормами закона, и стороны при всем желании их поменять не могут, например условие о сроке исковой давности. Если обычные условия предусмотрены диспозитивными нормами, то они автоматически действуют для данного договора в том виде, в каком они сформулированы в законе, но если стороны изменили их, то такие условия преобразуются тем самым в существенные. Например, риск случайной гибели имущества несет собственник, но договором может быть предусмотрено иное [9].

*Значение* договоров: 1) договор является основанием возникновения гражданских прав и обязанностей; 2) договор - основной способ оформления отношений участников гражданского оборота; 3) договором опосредствуется движение объектов гражданских прав от одних субъектов к другим (например, передача имущества); 4) договором определяется объем прав и обязанностей участников гражданских правоотношений, порядок и условия исполнения обязательства, ответственность за неисполнение или же ненадлежащее исполнение обязательств; 5) договоры позволяют выявить истинные потребности участников гражданского оборота в определенных товарах, работах, услугах.

По общему правилу, договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения.

Таким образом, *договор действует* с момента вступления в силу и на будущее, то есть не имеет обратной силы. Условия, установленные договором, становятся обязательными для сторон с момента его вступления в силу, и если действия, предпринятые ими до вступления договора в силу, не соответствуют его условиям, - это значения не имеет. В равной степени не играет роли переписка, переговоры, составления всякого рода протоколов о намерениях и тому подобное, предшествовавших моменту вступления договора в силу.

В изъятие из этого общего правила стороны могут установить, что условия данного (уже заключенного) договора будут применяться и к отношениям, возникшим до его заключения, однако такое возможно лишь при наличии ряда условий: это прямо и четко предусмотрено в самом договоре; отношения, которые возникли до заключения договора, не противоречат условиям и существу договора, действующему на территории Республики Казахстан законодательству.

Также в качестве общего правила установлено, что договор признается действующим до определенного в нем момента исполнения сторонами обязательства. Иначе говоря, пока

не будет исполнено обязательство хотя бы одной из сторон, договор считается действующим. Однако и из этого правила есть два очень важных исключения: 1) законом может быть установлено, что окончание срока действия договора автоматически прекращает обязательство по нему (например, поручительство прекращается по истечении указанного в договоре поручительства срока. При этом не имеет значения, исполнены ли обязательства. С другой стороны, ответственность за неисполнение обязательства наступает в установленном законом или договором порядке; 2) стороны в договоре могут прямо оговорить, что окончание срока его действия прекращает обязательства сторон [10].

Таким образом, в условиях рыночной экономики договор представляет собой основную правовую форму связи участников правоотношений. Функции гражданско-правового договора как основные направления правового воздействия отражают роль и значение договора в упорядочении отношений участников гражданского оборота, выражают сущность конкретного договора.

#### *Список использованной литературы*

1. А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. *Гражданское право*. - М.: "ПБОЮЛ Л.В. Рожников", 2001.
2. А.Н. Гуев. *Гражданское право: Учебник*. - М.: Инфра – М., 2003.
3. *Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть), принят Верховным Советом Республики Казахстан 27 декабря 1994 года (с изменениями и дополнениями по состоянию на 16.01.2021 г.)* [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=1006061#pos=3536;-60](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1006061#pos=3536;-60)
4. С.П. Гришаев. *Гражданское право. Учебник*. - М.: Юристъ, 2001.
5. *Комментарий к ГК РФ. Ч. 1,2./ Отв.ред. О. Н. Садилов. М.: ЮРИНФОРМЦЕНТР, 2001.*
6. Т.И.Илларионова. *Гражданское право. Учебник для вузов*. - М.: Изд. группа НОРМА-ИНФРА, 2002.
7. В.В. Пиляева. *Гражданское право: Учебник*. - М.: ТК Велби, 2005.
8. М.И. Абдуллаев. *Правоведение: Учебник для вузов*. - СПб.: Питер, 2003.
9. Р.Т. Мардалиев. *Гражданское право: Учебное пособие*. - СПб.: Питер, 2008.
10. М.Б. Смоленский. *Гражданское право: Учебное пособие*. - Ростов н/Д: "Феникс", 2004.

*Далматова Д.  
Магистрант 2 курса  
Академии «Кайнар»*

## **БРАЧНЫЙ ДОГОВОР КАК ОСНОВА ИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВООТНОШЕНИЙ СУПРУГОВ**

**Аннотация.** Семейные отношения - отношения с членами семьи, а также близкими родственниками в жизни каждого гражданина играют большую роль. Наряду с общественными отношениями и вопросами карьеры семейные связи у большинства людей часто имеют основополагающий характер и занимают главное место в индивидуальном внутреннем мире.

**Ключевые слова:** семья, брак, брачный договор, обязательство супругов, существенные условия

**Аңдатпа:** отбасылық қатынастар-эр азаматтың өмірінде отбасы мүшелерімен, сондай-ақ жақын туыстарымен қарым-қатынас үлкен рөл атқарады. Қоғамдық қатынастар мен мансап мәселелерімен қатар, көптеген адамдардағы отбасылық қатынастар көбінесе іргелі болып табылады және жеке ішкі әлемде басты орын алады.

**Түйін сөздер:** отбасы, неке, некешарты, ерлі-зайыптылардың міндеттемесі, маңызды шарттар.



**Abstract.** Family relations-relations with family members, as well as close relatives, play a big role in the life of every citizen. Along with social relations and career issues, family ties for most people are often fundamental and occupy a central place in the individual inner world.

**Key words:** family, marriage, prenuptial agreement, obligation of spouses, essential conditions.

Брачный договор – это соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и (или) в случае его расторжения [1].

Принцип диспозитивности гражданско-правового регулирования с появлением брачного договора действует и в семейном праве. Многие супруги (или будущие супруги) находят законный режим общего имущества неудобным или несправедливым для себя. В прежние времена, для того чтобы избежать подобного воздействия на семью императивных норм семейного законодательства, многие просто отказывались от заключения брака. Теперь же у них есть возможность с помощью брачного договора самим' определить, как будут строиться имущественные отношения в семье.

Особенность брачного договора состоит в том, что при помощи него изменяются уже имеющиеся либо вводятся новые имущественные права и обязанности. Так и возникает договорный режим имущества супругов.

Брачный договор является обычной гражданско-правовой сделкой и потому подчиняется правилам о сделках, а также об обязательствах и договорах. Однако у него есть и особенности, которые закреплены КоБ(с)С. О них и пойдет речь.

Брачный договор, как правило, является консенсуальным, двусторонним и возмездным. Брачный договор может вступить в силу уже с момента достижения сторонами в надлежащей форме соглашения. Правда, если договор заключен сторонами, которые только еще намерены вступить в брак, он считается заключенным под отлагательным условием, то есть начнет действовать лишь с момента регистрации брака. Однако установление в договоре отлагательного условия не означает, что он в указанных случаях не является консенсуальным. Брачный договор не может ставить его стороны в крайне неблагоприятное положение или противоречить основополагающим началам семейного законодательства. Одним из таких начал является принцип равноправия супругов. Это означает, что брачный договор не может на одного супруга возлагать только обязанности, а другому – предоставлять одни права. Исходя из принципа взаимности, как права, так и обязанности должны быть у каждой из сторон договора. Иначе какая-либо из сторон будет поставлена в крайне неблагоприятное положение. Наконец, поскольку брачный договор изменяет законный режим имущества супругов и является взаимным, в нем всегда имеются встречные имущественные предоставления. Так, изменение имущественной обязанности одного из супругов выступает в качестве платы за предоставление ему дополнительного права, и наоборот. В результате брачный договор приобретает черты возмездности.

*Цель договора* – изменить законный режим имущества супругов для максимального приспособления этого режима к потребностям супругов. В результате изменения законного режима возникает режим договорный, который в какой-то мере иначе определяет имущественные права и обязанности супругов [2].

Мотивы изменения законного режима имущества супругов могут быть самыми различными – от желания мужа спасти на случай развода предпринимательский капитал до стремления жены, придерживающейся феминистской идеологии, добиться равенства с мужем во всем. Наиболее распространенным мотивом заключения брачного договора, очевидно, будет желание состоятельных супругов не допустить изменения своего имущественного положения в случае развода и обычно связанного с ним раздела общего имущества. Однако какими бы мотивами супруги ни руководствовались, эти мотивы не имеют для брачного договора юридического значения.

*Стороны договора* – лица, желающие вступить в брак, или супруги. Брачный договор предполагает наличие специального субъекта. Любые другие лица брачный договор заключить не вправе. Брачный договор может быть заключен как до государственной регистрации заключения брака, так и в любое время в период брака. Однако брачный договор, заключенный до регистрации заключения брака, вступает в силу со дня государственной регистрации заключения брака. Таким образом, при незаключенном браке брачный договор не может действовать. Если же брак уже расторгнут, то бывшие супруги также не вправе заключить брачный договор. Однако они вправе заключить соглашение о порядке раздела общего имущества.

*Предмет договора* – имущественные права и обязанности супругов, подпадающие под законный режим их общего имущества, а также любые другие имущественные права и обязанности, которые могут принадлежать супругам в силу норм гражданского законодательства. Все эти права и обязанности уже анализировались ранее. Предмет брачного договора, т. е. обычные имущественные права и обязанности супругов, по соглашению сторон изменяются и начинают регулировать отношения между супругами в браке и (или) на случай его расторжения. Как только эти имущественные права и обязанности изменены, они сами становятся правилами поведения супругов и тем самым образуют содержание брачного договора.

*Форма договора* – нотариальная. Брачный договор заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению. Если брачный договор касается конкретного недвижимого имущества, то он подлежит государственной регистрации. Выбор того или иного основания для регистрации зависит от содержания брачного договора. Если в нем решается вопрос об отчуждении конкретной недвижимости в силу самого брачного договора, то тогда он сам является сделкой с недвижимым имуществом, которая подлежит регистрации. Однако судьба объекта недвижимости может быть приурочена к договору о его приобретении или отчуждении, который должен быть заключен в будущем. Тогда брачный договор, по сути, станет предварительным договором, который, как известно, должен быть заключен в той же форме, что и окончательный договор.

Существенным условием брачного договора является изменение хотя бы одного имущественного права или одной обязанности супругов, которые обычно подпадают под законный режим имущества супругов, на будущее время [2]. Именно этот признак позволяет разграничить брачный договор и соглашение о разделе общего имущества супругов. Соглашение о разделе всегда ретроспективно, оно направлено в прошлое. Брачный же договор должен установить хотя бы одно правило, рассчитанное на применение в будущем, - как в браке, так и при его расторжении.

Срок брачного договора не относится к числу его существенных условий. Брачный договор может быть заключен без указания срока и тогда он действует до прекращения брака, а если брачный договор заключен на случай расторжения брака, то он действует до полного исполнения сторонами своих обязанностей, предусмотренных договором и вступивших в силу после регистрации расторжения брака. Однако стороны брачного договора могут ограничить его действие определенным сроком. По истечении этого срока возникающие между сторонами имущественные права и обязанности вновь подпадают под действие законного режима общего имущества супругов. Происходит как бы «восстановление» законного режима имущества.

Стороны могут также поставить права и обязанности, предусмотренные брачным договором, в зависимость от наступления или ненаступления определенных условий. Уже в самом тексте КоБ(с) С упоминаются, по крайней мере, два условия. Во-первых, брачный договор может предусматривать имущественные права и обязанности на случай расторжения брака. Расторжение брака в данном случае будет отлагательным условием. Во-вторых, брачный договор, заключенный до регистрации брака, вступает в силу только с момента такой регистрации (это тоже отлагательное условие). Однако стороны в брачном договоре могут предусмотреть и любые другие условия, например, приурочить к расторжению брака

отмену каких-либо прав, установленных договором. Тогда расторжение брака выступит в качестве отменительного условия.

Содержание брачного договора составляет распространение на имущественные права и обязанности супругов договорного правового режима, в результате чего они изменяются. Измененные права и обязанности по-новому оформляют отношения между супругами и служат ориентирами для их поведения в браке и (или) на случай его расторжения.

Так, брачный договор может установить режим совместной, долевой или раздельной собственности на все имущество супругов, на его отдельные виды или на имущество каждого из супругов. Если супруги желают установить тот или иной режим в отношении отдельных вещей, они должны оговорить это особо. В противном случае согласованный режим распространяется на все имущество супругов.

Режим совместной собственности в отношении всего имущества супругов означает, что любое имущество, принадлежавшее супругам до вступления в брак, объединяется и на него устанавливается право общей совместной собственности супругов [3]. Возможность существования раздельной собственности супругов при этом исключается. При принятии супругами данного режима их права индивидуальной собственности трансформируются в право общей совместной собственности.

Режим общей совместной собственности может быть установлен в отношении одной или нескольких вещей. Причем это имеет смысл только применительно к тем вещам, которые в рамках законного режима имущества супругов не поступают в совместную собственность (раздельное имущество). Если в брачном договоре такой режим установлен в отношении вещей, до того принадлежавших супругам индивидуально, то в отношении остального имущества, что само собой разумеется, сохраняется законный режим.

Режим долевой собственности означает, что все имущество супругов переходит в их общую долевую собственность. Долевая собственность устанавливается в отношении как общего имущества супругов, находящегося в их совместной собственности, так и их раздельного имущества, если иное особо не оговорено. При этом было бы желательно четко определить размер долей супругов. Однако если этот размер не согласован, доли должны определяться с учетом имущественных вложений и трудовых затрат каждого из супругов в общее имущество.

Наконец, режим раздельной собственности в отношении всего имущества супругов предполагает, что никакой общей собственности между ними не образуется. Все имущество разделено. Каждый из супругов приобретает вещи только для себя самого. Возникновение же между ними общей долевой собственности возможно, но только в случаях, предусмотренных законом (например, применительно к неделимым вещам) [4]. Общая долевая собственность при раздельности имущества супругов на основании какого-либо договора, кроме брачного, может возникнуть только в случаях, когда договор данного типа в силу прямого указания закона может породить долевую собственность (например, договор простого товарищества). В остальных случаях возможность возникновения общей долевой собственности в отношениях между супругами должна быть предусмотрена брачным договором. «Режим раздельной собственности может быть установлен в отношении одной или нескольких вещей. Причем это имеет смысл только применительно к вещам, которые в рамках законного режима имущества супругов поступают в совместную собственность (общее имущество). Если в брачном договоре такой режим установлен в отношении вещи, находящейся в общей совместной собственности, то в отношении остального имущества остается в силе законный режим.

Допустимо также любое сочетание режимов совместной, долевой и раздельной собственности. Например, супруги могут договориться о том, что их общее жилище переходит в совместную собственность, а любое другое приобретаемое в период брака недвижимое имущество поступает в долевую собственность. При этом все доходы от предпринимательской деятельности и дивиденды признаются раздельным имуществом того супруга, который их получил.

Брачный договор может быть заключен в отношении как имеющегося, так и будущего имущества супругов. Изменить правовой режим наличного имущества можно и без помощи брачного договора. При помощи соответствующего соглашения, которое уже рассмотрено ранее; супруги могут разделить совместно нажитое имущество (превратить совместную собственность в раздельную). Напротив, вкладывая общие средства в имущество, принадлежащее одному из них, супруги трансформируют раздельную собственность в совместную. Раздельная собственность так же легко может быть преобразована и в долевую. Правда, преобразовать совместную собственность в долевую и наоборот без брачного договора затруднительно даже в отношении наличного имущества.

Определить же судьбу будущего имущества, как правило, способен только брачный договор. Исключение составляет образование общей долевой собственности из раздельной по соглашению супругов. Например, супруги решают создать коммерческое предприятие по договору простого товарищества и в этих целях объединяют свое раздельное имущество. Что же касается отказа супругов от возникновения между ними в будущем совместной или раздельной собственности, то это должно быть оформлено брачным договором, поскольку предполагает изменение законного режима.

Помимо установления того или иного правового режима своего имущества супруги вправе в брачном договоре определить:

1) свои права и обязанности по взаимному содержанию. Взаимное содержание – понятие более широкое, чем алиментирование. Семейное законодательство одним из существенных условий возникновения алиментного обязательства между супругами считает нуждаемость лица, претендующего на алименты. Между тем брачный договор может и не связывать взаимное содержание с нуждаемостью. Например, вполне трудоспособный и состоятельный супруг может претендовать на получение от другого супруга содержания, если, допустим, последний выступил инициатором развода.

Однако права и обязанности супругов по взаимному содержанию могут быть вовсе не связаны ни с существованием брака, ни с его расторжением. Супруги вправе приурочить их возникновение к любым обстоятельствам их совместной жизни, в зависимости от которых обязанности по содержанию могут быть возложены на каждого из них. Это означает, что каждый из них должен принять на себя обязанность содержать другого при наступлении тех или иных обстоятельств. Эти обязанности могут различаться по объему и содержанию, но должны быть возложены на обоих. Если же обязанность по содержанию возлагается лишь на одного из супругов, то отсутствует взаимность.

Формы предоставления содержания могут быть самыми разнообразными – от денежных или натуральных выплат до предоставления в пользование имущества или найма обслуживающего персонала. Обычным же следует признать предоставление содержания в денежной форме;

- способы участия в доходах друг друга. Включение в брачный договор такого положения имеет смысл главным образом при установлении раздельного режима всего имущества супругов или его части, т. е. тогда, когда каждый из супругов имеет свои собственные источники доходов. При таких обстоятельствах каждый из них вправе определить, на каких условиях и в какой доле один супруг участвует в доходах другого. Допустим, муж обязуется передавать жене половину своих доходов от предпринимательской деятельности, а жена мужу – третью часть полученных ею дивидендов.

При режиме общности имущества – совместной или долевой – супруги и так, без особого соглашения, участвуют в доходах друг друга. Однако порядок участия в отдельных видах доходов может быть изменен. Например, жена может участвовать в доходах мужа от предпринимательской деятельности только в какой-то части (1/10 или 1/16). Между тем в отношении остальных доходов сохранится общий порядок участия супругов в доходах друг друга.

Участие супругов в доходах друг друга также должно быть взаимным. Это, впрочем, не означает, что оно всегда должно быть эквивалентным;

- порядок несения каждым из них семейных расходов. В рамках законного режима супруги должны нести семейные расходы сообща. При долевой собственности они несут общие расходы в соответствии со своими долями. Однако при установлении раздельного режима для совместного несения семейных расходов отпадают какие-либо основания. И тогда возникает необходимость определить порядок несения каждым из супругов семейных расходов. Понятие «семейные расходы» в таком случае будет совпадать с тем, которое применяется в рамках совместного режима, если только супруги не пожелают определить их как-то иначе.

Супруги могут установить доли, в пределах которых каждый из них должен нести семейные расходы, или договориться о том, что они несут семейные расходы сообща [5]. Возможно установление и иного порядка несения ими тех или иных расходов. Например, они могут оговорить, что расходы, связанные с оплатой их совместного жилища, будет нести один супруг, а приобретать продукты питания – другой. В брачном договоре также может быть изменен порядок несения супругами отдельных видов расходов при сохранении режима совместной собственности или при установлении режима долевой собственности.

Супруги могут договориться об участии не только в семейных, но и в индивидуальных расходах друг друга. В этом случае им следует указать, в каких расходах и на каких условиях они готовы участвовать. Иначе супруги будут признаны участвующими во всех расходах друг друга, как и при режиме полной общности всего имущества;

- имущество, которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака. Эти положения брачного договора касаются в основном имущества, которое передается каждому из супругов в отступление от того режима общности, который они для себя избрали.

При режиме общей совместной или долевой собственности может быть названо имущество, которое передается данному супругу при разделе в обязательном порядке, причем как в пределах установленных долей, так и сверх и независимо от них. Оставшееся имущество делится пропорционально долям каждого из супругов.

При раздельности имущества супругов речь может идти о конкретных вещах, которые передаются в собственность определенного супруга (или в общую долевую собственность супругов), независимо от того, кому они принадлежали в браке. Такая передача может быть, как возмездной (купля-продажа), так и безвозмездной (дарение);

- иные правила, касающиеся имущественных отношений супругов.

Таким образом, перечень правил, которые супруги могут установить в брачном договоре, признан открытым. Однако все согласованные положения брачного договора должны касаться, как правило, имущественных прав и обязанностей супругов.

Помимо положений, которые могут быть предусмотрены в брачном договоре, содержит также перечень положений, которые запрещено включать в него.

Во-первых, брачный договор не может ограничивать правоспособность и дееспособность супругов. Так, в нем не может быть предусмотрен для одного из супругов или для них обоих запрет совершать определенного рода сделки, например, договоры дарения. Впрочем, ни один гражданско-правовой договор, по общему правилу, не может ограничивать правоспособность и (или) дееспособность граждан, поскольку это запрещено.

Во-вторых, на основании брачного договора не могут быть ограничены права супругов на обращение в суд. Такое ограничение логически вытекает из общего правила процессуального законодательства, в соответствии с которым ничтожен отказ любого лица (а не только супругов) от права на обращение в суд.

В-третьих, брачный договор не может регулировать личные неимущественные отношения между супругами. Содержание личных неимущественных прав и обязанностей урегулировано в законе и, по общему правилу, не может быть изменено соглашением сторон. Правда, в ряде случаев провести границу между имущественными и неимущественными вопросами в семейных отношениях затруднительно. Например, супруги при приобретении общего жилища осуществляют как личное неимущественное право на совместное решение

вопросов семейной жизни, так и право распоряжения своими средствами. В подобных ситуациях необходимо придавать определяющее значение имущественным правам и обязанностям и допускать решение таких вопросов брачным договором, если только при этом не нарушаются основополагающие принципы семейного права.

Хотя брачный договор и не может закреплять личные неимущественные права и обязанности супругов, нарушение этих прав может повлечь для нарушителя ряд неблагоприятных имущественных последствий, предусмотренных брачным договором.

В-четвертых, определение прав и обязанностей супругов в отношении их детей не может составлять содержание брачного договора, поскольку в нем не участвуют и не могут участвовать сами дети. Дети выступают другой стороной, противостоящей супругам, в родительском правоотношении. То, что родителям приходится согласованно решать вопросы, касающиеся детей, не лишает родительские отношения приоритетности. Отношения между самими родителями по поводу детей всегда вторичны, да к тому же, как правило, и неимущественные по своей природе. Потому-то они и не могут быть урегулированы в брачном договоре.

В-пятых, брачный договор не может предусматривать положения, ограничивающие право нетрудоспособного нуждающегося супруга на получение содержания. В принципе, вопросы алиментирования в брачном договоре могут быть решены. Однако в интересах нетрудоспособного нуждающегося супруга закон устанавливает определенные ограничения автономии воли сторон. В брачном договоре нельзя снизить уровень гарантированности права на получение алиментов по сравнению с законным режимом. Однако это не означает, что супруги не могут предусмотреть дополнительные права и обязанности по взаимному алиментированию. Допустим, один из супругов трудоспособен, однако относится к числу нуждающихся, и потому получает содержание на основании брачного договора.

Наконец, в-шестых, в брачный договор не могут включаться другие условия, которые ставят одного из супругов в крайне неблагоприятное положение или противоречат основным началам семейного законодательства. Поставить супруга в крайне неблагоприятное положение – значит лишить его прав и одновременно возложить на него обязанности. Для многих супружеских прав и обязанностей важна их взаимность. Это означает, что каждый из супругов должен иметь и права, и обязанности одного и того же вида. Освободить одного из них от обязанности значит поставить другого в крайне неблагоприятное положение. Приведенный критерий имеет качественный характер, однако для вывода о нахождении одного из супругов в крайне неблагоприятном положении имеют значение и количественные критерии, т. е. степень тяжести обязанностей (обременения), возложенных на супруга. Например, оба супруга могут иметь и права, и обязанности различных видов. Однако у одного из них все обязанности могут быть незначительными, а права – весомыми. И тогда другой оказывается в крайне неблагоприятном положении.

Заключение, изменение или расторжение брачного договора может довольно серьезно повлиять на права кредиторов супругов. Например, при установлении раздельности имущества могут пострадать интересы кредиторов менее состоятельного супруга, который при режиме совместной собственности мог бы рассчитывать на удовлетворение своих требований за счет общего имущества. Напротив, при установлении супругами общности их раздельного имущества будут нарушены интересы кредиторов более состоятельного супруга, поскольку уменьшится стоимость имущества, за счет которого могут быть удовлетворены их требования. В связи с этим КоБ(с)С закрепляет ряд гарантий прав кредиторов.

Супруг обязан уведомлять своих кредиторов о заключении, изменении или расторжении брачного договора. При невыполнении этой обязанности супруг отвечает по своим обязательствам независимо от содержания брачного договора. Однако брачный договор может не только ослаблять, но и повышать обеспеченность прав кредиторов. Формулировка такова, что она не допускает исключений, и более льготные для кредиторов условия вроде бы не подлежат учету, если супруг забыл известить кредиторов о заключении,

изменении или расторжении брачного договора. Вместе с тем не следует забывать о названии, которая предусматривает гарантии прав кредиторов. Следовательно, она нацелена на защиту их интересов. Поэтому если брачный договор усиливает позиции кредиторов, его положения должны применяться даже тогда, когда супруг о них никого не известил.

Получив извещение о заключении, изменении или расторжении брачного договора, кредиторы супруга-должника вправе, в свою очередь, потребовать изменения условий или расторжения заключенных между ними и этим супругом договоров в связи с существенно изменившимися обстоятельствами в порядке.

Супруг отвечает независимо от содержания брачного договора только по своим индивидуальным обязательствам. А как быть, если брачный договор влияет на ответственность по общим обязательствам? По-видимому, следует учитывать, что общие обязательства одновременно являются и обязательствами каждого из супругов. Поэтому и по общим обязательствам супруги, не известившие о заключении брачного договора, должны отвечать независимо от содержания последнего [2].

Устанавливая гарантии прав кредиторов применительно к брачному договору, закон ничего не предусмотрел на случай заключения супругами соглашений о разделе общего имущества, хотя такой раздел способен ущемить интересы кредиторов не меньше, чем заключение брачного договора.

#### *Список использованной литературы*

1. Басин Ю.Г. *Ответственность за нарушение гражданско-правового обязательства.* - Алматы, 1997.
2. *Имущественная ответственность как средство укрепления договорной дисциплины.* Под ред. М. Т. Прониной. - Минск, 1990 г.
3. Муратова С.А., Тарсамаева Н.Ю. *Семейное право: Учебное пособие.* - М.: Новый Юрист, 1999.
4. Киреева Т.Т., Климкин С.И. *Защита права собственности.* - Алматы, 2000.
5. Реутов С.И. *Юридические факты в советском семейном праве.* Свердловск, 1989

*Жуниспаева Айнура Бауыржановна*

*І.Жансүгіров ат. Жетісу университеті, азаматтық-құқықтық пәндер кафедрасының аға оқытушысы, құқық және экономика негіздері магистрі*  
[ainur\\_zhunispaeva@mail.ru](mailto:ainur_zhunispaeva@mail.ru)

## **ТҰТЫНУШЫЛАРДЫҢ ҚҰҚЫҚТАРЫ ЖӘНЕ ОЛАРДЫ ҚОРҒАУДЫҢ ҚҰҚЫҚТЫҚ НЕГІЗДЕРІ**

**Андатпа:** Мақалада тұтынушы терминінің мағынасы, тұтынушы ұғымының экономикалық және құқықтық анықтамалары қарастырылған. Тұтынушы ұғымына жан-жақты түсініктер беріліп, тұтынушының құқықтары мен тұтынушылардың құқықтарын қорғау қағидаттарына тоқталған. Қазақстанның заң шығармашылығында тұтынушылық қатынастарды реттейтін нормативтік актілері қарастырылған.

Тұтынушы азаматтық айналымның негізгі қатысушысы. Тұтынушылардың құқықтары адам құқығының ажырамас бөлігі болып табылады. Өмір сүруге құқық, адамгершілігінің қорғалуына құқық, жеке өміріне қолсұқпаушылық, пікірін білдіру бостандығы, жеке өмірінің қорғалуына деген құқықтар сияқты тұтынушылар құқығы өркениетті қоғамда адамның жеке өмірінің негізгі шарты болып есептеледі және олар мемлекетпен танылуы және қорғалуы тиіс.

**Түйін сөздер:** тұтынушы, сот, тұтынушылардың бірлестігі, экономикалық тұрақтылық, шарт, тұтынушылардың құқықтарын қорғау.

**Аннотация:** В статье рассматривается значение термина потребитель, экономические и юридические определения понятия потребитель. Подробно разъясняется концепция потребителя, уделяя особое внимание принципам защиты прав потребителей. Законодательство Казахстана предусматривает регулирование потребительских отношений. Потребитель - основной участник гражданского оборота. Права потребителей являются неотъемлемой частью прав человека. Права потребителей, такие как право на жизнь, право на моральную защиту, право на неприкосновенность частной жизни, право на свободу выражения мнений и право на неприкосновенность частной жизни, являются основополагающими для гражданской жизни в цивилизованном обществе и должны быть признаны.

**Ключевые слова:** потребитель, суд, ассоциация потребителей, экономическая стабильность, договор, защита потребителей.

**Annotation:** The article examines the meaning of the term consumer, economic and legal definitions of the concept of consumer. The concept of the consumer is explained in detail, with particular attention to the principles of consumer protection. The legislation of Kazakhstan provides for the regulation of consumer relations. The consumer is the main participant in the civil turnover. Consumer rights are an integral part of human rights.

Consumer rights, such as the right to life, the right to moral protection, the right to privacy, the right to freedom of expression and the right to privacy, are fundamental to civil life in a civilized society and must be recognized.

Consumer rights are an integral part of human rights. Consumer rights, such as the right to life, the right to moral protection, the right to privacy, the right to freedom of expression, and the right to privacy, are fundamental to civil life in a civilized society and must be recognized and protected by the state.

**Keywords:** consumer, court, consumer association, economic stability, contract, consumer protection.

Тұтынушы азаматтық айналымның негізгі қатысушысы. «Тұтынушы» дегеніміз жеке өзі тұтыну немесе жеке меншік шаруашылықта пайдалану мақсатында тауар сатып алатын және жұмыстар мен қызметтерді пайдаланатын азамат.

Дамыған нарықтық экономикасы бар елдерде «тұтынушы» термині заңдарда «коммерсант» категориясына қарсы тұратын категория ретінде пайдаланылады. Швед құқығында «тұтынушы» термині тауарды ең бастысы тұтыну үшін, атап айтқанда, сату немесе коммерциялық қызмет үшін емес, алушы жеке тұлға ретінде анықталады. Франция, Бельгия, Дания және Ұлыбритания елдерінің заңдылықтарында да «тұтынушы» термині кездеседі, ал кейбір елдерде тұтынушы термині соттық тәжірибе мен доктрина айналымына енгізілген [1,6]. Жалпы, «тұтынушы» термині тауарлар мен қызмет көрсетулер нарығында тауарды жеке тұтыну мақсатында алушы.

2010 жылғы 4 мамырдағы «Тұтынушылар құқығын қорғау туралы» Қазақстан Республикасының Заңында «тұтынушы» ұғымына былай анықтама берілген: «Тұтынушы – өз қажеттіліктерін қанағаттандыру үшін тауарға (жұмысқа, көрсетілетін қызметке) тапсырыс беру немесе иелену ниеті бар не тапсырыс беретін, оларды иеленетін және (немесе) пайдаланатын жеке тұлға» [2].

Заң бойынша қызмет пен тауарды алатын адам ғана емес, осы өнімді пайдаланатын адам да, сонымен бірге тауарды алуға ниет білдірген адам да тұтынушы болып есептеледі. Яғни, тұтынушы сатушыдан тауарды көрсетуді және ол туралы ақпарат беруді өтінгеннен бастап тұтынушы болып есептеледі.

Тұтынушылардың құқықтары адам құқығының ажырамас бөлігі болып табылады. Өмір сүруге құқық, адамгершілігінің қорғалуына құқық, жеке өміріне қолсұқпаушылық, пікірін білдіру бостандығы, жеке өмірінің қорғалуына деген құқықтар сияқты тұтынушылар құқығы



өркениетті қоғамда адамның жеке өмірінің негізгі шарты болып есептеледі және олар мемлекетпен танылуы және қорғалуы тиіс.

Қазақстан Республикасы Конституциясының 1-бабына сәйкес: «Қазақстан Республикасы өзін демократиялық, зайырлы, құқықтық және әлеуметтік мемлекет ретінде орнықтырды, оның ең қымбат қазынасы – адам және адамның өмірі, құқықтары мен бостандықтары» [3]. Мемлекеттің саяси жүйесінің қарқынды дамуы үшін адам құқықтарына басты көңіл бөлу қажет, сонымен қатар тек қана жалпы мүдделерді қорғап қана қоймай, жеке азаматтың жетістіктерін де қамтуы қажет.

Тұтынушыға қатысты қатынастарды реттеуде азаматтық заң шығармашылығы, атап айтқанда, Азаматтық кодекс нормалары басты роль атқарады. Азаматтық кодекстің жалпы бөлімінде азаматтардың және ұйымдардың азаматтық айналымға қатысуының құқықтық негіздері, азаматтық- құқықтық шарттарды жасаудың негізгі талаптары анықталады.

Негізінен, тұтынушылардың құқықтарын қорғауға бағытталған заңнаманың құрамына, Азаматтық кодекстен басқа, әртүрлі дәрежедегі нормативтік құқықтық актілер кіреді. Оларға 2010 жылғы 4 мамырда қабылданған «Тұтынушылардың құқықтарын қорғау туралы» ҚР Заңы, ҚР Әкімшілік құқық бұзушылықтар туралы кодексі, ҚР Азаматтық кодексі (Жалпы және Ерекше бөлімдері), ҚР Кәсіпкерлік кодексі және өзге де заң актілері мен заңға тәуелді актілер жатады.

ҚР Кәсіпкерлік кодексінде «тұтынушы» термині белсенді қолданылады, бірақ кәсіпкерлік туралы заңнамада «тұтынушы» ұғымына анықтама берілмейді. Кәсіпкерлік кодекстің 3-бабында: «Тұтынушылар, кәсіпкерлік субъектілері және мемлекет мүдделерінің теңгерімі» деп кәсіпкерлік субъектілері мен мемлекеттің өзара іс-қимылының қағидаттарының бірі ретінде қарастырылады. Сондай-ақ аталған кодекстің 8-бабының 1 тармағында: «Бәсекелестікті шектеуге немесе жоюға, тұтынушылардың құқықтары мен заңды мүдделеріне қысым көрсетуге бағытталған қызметке, жосықсыз бәсекелестікке тыйым салынады» [4], - деп көрсетілген.

Тұтынушылардың құқықтарын қорғау саласындағы нормалардың ішінде маңызды роль атқаратын «Тұтынушылардың құқықтарын қорғау туралы» Қазақстан Республикасының Заңында тұтынушылардың құқықтары мен оларды жүзеге асыру механизмі осы Заңмен және Қазақстан Республикасының осы заңға сәйкес шығарылған басқа да заң актілерімен реттеледі деп көрсетілген.

Аталған заңның 21-бабына сәйкес тұтынушылардың құқықтарын қорғау мынадай қағидаттар негізінде жүзеге асырылады:

1) тұтынушылардың экономикалық мүдделеріне жәрдемдесу және осы мүдделерді қорғау;

2) сатушы (дайындаушы, орындаушы) ұсынатын тауарлар (жұмыстар, көрсетілетін қызметтер) туралы ақпараттың қолжетімділігі және дұрыстығы;

3) өз құқықтары мен заңды мүдделерін қорғау мәселелерінде тұтынушыларды ағарту, тұтынушының құқықтық сауаттылығын арттыру;

4) тұтынушылардың құқықтары мен заңды мүдделерін қорғаудың оларды қорғауды қамтамасыз ететін іс-шаралардың дәйектілігіне негізделген тиімді жүйесін қамтамасыз ету;

4-1) электрондық коммерцияда тұтынушылардың заңды мүдделерінің басқа сауда нысандарында ұсынылатын қорғау деңгейінен кем емес қорғалуын қамтамасыз ету;

5) тұтынушылардың қоғамдық бірлестіктерінің, қауымдастықтардың (одақтардың) тұтынушылардың құқықтары мен заңды мүдделерін қорғауды қамтамасыз етуге қатысуы;

6) тұтынушыларды қауіпсіз және сапалы тауарлармен (жұмыстармен, көрсетілетін қызметтермен) қамтамасыз ету [2].

Тұтынушылардың құқықтарына тоқталып өтсек:

Тұтынушылардың:

1) тауарларды (орындалатын жұмысты және көрсетілетін қызметті) иеленуге еркін шарт жасасуға;

- 2) тұтынушылардың құқықтарын қорғау саласындағы ағартуға және тұтынушының өз құқықтары мен заңды мүдделерін қорғау мәселелерінде құқықтық сауаттылығын арттыруға;
- 3) тауар (жұмыс, көрсетілетін қызмет) туралы, сондай-ақ сатушы (дайындаушы, орындаушы) туралы ақпарат алуға;
- 4) қауіпсіз тауарды (жұмысты, көрсетілетін қызметті) сатып алуға;
- 5) тауарды (жұмысты, көрсетілетін қызметті) еркін таңдауға;
- 6) тауардың (жұмыстың, көрсетілетін қызметтің) тиісті сапасына;
- 7) тиісті де, тиісті емес те сападағы тауарды айырбастап алуға немесе қайтарып беруге;
- 8) тауардың (жұмыстың, көрсетілетін қызметтің) кемшіліктері салдарынан өздерінің өміріне, денсаулығына және (немесе) мүлкіне келтірілген залалды (зиянды) толық көлемде өтетуге;
- 9) сатушыдан (дайындаушыдан, орындаушыдан) тауарды сатып алу (жұмысты орындау, қызметті көрсету) фактісін растайтын құжатты немесе тауарды сатып алу (жұмысты орындау, қызметті көрсету) кезінде жасалған шартты алуға;
- 10) ұтыс түрінде берілген (орындалған, көрсетілген) тауардың (жұмыстың, көрсетілетін қызметтің) сапасы бойынша ойындардың бастамашысына (ұйымдастырушысына) кінә қоюға;
- 11) тұтынушылардың қоғамдық бірлестіктерін құруға;
- 12) моральдық зиянды өтетуге;
- 13) құқықтары мен заңды мүдделерін қорғауға;
- 14) ҚР тұтынушылардың құқықтарын қорғау туралы Заңда және Қазақстан Республикасының өзге де заңдарында көзделген өзге де құқықтарды жүзеге асыруға құқығы бар.

Қазақстан Республикасының тұңғыш Президенті Н.Ә. Назарбаевтың «Қазақстан–2050» атты Қазақстан халқына Жолдауында «Қазақстан–2050» Стратегиясының негізгі бағыттарының бірі ретінде: «Заңнамалық негізде бизнеске ұсынатын тауар, жұмыс және қызмет сапасын бақылау мәселелерін өзі реттейтін жағдай тудыру қажет. Бізге тұтынушылар үшін сот шешімдерін қабылдаудың көпдеңгейлі жүйесін алып тастап, олардың құқығын қорғаудың жаңа жүйесін әзірлеп шығу керек», - деп атап көрсеткен болатын [5]. Яғни, бұл міндетті мемлекеттік, қоғамдық ұйымдар мен бизнесмендердің тығыз бірігіп қызмет етуі нәтижесінде шешу қажет.

Қазіргі кезде елімізде тұтынушылардың құқықтарын қорғау саласында 65 қоғамдық ұйым жұмыс істейді.

Бүгінгі күні тұтынушылардың құқықтарын қорғаудың заңдық тетігі әлі де қалыптасуда. Сот тәжірибесі көрсеткендей, тұтынушылардың құқықтарын қорғау әр түрлі қызмет көрсету саласын қамтиды: сауда (сапасыз тауар сату), мүліктік-коммуналдық сала (жылу, газ, электр, су); медициналық, көлік, туризм саласында қызмет көрсету. Тұтынушылардың құқықтарын қорғауды «Тұтынушылардың құқықтарын қорғау туралы» 2010 жылғы 4 мамырдағы № 174-IV Заңның 22-бабында сот жүзеге асырады деп көрсетілген.

Тұтынушыға моральдық зиянды өндіруге, сатушының, дайындаушының, атқарушының, сондай-ақ басқару органдарының тұтынушылардың белгісіз бір тобы жөніндегі әрекеттерін құқыққа қайшы деп тануға сот органдары ғана өкілетті. Сонымен қатар сот органдары осы топтағы азаматтық істерді қараған кезде ҚР «Сот жүйесі мен судьялардың мәртебесі туралы» Конституциялық заңның талаптарына сай тәуелсіз болады, яғни, қандайда болмасын ведомстволық нұсқаулармен тәуелсіз болуымен қатар, талаптардың қолданыстағы заң нормаларына сай объективті шешілуін қамтамасыз ету мүмкіндігі мол.

Қолданыстағы заң нормаларына сәйкес, тұтынушылардың құқығы бұзылған жағдайда «Тұтынушылардың құқықтарын қорғау туралы» ҚР Заңның 20-бабы негізінде тұтынушы құқықтарын қорғайтын қоғамдық бірлестіктер құрылуы мүмкін болса, бұндай бірлестіктер қазіргі күнде Қазақстан территориясының барлық облыстарында жұмыс істеп келеді. Көпшілік жағдайда осы бірлестік өкілдерінің қолданыстағы заң нормаларынан хабардарлығы, осы саладағы іс-тәжірибелерін және заңдардың қолданылу тәртібін жеке

тұлғаларға қарағанда жетік меңгергендіктері сот өндірістерінде осы санаттағы азаматтық істерді қарағанда өзінің оң ықпалын тигізуде.

Қорытындылай келгенде, қоғам тұтынушының құқығын қорғау саласында едәуір кең құқықтарға ие, атап айтқанда, олар тауарлардың, қызметтердің бағалардың тәуелсіз сараптамасын өткізе алады. Сонымен қоса құқық қорғаушы және бақылаушы органдарға сапасыз, негізсіз қымбат тауарлар шығаратын, халыққа сауда- саттық жүргізу және қызмет көрсету ережелерін бұзатын кінәлі адамдарды жауапқа тарту туралы құқыққорғаушы органдарға материалдарды жібере алады. Сонымен қоса орталықтан белгіленетін бағаларды белгілеуге мемлекеттік органдармен тең дәрежеде қатыса алуы және тұтынушының мүддесі тұрғысынан сот органдарына шағымдана алады.

Тұтынушылардың құқықтарын қорғайтын нормалар құқықтың әртүрлі салаларын қамтиды. Бұл нормативтік құқықтық актілер Конституциядан бастау алады. Өйткені Конституцияның өзінде біздің еліміздің ең қымбат қазынасы – адам және адамның өмірі, құқықтары мен бостандықтары болып табылады деп көрсетілген (ҚР Конституциясының 1-б.). Сонымен бірге Конституцияда әркімнің тынығу, денсаулығын, тұрғын үйін заңсыз қолсұғушылықтан қорғау, білім алу және өзге де құқықтары бекітілген (II-б. «Адам және азамат»). Аталған құқықтарға кепілдік берілген, өйткені қолданыстағы заңнамада тұтынушының өмірінің қауіпсіздігін, қоршаған ортаны қорғауды қамтамасыз ететін тауарларға, жұмыстар мен қызметтерге қойылатын талаптар жүйесі, мемлекеттік білім беру және денсаулық сақтау жүйесі, сонымен бірге тауарларды, жұмыс пен қызметтерді бақылау және қадағалау бекітілген. Негізгі заңымыз Конституцияның ең жоғарғы заңдық күші бар және ол Республиканың бүкіл аумағында тікелей қолданылуға жатады. Ал тұтынушылардың құқықтарының бұзылуынан әкімшілік және қылмыстық құқықтық нормалар қорғайды.

Заң шығармашылығында тұтынушылық қатынастарды реттейтін нормативтік актілердің екі тобын бөліп қарастыруға болады. Бірінші топқа тұтынушы тікелей қатысушы болып табылатын актілерді жатқызуға болады. Бұл топқа тұтынушының тауардың (жұмыс, қызмет) тиісті сапасына құқығын, олардың өмірге және денсаулыққа қауіпсіздігін орнататын актілер, сатып алу-сату, мердігерлік, тасымалдау және өзге де шарттарда көрініс алатын қатынастарды реттейтін, шарттарды орындамау немесе тиісті дәрежеде орындамау салдарын, тауарды дайындаушының не сатушының жауапкершілігін айқындайтын актілер жатады. Екінші топқа өз қызметі шегінде тауарларға (жұмыстар, қызметтер) қатысты талаптарды анықтайтын және осы талаптардың сақталуын қадағалайтын мемлекеттік органдардың қызметін реттейтін актілер жатады. Оларға «Сақтандыру қызметі туралы», «Техникалық реттеу туралы», «Табиғи монополиялар және реттелетін нарықтар туралы» және өзге де көптеген заңдар жатады, әрі олар тұтынушы үшін маңызды ережелерді орнатады.

Жалпы алғанда, мемлекеттік органдардың басты міндеті – сатушы мен қызмет көрсетушінің дауларды болдырмауға, ал олар туындаған кезде бірінші деңгейде шешуге мүдделі болатын жағдайларды жасау болып табылады.

*Пайдаланылған әдебиеттер тізімі:*

1. Законодательство зарубежных государств: Законодательство Европейского экономического сообщества о защите прав потребителей. Обзорная информация. Вып. 1 / Сост. О. Н. Зименкова. – М.: Изд-во ВНИИСЗ, 1994. - 48 с.
2. Тұтынушылардың құқықтарын қорғау туралы Қазақстан Республикасының 2010 жылғы 4 мамырдағы № 274-IV Заңы. // <https://adilet.zan.kz/>
3. Қазақстан Республикасының Конституциясы Конституция 1995 жылы 30 тамыз// <https://adilet.zan.kz/>
4. Қазақстан Республикасының Кәсіпкерлік Кодексі. 2015 жыл 29 қазан. // <https://adilet.zan.kz/>

Биахмет А.А.  
Магистрант ОП 7М04204-Юриспруденция  
Академии Кайнар

## ВОПРОСЫ КОЛЛИЗИОННОГО ХАРАКТЕРА В ОБЛАСТИ СЕМЕЙНОГО ПРАВА В МЕЖДУНАРОДНОМ ЧАСТНОМ ПРАВЕ

**Аннотация.** Статья посвящена вопросам коллизионного характера в области семейного права в международном частном праве. Семейное законодательство Республики Казахстан применяется к семейным отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства, а также к семейным отношениям, возникшим на основе семейного законодательства других стран.

**Ключевые слова:** Иностранный гражданин, брак, семья, законодательство.

**Аннотация.** Мақала халықаралық жеке құқықтағы отбасы құқығы саласындағы коллизиялық мәселелерге арналған. Қазақстан Республикасының отбасылық заңнамасы шетелдік азаматтардың, азаматтығы жоқ адамдардың қатысуымен туыстық қатынастарға, сондай-ақ басқа елдердің отбасы заңнамасы негізінде туындаған отбасылық қатынастарға қолданылады.

**Түйінді сөздер:** шетел азаматтары, неке, отбасы, заңнама.

**Annotation.** The article is devoted to issues of conflict of laws in the field of family law in private international law. Family legislation of the Republic of Kazakhstan applies to family relationships with the participation of foreign citizens, stateless persons, as well as to family relationships that have arisen on the basis of family legislation of other countries.

**Key words:** Foreign citizens, marriage, family, legislation.

Семья – одна из наиболее древних социальных институтов она возникла в недрах первобытного общества значительно раньше классов, наций и государств. Общественная ценность семьи обусловлена ее «производством и воспроизводством» непосредственной жизни, воспитанием детей, формированием их индивидуального сознания.

В процессе исторического развития отношения семьи и личности постоянно изменялись под воздействием господствующего в данном обществе способа производства, образа жизни и общественных отношений. Для социологии семьи, прежде всего, присуще совокупность всех тех элементов общественного сознания и поведения, которые приводят к созданию семьи, к ее развитию, функционированию, укреплению или распаду. С этой целью обычно и исследуются мотивы, установки, ценностные ориентации, ожидания как молодых людей, стремящихся создать семью, так и супругов на всем протяжении их личной жизни. Эти составные части создания семьи, весь сложный комплекс взаимодействия супругов в семье, который изменяется постоянно под воздействием как личных, так и общественных факторов, и составляет ту основу, которая свидетельствует об устойчивости или аморфности семейных отношений [1, с.36].

В социологии семьи огромное значение придается роли женщины, так как именно от ее действий во многом зависит та нравственная и социальная сила, которая является базой семьи. Это тем более важно, потому что женщине приходится сочетать в своей деятельности и семейные, и общественно-производственные функции, что многократно увеличивает ее нагрузку и ответственность. В большинстве случаев составной частью семьи, являются дети.

Семья, которую можно рассматривать отдельно, но целесообразнее всего ее анализировать во взаимодействии с родителями, одновременно рассматривая влияние окружающей среды, среды общения, межпоколенные взаимоотношения и другие в итоге это образует еще одну группу взаимоотношений. Институт семьи на современном этапе развития человечества претерпевает серьезные изменения, а, по мнению некоторых исследователей, кризис. В связи с неопределенностью будущего или еще не укрепившимся материально-экономическим положением растет число фактических браков, не скрепленных никакими официальными узами: союзы друзей, подруг, которые в принципе выполняют те же функции, кроме одной – рождения детей. Особую заботу представляют семьи с одним родителем, число которых растет под влиянием достаточно высокого процента разводов – от 30 до 50 к числу заключенных браков» [2, с.11].

Унификация законодательства разных стран по вопросам семейных правоотношений - занятие сложное и трудноосуществимое. В этой связи принятие Гаагских Конвенций 1902-1906 годах было первой попыткой добиться единообразия в применении коллизионных норм в семейном праве. К сожалению, эти конвенции, призванные регулировать вопросы брака и развода, опеки и попечительства, не получили должного распространения и количество участников этих конвенций небольшое.

В середине XX века были приняты конвенции, которые являются действующими и до сих пор.

К таковым относятся: Гаагская Конвенция о законе, применяемом к алиментным обязательствам в пользу детей 1956 года, Нью-йоркская Конвенция о взыскании алиментов за границей 1956 года, Гаагская Конвенция о признании и исполнении решений по делам об алиментных обязательствах в пользу детей 1956 года, Конвенция о гражданстве замужней женщины 1958 года, Конвенция о юридическом статусе детей, рожденных вне брака (Страсбург, 1975 г.), Конвенция о компетенции и применимом праве в отношении защиты несовершеннолетних 1961 года, Гаагская Конвенция о гражданских аспектах международного похищения детей 1980 года. Следует отметить, что эти конвенции не являются обязательными для всех государств.

Международное частное право регулирует вопросы брака с иностранным элементом. Брак, как известно, представляет собой союз мужчины и женщины, порождающий определенные юридические последствия. Практически все правовые системы определяют условия, которые должны быть и необходимо выполнить, прежде чем заключить брак. Для этого необходимо выполнить следующие условия к таким условиям относятся: отсутствие родства, согласие третьих лиц, достижение возраста, называемого брачным.

Браки могут быть действительными, недействительными и оспоримыми. Брак может быть признан недействительным, в случае если один из супругов находится в действительном браке с третьим лицом [3, с.108].

К оспоримым может быть отнесен брак, который заключен под влиянием обмана или какой-либо существенной ошибки. При решении этих вопросов проблематичным становится выбор закона, который определял бы предварительные юридические условия, при которых заключенный брак признавался бы действительным. Эта проблематичность вызвана тем, что в разных государствах эти вопросы регулируются по-разному. В этой связи правовые системы исходят из необходимости определения коллизионных привязок в решении таких вопросов.

Чаще всего, решающим законом международное частное право считает закон, место заключения брака (*lex loci celebrations*). Практическое удобство такого подхода заключается в том, что место заключения брака легко определить. Но неудобство такого подхода заключается в том, что заинтересованные лица могут заключить брак в той стране, где отсутствуют препятствия, установленные в их странах. Таким образом, запреты, установленные национальным законодательством, обходятся. Страны в стремлении не допустить такого хода событий принимают специальные акты, постановления с целью

непризнания брака, заключенного в стране, законодательство которого позволяет обходить запреты этих стран [4].

Согласно другому подходу, к законам, регулирующим условия брака, относят личный закон, который может быть законом domicilia, то есть своей страны, или законом гражданства. Ряд стран воспринял комбинацию этих двух подходов.

Так случилось в странах, которые ратифицировали Гаагскую Конвенцию 1902 года о браке. В странах-участницах этой Конвенции признаются браки, которые заключаются по закону страны, по совершению брака в религиозной форме. Конвенция 1978 года о заключении брака заменила Конвенцию 1902 года. Отличие данной Конвенции от Конвенции 1902 года состоит в том, что она внесла изменения в требования, которые предъявляются к форме брака. И та и другая конвенция определяют, что форма брака устанавливается законом места совершения брака. Но есть и исключения, когда форма брака может определяться законом страны одного из супругов. Кроме того, в Конвенции приведен перечень браков, к которым эта конвенция не применяется. В этом перечне - неоформленные надлежащим образом браки, посмертные браки, браки, заключенные на борту того или иного транспортного средства (самолет, морское судно), браки, оформленные военными властями» [5, с.13].

«При изучении любого раздела особенной части международного частного права становится очевидным, что каждое государство в пределах своей юрисдикции устанавливает собственные правила регулирования, регламентация одинаковых отношений. В какой бы то ни было, области внутригосударственного права имеет свое специфическое регулирование в законодательстве разных государств. Отсутствие единых материальных и коллизионных норм для всех правовых систем компенсируется принятием международных конвенций, формированием международных обычаев, применяемых физическими и юридическими лицами независимо от их государственной принадлежности. Основанием возникновения коллизий в области семейно-брачных отношений, как впрочем, и в любой другой области, является применение различного правового регулирования к одинаковым фактическим обстоятельствам.

При заключении брака, например, это выглядит следующим образом: правовая система каждого государства закрепляет такой институт семейного права, как заключение брака. При этом материальные условия, соблюдение которых придает браку «юридическую силу», в законодательстве каждого государства наделены собственным содержанием.

К примеру, в Республике Казахстан согласно семейному законодательству условиями заключения брака являются взаимное добровольное согласие, достижение брачного возраста вступающих в брак и отсутствие обстоятельств, препятствующих заключению брака. При этом можно дать сравнительный анализ законодательств ряда стран, где устанавливаются особые правила для заключения брака. В случае, когда существует большая разница в возрасте будущих супругов согласно Иорданскому закону, если жених старше невесты более чем на двадцать лет, а невеста не достигла восемнадцатилетнего возраста, то разрешение заключить такой брак может дать только суд.

Аналогичным образом решается вопрос и в Сирии судом может быть отказано в удовлетворении ходатайство о заключении брака, если в процессе судебного разбирательства выяснится, что стороны не подходят, друг другу по возрасту и предполагаемый брак не имеет смысла. При заключении брака в ряде арабских государств согласие со стороны жениха или невесты, в отличие от законодательства большинства государств, вообще не включается в число обязательных условий. В соответствии с семейным правом Йемена, от имени невесты брачный договор заключает её опекун, который может выдать в замуж несовершеннолетнюю девушку вообще без её согласия. Опекун имеет также широкие полномочия и по распоряжению судьбой несовершеннолетнего юноши, которого он может женить при условии, что последний достиг пятнадцатилетнего возраста. Следует обратить внимание на то обстоятельство, что в некоторых странах вообще не устанавливается возрастной ценз для лиц, вступающих в брак в частности, возраст брачной

правоспособности не предусмотрен законодательством Йемена. В каждом конкретном случае он определяется индивидуально: десятилетний мальчик и девятилетняя девочка могут быть признаны совершеннолетними и, соответственно, иметь право на вступление в брак (при условии достижения ими половой зрелости) [4].

Несоблюдение материальных условий влечет впоследствии признание брака недействительным. Вместе с тем наличие в каждом государстве своих материальных условий для лиц, вступающих в брак, способствует появлению «хромающих отношений» – таких отношений, которые в одном государстве признаются юридически действительными, а в другом считаются ничтожными и, следовательно, не порождают правовых последствий. Нарушение правил о брачном возрасте в каждом государстве порождает разные правовые последствия, например, по законодательству Англии и Франции это нарушение влечет абсолютную недействительность брака (делает брак ничтожным); а по законодательству Аргентины, Бразилии и некоторых штатов Соединенных Штатов Америки брак будет считаться относительно недействительным (оспоримым).

Коллизионные нормы, определяющие выбор права при регламентации материальных условий для вступления в брак, закрепляются как в национальном семейном законодательстве государств, так и в двусторонних и многосторонних конвенциях.

К таким конвенциям относятся: Приложение к Конвенции о международном частном праве 1928 года (Кодекс Бустаманте), Конвенция о заключении брака и признании его действительным 1978 года, Конвенция стран Содружество Независимых Государств о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 года. Коллизионные ситуации, возникающие в области семейно-брачных отношений, можно рассмотреть на примере любого института семейного права: расторжения брака, признания его действительным (недействительным); установления усыновления, опеки, попечительства; регулирования отношений между супругами, между родителями и детьми [4].

Рассмотрим это на примере некоторых из них. Определенные законодательные «разночтения» имеются в вопросах касающихся отношений между родителями и детьми. К ним относятся: регулирование происхождения детей, рожденных вне брака; установление отцовства, проблема установления происхождения ребенка от матери; имущественные отношения между родителями и детьми. Один из основных вопросов – вопрос об установлении отцовства в одних государствах может решаться только на основе добровольного признания отцом внебрачного ребенка, (такое положение существует в странах континентальной Европы).

В других же государствах (например, в Англии, некоторых штатах Соединенных Штатов Америки) одного заявления отца недостаточно для этого требуется: специальное заключение медицинской экспертизы и представление других доказательств, подтверждающих факт отцовства внебрачного ребенка. При регулировании отношений между супругами в большинстве правовых систем в качестве доминирующего выступал принцип главенства мужа. Это проявлялось и в том, что местом жительства жены считалось место жительства мужа, и в том, что на мужа возлагалась обязанность обеспечить жену жильем, а в законодательстве ряда мусульманских стран вообще за мужем закреплялось власть над женой, которая юридически обязывала жену подчиняться мужу.

Материально-правовые нормы семейного права различных государств очень разнообразны, что порождает на практике возникновение коллизий при решении различных вопросов, связанных с правоотношениями с иностранным элементом. Существенное влияние на регулирование семейных отношений оказывают национальные, бытовые, религиозные особенности и традиции. Для семейного права ряда государств характерно главенство мужа, во многих странах до сих пор сохраняется неравноправное положение мужа и жены в семье. Законодательство большинства государств исходит из единобрачия (моногамия). Однако до сих пор в отдельных странах Азии и Африки признается многоженство, (полигамия), сохраняются архаические обычаи уплаты выкупа за невесту, установлен крайне низкий

возраст для вступления женщины в брак. Все это свидетельствует о дискриминации женщины в семейном праве [5, с. 28].

Законодательству и практике ряда стран известны расовые ограничения, не допускаются браки между людьми разной расы или разного вероисповедания. Из этих отдельных примеров видно, что при различиях в семейном законодательстве в тех случаях, когда в брак вступают граждане разных государств, решение коллизионного вопроса приобретает большое значение. В государствах Запада коллизионные нормы семейного права отличаются большим разнообразием. Брачная правоспособность, то есть само право вступать в брак, отсутствие препятствий для вступления в брак – все это определяется в ряде государств личным законом каждого из супругов. В случае расторжения брака между супругами различного гражданства в ряде стран применяется законодательство страны гражданства мужа.

Брак, заключенный в одном государстве в соответствии с законом места его заключения, может быть не признан в другом государстве, что порождает так называемые хромающие браки.

Имущественные отношения супругов определяются в ряде государств личным законом мужа. Согласно Закону о международном частном праве Венгрии, материально-правовые условия действительности брака регулируются «общим личным законом» лиц, вступающих в брак. Если личные законы этих лиц разные, то брак является действительным лишь в случае, когда условия действительности «существуют согласно законам обеих сторон». В Венгрии к форме брака применяется право места заключения брака. В Китайской Народной Республике при вступлении в брак гражданина Китайской Народной Республики с иностранцем применяется закон места заключения брака, а при расторжении брака – закон места нахождения суда, принявшего дело к рассмотрению» [6, с.16].

Как отмечают Дулатбеков Н.О. и Амандыкова А.В.: «Законодательство многих государств содержит ряд условий, наступления которых приводит к заключению брака. В обобщенном виде эти условия выглядят так: достижение брачного возраста; не нахождение в другом официальном браке; отсутствие близкородственных отношений; отсутствие перечисленных в законе болезней; разрешение на брак, даваемое родителями, опекунами и лицами, их замещающими» [7, с.16]

Так, законодательство разных стран относится по-разному в плане определения вышеуказанных условий. В Швейцарии брачный возраст, например, установлен для женщин - 18 лет, для мужчин - 18 лет; во Франции для женщин - 15 лет, для мужчин 18 лет.

В соответствии с Кодексом Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» условиями для заключения брака являются: взаимное добровольное согласие мужчины и женщины, вступающих в брак, и достижение ими брачного возраста.

Брачный возраст устанавливается для мужчин и женщин в восемнадцать лет. При наличии уважительных причин органы записи актов гражданского состояния по месту государственной регистрации заключения брака могут снизить брачный возраст на срок не более двух лет. Ходатайство, о снижении брачного возраста может быть возбуждено лицами желающими вступить, в брак или их родителями, либо опекунами (попечителями) с указанием причин, вызывающих необходимость снижения установленного брачного возраста. Во всех случаях снижение брачного возраста допускается только с согласия лиц, вступающих в брак.

Согласно национальному законодательству Республики Казахстан, брак между лицами, не достигшими брачного возраста, разрешается только с согласия родителей либо опекунов.

Так, в соответствии со статьей 10 Кодекса Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье» предусмотрены обстоятельства, при которых лица не могут заключить брак в международном частном праве это, «...если хотя бы один из супругов уже состоит в другом зарегистрированном браке; лица желающие вступить в брак являются прямыми родственниками по восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми,



дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и не полнородными братьями и сестрами, имеющих общих отца и мать; усыновителями (удочерителями) и усыновленными (удочеренными); лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие психического заболевания или слабоумия» [3].

В одних странах близкими родственниками признаются братья и сестры, в других – к таковым отнесены другие родственники. В законодательстве ряда стран предусмотрено, чтобы молодые люди предъявляли друг к другу медицинские документы об их здоровье.

В семейном законодательстве Казахстана такого условия не содержится. В законодательстве некоторых стран содержится такое условие действительности заключаемого брака, как дача согласия на брак со стороны родителей. В семейном законодательстве Казахстана такого условия нет. Наличие противоречивых регламентаций по условиям вступления в брак побудило государства как-то унифицировать их в международных договоренностях, нашедших документальное оформление в Договоре 1940 года о международном гражданском праве, в Конвенции 1978 года о заключении брака и признании его действительным, в Кодексе Бустаманте 1928 года.

В законодательстве ряда государств существует симбиоз, двух вышеуказанных систем: применение и закона гражданства (или закона domicilio) и закона места заключения брака. Коллизионное регулирование семейно-брачных отношений осуществляется не только при определении материальных условий, но и при решении различных вопросов семейного права: установлении опеки (попечительства), регламентации алиментных обязательств, оспаривании отцовства, усыновлении и другие.

Основными коллизионными привязками в области семейно-брачных отношений являются:

- закон места заключения брака (расторжения, признания брака не действительным);
- личный закон лиц, вступающих в брак (расторгающих брак или обращающихся с требованием о признании брака недействительным): общее гражданство или общее место жительства;
- закон гражданства усыновителя;
- закон гражданства лица, в отношении которого устанавливается или отменяется опека (попечительство).

В отношении личного закона могут применяться различные комбинации: закон гражданства мужа, закон гражданства жены, закон общего гражданства. Аналогичная ситуация складывается и при использовании закона места жительства. При этом некоторые вопросы, например материальные условия заключения брака, для каждого лица решаются индивидуально: определяются или законом гражданства, или законом места жительства для каждого лица, вступающего в брак.

Особенности семейного права, обусловленные колоритностью народных обычаев, традиций, религий, существенно затрудняют процесс создания единообразных норм. Вместе с тем, в этой сфере принято достаточно много международных конвенций, посвященных регулированию отдельных вопросов семейного права: заключению и расторжению брака, признанию его действительным или недействительным, алиментным обязательствам, защите несовершеннолетних детей, сотрудничеству в отношении усыновления, определению режима собственности супругов.

Среди основных конвенций следует назвать Конвенцию о взыскании алиментов за границей 1956 года; Конвенцию о согласии на вступление в брак, брачном возрасте и регистрации браков 1962 года; Конвенцию о праве, применимом к алиментным обязательствам 1973 года; Конвенцию о признании разводов и решений о раздельном жительстве супругов 1974 года; Конвенцию о праве, применимом к режимам собственности супругов 1978 года; Конвенцию о гражданских аспектах международного похищения детей 1980 года; Конвенцию о защите детей и сотрудничестве в отношении иностранного усыновления 1993 года [8].

Применение формулы привязок к конкретным фактическим обстоятельствам ведет к выбору права того государства, которое компетентно регулировать семейные отношения, указанные в объеме этой нормы. Каждое государство создает свое коллизионное право, исходя из своих интересов, из особенностей своего исторического, национального, культурного развития. Однако при множестве способов выбора права, устанавливаемых коллизионными нормами различных государств, каждый из них является вариантом некоторых общих коллизионных формул, которые сложились в процессе многовекового развития коллизионного права и взаимных влияний. Следовательно, все многообразие способов выбора права может быть сведено к ограниченному числу предельно обобщенных, концентрированных правил – формул прикрепления. Их называют также типами коллизионных привязок или коллизионными принципами» [9, с.18].

В соответствии со статьей 1094 Гражданского Кодекса Республики Казахстан личный закон физических лиц это – наиболее распространенная формула прикрепления. Включает два варианта: национальный закон или закон гражданства; закон места жительства. Первый означает применение права того государства, гражданином которого является данное лицо; второй применение права того государства, на территории которого данное лицо проживает или находится» [10].

Согласно теории международного частного права, личный закон – это закон физических лиц и поэтому используется он прежде всего для определения правового положения физических лиц: гражданской правоспособности, дееспособности, личных прав (права на имя, места жительства, на честь и так далее). Разграничение между сферами применения закона гражданства и закона места жительства является главным образом территориальным – одни страны для регулирования перечисленных вопросов используют личный закон в форме закона гражданства, другие – в форме закона места жительства [9, с.18].

Вместе с тем существуют страны, в которых действует «смешанная система», то есть применяются обе формы личного закона. Необходимо отметить, что в настоящее время, предложенная схема потеряла абсолютность и носит условный характер – во всех странах, кроме названной формы личного закона, применяется в определенной степени и другая форма. Можно говорить о той или иной форме личного закона лишь как об исходном коллизионном начале, имеющим преимущественное применение.

В результате все больший круг государств использует «смешанную систему» личного закона, которая в значительно большей степени соответствует разнообразию регулируемых отношений. Обратимся в качестве примера к Франции, которая традиционно относится к странам, применяющим к личному статусу лица закон его гражданства. В соответствии с этим расторжение брака, в частности, рассматривается по закону гражданства супругов. Последовательное применение этого правила при разном гражданстве супругов для решения всех вопросов, связанных с расторжением брака (возможность, основания расторжения и так далее), требовало обращения к праву двух различных государств. В результате чего создавались ситуации, когда в отношении одного супруга (француза) брак расторгался, а в отношении другого супруга (например, итальянца) брак не расторгался. Возникали «хромяющие отношения», и закон гражданства не давал выхода из этого тупика.

В конце концов, судебная практика при сохранении общей генеральной нормы (расторжение брака подчиняется закону гражданства супругов) выработала субсидиарную коллизионную норму: если супруги не имеют общего гражданства, то применяется закон государства, на территории которого они имеют совместное место жительства. Как видим, субсидиарную стала применяться вторая форма личного закона – закон места жительства (домицилия). Смешанная система личного закона использована во всех новых кодификациях международного частного права. Характерным примером является Венгерский Закон о международном частном праве 1979 года. В качестве общего правила он использует обобщающую форму «личный закон» где записано: «правоспособность, дееспособность и вообще личный статус, а также личные неимущественные права, человека» которое

необходимо рассматривать согласно его личному закону. Затем законодатель уточняет понятие личного закона: во-первых, это закон того государства, гражданином которого человек является, во-вторых, это закон государства, на территории которого человек имеет место жительства. Таким образом, переход к смешанной системе личного закона является характерной чертой современного развития международного частного права, что повышает его эффективность» [11, с. 19].

*Список использованных источников:*

1. Джандарбек Б.А. Некоторые вопросы правового положения усыновителей. / *Человек и право*. – 2001. - № 2 (9). – С. 36-40.
2. Тоценко Ж.Т. Социология. – Москва: Прометей, Юрайт, 2011. – 511 с.
3. Ануфриева Л.П. Международное частное право: в 3-х томах. Т.2. Особенная часть: Учебник. – 2 изд. перераб. И доп. – М., 2002. – 656 с.
4. Батычко В.Т. Международное частное право: Конспект лекций. - Таганрог: ТТИ ЮФУ, 2011. [http://www.aup.ru/books/m233/14\\_2.htm](http://www.aup.ru/books/m233/14_2.htm) (Интернет-ресурс).
5. Сарсембаев М.А. Международное частное право. - Алматы, 2011. – 282 с.
6. Федосеев Г.Ю. Международное частное право. – Москва, Издательство Остожье, 2009. – 294 с.
7. Дулатбеков Н.О., Амандыкова А.В. Основы государства и права современного Казахстана. – Алматы, 2000. – 282 с.
8. Кодекс Республики Казахстан от 26 декабря 2011 года № 518-IV «О браке (супружестве) и семье». В редакции Законом Республики Казахстан от 02.07.2020 № 356-VI - ст. 174.
9. Международное частное право. Сборник нормативных документов / Сост. и вступ. ст.: Ерпылева Н.Ю. - М.: Манускрипт, 1994. - 597 с.
10. Богуславский М.М. Международное частное право. – Москва: Юрист, 2009. – 408 с.
11. Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года № 409-І (Особенная часть). В редакции Закона Республики Казахстан от 22.04.2015 №308- V / Ведомости Парламента Республики Казахстан, 1999 г. - № 16-17. - ст. 642.
12. Звеков В.П. Международное частное право: Курс лекций. - М.: НОРМА-ИНФРА-М, 1999 – 230 с.

*Диханбаев Н.Е.*

*Магистрант специальности 7М04203-юриспруденция  
Академии Кайнар*

## **СПОСОБЫ ЗАЩИТЫ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ УЧАСТНИКОВ ДОЛЕВОГО СТРОИТЕЛЬСТВА**

**Аннотация.** Данная статья посвящена способам защиты имущественных прав участников долевого строительства. Законом предусмотрены средства и способы защиты, которые в единстве представляют собой определенную совокупность и именуется в юридической науке механизмом защиты прав и интересов.

**Ключевые слова:** доленое строительство, способы защиты, заказчик, недвижимость, право на защиту, механизм защиты прав.

**Аннотация.** Бұл мақала үлестік құрылысқа қатысушылардың мүліктік құқықтарын қорғау тәсілдеріне арналған. Заңда белгілі бір жиынтықты білдіретін және заң ғылымында құқықтар мен мүдделерді қорғау тетігі деп аталатын қорғау құралдары мен тәсілдері көзделген.

**Түйінді сөздер:** үлестік құрылыс, қорғау тәсілдері, Тапсырыс беруші, жылжымайтын мүлік, қорғау құқығы, құқықтарды қорғау механизмі.

**Annotation.** This article is devoted to ways of protecting the property rights of participants in shared construction. The law provides for means and methods of protection, which in unity represent a certain set and are called in legal science a mechanism for protecting rights and interests.

**Keywords:** shared construction, methods of protection, customer, real estate, right to protection, mechanism of protection of rights.

Одной из основных проблем, решаемых гражданским правом, является защита слабой стороны в договорном обязательстве. Реализация данной задачи требует формального отступления от одного из основных принципов гражданского законодательства – равенства участников гражданско-правовых отношений (ст. 1 ГК). Фактически же, предоставляя слабой стороне дополнительные права и, соответственно, возлагая на ее контрагента по договору дополнительные обязанности, ГК РК и другие законы тем самым обеспечивают на деле равенство участников таких договорных отношений.

В юридической литературе проблема защиты слабой стороны в договорном обязательстве иногда отождествляется с проблемой защиты кредитора. Так, С.А. Хохлов отмечал, что в обязательствах слабой стороной «реально является кредитор, потерпевший и другие лица, утратившие то, что им полагается по закону» [1, с.56]. Задачей гражданского права является выравнивание участников имущественного оборота путем установления для слабой стороны особых условий участия в договорных обязательствах.

Участники имущественного оборота, вступающие в договорные отношения, располагают различными средствами и возможностями влияния на формирование обязательства, обеспечение его исполнения и т.п. в силу различного их профессионального статуса или материального положения, а также других обстоятельств. Иногда указанные различия достигают степени несопоставимости. В подобных ситуациях, если не предпринять мер на уровне правового регулирования соответствующих правоотношений, сильная сторона в обязательстве полностью подчинит своей воле слабую сторону, а последняя попадет в «рабскую» зависимость к своему контрагенту. Очевидно, что при таком положении не может быть и речи ни о равенстве участников гражданских правоотношений, ни о принципе диспозитивности гражданского права, ни о свободе договора.

Следовательно, задача гражданского права состоит в «выравнивании» участников имущественного оборота путем установления для слабой стороны обязательства изначально иных, особых условий участия в договорных отношениях: льготного порядка заключения, изменения или расторжения договора, предоставления слабой стороне в обязательстве дополнительных прав и возложения на ее контрагента дополнительных обязанностей, ужесточения ответственности сильной стороны в обязательстве за его неисполнение либо ненадлежащее исполнение и, наоборот, ограничение ответственности слабой стороны и т.п.

Указанное особенно ярко проявляется в договорных отношениях в сфере долевого строительства.

Таким образом, участник долевого строительства признается уязвимой стороной договора, а следовательно, ему предоставляется более высокий уровень защиты. Подобный подход объясняется тем, что первоначально гражданин - участник долевого строительства рассматривался как потребитель, поэтому к отношениям, вытекающим из договора, заключенного исключительно для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, применяется законодательство РК о защите прав потребителей в части, не урегулированной Законом о долевом строительстве.

Право участника долевого строительства на защиту обеспечивается возможностью применения различных мер, предусмотренных охранительными нормами права и соответствующих характеру самого нарушенного субъективного права.

Следовательно, право участника долевого строительства на защиту, как и все субъективное право в целом:

во-первых, это мера возможного поведения субъекта защиты, связанного с использованием мер, допускаемых охранительными, а не регулятивными нормами гражданского права;

во-вторых, обуславливает использование средств и способов защиты, которые соответствуют характеру самого нарушенного права;

в-третьих, включает несколько возможностей субъекта защиты, которые позволяют обеспечить защиту права в различных ситуациях.

Таким образом, право на защиту – это возможность совершения субъектом защиты действий, направленных на устранение препятствий в осуществлении субъективных прав, на пресечение нарушений этих прав, восстановление нарушенных прав, а также компенсации потерь, вызванных нарушением субъективных прав [2,с.18]

Право на защиту входит в состав любого принадлежащего субъекту гражданского права и реализуется с момента нарушения права или его оспаривания.

В свою очередь защита гражданских прав представляет собой действия самого субъекта защиты или правоприменительную деятельность судебных органов, которая возникает по заявлению субъекта защиты. При осуществлении защиты применяются охранительные нормы гражданского права с целью устранения препятствий в осуществлении субъективных гражданских прав, пресечения их нарушений, восстановления и компенсации потерь.

Законом предусмотрены средства и способы защиты, которые в единстве представляют собой определенную совокупность и именуется в юридической науке механизмом защиты прав и интересов.

Можно выделить три компонента механизма защиты: нормативная основа (нормы права), содержательная основа (права и обязанности), организационная основа (формы, средства и способы защиты).

Нормативную основу механизма защиты прав участников долевого строительства образуют материальные охранительные нормы, содержащиеся в нормативных актах, регулирующих вопросы участия в долевом строительстве, а также нормы гражданского и арбитражного процессуального права, регулирующие поведение субъектов в спорной ситуации.

Уровень защиты прав участников долевого строительства полностью зависит от норм, закрепленных в Законе о долевом участии в жилищном строительстве и других нормативных правовых актах, регулирующих указанную сферу.

Нормы-дефиниции закрепляют термины, которые законодатель использует в нормативном акте, чтобы достичь точности правового регулирования, позволяют сформировать единое толкование событий в рамках договора участия в долевом строительстве. Закон о долевом участии в жилищном строительстве дает легальное определение только понятию «застройщик» и «объект долевого строительства». Для сравнения правовые акты стран СНГ, в которых применяется долевое строительство, содержат более развитый понятийный аппарат. Долевое строительство применяется в таких странах, как Республика Беларусь (Указ Президента Республики Беларусь от 06.06.2013 № 263 «О долевом строительстве объектов в Республике Беларусь»)[3], Туркменистан (Закон Туркменистана от 31.03.2012 № 289-IV «О долевом строительстве жилых домов и иных объектов недвижимости»)[4].

В законе Туркменистана применяются следующие понятия: «долевое строительство», «застройщик», «дольщик», «договор о долевом строительстве», «жилые дома», «иные объекты недвижимости», «разрешение на ввод в эксплуатацию». Отметим, что под «иными объектами» в Законе Туркменистана имеются ввиду объекты социально-культурного, административного, бытового, торгового и производственного назначения, строящиеся за счет привлечения денежных средств дольщиков.

Сравнив законодательные акты, регламентирующие вопросы долевого строительства трех стран, можно сделать вывод, что Закон о долевом участии в жилищном строительстве РФ отличается слабым понятийным аппаратом и поэтому нуждается в существенной доработке. Рассмотренные законы стран СНГ содержат понятие «дольщик», в федеральном законодательстве Российской Федерации [5] он именуется участником долевого строительства, в региональном обозначается по-разному, поэтому считаем, что в законе о долевом строительстве должно быть дано определение участнику долевого строительства. В юридической литературе также обосновывалась необходимость введения понятия «участник долевого строительства».

А также необходимо закрепить понятия «разумный срок устранения застройщиком недостатков объекта долевого строительства». Определения указанным понятиям будут даны в результате исследования соответствующего вопроса в других разделах диссертационной работы.

В законодательстве и науке употребляется множество различных понятий, связанных с защитой субъективных прав, - «меры», «способы», «средства», «формы». Они обозначают отдельные действия, направленные на защиту прав, т.е. разные элементы деятельности по защите субъективных прав, которые тесно взаимосвязаны, при этом выбор формы, средств и способов защиты права напрямую определяется в зависимости от юридической природы материального правоотношения (особенностей нарушаемого права) и характера правоотношений [6, с.163].

Инициатива защиты в гражданско-правовом порядке всегда принадлежит субъекту защиты, писал Г.Ф. Шершеневич [7, с.103]. В силу этого основным постулатом защиты гражданских прав является положение, согласно которому недопустимо понуждение частного лица к осуществлению каких-либо действий по защите его субъективных прав. Только субъект защиты вправе решать, осуществлять ли ему какие-либо действия, направленные на защиту своих субъективных прав, отказаться ли от их осуществления; обращаться ли ему к помощи органа, обладающего полномочиями по принятию обязательного для сторон решения, или использовать средства правовой защиты, доступные ему самому.

Вместе с тем, сделав выбор в пользу активных действий, субъект должен получить разнообразные способы защиты. Выбор способа защиты осуществляется в рамках конкретного правоотношения и направлен на своевременное восстановление нарушенного права. Прежде чем перейти к критериям выбора способа защиты прав участников долевого строительства, рассмотрим общие определения понятий элементов деятельности по защите субъективных прав.

В понятиях «средство защиты» и «формы защиты» ученые приходят к единому мнению, в соответствии с которым средство защиты – это любое действие, направленное на защиту прав или интереса, которым, в частности, возбуждается производство по делу (иск, жалоба, заявление), определяется движение процесса и т.д.; а форма защиты – это порядок или разновидность юрисдикционной деятельности по защите прав в целом.

В отношении определения понятия «способ защиты» среди ученых нет единства подходов.

По утверждению Д.А. Муратовой, имеющиеся в юридической литературе подходы к формулировке определяемого понятия способа защиты можно условно разделить на группы по родовым понятиям: мера, средства, действия, требования.

Способ защиты как мера воздействия рассматривается в работах Е.А. Суханова, А.А. Павлова, А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого, Д.М. Чечота, Б.М. Гонгалло, Т.И. Илларионовой, В.А. Плетнева, М.С. Кораблевой [8, с.220]

М.И. Брагинский и В.В. Витрянский способы защиты гражданского права рассматривают как средства, «... с помощью которых могут быть достигнуты пресечение, предотвращение, устранение нарушения права, его восстановление и (или) компенсация

потерь, вызванных нарушением права»,[9,с.371] т.е., закладывают в понятие видовые признаки способа защиты.

Более полно определяет способ защиты гражданских прав Ю.Н. Андреев: это действие, совокупность приемов (подходов, технологий) для достижения поставленной цели гражданско-правовой защиты (правопризнание, предупреждение, пресечение, устранение отрицательных последствий правонарушения, восстановление нарушенных прав, первоначального положения, двусторонняя или односторонняя реституция, компенсация понесенных потерь и т.д.)[10,с.73]

Способ защиты как требование рассматривается в работах А.П. Вершинина. Способ защиты рассматривается так же как форма реагирования на правонарушение, юридической конструкцией которой выступает исковое заявление [11,с.44].

М.А. Рожкова отмечает, что способ защиты прав олицетворяет непосредственную цель, которой добивается субъект защиты, полагая, что таким образом пресечет нарушение (или оспаривание) своих прав и восполнит понесенные потери, которые возникают в связи с нарушением, или иным образом сгладит негативные последствия нарушения [12,с.138]

Несмотря на различные подходы к формулировке определяемого понятия ученые приходят к единому выводу, что способы защиты позволяют пресечь, предотвратить нарушение права, а также компенсировать понесенные потери.

Учитывая вышеизложенное, применительно к долевого строительству уместно определить следующее понятие способа защиты прав участников долевого строительства – это охраняемые государством и закрепленные в законе правовые возможности, направленные на защиту субъективных прав участников долевого строительства (и) или правопорядка в сфере долевого строительства, реализующиеся в том числе через признание прав, восстановление имущественных благ или предупреждение действий, нарушающих права участников долевого строительства.

На равнее с определением понятия «способ защиты» спорной является и классификация существующих способов защиты. Обратимся к содержанию ст. 9 ГК РК, в которой указан перечень способов защиты, но не дается определение понятия «способы защиты».

Сулейменов К.М. отмечает сомнительность научной обоснованности перечня способов защиты, указанных в ст. 9 ГК РК. Одновременно он признает, что существующий перечень является полезным, так как потерпевшие ориентируются на возможный инструментальный средств защиты нарушенных прав, что упрощает их выбор. Однако слабость научной обоснованности перечня должна стимулировать исследователей к выяснению природы способов защиты и их классификации.

М.И. Брагинский и В.В. Витрянский считают, что способы защиты, являются универсальными и применяются для защиты любого субъективного гражданского права.

С указанным мнением не соглашается И.А. Сушкова, которая указывает, что универсальным способом защиты может быть только взыскание убытков, а, например, такой способ защиты, как взыскание неустойки, возможен только в сфере обязательного права[13,с.83]. Считаем, что перечень способов защиты, указанный в ст. 9 ГК РК, не проясняет вопроса о конкретных способах защиты, применяемых в той или иной ситуации.

Согласимся с мнением И.А. Сушковой, что применение того или иного набора способов защиты зависит от природы и содержания охраняемого субъективного права, вида и характера правонарушения, формы, субъекта и цели защиты, предлагаемых нормами законов видов правозащитных способов, усмотрения самого правообладателя.

Способы защиты гражданских прав, предусмотренные в ст. 9 ГК РК, распространяются и на защиту прав участников долевого строительства, но с учетом особенностей названных отношений.

В теоретическом смысле классификация способствует более глубокому изучению защиты прав участников долевого строительства. В практическом плане классификация

облегчает решение задач по совершенствованию законодательства в плане регламентации конкретных, выделенных в процессе научного анализа форм защиты прав участников долевого строительства.

Под классификацией принято понимать «распределение предметов, явлений и понятий по классам, отделам, разрядам в зависимости от их общих признаков». Как отмечают М.И. Байтин и В.К. Бабаев, «подлинно научная классификация как логико-предметная, творчески аналитическая обработка накопленных знаний и как ее результат, во-первых, позволяет упорядочить накопленные знания об объектах (предметах, явлениях), а сами объекты определенным образом объединить и разграничить; во-вторых, служит необходимым условием дальнейшего их изучения»[14,с.77].

Важное значение для правильной классификации имеет выбор оснований классификации, т.е. наиболее существенных признаков, определяющих характеристику всех остальных объектов в данном разряде.

Представляется возможным классифицировать способы защиты прав участников долевого строительства по следующим основаниям: характер источника, объект защиты, правовая ситуация, порядок реализации, целевая направленность, характер и направление действий, отраслевой признак, участник долевого строительства, объект строительства.

#### 1. По *характеру источника*:

Способы защиты, предусмотренные нормативными правовыми актами, направленными на защиту прав участников долевого строительства, например: Законом "О долевом участии в жилищном строительстве", Закон "О государственной регистрации прав на недвижимое имущество", Закон "О реабилитации и банкротстве" Закон "О защите прав потребителей".

#### 2. По *объекту защиты*:

2.1. Способы защиты субъективных прав участников долевого строительства. Большинство правонарушений в сфере долевого строительства связано с каким-либо конкретным субъективным правом участника. Ввиду того, что субъективное право участника долевого строительства является элементом правоотношений долевого строительства, которое, в свою очередь, выступает составной частью правопорядка в сфере долевого строительства, очевидно, что нарушение конкретного субъективного права опосредованно нарушает и указанный правопорядок в целом. Тем не менее, если участник долевого строительства не воспользуется предоставленным ему законом способом защиты, правонарушение останется без последствий. Субъективными правами участников долевого строительства являются: право требования передачи объекта долевого строительства; право возврата денежных средств, вложенных в строительство до момента передачи объекта недвижимости; право на устранение недостатков в течение гарантийного срока.

2.2. Способы защиты правопорядка в сфере долевого строительства. В случае посягательства не на конкретное субъективное право участника долевого строительства, а непосредственно на правопорядок в сфере долевого строительства как таковой (указанное возможно при нарушении запретов, установленных законодательством о долевом строительстве, не связанных с охраной конкретного субъективного права), гражданско-правовые санкции приводятся в действие в силу прямого указания закона. Однако из данного правила есть исключение: в случае привлечения застройщиком денежных средств в долевое строительство с нарушением требований Закона о долевом строительстве сделка может быть признана судом недействительной только по иску гражданина, ее заключившего. При этом реализуются способы защиты прав участников долевого строительства, направленные на восстановление правопорядка, приведение действий сторон в соответствие с законом.

#### 3. По *правовой ситуации*:

3.1. Нарушение застройщиком содержания и формы договора предоставляет участникам долевого строительства следующие права:

- обратиться в суд с исковым заявлением о признании сделки по привлечению денежных средств в строительство недействительной;



- требовать немедленного возврата денежных средств, уплаты в двойном размере предусмотренных ГК РК процентов от суммы этих средств и возмещения сверх суммы процентов причиненных гражданину убытков.

3.2. Нарушение срока передачи объекта долевого строительства предоставляет участнику долевого строительства следующие права:

- требовать уплаты неустойки (пени) в размере одной трехсотой ставки рефинансирования Национального банка РК, действующей на день исполнения обязательства, от цены договора за каждый день просрочки. Если участником долевого строительства является гражданин, неустойка (пени) уплачивается застройщиком в двойном размере;

- расторгнуть договор и требовать от застройщика вернуть денежные средства, уплаченные им в счет цены договора, а также уплатить проценты на эту сумму за пользование указанными денежными средствами в размере одной трехсотой ставки рефинансирования Национального банка РК, действующей на день исполнения обязательства по возврату денежных средств, уплаченных участником долевого строительства. Указанные проценты начисляются со дня внесения участником долевого строительства денежных средств или части денежных средств в счет цены договора до дня их возврата застройщиком участнику долевого строительства. Если участником долевого строительства является гражданин, указанные проценты уплачиваются застройщиком в двойном размере.

3.3. Нарушение требований к качеству объекта долевого строительства дает право участнику долевого строительства защищать свои права следующим образом:

- требовать от застройщика безвозмездного устранения недостатков в разумный срок, соразмерного уменьшения цены договора, возмещения своих расходов на устранение недостатков;

- при наличии существенных недостатков требовать расторжения договора.

3.4. Нарушение прав участников долевого строительства в случае несостоятельности (банкротства) застройщика позволяет:

- требовать передачи жилого помещения;
- требовать возврата денежных средств, уплаченных по договору, возмещения убытков в виде реального ущерба.

4. По *порядку реализации*:

4.1. Способы защиты, исполнение которых возможно лишь с помощью органов государственного принуждения, например, признание сделки недействительной.

4.2. Способы защиты, исполнение которых может осуществляться как с помощью органов государственного принуждения, так и самим участником долевого строительства по согласованию с обязанным лицом. Например, добровольное исполнение застройщиком претензионных требований участника долевого строительства.

5. По *целевой направленности*. Указанный критерий является распространенным в классификации способов защиты в науке гражданского права. В зависимости от целей защиты выделяют: пресекательные, восстановительные и штрафные[15,с.47]; регулятивные, предупредительные и охранительные[16,с.22]; восстановительные, пресекательные и превентивные[17,с.149].

Закон о долевом участии в жилищном строительстве признает потребителями, то есть менее защищенной стороной договора и предоставляет дополнительную защиту, предусмотренную Законом о защите прав потребителей, а также гарантирует повышенный размер компенсационных способов защиты гражданам, не зарегистрированным в качестве индивидуальных предпринимателей, независимо от цели заключения договора. В остальном набор способов защиты граждан, индивидуальных предпринимателей и юридических лиц не отличается.

Таким образом, способы защиты могут отличаться в зависимости от участника строительства:

Закон о долевом участии в жилищном строительстве предоставляет участникам строительства жилых помещений повышенный уровень защиты, предписывая застройщику обеспечить исполнение своих обязательств поручительством банка или страхованием.

Закон о несостоятельности (банкротстве) способы защиты определяет в зависимости от объекта строительства, т.е. жилых помещений. При этом, участником строительства может являться физическое лицо, юридическое лицо, имеющее к застройщику требование о передаче жилого помещения или денежное требование. Реальную защиту своих прав, выраженную в виде передачи помещений или достройки объекта строительства, получают только участники долевого строительства жилых помещений. Участники строительства нежилых помещений имеют право заявить только денежное требование, которое не обеспечит полного возврата денежных средств.

В связи с тем, что проблема защиты прав именно участников долевого строительства - граждан на жилые помещения вышла за пределы частных отношений, и государство для стабилизации обстановки в сфере долевого строительства вынуждено применять инструменты финансовой компенсации имущественных потерь дольщиков, в ряде субъектов принимаются законы о мерах государственной поддержки участников долевого строительства. При этом законодательство идет по пути признания договора потребительским, если его участником является гражданин, а объектом - жилое помещение. Гражданину, заключившему с застройщиком несколько договоров, финансовая помощь из бюджета в случае банкротства застройщика на завершение строительства многоквартирного дома оказывается в отношении одного из жилых помещений по выбору гражданина. Такой подход, как ограничение потребительского характера договоров, полагаем, является оправданным, так как получение в результате строительства в собственность более одного жилого помещения не может носить потребительский характер и обеспечиваться дополнительными гарантиями. Закон о банкротстве застройщиков каких - либо ограничений потребительских свойств договоров участия в долевом строительстве жилых помещений по количеству приобретаемых объектов не содержит, что не способствует объективной оценке условий определения способов защиты прав участников долевого строительства. Следовательно, законодатель должен привести законодательство к последовательному и единому пониманию значимых моментов в определении способов защиты прав участников долевого строительства.

Есть еще такой важный аспект в озвучиваемых правоотношениях, на который следует обратить внимание, это фактическое использование помещения, которое может отличаться от его юридического назначения.

Строительство апартаментов для жилья экономически более выгодно: легче получить разрешение на строительство и не надо строить дополнительную инфраструктуру (больницы, детские сады, школы).

Необходимой характеристикой любого жилья служит его функциональное назначение - проживание граждан. Согласно нормам жилищного законодательства жилым является изолированное помещение, пригодное для постоянного проживания, т.е. отвечающее установленным санитарным и техническим правилам и нормам, иным требованиям законодательства. Апартаменты в гостиницах, санаториях и т. п. имеют другое функциональное назначение - используются для временного пребывания (место отдыха, лечения) в отличие от места жительства[18,с.47].

Следовательно, даже если апартаменты предназначены и используются гражданами для проживания, они являются нежилым помещением, и участники долевого строительства не смогут использовать способы защиты как на жилые помещения. Предоставление законодательной возможности строительства и продажи жилых апартаментов фактически уничтожает права участников долевого строительства на защиту своих интересов в случае

банкротства застройщика. Итак, участники долевого строительства нежилой недвижимости фактически лишены государственной защиты вложений.

Законодательное ограничение способов защиты в зависимости от назначения объекта приводит к неадекватному регулированию всех прав одних и тех же участников в одних и тех же отношениях, а к законодательной избранности, не основанной на разных принципах Конституции РК, которая одинаково защищает частную собственность.

Классификация способов защиты прав участников долевого строительства имеет значение для практического применения, так как позволяет дифференцировать способы защиты, выявить особенности применения тех или иных способов защиты в различных ситуациях, что способствует более эффективному их применению.

В рамках комплексного исследования вопроса защиты прав участников долевого строительства не представляется возможным ограничить круг исследуемых способов защиты по одному основанию. Поэтому исходя из целей настоящей работы далее рассмотрим защиту прав по таким основаниям классификации, как участник долевого строительства, объект строительства и цель защиты в спорной правовой ситуации.

#### *Список использованных источников*

1. Егорова М.А. Коммерческие договора: учеб. пособие. М.: Волтерс Клувер, 2011. - 302с.
2. Диденко А.Г., Ташенова А.Д. Судебная практика по спорам о задатке // Гражданский кодекс Республики Казахстан - толкование и комментирование. Общая часть. - Алматы, 1999. – Вып. 3. - 246с.
3. Ведомости Парламента Республики Казахстан. 2006. №16 (2473). Ст. 101 // Законодательство стран СНГ. URL: [http://base.spi№form.ru/show\\_doc](http://base.spi№form.ru/show_doc)
4. Ведомости Меджлиса Туркменистана. 2012. №1 (1007) // Законодательство стран СНГ. URL: [http://base.spi№form.ru/show\\_doc](http://base.spi№form.ru/show_doc)
5. Федеральный закон от 30.12.2004 № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» [http://base.spi№form.ru/show\\_doc](http://base.spi№form.ru/show_doc)
6. Жайлин Г.А.. Гражданское право РК . Том 1.- Алматы : NURPRESS, 2011 - 813 с.
7. Шершеневич Г.Е. Наука гражданского права. М.: Статут, 2013. - 217с.
8. Сушкова И.А. Общие и специальные способы защиты нарушенных гражданских прав // Теория и практика общественного развития. 2011. № 6. С. 220
9. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая: Общие положения. М., 2011. - 776с.
10. Андреев Ю.Н. Механизм гражданско-правовой защиты. М., 2015.- 110с.
11. Степин А. Б. Выбор способа защиты жилищных прав // Семейное и жилищное право. 2016. № 1. - С.44 – 46.
12. Рожкова М.А. Средства и способы правовой защиты сторон коммерческого спора. М., 2016. -245с.
13. Общие и специальные способы защиты нарушенных гражданских прав // Теория и практика общественного развития. - 2011. - № 6. - 223с.
14. М.И. Байтин и В.К. Бабаев Гражданское право: учебник для вузов, обучающихся по специальностям «Юриспруденция» и «Коммерция (торговое дело)».- 2-е изд. перераб. и доп. Москва: ЮНИТИ-ДАНА : Закон и право. 2016. - 431 с.
15. Вершинин А.П. Способы защиты гражданских прав в суде. СПб., 2007.- 220с.
16. Осипов Б.Е. Защита гражданских прав: учеб. и практ. пособие. - Алматы, 2000.

- 160с.

17. Павлов А.А. Присуждение к исполнению обязанности как способ защиты гражданских прав в обязательственных правоотношениях. – Санкт- Петербург: Юридический центр Пресс. - 2001. - 203 с.
18. Жиров А. Правовой статус апартаментов: анализ судебной практики // Жилищное право. 2016. № 12. С. 47

*Бульдурков Сабыржан  
Қайнар Академиясының құқықтану мамандығының магистранты,  
Алматы, Қазақстан.*

### **КЕШЕНДІ КӘСІПКЕРЛІК ЛИЦЕНЗИЯ ШАРТЫ**

**Аңдатпа.** Мақалада Қазіргі заманғы Қазақстан жағдайында франчайзингтік қатынастардың шынайы жай-күйі туралы айтылған. Оның себептері алуан түрлі. Қазақстанда өндірістік сектор аса қиындықпен дамуда. Соның салдарынан франчайзинг сірә, ең алдымен қызмет көрсету аясында белсенді қолданысқа ие болады. Өндірістің ұлғаюы және франчайзингті тиісінше қайта бөлу потенциалды түрде жоққа шығарылмайды.

**Түйін сөздер:** *Франчайзинг келісімі*, лицензия (франчайзинг), лицензиат.

**Аннотация.** В статье рассказывается о реальном состоянии франчайзинга в условиях современного Казахстана. Существует много причин для этого. Промышленный сектор в Казахстане развивается с большим трудом. В результате франчайзинг, вероятно, станет более активным в сфере услуг. Не исключено увеличение производства и соответствующее перераспределение франчайзинга.

**Ключевые слова:** Договор франчайзинга, лицензия (франшиза), лицензиат.

**Abstract.** The article tells about the real state of franchising in the conditions of modern Kazakhstan. There are many reasons for this. The industrial sector in Kazakhstan is developing with great difficulty. As a result, franchising is likely to become more active in the service sector. This does not rule out an increase in production and a corresponding redistribution of the franchise.

**Key words:** Franchise agreement, license (franchise), licensee.

Кешенді кәсіпкерлік [лицензия шарты рента](#), лизинг, мүлікті сенімгерлікпен басқару шарттарымен қатар жаңа шарттық институттарға жатады. Мүлікті сенімгерлікпен басқару шартына қарағанда, бұл ТМД елдері ғалымдарымен басқа да мамандарымен жасап шығарылған құрылым емес, ал құқықтың англо-саксондық және континентальдық жүйелерінде тұрақты түрде қалыптасуға ие болған шарттық қатынастардың апробацияланған түрі. Сонымен бірге оның үш ғасырлық тарихы бар және ол өзінің өміршендігін толық дәлелдеді.

*Франчайзинг келісімі бұл - лицензиар белгілі бір іскерлік операцияларды (бизнесі) лицензарға тиесілі атаумен жүргізуге және оның кәсіпкерлік қызметінің әдісін пайдалануға лицензия беретін шартты түсінеміз. Әдетте, франшиздік келісім лицензиарға рұқсат етілген іскерлік белсенділікке лицензияның әрекет ету мерзімі ішінде қатал бақылау жасау мүмкіндігін береді.*

Франчайзинг шарты әртүрлі салаларда қолданылады. Патенттердің тауар белгілері мен интеллектуалдық меншіктің басқа да нысандарының иелері оларды басқа тұлғаларға лицензия бере отырып шетелдерде жиі пайдаланады. Яғни франчайзинг кең таралған халықаралық - жеке құқықтық институттардың бірі болып табылады.

Қазіргі заманғы Қазақстан жағдайында франчайзингтік қатынастардың шынайы жай-күйі туралы айту оңай емес. Оның себептері алуан түрлі. Қазақстанда өндірістік сектор аса қиындықпен дамуда. Соның салдарынан франчайзинг сірә, ең алдымен қызмет көрсету

аясында белсенді қолданысқа ие болады. Өндірістің ұлғаюы және франчайзингті тиісінше қайта бөлу потенциалды түрде жоққа шығарылмайды.

Құқықтық классификация тұрғысынан алып қарағанда қазақстандық заңнамада франчайзинг шарты мен кешенді кәсіпкерлік лицензия шарты, синонимдер бола отырып, Азаматтық кодекстің 966-бабының мағынасы бойынша лицензиялық шарттың бір түрі болып табылады.

Кешенді кәсіпкерлік лицензия (франчайзинг) шарты Азаматтық кодексте, дәл сол атаумен, 45-тарау 896-909-баптардың нормаларымен реттелген.

Кешенді кәсіпкерлік лицензия шарты бойынша бір тарап (кешенді лицензиялар) екінші тарапқа (кешенді лицензиатқа) сыйақыға айрықша құқықтар кешенін (лицензиялық кешен), соның ішінде лицензиардың фирмалық атауын және қорғалатын коммерциялық акпаратты пайдалану құқығын, сондай-ақ лицензиаттың кәсіпкерлік қызметінде пайдалану үшін шартта көзделген айрықша құқықтардың басқа да объектілерін (тауар белгісін, қызмет көрсету белгісін, патент және т.б.) беруге міндеттенеді.

Кешенді кәсіпкерлік лицензия шарты белгілі бір көлемде лицензиялық кешенді лицензиардың іскерлік беделі мен коммерциялық тәжірибесін (атап айтқанда, пайдаланудың мейлінше аз және (немесе) мейлінше кең көлемін белгілей отырып) белгілі бір қызмет аясына қолданатын аумақты көрсетіп немесе көрсетпей пайдалануды көздейді. Франчайзингтің лицензиялық келісімдердің басқа түрлерінен ерекшелігі кешенді кәсіпкерлік лицензия арқылы айрықша лицензияны беру қамтамасыз етілетіндігінде. Оның тағы бір ерекшелігі - ол интеллектуалдық меншіктің жеке объектісіне деген құқықтарды беру жөнінде бекітілмейді, ол лицензиялық кешенге деген құқықтарды беруді білдіреді. Франчайзинг шарты қызмет көрсету элементтерімен күрделенуі мүмкін. Ол айқын кәсіпкерлік сипатқа ие. Бұл шарттың мақсаты болып халық тұтынатын тауарларды (тауарлардың өзін, қызмет көрсетулерді, жұмыстарды) өндірудің бәсекеге қабілетті, жоғары технологиялық тәсілдерін, тауарларды (өндірістік) өндірудің құралдарын тарату табылады.

Осыған сүйене отырып кешенді кәсіпкерлік лицензияның (франчайзингтің) түрлерін ажыратуға болады. Оларға мыналар жатады: 1) кешенді кәсіпкерлік лицензия (франчайзинг) - жұмыс орны, соған сәйкес лицензиар дайын жұмыс орнын құрады және оны лицензиялық кешенмен бірге лицензиатқа - жеке кәсіпкерге береді; 2) кешенді кәсіпкерлік лицензия (франчайзинг) кәсіпорын, бұл кезде лицензиар кәсіпорын құрады және оны лицензиялық кешенмен бірге лицензиатқа береді; 3) конверсиялық кешенді кәсіпкерлік лицензия (франчайзинг), бұл жағдайда тараптар құрылымдық бөлімшелерді жеке кәсіпорындарға қайта құру негізінде шарт бекітеді; 4) көбейтілген кешенді кәсіпкерлік лицензия (франчайзинг), соның негізінде лицензиат бірнеше кәсіпорындар құрады; 5) өндірістік кешенді кәсіпкерлік лицензия (франчайзинг) бұл жағдайда кешенді лицензиар кешенді лицензиатқа кешенді лицензиармен немесе оның келісімімен жеткізілетін шикізатты, материалдарды, технологияларды және жабдықтарды пайдаланумен өз тауар белгісіне дараландырудың өзге де құралымен тауарларды (жұмыстарды, қызмет көрсетулерді) өндіруге немесе оларды өндіріп сатуға деген құқықты береді; 6) тауарлы кешенді кәсіпкерлік лицензия (франчайзинг), бұл орайда кешенді лицензиар кешенді лицензиатқа кешенді лицензиармен берілетін не оның келісімімен белгіленетін маркетинг технологиясын пайдаланумен өз тауар белгісі бойынша немесе дараландырудың өзге де тауарларды (жұмыстарды қызмет көрсетулерді) сату құқығын береді. Заңнамамен кешенді кәсіпкерлік лицензияның (франчайзингтің) өзге де түрлері көзделуі мүмкін.

Құрылымы бойынша кешенді кәсіпкерлік лицензия шарты консенсуалды, екі жақты және ақылы шарт болып табылады. Франчайзинг шарттары бойынша төлем жүргізудің нысандары, тәсілдері мен мерзімдері кешенді кәсіпкерлік лицензия шарттары тараптарының келісімдерімен анықталады. Сыйақы төлеудің қалыптасқан тәжірибесі бар. Олар лицензиатпен лицензиарға белгіленген бір кезеңдік төлемдер нысанында, түскен сомадан бөлу нысанында, қайта сату үшін лицензиармен берілетін тауарлардың көтерме бағасын өсіру жолымен және шартпен көзделген басқа да нысанда мүмкін. Әлемдік тәжірибеде шарт

бекіткеннен кейін бірден бекітілген соманы бас кезінде енгізіп, ал содан кейін мерзімді төлеу кең таралған болып табылады. Франчайзинг шарты кәсіпкерлік болғандықтан жазбаша нысанда жасалуға тиіс. Осы тұста интеллектуалдық меншік объектілеріне құқықтарды беру сол объектілердің өзін және берілетін құқықтардың шарттағы көлемін нақтыламайынша мүмкін емес екенін атап өткен жөн. Сондықтан осы шарттың елеулі талаптар ретінде мерзім және берілген лицензияның әрекеті таралатын аумақ танылатын болады. Кешенді кәсіпкерлік лицензия шартының елеулі талабы болып баға, яғни, лицензиатпен лицензиялауға төленуге тиіс сыйақы табылады. Бұл сол бір немесе өзге жағдайларда рынокта теленуге тиесілі сыйақының әдеттегі (орташаландырылған) ставкаларына сүйене отырып, оның (оның жекелеген бөліктерінің) құндылығын анықтауға келмейтін шарт пәнінің ерекшеліктерімен байланысты. Осы айтылғанның негізділігі франчайзинг шартының пәнін қарастырумен расталатын болады.

Тараптардың келісімі бойынша елеулілік маңыздылығы шарттың өзге де талаптарға берілуі мүмкін. Лицензиялық кешеннің кейбір бөліктеріне құқықтарды беру мәміле бекітудің заңнамамен көзделген арнайы тәртібін талап ететін болады. Бірақ, басым жағдайларда, кешенді кәсіпкерлік лицензия шартындағы тараптар тауарлардың жұмыстарды және қызмет көрсетулерді дараландыратын құқықтарды берумен шектелетіндігін ескерген жөн. Кешенді кәсіпкерлік лицензия шарты мерзімді шарт және мерзімсіз шарт (оның әрекет ету мерзімін көрсетусіз) ретінде де бекітіле алады.

*Шарттың тараптары мен өзге де қатысушылары.* Кешенді кәсіпкерлік лицензия шартының тараптары болып кешенді лицензиар және кешенді лицензиат табылады. Шарттың екі тарабы да кәсіпкерлер болып табылады.

Кешенді лицензиар - бұл лицензиялық кешенге деген айрықша құқықтар кешенін беретін субъект. Бұл құқықтардың көлемі олардың шарт бойынша одан әрі беру үшін жеткілікті болуға тиіс. Әдетте, лицензиялар ретінде интеллектуалдық меншік объектілеріне (лицензиялық кешенге) құқықтардың бастапқы иесі болады. Кешенді кәсіпкерлік лицензия шарты бойынша құқықтарды беру рәсімі жағынан кәсіпкерлік қызмет болады және субъект оны жүзеге асыра отырып өзін кәсіпкер ретінде көрсететіндігін атап өту маңызды. Осыдан франчайзинг шартының басқа шарттардан соның ішінде, мүлікті сенімгерлікпен басқару шартынан ерекшелігі көрініс табады. Соңғы шарт, кейбір жағдайларда өзі арқылы кәсіпкердің мүмкін беруді қамтамасыз ете отырып, сонымен бірге оның кәсіпкерлік қызметке қатысуының аяқталғандығын (мүмкін уақытша) білдіреді.

Кешенді лицензиат болып өзіне айрықша құқықтарды беру туралы шартты бекіткен, кәсіпкерлік қызметтің кез келген субъектісі табылады. Алынған лицензиялық кешеннің көмегімен тұрақты кәсіпкерлік қызметті жүзеге асыру туралы сөз болып отырғандықтан, лицензиаттар ретінде коммерциялық заңды тұлғалар немесе жеке кәсіпкерлер шығуға тиіс. Осы құқықтық қатынастарға коммерциялық емес заңды тұлғалардың мемлекеттің әкімшілік-аумақтық бөліністердің қатысуына жол берілмейді. *Шарт пәні.* Кешенді кәсіпкерлік лицензия шартының пәні болып лицензияларға тиесілі айрықша құқықтар табылады. Интеллектуалдық меншік объектілерінің үлгілі тізімі АҚ-ң 961-бабында келтірілген. Жоғарыда атап өткеніміздей, лицензиялық кешеннің негізгі құрамдас бөлігі болып азаматтық айналым қатысушыларын және олардың тауарларын жұмыстары мен қызмет көрсетулерін дараландыру құралдары табылады. Оларға аталған баптың 3-тармағына сәйкес фирмалық атаулар, тауарлық белгілер (қызмет көрсету белгілері) жатады. Объективті себептерге байланысты лицензиялық кешеннің құрамында тауарлар шығарылатын жерлердің атауларын (шығатын жерлерін көрсету) беру бірқатар жағдайларда орынсыз болады. Егер заңды актілермен тауарларды (жұмыстарды қызмет көрсетулерді) дараландырудың басқа да құралдары көзделетін болса, онда олар да лицензиялық кешендердің құрамына енгізілетін болады.

Заңнамада кешен деген ұғым қолданылғанымен, оның франчайзинг қатынастарына қатысты түсінігі басқаша болып табылады. Құқықтар кешенінің бөлінбейтіндігі туралы талап жоқ. Тараптар лицензиялық құқықтардың өздерінің көңілдерінен шығатын "пакеттерін" өз

беттерінше құрастыра алады. Оның барлығы тараптардың (ең алдымен кешенді лицензиаттың) іс жүзіндегі қажеттіліктеріне, кешенді лицензиаттың төлем қабілетілігіне байланысты.

Кәсіпорындарды иеліктен айырумен байланысты мәмілелерге қарағанда франчайзинг кезінде материалдық ресурстарды беру орын алмайды, материалдық емес мүліктік ресурстарды беру орын алады бұған конверциялық кешенді кәсіпкерлік лицензияны беру жағдайы жатпайды. Бұл лицензиялық кешендерді беру актісін іс жүзінде шектеусіз "тираждауға" мүмкіндік береді. Шектеулер тек бастапқы кезде бекітілген франшизм келісімдерінің талаптарымен және нарықтағы осы тауар түріне деген сұраныспен белгіленетін болады.

Осы айтылғанға сүйене отырып, біз кешенді кәсіпкерлік лицензия шартының пәні болып айрықша текті тауар (денесіз заттар немесе басқаша айтқанда мүліктік құқықтар) табылады деп айта аламыз. Осы мүліктік құқықтардың басқаларынан ерекшелігі - олар оның иесіне кейіннен кімнен болса да қандай да бір ақшаны немесе заттарды беруді талап етуге мүмкіндік бермейді. Олар өз алдына жеке бір құндылық болып табылады.

Азаматтық айналым қатысушыларын, тауарларды жұмыстарды және қызмет көрсетулерді дараландыру құралдарынан басқа лицензиялық кешен құрамына шығармашылық интеллектуалдық қызмет нәтижелеріне деген құқықтар кіруі мүмкін. Лицензиялық кешеннің мұндай құрамдас бөліктері әдетте франчайзингті өндірістік аялар үшін пайдалану кезінде қажетті болып табылады. Өндіріс салаларына қарай интеллектуалдық шығармашылық қызмет нәтижелеріне деген берілетін құқықтар түрленетін болады. Мысалы, ауыл шаруашылық өндіріс аясындағы франчайзинг селекциялық жетістіктерге деген құқықтарды компьютерлерді өндіру жөніндегі технологияларды интегралды микросхемалардың топологияларына деген құқықтарды және т.б беруге себепші болады.

ҚР АҚ 896-бабының 2-т.сәйкес лицензиялық кешенмен қатар кәсіпкердің(лицензиардың) іскерлік беделі мен коммерциялық тәжірибесі сияқты интеллектуалдық меншік сипатына ие емес игіліктерді беру мүмкіндігі көзделеді. Кешенді кәсіпкерлік лицензия пәнінің аясы берілуге жатпайтын игіліктер мен әрекет етуші заңнамаға сәйкес оларға іскерлік бедел жатпайтын кәсіпкер құқықтарымен шектелуге тиіс.

Кешенді кәсіпкерлік лицензия шартын қолдану яғни лицензия бойынша айрықша құқықтардың жекелеген түрлерін беру (оларды шарт пәніне енгізу) бойынша шектеулер заңи актілермен белгіленуі мүмкін, Мәселен, франчайзинг бойынша құпия түрде ойлап табылғандарға және т.б. мүліктік құқықтар беріле алмайды. Лицензиялық кешендерді беруге мүмкіндік бермейтін объективті фактор болып лицензиялармен қатар шығармашылық интеллектуалдық қызмет нәтижелелерінің құқық иелері болып табылатын субъектілердің мүдделеріне зиян келтіру мүмкіндігі табылады. Осы айтылғанға сүйене отырып, бұл шарттың негізгі құқықтық мақсаты болып лицензиатқа тиісті лицензияны беру табылатындығын атап өткен жөн. Ол, сондай-ақ айрықша болып табылатындығына қарамастан, әрекет ету аясында белгілі бір аумақтар мен уақыт кезеңдерімен шектелуі мүмкін. Кешенді кәсіпкерлік лицензия белгілі бір қызмет аясына қатысты беріле алады. Мысалы, лицензиялардан алынған немесе пайдаланушымен өндірілген тауарларды сатуға ғана немесе лицензия лицензиатты өзге коммерциялық қызметті (жұмыстар атқаруға, қызмет көрсетуге) жүзеге асыруға уәкілдендіруі мүмкін. Лицензия, әрине, лицензиар жүзеге асыратын қызметтің барлық түрлеріне де беріле алады. Лицензияны беру лицензиатқа берілген құқықтарды жүзеге асырудың іс жүзіндегі мүмкіндігін беру қажеттілігін білдіреді. *Кешенді кәсіпкерлік лицензия шартының мазмұны.* Франчайзинг шарты консенсуалды болғандықтан, қатысушылар арасындағы заңи байланыс, олар шарттың елеулі талаптары бойынша келісімге келген сәттен бастап туындайды. Сондықтан лицензиар тиісті лицензиялық кешенді барлық құқықтарды шартпен көзделмеген мерзімдер мен көлемде беруге міндетті, ал лицензиат оларды өзіне беруді талап етуге құқылы. Сонымен бірге,

франчайзингтің ерекшелігі қандай да бір мүлікті физикалық түрде (яғни қолдан қолға) беру орын алмайтындығында, өйткені ол материалдық емес. Лицензиар жоғарыда аталған мақсаттарда лицензиатқа құқықтарды жүзеге асыру мүмкіндігін беру үшін лицензиар белгілі бір ақпаратты беруге міндеттелетін болады.

Кешенді лицензиар лицензиатты оған берілген құқықтарды жүзеге асыруға байланысты мәселелер бойынша оқытуға және оған кеңес беруге міндетті. Сонымен қатар кешенді лицензиар лицензиаттан алынған құпия коммерциялық ақпаратты жария етпеуге міндетті. Шартта лицензиардың басқа да міндеттері көзделуі мүмкін. Қазақстан Республикасының "кешенді кәсіпкерлік лицензия (франчайзинг) туралы" Заңның 14-бабына сәйкес кешенді лицензиар мынадай құқықтарға ие.

1. Кешенді кәсіпкерлік лицензия шарты бойынша лицензиатпен шығарылатын тауарлардың (жұмыстардың, қызмет көрсетулердің) сапасын бақылау;

2. Лицензиат өз кәсіпорнын (кәсіпорындағы өз үлесін) иеліктен айырған кезде оны басымды түрде сатып алу;

3. Үшінші тұлғалар алдында лицензиатқа қатысты кепіл болу үшін немесе кепілші болу;

Кешенді лицензиатпен өзге де шарттар бекіту, атап айтқанда оған қатысты лицензия беруші болу;

Кешенді лицензиат өз міндеттерін орындамаған кезде кешенді кәсіпкерлік лицензия шартын біржақты тәртіпте бұзу және одан келтірілген залалдарды өндіру, кешенді кәсіпкерлік лицензия шарты бойынша берілген айрықша құқықтар кешенін беруге бағытталған әрекеттерді жүзеге асырмау. Заңнамамен немесе кешенді кәсіпкерлік лицензия шартымен кешенді лицензиардың өзге де құқықтары көзделуі мүмкін. Жоғарыда айтылғаннан туындайтындай, франчайзинг шартының алдына қойған міндеттерінің бірі болып лицензиялық кешен бойынша лицензиатпен құқықтарды жүзеге асыруда нақты шектеулерді белгілеу табылады. Оны шешкен кезде франчайзинг екі тараптың да қызығушылығын тудырады. Лицензиар жана орында өндірісті, игерілген технология бойынша болса да, шексіз қалпына келтіру қажеттілігімен әртүрлі мемлекеттердің билік басындағылармен тиісті формалдылықты жөнге келтіру т.с.с. босатылады. Сонымен бірге ол өзінің интеллектуалдық меншігін, бизнесті жүргізу тәсілдерін және тіпті басқа тұлғалармен іскерлік беделді пайдалануды лицензиялау арқылы елеулі көлемде табыс ала алады. Лицензиат шығындарды көтереді, бірақ ол оларды тезірек және кепілді түрде қайтару мүмкіндігін алады. Егер сол бір немесе өзге кәсіпкерлік қызметтің қалыптасқан пайдалылық көрсеткіштеріне сүйенетін болсақ, шығындармен алынатын кірістер әрқашанда бір-бірімен арақатынаста болады. Лицензиар үшін лицензиаттың алатын пайдасы немесе өзге де олжасы оның шығындарымен салыстырғанда көп болмауы маңызды болып табылады, олай болмаған жағдайда оның құқықтары елеулі түрде кемсітілген болады.

#### *Пайдаланған әдебиеттер тізімі:*

1. ҚР Азаматтық кодексі. <https://adilet.zan.kz/kaz/docs/K940001000>

2. ҚР Кәсіпкерлік кодексі. <https://adilet.zan.kz/kaz/docs/K940001000>

3. Беляева О.А. Предпринимательское право: Учебное пособие. — Изд. 2-е. — М.: Юридическая фирма "КОНТРАКТ", ИНФРА-М, 2009.

4. Вайпан В.А. Источники предпринимательского права: учебно-методический комплекс (учебное пособие в рамках дисциплины "Предпринимательское право Российской Федерации") / В.А. Вайпан - М.: Юстицинформ, 2017.



## СЕКЦИЯ 6. СОВРЕМЕННЫЕ ТЕНДЕНЦИИ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ГРАЖДАНСКОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА

*А.А.Байманов магистрант 1-курса специальности 7М04201- юриспруденция  
Института истории и права КазНПУ имени Абая,  
г.Алматы. Казахстан. Эл.почта: [ab.baimanov@gmail.com](mailto:ab.baimanov@gmail.com)  
Научный руководитель: Ж.А.Хамзина, д.ю.н., профессор кафедры Юриспруденции  
Института истории и права КазНПУ имени Абая, г.Алматы. Казахстан*

### ПРАВОСУДИЕ И ГРАЖДАНСКОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО

**Аңдатпа.** Мақалада сот төрелігін азаматтық сот ісін жүргізудің басты және айрықша функциясы ретінде жүзеге асыру қарастырылады. Сот төрелігінің тиімділігіне және іске қатысушы адамдардың сотқа сенімін арттыруға ықпал ететін қолжетімділік, ашықтық және айқындық әселелері. Автор жаңалықтар мен зерттелетін саладағы заңнаманы жетілдірудің негізгі бағыттарын талдайды.

**Түйін сөздер:** сот төрелігі, процедура, жариялылық, сот ісін жүргізудің ашықтығы, азаматтық іс жүргізу, азаматтық іс жүргізу.

**Аннотация.** В статье рассматривается осуществление правосудия, как главной и исключительной функции гражданского судопроизводства. Вопросы доступности, открытости и прозрачности, которые способствуют эффективности правосудия и повышению доверия лиц участвующих в деле к суду. Автор анализирует нововведения и основные направления совершенствования законодательства в изучаемой области.

**Ключевые слова:** правосудие, процедура, гласность, открытость судебного разбирательства, гражданское судопроизводство.

**Abstract.** The article deals with the administration of justice as the main and exclusive function of civil proceedings. Issues of accessibility, openness and transparency that contribute to the effectiveness of justice and increase the confidence of persons involved in the case to the court. The author analyzes innovations and main directions of improvement of legislation in the studied area.

**Key words:** justice, procedure, transparency, openness of judicial proceedings, civil proceedings.

Правосудие в Республике Казахстан осуществляется только специальным органом – судом [1]. А судьи — это специально уполномоченные для этого лица, которые проходят определенный отбор для отправления правосудия на профессиональной основе. Судьи при отпращивании правосудия независимы и подчиняются только Конституции и закону. Не допускается принятие законов или иных нормативных правовых актов, умаляющих статус и независимость судей. Какое-либо вмешательство в деятельность суда по отпращиванию правосудия недопустимо и влечет ответственность по закону. По конкретным делам судьи не подотчетны. Обращения по судебным делам, поданные вопреки установленному порядку судопроизводства, а также по вопросам, не входящим в компетенцию суда, оставляются судом без рассмотрения или направляются в соответствующие органы. Проявление неуважения к суду или судье влечет установленную законом ответственность. Судебные акты и требования судей при осуществлении ими полномочий обязательны для исполнения всеми государственными органами и их должностными лицами, физическими и юридическими лицами. Неисполнение судебных актов и требований судьи влечет установленную законом ответственность [2].

Отдельно необходимо отметить, что судебная власть независима от исполнительной и законодательной властей. Правосудие — социальный институт, созданный для соблюдения установленных в обществе правил, благодаря которым возможно «мирное сосуществование людей в обществе» [3]. Возникнув как способ предотвращения насильственного разрешения конфликтов (споров) с помощью посредника, выполнявшего функции поддержания установленного порядка, развиваясь как форма преодоления общественных противоречий, правосудие стало результатом саморегуляции человеческого общества, таким же неизбежным результатом общественного развития, как управление и власть. Иными словами, о правосудии можно говорить применительно к любому сообществу, находящемуся на любом этапе эволюционного развития (начиная с существования в форме локальной группы), поскольку в основе правосудия лежит идея порядка как феномена, который «связывает природу и общество, определяет формы биологической и социальной эволюции» [4].

Исходя из этого, следует вывод о том, что судебная власть - это самостоятельный вид государственной власти, принадлежащий только судам, она исключительна, независима, самостоятельна и обособлена.

Процессуальный порядок деятельности, осуществление полномочий путем судопроизводства, подзаконность - являются важнейшими признаками судебной власти.

Суд - специально образованный орган государственной власти, его деятельность основана на законе и состоит, в определенном смысле, в оценке той или иной жизненной ситуации с позиции права, закона.

Гражданское судопроизводство является одной из форм осуществления судебной власти. Гражданское судопроизводство должно способствовать укреплению законности и правопорядка, предупреждению правонарушений, формированию уважительного отношения к закону и суду. Понятие гражданского судопроизводства обсуждается в науке гражданского процессуального права на протяжении всей истории ее развития, однако по-прежнему не существует единой точки зрения по поводу сущности данного понятия.

Суды Республики Казахстан рассматривают и разрешают ежегодно около полумиллиона гражданских дел, вытекающих из конституционных, административных, гражданских, жилищных, семейных, трудовых, земельных и иных правоотношений, затрагивающих жизненно важные интересы широких слоев населения, а также организаций и государства. Гражданские дела представляют в настоящее время большую сложность для их рассмотрения и разрешения в связи с развитием рыночных отношений, расширением прав граждан на защиту их чести и достоинства и других прав, закрепленных Конституцией РК.

Статистические данные за последние три года свидетельствуют о стабильно высокой нагрузке судей, рассматривающих гражданские дела. Согласно данным базы ЕАИАС в районные и приравненные к ним суды за 9 месяцев 2020 года всего поступило 355438 гражданских дел и заявлений, находилось в производстве 311835 дел, из них окончено производством 289859 гражданских дел. Процент окончанных дел от находившихся в производстве дел и заявлений составил 93,0. С вынесением решения рассмотрено 181247 дел, процент от всего окончанных дел 62,5.

За 2019 год всего поступило 699804 гражданских дел и заявлений, находилось в производстве 692468 дел, из них окончено производством 636731 гражданских дел. Процент окончанных дел от находившихся в производстве дел и заявлений составил 92,0. С вынесением решения рассмотрено 412372 дела, процент от всего окончанных дел 64,8.

За 2018 год всего поступило 929238 гражданских дел и заявлений, находилось в производстве 931363 дел, из них окончено производством 871356 гражданских дел. Процент окончанных дел от находившихся в производстве дел и заявлений составил 93,6. С вынесением решения рассмотрено 517037 дела, процент от всего окончанных дел 59,3 [5].

Право на судебную защиту и получение квалифицированной юридической помощи, закреплено в ст. 13 Конституции Республики Казахстан и ст.18 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан от 31 октября 2015 года. Порядок судопроизводства по гражданским делам на территории Республики Казахстан определяется конституционными законами Республики Казахстан, Гражданским процессуальным кодексом Республики Казахстан, основанным на Конституции Республики Казахстан и общепризнанных принципах и нормах международного права [6].

Поскольку суды призваны защищать в порядке гражданского судопроизводства права граждан на здоровье, жилище, труд, собственность, то для них нет ничего более важного, чем соблюдение существующих законов, их исполнение.

К специальным признакам судебной власти, реализуемой в гражданском процессе (в отличие от уголовного процесса) относят:

- Возбуждение судебной деятельности только на основании обращения в орган судебной власти.

- Нормоконтроль в отношении не только органов исполнительной, но и законодательной власти

- Более детальная специализация органов судебной власти (мировые судьи, суды общей юрисдикции, арбитражные суды; коллегии, составы в них)

- Возможность окончания судебной деятельности по воле сторон (практически по всем категориям дел).

- Отсутствие судебного контроля за действиями участников до возбуждения гражданского дела.

- Возможность судебной власти участвовать не на всех, а на отдельных этапах урегулирования правового конфликта [7].

Соответствующим образом задействован механизм реализации судебной власти в гражданском судопроизводстве: нормы процессуального права определяют действенность той или иной нормы материального права, а также всей судебной системы в целом.

Специфика реализации судебной власти в гражданском судопроизводстве связана прежде всего с действием основополагающих принципов диспозитивности и состязательности, предполагающих прежде всего учет диспозитивных начал процесса, позиции сторон, их материальные и процессуальные права и обязанности. Участники гражданского судопроизводства в каждом конкретном деле преследуют свои специфические цели, обусловленные их позицией по делу, связанной с защитой субъективных прав и интересов. И орган судебной власти, в свою очередь, при рассмотрении дела нацелен на выполнение своих цели и задач.

В зависимости от различных оснований возможна классификация задач гражданского судопроизводства. По субъекту, перед которым эти задачи поставлены, подразделяются на задачи, которые стоят перед конкретным судом (судьей) при осуществлении правосудия, и задачи, поставленные перед судебной властью в лице всей судебной системы государства:

- уравновешивание двух других ветвей государственной власти;

- контроль за органами исполнительной и законодательной власти; осуществление правосудия; устранение конфликтов в обществе.

По уровню действия: национальные (внутригосударственные) и задачи международного характера.

По функциональной нагрузке суды решают задачи, результатом которых являются:

- 1) разумное ограничение, взаимодействие и контроль за деятельностью исполнительной и законодательной власти,

- 2) укрепление законности и предупреждение правонарушений,

- 3) формирование уважительного отношения к закону и суду,

4) содействие становлению и развитию партнерских деловых отношений, формированию обычаев и этики делового оборота,

5) задачи, поставленные перед судами общей юрисдикции и специализированными судами, отражающие специфику их деятельности - предопределяются, по существу, подведомственностью рассматриваемых дел.

10 июня 2020 г. Президент РК подписал закон РК «О внесении изменений и дополнений в гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан по вопросам внедрения современных форматов работы судов, сокращения излишних судебных процедур и издержек. Рассмотрено более 150 поправок, направленных на внедрение новых подходов к процессуальной роли судьи, оптимизацию процессуальных действий, и дальнейшую цифровизацию судопроизводства. В том числе были усовершенствованы нормы о новой роли суда в процессе собирания и исследования доказательств в гражданском процессе. Для гарантирования процессуальных прав граждан определены условия использования технических средств в судебном заседании. Приняты поправки, касающиеся процессуального положения некоторых лиц, участвующих в рассмотрении дела, касающиеся норм, регламентирующих различные формы примирения, в том числе на стадии принятия дела. Регламентированы особенности вынесения решения по делам упрощенного (письменного) производства, ряд положений по совершенствованию исполнения судебных решений по гражданским делам, уточнен порядок рассмотрения вопроса о замене мер обеспечения иска. В ГПК, включена новая задача гражданского судопроизводства - обеспечение полного и своевременного рассмотрения гражданского дела в суде.

Действующее гражданское процессуальное законодательство направлено на повышение доступности правосудия, имеет удобный для участников процесса порядок рассмотрения гражданских дел, повышение эффективности, оперативности и беспристрастности при их рассмотрении судами, что положительно отражается на качестве отправления правосудия и дальнейшем укреплении независимости судебной власти.

Вместе с тем гражданское судопроизводство переживает тяжелое время. Переход судов в онлайн формат работы, постоянный рост количества рассматриваемых дел, усложнение и появление новых, ранее неизвестных категорий дел, гражданское судопроизводство нередко носит настолько сложный, длительный и дорогостоящий характер, что заинтересованные лица испытывают значительные трудности в реализации права на доступ к правосудию.

Статистические данные за последние пять лет свидетельствуют о стабильно высокой нагрузке главным образом у судей районного суда, рассматривающих гражданские дела. Так, в среднем судья районного суда каждый день выносит по 10 решений. По г.Астане и г. Алматы - в 4-5 раз больше. «Помимо этого, судьи первой инстанции рассматривают в день поступления различного рода материалы, связанные с исполнением судебных актов, которые в статистических отчетах не отражаются» [8].

Поэтому назрела необходимость упростить гражданское судопроизводство, сделать его более гибким и оперативным, одновременно сохранив гарантии, предоставляемые участникам процесса традиционными процессуальными нормами. Упрощение судебной процедуры, имеющее целью облегчение доступа к правосудию, допустимо исключительно при условии обеспечения высокого качественного уровня правосудия, необходимого в демократическом обществе.

#### *Список использованной литературы*

*1. Конституция Республики Казахстан от 30.08.1995 года*  
[https://www.akorda.kz/ru/official\\_documents/constitution](https://www.akorda.kz/ru/official_documents/constitution).

2. Конституционный закон Республики Казахстан от 25 декабря 2000 года N 132. «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» [http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z000000132\\_](http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z000000132_)
3. Хайек фон Ф. А. Право, законодательство и свобода: современное понимание либеральных принципов справедливости и политики. - М., 2006. - С. 91.
4. Правосудие в современном мире: монография / В.И. Анишина, В. Ю. Артемов, А. К. Большова и др.; под ред. В. М. Лебедева, Т.Я. Хабриевой. – М.: Норма; Инфра-М, 2012. – 704 с.
5. Статистические данные о рассмотрении гражданских дел. <https://www.sud.gov.kz/rus/content/statisticheskie-dannye-o-rassmotrenii-grazhdanskih-del>
6. Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 31 октября 2015 г. №377-V ЗРК // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Әділет» - <http://adilet.zan.kz/>
7. Дегтярев С.Л. Реализация судебной власти в гражданском судопроизводстве (теоретико-прикладные проблемы): автореф... докт.юрид. наук. - Екатеринбург, 2008. - 44 с.
8. Касеинов Б. Некоторые вопросы совершенствования процессуального законодательства // ZÄNGER - 2018. - № 7 (204). - С.15-17.

*Шарапат Айнур Ғалымбекқызы  
«Жеке құқық» мамандығының магистранты  
Сулейман Демирель атындағы университет  
e-mail: [ainur\\_sharapat@mail.ru](mailto:ainur_sharapat@mail.ru)*

## **ТӨРЕЛІК ШЕШІМДІ ТАНУ ЖӘНЕ МӘЖБҮРЛЕП ОРЫНДАТУ ТӘРТІБІ (Қазақстан Республикасы және Ресей Федерациясы заңнамалары бойынша)**

**Аңдатпа.** Кез-келген соттың, оның ішінде арбитраждың шешімі арнайы заңды күшке ие, онсыз ол жай ұсыныс болып қалады, оны орындау тек құқықтық қатынастарға қатысушылардың тілектеріне байланысты болады. Осы негізде ұсынылып отырған мақалада Қазақстан Республикасы және Ресей Федерациясы заңнамалары бойынша азаматтық дауларды шешудің альтернативті әдісі ретінде табылатын төрелік шығарған төрелік шешімді тану және мәжбүрлеп орындату тәртібі заңнамалық тұрғысынан жан-жақты қарастырылады. Төрелік шешімді мәжбүрлеп орындату туралы арыз Қазақстан Республикасының азаматтық процестік заңнамасына сәйкес сотқа берілетіндігі жөнінде және де төрелік шешімді мәжбүрлеп орындату төрелік шешімді мәжбүрлеп орындатуға сот берген атқару парағы негізінде жүзеге асырылатындығы бойынша тиісті заңнамалар тұрғысынан талдаулар жасалынады.

Сонымен қатар Ресей Федерациясы төрелік шешімдерді орындау барысы бойынша төрелік іс жүргізу тәртібімен салыстырмалы талдаулар жасалынып, тақырып бойынша жеке ұсыныстар беріледі.

**Түйін сөздер:** заңнама, төрелік, төрелік шешім, төрелік шешімді тану, төрелік шешімді орындау.

**Аннотация.** Решение любого суда, в том числе арбитражного, имеет особую юридическую силу, без которой оно остается лишь предложением, исполнение которого зависит только от пожеланий участников правоотношений. На этой основе в предлагаемой статье подробно с законодательной точки зрения всесторонне рассматривается порядок признания и принудительного исполнения арбитражного решения, вынесенного арбитражем как альтернативный способ разрешения гражданских споров по

законодательству Республики Казахстан и Российской Федерации. Анализируется на предмет соответствующего законодательства о том, что заявление о принудительном исполнении арбитражного решения подается в суд в соответствии с Гражданским процессуальным законодательством Республики Казахстан, а также о том, что принудительное исполнение арбитражного решения осуществляется на основании исполнительного листа, выданного судом на принудительное исполнение арбитражного решения.

Кроме того, в порядке делопроизводства по ходу исполнения арбитражных решений Российской Федерации проводится сравнительный анализ и даются индивидуальные рекомендации по теме.

**Ключевые слова:** законодательство, арбитраж, арбитражное решение, признание арбитражного решения, исполнение арбитражного решения.

**Annotation.** The decision of any court, including an arbitration court, has special legal force, without which it remains only a proposal, the execution of which depends only on the wishes of the participants in the legal relationship. On this basis, the proposed article in detail from the legislative point of view comprehensively examines the procedure for the recognition and enforcement of an arbitral award rendered by arbitration as an alternative way of resolving civil disputes under the laws of the Republic of Kazakhstan and the Russian Federation. It is analyzed for the relevant legislation that an application for the enforcement of an arbitral award is submitted to the court in accordance with the Civil Procedure Law of the Republic of Kazakhstan, as well as that the enforcement of an arbitral award is carried out on the basis of a writ of execution issued by the court for enforcement of an arbitral award ...

In addition, a comparative analysis is carried out and individual recommendations on the topic are given in the course of paperwork in the course of the execution of arbitral awards of the Russian Federation.

**Key words:** legislation, arbitration, arbitral award, recognition of an arbitral award, enforcement of an arbitral award.

Елімізде коммерциялық қызметті жүзеге асыруға байланысты мәселелер бойынша ұйымдар мен кәсіпкерлер арасындағы дауларды шешетін төрелік соттардың жүйесі бар. Азаматтық дауларды шешудің альтернативті әдісі ретінде арбитраж жүйесінің қызметінің бірі шығарылған төрелік шешімді тану және орындау болып табылады, өйткені арбитраждың қызметінің тиімділігі негізінен осыған байланысты. Қазіргі заманғы төрелік шешімнің тиімділігі мен дамуының артуына шешімдерді орындату мүмкіндігі сынды фактор айтарлықтай әсер етеді. Төрелік шешімді өз еркімен орындаудан бас тартқан жағдайда, заңнамада шешімнің орындалуын қамтамасыз етудің әртүрлі заңды мүмкіндіктері қарастырылған. Соның бірі шешімді мәжбүрлеп орындату.

Төрелік шешімді мәжбүрлеп орындату туралы мәселені қарастыра отырып, бірінші мұндай шешімді төрелік еткен елде тану және ерікті орындамаған жағдайда мәжбүрлеп орындату туралы сөз болғанда, ал екінші жағдай, егер шешімді орындау басқа сот орындауларына қатысты болатындығы сынды екі түрлі жағдайды ажырата білу керек. Кеңестік заңнамада 1988 жылға дейін шетелдік төрелік шешімдерді орындау тәртібін қарастыратын нормативтік акт болмады. Еліміздің көптеген кәсіпорындары мен ұйымдарының халықаралық аренаға шығуымен жағдай түбегейлі өзгеріске ұшырап, төрелік шешімді ерікті түрде орындаудан басқа жағдайларда, мәжбүрлеп орындату тәртібіне жүгінеді [1]. Сондықтан да төрелік шешімді мәжбүрлеп орындату өткір мәселеге айналып отыр.

Бүгінгі таңда Қазақстан Республикасында төрелік шешімді мәжбүрлеп орындату 8 сәуір 2016 жылғы «Төрелік туралы» ҚР Заңымен, ҚР Азаматтық процесстік кодексімен, 10 маусым 1958 жылғы «Шетелдік төрелік шешімдерді тану және орындалуы туралы»

БҰҰ Конвенциясымен (Қазақстан Республикасының 1995 жылғы 4 қазанда қосылуы туралы), сондай-ақ басқа да нормативтік-құқықтық актілер шеңберінде қарастырылады.

Ол турасында ҚР «Төрелік туралы» Заңының 55-бабында «егер төрелік шешім ондағы белгіленген мерзімде ерікті түрде орындалмаса, онда ол мәжбүрлеп орындатуға жатады», - деп нақты көрсетілген. Төрелік шешімді мәжбүрлеп орындату төрелік шешімді мәжбүрлеп орындатуға сот берген атқару парағы негізінде төрелік шешімді орындау кезінде қолданылатын атқарушылық іс жүргізу қағидалары бойынша жүзеге асырылады. Төрелік шешімді мәжбүрлеп орындату туралы арыз Қазақстан Республикасының азаматтық процестік заңнамасына сәйкес сотқа беріледі.

Ерікті орындау мерзімдері көрсетілмеген арбитраждық шешімдер үшін атқару парағын беруге өтініш беру мерзімі шешім заңды күшіне енген сәттен бастап, яғни ол шыққан сәттен бастап жұмыс істей бастайды. Төрелік шешім төреліктің талқылау орнында қабылданған болып есептеледі және оған төреші (төрешілер) қол қойған күні күшіне енеді. («Төрелік туралы» Заңның 45-бабы 3-тармағы) [2].

Белгіленген мерзімді өткізіп алу сотқа атқару парағын беру туралы берілген өтінішті қараусыз ұйғарым жасау арқылы қайтаруға мүмкіндік береді. Ұйғарымға қабылданған күннен бастап бір ай ішінде апелляциялық сатыдағы сотқа шағымдануы, наразылық білдіруі мүмкін. Апелляциялық сатының шешімі түпкілікті болып табылады.

Сонымен қатар, атқару парағын беру туралы өтініш беру мерзімі өтініш берушімен бірге берілген талап қоюшының өтініші бойынша қалпына келтірілуі мүмкін. Бұл жерде егер, сот көрсетілген мерзімді өткізіп алудың себептерін АПК-тің 126-бабында белгіленген жалпы ережелер бойынша жарамды деп таныса, сот атқару парағын беру туралы өтінішті беру мерзімін дәлелді ұйғарыммен қалпына келтіруге құқылы [3].

Егер аралық сот шешімі онда көрсетілген мерзімде өз еркімен орындамаған жағдайда, АПК-нің 503-бабы 1-бөлігінде көрсетілген мән-жайлар бойынша шетелдік соттардың шешімдерін, шетелдік төреліктердің төрелік шешімдерін мәжбүрлеп орындату бабын басшылыққа ала отырып, оның пайдасына төрелік шешім шығарылған төрелік талқылаудың тарапы (талап қоюшы) дауды арбитраждың қараған жердегі не борышкердің тұрғылықты жеріндегі немесе заңды тұлғаның органы орналасқан жердегі, егер тұрғылықты жері немесе орналасқан жері белгісіз болса, онда борышкердің мүлкі тұрған жердегі сотқа оларды мәжбүрлеп орындату туралы арызбен жүгінуге құқылы [4].

Ал, көршілес Ресей елінің Төрелік процестік Кодексінің 259-бабында көрсетілген мән-жайлар бойынша төрелік сот шешімдерінің көпшілігі үшін шағымданудың айлық мерзімі белгіленеді. Мұнда айлық мерзім, РФ Төрелік процестік Кодексінің 113-114-баптарында бекітілген тәртіппен есептеледі. Сәйкесінше, апелляциялық шағым берілмеген болса, шешім қабылданған күннен бастап айлық мерзім өткен соң заңды күшіне енеді, және апелляциялық шағым келтірілген жағдайда, апелляциялық сатыдағы төрелік сот шешімді толығымен өзгеріссіз қалдыру жөнінде қаулы шығарады [5]. Алайда, жалпы ереже бойынша, төрелік соттың шешімі заңды күшіне енгеннен кейін орындалуға жатады.

Ал, елімізде шетелдік соттардың шешімдерін, шетелдік төреліктердің төрелік шешімдерін тану және орындау, татуласу келісімдерін бекіту туралы шешімдерді, қаулыларды және ұйғарымдарды, шетелдік соттардың сот бұйрықтарын, сондай-ақ шетелдік төреліктердің төрелік шешімдерін, егер осындай актілерді тану және орындау заңнамада және (немесе) Қазақстан Республикасы ратификациялаған халықаралық шартта не өзара негізде көзделсе, Қазақстан Республикасының соттары таниды және орындайды.

Сот шешімінің орындалуы деп - азаматтар мен ұйымдардың құқықтары, бостандықтары мен заңды мүдделері нақты қорғалатын және қалпына келтірілетін соңғы саты болып табылады. Процеске қатысушылар өздеріне қатысты шығарылған сот шешімін өз еркімен орындауға міндетті, әйтпесе шешім мәжбүрлі түрде орындалуға жатады.

Сот шешімін мәжбүрлеп орындату - шешім шығарған төрелік сот беретін атқару парағы негізінде жүзеге асырылады. Атқару парағы өндіріп алушыға сот шешімі заңды

күшіне енгеннен кейін беріледі немесе талап қоюшының талабы бойынша оны орындату үшін жіберілуі мүмкін.

2002 жылғы РФ Арбитраждық процестік Кодексі төрелік сот шешімін дереу орындау мүмкіндігін де қарастырады. Төрелік соттың шешімін дереу орындау оны түпкілікті түрде шығарған сәттен бастап заңды күшіне енгенге дейін орындау мүмкіндігі болып табылады. Төрелік соттың шешімі, егер ол бірден заңды күшіне енген жағдайда дереу орындалуы мүмкін. Заңды күшіне енген сот шешімін тез арада орындаудың екі түрі бар: міндетті және факультативті [6].

Бұл жағдай еліміздің заңнамасында да қарастырылған. Онда «егер төрелік шешімде мерзім белгіленбесе, онда ол дереу орындалуға жатады», - делінген [2].

Жоғарыда көрсетілген бұл ереже төрелік соттардың практикалық жұмысының шынайылығын ескермейді, өйткені шешім қабылдаған арбитраждық сот судьясы оны тез арада рәсімдеп, іске қатысушы адамдарға хабарлау мүмкіндігіне ие деп болжау қиын. Бұл мәселе еліміздің заңнамасында да көзделгендігін айтқымыз келеді.

Судьялар өз жұмыстарында, ерекше жағдайларда, аса күрделі істер бойынша дәлелді шешімді дайындауды үш күннен аспайтын мерзімге кейінге қалдыруға және шешімнің тек қарар бөлігін жариялауға мүмкіндік беретін Ресей Федерациясының «Төрелік процестік кодексінің» 134-баптың 1-бөлігіне сүйенеді. Бұл жағдайға «Төрелік процестік кодексте» «ерекше жағдай» түсінігіне нақты анықтама және «аса ауыр істер» санатына қандай істер жататындығы туралы түсіндірме болмағандықтан жол беріліп отыр. Сонымен қатар, Төрелік процестік кодексінің 137-бабына сәйкес, аралық соттың шешімі іске қатысушы адамдарға «қабылдаған күннен бастап» бес күн ішінде, бірақ іс жүзінде шешімнің қарар бөлігі жарияланған күннен бастап жіберіледі. Осылайша, бірінші сатыдағы сот шешіміне шағымдану мерзімі бес күнге қысқарады.

Сонымен қатар, егер мерзімінде орындалмаған болса, мәжбүрлеп орындау қажет етіледі, ал бұл жағдайда туындайтын қатынастарға атқарушылық іс жүргізу туралы нормалар қолданылады. Қарастырылып отырған мәселе бойынша қарама-қарсы көзқарастар да бар. Атап айтқанда, төрелік соттың шешіміне апелляциялық шағым беру үшін бір айлық мерзім шағымды дайындауға жеткілікті болғандықтан 10 күнге дейін қысқарту туралы ұсыныстар бар. Бұл пікір жалпы юрисдикция соттарының көп жылдық тәжірибесіне негізделіп айтылып отыр. Осылайша, төрелік сот шешімінің заңды күшіне енуі үшін 10 күндік мерзім белгілеу ұсынылып отыр [7, 173 б.].

Төрелік соттың шешімі заңды күшіне ену үшін бір айлық мерзім тым ұзақ емес, өйткені жоғарыда айтылғандай, іс жүзінде төрелік соттың шешіміне шағымдану мерзімін қысқарту ұсынылатын он күн қалады.

Төрелік сот шешімінің заңды күшіне ену мерзімі мен оның апелляциялық шағымдану мерзімі туралы мәселе де назар аударуға тұрарлық.

Төрелік іс жүргізу мерзімдерін белгілеу, олардың бұзылған немесе даулы құқықтарын немесе заңды мүдделерін қорғау үшін төрелік сотқа жүгінетін адамдар үшін олардың жылдам қалпына келуін қамтамасыз ететін кепілдіктер жасауға бағытталған.

Процессуалдық кезеңдердің арасындағы айырмашылыққа қарамастан, олар күнтізбелік күннен немесе оның басталуы анықталған оқиға басталғаннан кейінгі күні басталады. Төрелік іс жүргізудің кез келген іс жүргізу мерзімін есептеу үшін тәжірибелік мәні бар.

Шетелдік төрелік шешімдерді тану және орындау 1958 жылғы Нью-Йорк көпжақты конвенциясымен біріздендірілді, 155 мемлекетпен қатар, Қазақстан Республикасы 1995 жылы Конвенцияға қатысушы болып табылады. Конвенция институционалдық төрелік пен ad hoc төрелік шығарған шетелдік төрелік шешімдерге қатысты қолданылады.

ҚР Төрелік туралы Заңнамасының 44-бап 1-бөлігіне сай, Қазақстан Республикасының жеке және (немесе) заңды тұлғалары арасындағы дау қаралған кезде Қазақстан Республикасының заңнамасы қолданылады. Сот осы төрелік шешімді тану және (немесе) орындау Қазақстан Республикасының жария тәртібіне қайшы келеді деп



немесе төрелік шешім шығарылған дау осы Заңға сәйкес төрелік талқылаудың нысанасы болып табыла алмайды деп белгілесе, төрелік шешімнің қай елде шығарылғанына қарамастан, оны танудан және (немесе) орындаудан бас тартатын жағдайларды да қарастырады.

Сонымен, ҚР Төрелік туралы жаңа Заңның 57-бабының 1-бөлігіне сәйкес, сот шешімі шыққан тарап даудың төреліктің ведомстволық қарауына жатпаса да шығарылғандығына дәлелдемелер ұсынса, сот төрелік талқылаудың нысанасы болып табыла алмайды деп белгілесе, төрелік шешімнің қай елде шығарылғанына қарамастан, оны танудан және (немесе) орындаудан бас тартатын жағдайларды қарастырады.

Осы тектес негіздер, сонымен қатар, Қазақстан Республикасы төрелік соттарының шешімдерін орындау үшін атқару парағын беруден бас тартуға негіз ретінде Қазақстан Республикасы Азаматтық процестік кодексінің 255-бабы 1-бөлігінің 1) тармақшасында бекітілген. Өз кезегінде, атқару парағын беруден бас тарту және беру осы Қазақстан Республикасы Азаматтық процестік кодексінің 504-бабында тікелей көзделген қағидалар бойынша жүзеге асырылады және сол негіздер бойынша шетелдік арбитраждардың шешімдерін мәжбүрлеп орындау үшін атқару парағын беруден бас тартуға болады.

Халықаралық коммерциялық төрелік туралы Заңның 35-бабына сәйкес Қазақстанда төрелік шешім қай елде шығарылғанына қарамастан және құзыретті сотқа өтініш берген кезде орындалуы міндетті деп танылады.

Көптеген авторлар шетелдік соттардың шешімдерін өзара түсіністік жағдайында орындауға болатын ұстанымды ұстанады. Олардың ұстанымдарының ерекшелігі - олар өзара әрекеттесуді шетелдік сот шешімдерін танудың нормативтік моделінде бұрыннан бар элемент ретінде қарастырады.

Шетелдік соттардың шешімдерін тек өзара түсіністік жағдайында ғана тану мүмкіндігінің пайдасына бірқатар дәлелдер келтіріледі. Ең алдымен, Ресейдің халықаралық шарты шетелдік шешімді орындау үшін келісімді білдірудің бір ғана нысаны болып табылатындығы көрсетілген, өйткені бұл үшін халықаралық шарттың өзінің болуы емес, мұндай шешімді орындауға мемлекеттің келісімі маңызды.

Сонымен бірге, бірде-бір заңда халықаралық шарты болмаған жағдайда шетелдік шешімді орындауға тыйым салынады деп айтылмаған. Бұл дәлел мемлекет атынан шетелдік шешімдерді орындауға келісім білдіруге жалпы юрисдикция соттары мен мемлекеттік төрелік соттар да ие болу құқығымен күшейтіледі [8, 475-478 б. б.].

Ал, Ресей Федерациясында бұл жағдай жалпы ереже бойынша, төрелік соттың шешімі заңды күшіне енгеннен кейін Ресей Федерациясының Төрелік іс жүргізу кодексінде және атқарушылық іс жүргізуді реттейтін федералдық заңдарда белгіленген тәртіппен орындалады. Сонымен қатар, Ресей Федерациясының Төрелік іс жүргізу кодексінде шешім дереу орындалуға жатқанда жалпы ережеге бірнеше ерекшеліктер қарастырылған. Бұл бірінші сатыда Ресей Федерациясының Жоғарғы төрелік соты қабылдаған барлық шешімдерге қатысты; нормативтік және нормативтік емес құқықтық актілерге даулау туралы шешімдер; бірінші сатыдағы төрелік соттар қабылдаған мемлекеттік органдардың, жергілікті өзін-өзі басқару органдарының және басқа органдардың шешімдері мен әрекеттері (әрекетсіздігі); ақылға қонымды мерзімде сот ісін жүргізу құқығын бұзғаны үшін өтемақы тағайындау туралы төрелік соттың шешімдері; немесе сот актісін ақылға қонымды мерзімде орындау құқығы, сондай-ақ сот шешімді дереу орындауға бұйрық берген жағдайлар жатады.

Апелляциялық және кассациялық инстанция не РФ Жоғары арбитраждық сотымен сот актісі негізінде атқару парағы, ереже бойынша, істі бірінші сатыда қараған тиісті төрелік сот береді. Төрелік шешім дереу орындалатын жағдайлардан басқа кездесот актісі заңды күшіне енгеннен кейін беріледі [9, 385 б.].

ҚР АПК-де көзделгендей, атқару парағын беру туралы арыз төрелік шешімді ерікті түрде орындауға арналған мерзім аяқталған күннен бастап үш жылдан кешіктірмей

берілуі мүмкін. Белгіленген мерзім өткізіп берілген, мерзімді қалпына келтіру туралы өтінішхат және растайтын құжаттар қоса берілмеген атқару парағын беру туралы арызды сот қарамай қайтарады, бұл жөнінде ұйғарым шығарылады. Ұйғарымға апелляциялық сатыдағы сотқа жеке шағым берілуі, прокурор өтінішхат келтіруі мүмкін, оның шешімі түпкілікті болып табылады. Сот аталған мерзімді өткізіп алу себептерін дәлелді деп тапса, атқару парағын беру туралы арыздың мерзімін қалпына келтіруге құқылы. Сондай-ақ, заңнама бойынша, егер атқару парағына шағым жасаудың белгіленген мерзімі өтпесе, сот өндіріп алушыға атқару парағын беру туралы арызын қайтарады. Судья атқару парағын беру туралы арызды сотқа арыз түскен күннен бастап он бес жұмыс күні ішінде жеке-дара қарайды.

Сот төрелік шешімді мәжбүрлеп орындатуға арналған атқару парағын беру туралы арызды қараған кезде төрелік шешімді мәні бойынша қайта қарауға құқылы емес. Сот арызды қараудың нәтижелері бойынша атқару парағын беру туралы не оны беруден бас тарту туралы ұйғарым шығарады. Соттың атқару парағын беру туралы ұйғарымы дереу орындалуға жатады.

ҚР АПК-нің 254 бабында көзделгендей, сот төрелік шешімді мәжбүрлеп орындатуға арналған атқару парағын беру туралы ұйғарым шығарған кезде атқару парағы соттың шешімі заңды күшіне енгеннен кейін атқару парағы жазылып беріледі. Ал, мүлік тәркіленген, мемлекет кірісіне өндіріп алынған, сондай-ақ қылмыспен келтірілген нұқсан өндіріліп алынған, алименттер өндіріліп алынған, тарапы мемлекет болып табылатын мертігуден немесе денсаулыққа өзге зақым келуден, асыраушысынан айырылудан келтірілген зиянның орны толтырылған жағдайларда, сот өз бастамасымен ол жазылып берілген күннен бастап келесі жұмыс күнінен кешіктірмей атқару құжатын аумағы бойынша тиісті әділет органына не жеке сот орындаушыларының өңірлік палатасына орындауға жібереді. Соттың дереу орындалуға тиісті шешімі бойынша атқару парағы шешім шығарылған күннен кейінгі жұмыс күнінен кешіктірмей жазылып беріледі және орындауға жіберіледі. Атқару парағын бірінші сатыдағы сот шешім заңды күшіне енген немесе іс жоғары тұрған соттан қайтарылған күннен бастап үш жұмыс күні ішінде жазып береді. Сонымен қатар атқару парағында заң бойынша бекітілген деректер толығымен көрсетілуі тиіс (ҚР АПК 241 бап).

Соттың әрбір шешімі бойынша бір атқару құжаты беріледі. Атқару құжаты өндіріп алушыға беріледі не оның арызы бойынша сот аумағы бойынша тиісті әділет органына не жеке сот орындаушыларының өңірлік палатасына орындау үшін жібереді.

Егер атқару әртүрлі орындарда жүргізілуге тиіс болса не егер шешім бірнеше талап қоюшының пайдасына немесе бірнеше жауапкерге қарсы шығарылса, сот өндіріп алушылардың өтініші бойынша атқару орнын не осы атқару құжаты бойынша орындалуға тиіс шешімнің сол бөлігін дәл көрсете отырып, бірнеше атқару құжатын жазып береді.

Мәжбүрлеп орындатуға атқару құжаты ұсынылғанға дейін сот шешімін орындаған борышкер шешім шығарған сотты бұл туралы үш жұмыс күні ішінде хабардар етуге тиіс.

Заңнаманың қайшылығы мен кемшіліктері төрелік шешімдерді орындау кезінде де практикалық мәселелерді туындатады. ҚР АПК-нің 253-бабы 2-бөлігінің 2-тармағына сәйкес, атқару парағын беру туралы арызға «заңда белгіленген тәртіппен жасалған төрелік келісімінің төлнұсқасы немесе нотариат куәландырған көшірмесі қоса беріледі» делінуі. Сонда, төрелік істі қарауға қатысушылар төрелік шешімді мәжбүрлеп орындату үшін атқару парағын алу үшін жүгінетін құзыретті соттар осы тұжырымдаманы пайдаланады және бірыңғай құжат түрінде төрелік келісімді жасамауға мүмкіндік беретін төрелік заңнаманың нормаларын елемей мүмкіндігін алады.

Осыған орай ресми негіз бойынша атқару парағын беруден бас тарту орын алады, бірақ мұнда заңды төрелік іс қарау және заңды төрелік шешім туралы мәселе қозғалып отырғандығын да айта аламыз. Ол дегеніміз, жағымды тұсы, төрелік іске

қатысушылардың құқықтарының қандай да бір заңсыздықтарға жол берілмеуден қамтамасыз етіледі, ал екінші жағы төрелік нысанды дамытуға кедергі келтіреді. Кедергі келтіреді деуге себеп, жүйелі заңды бекітілген байланыстың болмауы, кедергі келтіретін кейбір нормаларды туғызатындығын байқап отырмыз.

Төрелік - бұл өз алдына, дауларды шешетін тәуелсіз институт және мәні бойынша оның шешімдері кез-келген жоғары тұрған инстанциялармен қайта қарауына жатпайды, олай болмауы да керек.

Әрине, бұл арбитраждың тартымдылығына ықпал етпеді, оның шешімдері мазмұны бойынша қайта қаралуы мүмкін, ал арбитраждың даудың мәні бойынша қорытындылары сотқа күмән келтіріп, күшін жоя алады, бұл төрешілердің беделіне де нұқсан келтіреді [10].

Жоғарыда айтылғандардың барлығы төрелік соттың төрелік шешімді тану және мәжбүрлеп орындату тәртібінің, соттың апелляциялық сатысының шешімінің заңды күшіне ену процедурасына және оның кассациялық тәртіпте шағымдануына да қатысты қолданылады.

Төрелік соттың шешімімен келіспеген тарап оған соңғы күні шағымдана алады, ал талап қоюшы заңнамаға сәйкес атқару парағын қолға ала сала, бірден мәжбүрлеп өндіріп алуға кіріседі, ол ресми түрде заңға сәйкес әрекет ететіндіктен, бірақ іс жүзінде заңды күшіне енген шешімнің орындалуын талап етеді. Бұл жерде процестік мерзімдердің де басшылыққа алынуы керек екендігін көреміз.

Қорытындылай келе, Қазақстан Республикасында шетелдік арбитраждардың шешімдерін тану және орындау үш негізде мүмкін, атап айтқанда 1) ұлттық заңнама, 2) халықаралық шарт, 3) өзара принцип арқылы жүзеге асырылады.

Айта кететін жайт, Қазақстан Республикасы Төрелік туралы Заңына «Төрелік соттың шешімі оны іске қатысатын адамдарға жіберген кезден бастап бір ай мерзім өткеннен кейін заңды күшіне енеді» делінген редакциядағы өзгерістер енгізуді орынды болады деп санаймыз. Өйткені, шешімнің жіберілген күнін белгілеу қиын емес, өйткені ол жеткізілім туралы хабарламасы бар тапсырыс хатпен жіберіледі, бұл байланыс бөлімшесінің тиісті түбіртегімен расталады немесе арбитраж процесіне қатысушыларға қолхатпен берілуі тиіс. Бұл төрелік сот қабылдаған шешіммен келіспейтін адамдардың кепілдіктерін едәуір нығайтуға мүмкіндік береді.

#### *Пайдаланылған әдебиеттер*

1. Сарина С.А. Разрешение споров международным коммерческим арбитражем: Учебное пособие. - Алматы: Научно-издательский центр КООУ, 2015. - 272 б.
2. Төрелік туралы Қазақстан Республикасының Заңы 2016 жылғы 8 сәуірдегі № 488-V ҚРЗ. Электронды ресурс: <http://adilet.zan.kz/kaz/docs/>
3. Қазақстан Республикасының Азаматтық процестік кодексі. 2015 жылғы 31 қазандағы № 377-V ҚРЗ. Электронды ресурс: <http://adilet.zan.kz/kaz/docs/>
4. Алимбеков М.Т. и др.. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Республики Казахстан. - Астана: Библиотека Верховного Суда Республики Казахстан, 2016. Электронды ресурс: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=32469410](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=32469410)
5. «Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации» от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 08.06.2020) [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_37800/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_37800/)
6. Электронды ресурс: <https://mykonspekts.ru/2-34822.html>
7. Анохин В. Проблемы арбитражного процесса // Хозяйство и право.- 1997, N 4.- 173 б.
8. Хлестова И. О. Актуальные вопросы признания и приведения в исполнение иностранных арбитражных решений в Российской Федерации //Международный коммерческий арбитраж: современные проблемы и решения // Сборник статей к 75-летию Международного коммерческого арбитражного суда при Торгово-промышленной палате Российской Федерации / под ред. А. С. Комарова; МКАСпри ТПП РФ. М.: Статут, 2007.- 475-478 б.

9. *Арбитражный процесс: Учебник / А.В. Абсалямов, Д.Б. Абушенко, К.Л. Брановицкий и др.; отв. ред. В.В. Ярков. 7-е изд., перераб. и доп. М.: Статут, 2017.- 385 б.*
10. *Эффективное разрешение споров во внесудебном порядке: новеллы Закона «Об арбитраже». Электронды ресурс: <https://www.zakon.kz/4798623-jeffektivnoe-razreshenie-sporov-vo.html>*

## СЕКЦИЯ 7. АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ И ПРИМЕНЕНИЯ УГОЛОВНОГО ЗАКОНА.

Айгуль Марат. профессор кафедры УП и К  
Алматинской академии МВД Республики Казахстан  
имени Макана Есбулатова  
aighul.marat@mail.ru

**Аңдатпа.** Мақалада бас бостандығынан айырудың белгілері, қасиеті, ерекшелігі, мақсаттарының жүзеге асыру мәселелері қарастырылған. Бас бостандығынан айыру түріндегі жаза адамға күшті әсер етеді. Бас бостандығынан айырудың мазмұны және мақсаты, жүзеге асыру механизмі, мәнін түсінуге байланысты көптеген сұрақтар пайда болады. Бас бостандығынан айыру жазалар жүйесінде маңызды орын алады. Бұл адамға жойқын әсер ететін неғурлым қатал жазалардың бір түрі, өйткені оның объектісі сотталғандардың бостандығы болады. Сонымен бірге тәжірибеде бас бостандығынан айырудың мазмұны және мақсаты, жүзеге асыру механизмі, мәнін түсінуге, бас бостандығынан айырылып сотталғанды жіберетін түзеу мекемесінің түрін анықтауға байланысты көптеген сұрақтар пайда болады, бұл жалпы оның тиімділігін елеулі төмендетеді. Бас бостандығынан айыру жоғары репрессивтікке ие болады, өйткені кінәліге жеткілікті елеулі құқығын қтық шектеуді жүктеумен ұштасады: еркін тұрып жүрумен, еңбек қызметі түрін таңдау мүмкіндігімен және т.б. Бас бостандығынан айыру субъективті және объективті сипаттары бойынша көптеген қайшылықтар басқа жазалардың түрлеріне тән емес. Бас бостандығынан айыру, қылмыстық жазаның өзге де түрлері секілді, оның элементтерінде болатындар, жазаның мақсатына неғурлым жеңіл құралдармен мүмкін болмаған жағдайда ғана қолданылуы керек.

**Түйін сөздер:** жаза, жазаның мақсаттары, бас бостандығынан айыру, қылмыстық-құқықтық әсер ету шаралары, жазаның белгілері, жеке превенция, пенитенциарлық қылмыстылықтың себептері.

**Аннотация.** В статье рассматриваются признаки и свойства, проблемы реализации целей наказания в виде лишения свободы. Наказание в виде лишения свободы оказывает мощное воздействие на человека. Возникает множество вопросов, связанных с пониманием сущности, механизма реализации, целей и содержания лишения свободы. Лишение свободы занимает в системе наказаний важное место. Это один из наиболее строгих видов наказаний, оказывающий мощное воздействие на человека, так как его объектом является свобода осуждённого. Между тем на практике возникает немало вопросов, связанных с пониманием сущности, механизма реализации, целей и содержания лишения свободы, определением вида исправительных учреждений, в которые надлежит направлять осуждённых к лишению свободы, что в целом существенно снижает его эффективность. Лишение свободы обладает повышенной репрессивностью, так как сопряжено с возложением на виновного достаточно серьёзных правоограничений: на свободное передвижение, возможность выбора вида трудовой деятельности и т.д. Лишению свободы как никакому другому виду наказания свойственны многие противоречия как субъективного, так и объективного характера. Лишение свободы, как и иные виды уголовного наказания, содержащие его элементы, должно применяться лишь тогда, когда достичь целей наказания более мягкими средствами невозможно.

**Ключевые слова:** наказание, цели наказания; лишение свободы, меры уголовно-правового воздействия, признаки наказания, частная превенция, причины пенитенциарной преступности.

**Abstract.** The article discusses the signs and properties, problems of implementing the goals of the punishment in the form of imprisonment. The punishment in the form of

imprisonment has a powerful effect on a person. There are many questions related to understanding the essence, implementation mechanism, goals and content of imprisonment. Imprisonment occupies an important place in the punishment system. This is one of the most severe types of punishments, which has a powerful effect on a person, since his object is the freedom of the convicted person. Meanwhile, in practice, there are many questions related to understanding the essence, implementation mechanism, goals and content of deprivation of liberty, determining the type of correctional institution to which convicts should be sent to deprivation of liberty, which in general significantly reduces its effectiveness.

Deprivation of liberty has increased repressiveness, as it entails imposing quite serious legal restrictions on the perpetrator: free movement, the choice of type of work, etc. Deprivation of liberty, like no other type of punishment, is characterized by many contradictions, both subjective and objective. Deprivation of liberty, as well as other types of criminal punishment containing its elements, should be applied only when it is impossible to achieve the goals of punishment with milder means.

**Key words:** punishment, the purpose of the punishment; deprivation of liberty, measures of criminal law, signs of punishment, private prevention, the causes of prison crime.

Общеизвестно, что одной из мер государственного принуждения в отношении лиц, признанных виновными в совершении уголовного правонарушения является наказание. Кроме того, она является основной в системе мер уголовно-правового воздействия. Можно сказать, наказание - явление социальное. Если обратиться к обычному праву казахов, вырисовывается следующее. Наказание обеспечивало охрану экономических и политических интересов эксплуататорского класса и установленного им правопорядка, поддерживало патриархально-феодальную форму эксплуатации трудящихся масс. Отметим, что кочевой, полукочевой образ жизни казахов с сохранившимся патриархально-родовым бытом, нашел свое отражение в воззрениях господствующего класса общества на меры наказания. Взгляды на наказание в казахском обычном праве несколько отличались от тех взглядов, которые существовали в юридических памятниках других народностей. Так, применение наказания (жаза) основывалось на принципах мести и самоудовлетворения за причиненную обиду посредством барымты [1, С.8], то есть потерпевшему предоставлялось право по своей инициативе преследовать обидчика и мстить за нанесенные обиды.

Как нам представляется, наказание было средством удовлетворения частных интересов потерпевшего и его близких родственников. Наказание всегда в той или иной социально-экономической формации защищало интересы господствующего класса. По казахскому обычному праву наказание зачастую вуалировалось патриархально-родовыми отношениями, носило классовый характер, «осуществлялось под видом охраны интересов целого рода».

Развитие общества и правовой науки постепенно изменило значение, сущность наказания. Конечно, только посредством наказания невозможно предупредить, пресечь преступность. В целях достижения продуктивных результатов наказание должно отвечать определенным требованиям: наказание должно быть:

оптимальным, необходимым, достаточным для исправления лица, виновного в совершении уголовного правонарушения;

справедливым, соответствовать степени общественной опасности совершенного уголовного правонарушения;

соответствующим и преследовать цели: восстановление социальной справедливости, исправление, и предупреждение совершения новых преступлений как со стороны осужденных, так и со стороны других лиц.

Наказание в виде лишения свободы не является исключением в этом отношении, к сожалению, не всегда достигает своих целей, чем и объясняется совершение осужденными уголовных правонарушений во время отбывания наказания. Можно сказать,

что реализация такой цели наказания, как предупреждение преступлений со стороны осужденных тесно взаимосвязана со специфическими причинами, обуславливающимися обстановкой, объективно присущей местам лишения свободы. Наиболее характерными являются следующие:

а) обстоятельства, лежащие в сфере порядка исполнения и отбывания наказания (режима), а именно отсутствие необходимой изоляции осужденных и постоянного надзора за ними. Об этом свидетельствуют данные о времени, месте, способе совершения этих преступлений, а также материалы уголовных дел, служебных расследований, данные опроса практических работников. Нами были изучены умышленные причинения вреда здоровью осужденных в пенитенциарных учреждениях. Изучение и анализ этих материалов позволил сделать вывод, что исследуемые совершаются осужденными в тех колониях, где отсутствуют изолированные участки в жилой зоне, или где они есть, отсутствовал пропускной режим, осужденные имели возможность свободно передвигаться по всей территории жилой зоны, посещать отряды, в которых они числились. Следует отметить, что большая половина умышленного причинения вреда здоровью совершена осужденными в период от подъема до отбоя, когда в колонии находится основная масса административно-технического персонала колонии, а это свидетельствует об отсутствии надлежащего надзора за осужденными.

Немаловажным упущением в области режима отбывания наказания осужденными является также отсутствие надзора и контроля за их поведением на производстве, о чем свидетельствуют данные об орудиях совершения преступлений. К примеру почти 2/3 умышленных причинений вреда здоровью осужденных совершены предметами, специально изготовленными для этой цели на производстве с использованием имеющихся там материалов и оборудования. Кроме того, проводимые обыски и досмотры не соответствовали предъявляемым требованиям. Это обусловлено тем, что большая часть умышленных причинений вреда здоровью осужденных совершена в жилой зоне с использованием самодельных колюще-режущих предметов.

Нередко в качестве орудий уголовного правонарушения использовались различные предметы, случайно оказавшиеся на территории пенитенциарных учреждений, применявшиеся для ремонтных и иных работ – топоры, молотки, отвертки. Так, 11 мая 2019 года в помещении фетально-насосной станции жилой зоны осужденный Х., 1976 г.р., на почве внезапно возникшей ссоры нанес молотком несколько ударов по голове осужденному У.[2].

16 марта 2020 года после отбоя в жилой зоне, около 22 часов в спальном помещении отряда между осужденными М. и Б. на почве ссоры произошла драка. В процессе драки М. выхватил из кармана отвертку и нанес несколько ударов Б. в область живота[3].

Серьезным недостатком в режиме отбывания наказания осужденными, способствовавшим совершению указанных уголовных правонарушений, являются факты употребления спиртных напитков, наркотических и других одурманивающих веществ. Это свидетельствует о низком уровне деятельности контролерского состава. Так, 7 октября 2019 года осужденный Л., получив от знакомой путем переброса спирт, распил ее в коптилке с осужденными М., С.. Во время употребления спиртного осужденный Л. рассказал присутствующим о произошедшей драке между его близким другом осужденным Н. Изрядно выпившие М. и С., проявив сочувствие Л. в 3 часа ночи, придя в аппаратную заготовительного цеха, где находился Н., монтировкой, нанесли ему удары по голове[2].

Важным требованием порядка исполнения и отбывания наказания (режима) является раздельное содержание различных категорий осужденных в зависимости от степени их общественной опасности, характера и количества совершенных ими преступлений. Многие уголовные правонарушения, связанные с умышленным

причинением вреда здоровью, совершены именно в тех исправительных учреждениях, где это требование игнорировалось;

б) следующим обстоятельством, способствующим причинению вреда здоровью, является неправильное размещение осужденных в жилых зонах, помещениях камерного типа, штрафных изоляторах. Так, 22 января 2019 года около 22 часов в помещении камерного типа осужденный И. вступив в конфликт с осужденным Б., начал избивать его руками и ногами из-за того, что Б. пытался склонить И. к насильственному мужеложству[2]. Осужденные в силу особенностей мест заключения вынуждены постоянно быть вместе, что многократно увеличивает возможность психологической несовместимости, а это ведет к межличностным конфликтам, криминогенной напряженности и при определенных обстоятельствах порождает немало преступных проявлений;

в) конкретные обстоятельства, лежащие в сфере трудового воспитания осужденных. Труд осужденных является одним из средств воспитания, исправления осужденных и играет важную роль в борьбе с преступностью. Недостатки в трудоустройстве осужденных, в организации их труда явились обстоятельствами, способствовавшими совершению указанных преступлений, в частности неправильный подбор осужденных на должность бригадиров, мастеров;

г) обстоятельства, лежащие в сфере воспитательной работы с осужденными. От подбора конкретных методов воспитания в зависимости от личности осужденного зависит степень его исправления. Воспитательная работа должна представлять собой совокупность мероприятий идеологического, просветительного, культурно-массового, физкультурно-спортивного порядка, проводимых в направлении воспитания лиц, лишенных свободы, в целях избавления от порочных, антиобщественных взглядов и представлений, устранения из их сознания той причины, которая привела к совершению уголовного правонарушения.

Однако в 60% случаев отмечались различные недостатки в организации и проведении воспитательной работы с лицами, впоследствии совершившими умышленные причинения вреда здоровью осужденных. Некачественно проводится индивидуальная воспитательная работа с осужденными, характеризующимися наиболее отрицательно, обладающими устойчивыми антиобщественными установками и направленностью.

Обстоятельствами, способствующими совершению умышленных причинений вреда здоровью осужденных, являются имеющие место упущения в работе самостоятельных организаций осужденных. Их члены нередко наделены широкими полномочиями и льготами, вплоть до предоставления права применения мер принуждения. В результате этого, некоторые члены актива начинают явно превышать свои полномочия, злоупотребляют ими, притесняют других осужденных, допускают случаи рукоприкладств, поборов и т.д., что вызывает справедливое недовольство среди осужденных в целом. В результате происходят различные конфликты, в ходе которых осуществляются различные посягательства на личность осужденных. При исследовании данной проблемы нами установлено, что 35% потерпевших от умышленных причинений вреда здоровью осужденных были членами самостоятельных организаций. Наиболее распространенными неправомерными действиями со стороны членов самостоятельных организаций были рукоприкладство и оскорбления, вымогательство денег и продуктов под угрозой ухудшить положение осужденного на производстве и в отряде;

д) изучение уголовных дел, материалов служебных расследований свидетельствует о том, что совершению умышленного причинения вреда здоровью осужденных предшествовал конфликт, детерминированный проигрышем при азартных играх «под интерес». При этом проигрыши достигают значительных сумм, после чего проигравший пытается принять меры для погашения долга. Как правило, он обращается к родственникам или друзьям с просьбой приехать и передать ему сумму, необходимую для покрытия долга. Неуплата долга, унижение одного осужденного другим оскорбительными



словами, имеющими наиболее обидное значение среди осужденных, совершение или склонение к акту мужеложства, распространение позорящих осужденного сведений и слухов способствуют совершению указанных преступлений. Перечисленные поводы возникновения конфликтов между осужденными являются наиболее криминогенными при совершении умышленных причинений вреда здоровью осужденных, однако оперативные аппараты не принимают своевременных и эффективных мер по выявлению подобных конфликтов и их участников;

е) обстоятельства, лежащие в сфере оперативно-розыскной, профилактической работы с осужденными. Вследствие плохого оперативного обслуживания прилегающих к колонии жилых массивов, несвоевременное выявление лиц, устанавливающих незаконные связи с осужденными - все это способствует проникновению в колонии спиртных напитков, денег и других запрещенных предметов, которые в основном попадают через вольнонаемный состав. Совершение указанных преступлений с предварительной подготовкой, с заранее обдуманым умыслом свидетельствует о слабой информированности оперативных аппаратов исправительных учреждений, их недостаточной наступательности в выявлении готовящихся преступлений.

Предупреждение уголовных правонарушений со стороны осужденных немислимо без знания процессов и явлений, происходящих среди осужденных, их намерений, использования ими рабочего и свободного времени, возникающих отношений между ними. То есть от качественно проводимой оперативно-розыскной работы, зависит состояние криминогенной обстановки в пенитенциарном учреждении. Вследствие плохого оперативного обслуживания прилегающих к пенитенциарным учреждениям жилых массивов, а также несвоевременного выявления лиц, склонных к установлению незаконных связей с осужденными, имеют место случаи проникновения к осужденным запрещенных предметов и спиртных напитков. Все это свидетельствует о том, что в предупреждении уголовных правонарушений со стороны осужденных необходимо повысить роль оперативных и режимных аппаратов пенитенциарных учреждений в направлении активизации сбора информации о негативных процессах и явлениях, происходящих в среде осужденных. Отметим, что уровень оперативно-розыскной работы по предупреждению уголовных правонарушений осужденных в пенитенциарных учреждениях пока еще не отвечает предъявляемым требованиям.

Кроме того, следует обратить внимание на следующую группу обстоятельств, лежащих в сфере правоприменительной деятельности администрации пенитенциарных учреждений по фактам совершения осужденными правонарушений.

Криминологическими исследованиями доказано, что очень часто совершению любого умышленного уголовного правонарушения предшествуют факты совершения различных административных и дисциплинарных правонарушений. В деятельности пенитенциарных учреждений, к сожалению, является нормальным такое явление, когда за причинения средней тяжести вреда здоровью, за причинения легкого вреда здоровью, за побои вместо уголовной административной применяют дисциплинарную ответственность, а в иных случаях подобные факты остаются вообще безнаказанными. Более того, практически не применяется привлечение осужденных к уголовной ответственности за изготовление и ношение холодного оружия, угрозу убийством. Преступление, оставшееся безнаказанным, порождает у осужденных пренебрежительное отношение к законам, что служит живительной почвой для совершения более тяжких преступлений. Следовательно, своевременное выявление, обнаружение, документирование и возбуждение уголовных дел является одним из средств борьбы с умышленным причинением вреда здоровью осужденных в пенитенциарных учреждениях.

Заметную роль в причинно-следственном механизме преступлений заключенных играет недостаточное финансовое и материально-техническое обеспечение. Размер ассигнований, выделенный на уголовно-исполнительную службу в стране, не достигает и половины общей потребности. И это при устойчивой тенденции роста численности

спецконтингента. Значительное количество осужденных не заняты трудом, бытовые условия крайне скудны, примитивны и убоги. Все это наихудшим образом отражается на уровне криминогенности, поскольку материальные факторы жизни осужденных создают их особую психологическую предрасположенность к криминогенным ситуациям.

Криминогенная обстановка в пенитенциарных учреждениях значительно осложняется из-за сложностей в экономике страны сегодня. В соответствии с действующим законодательством на уголовно-исполнительную систему возложена задача по мере возможности обеспечить привлечение осужденных к труду, а также осуществить их общее и профессиональное образование. Резкое сокращение материально-технического обеспечения мест отбывания наказания, рост количества безработных, ухудшение условий содержания осужденных отрицательно сказываются на эффективности мер по их исправлению. Перечисленные неблагоприятные криминогенные факторы провоцируют преступность в пенитенциарных учреждениях, что является свидетельством «не реализации» целей наказания в виде лишения свободы.

Таким образом, на основании полученных нами в ходе исследования результатов можно сделать вывод, что установление обстоятельств, детерминирующих совершение умышленных преступлений осужденными, позволяет, во-первых, выработать пути и средства предупреждения этих уголовных правонарушений; во-вторых, способствует усовершенствованию процесса исправления осужденных с тем, чтобы преодолеть причины, приведшие их в пенитенциарные учреждения.

#### *Список использованной литературы*

1 *Материалы по обычному праву: Сб. Научно-популярное издание/ Сост.: научные сотрудники сектора права Академии Наук РК: Т.М. Культелеев, М.Г. Масевич, Г.Б. Шакаев. – Алматы: Изд. Жалын, 1998. С.8*

2 *Данные статистической отчетности КУИС МВД РК за 2019г.*

3 *Данные статистической отчетности КУИС МВД РК за 2020г.*

*Байсова А.Б.*

*Магистрантка юридического факультета Академии Кайнар*

### **МЕСТО ПРОКУРАТУРЫ В СИСТЕМЕ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ОРГАНОВ, ОБЕСПЕЧИВАЮЩИХ ЗАЩИТУ ПРАВ, СВОБОД И ЗАКОННЫХ ИНТЕРЕСОВ ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА**

**Аңдатпа.** Ғылыми мақала адамның және азаматтың құқықтары мен бостандықтарын, мемлекет механизміндегі құқықтық мәртебені қорғауды қамтамасыз ететін мемлекеттік органдар жүйесіндегі прокуратура органдарына арналған. Прокуратураның мемлекеттік органдар жүйесіндегі орнын анықтау проблемасы келесі жағдайларға байланысты өзекті болып отыр: елде қылмыс апатты түрде өсуде, оның криминогендік сипаттамалары нашарлайды; сыбайлас жемқорлыққа байланысты ұйымдасқан қылмыс пен заң бұзушылықтар тоқтаусыз қарқынмен өсуде, әлеуметтік әділеттілік қағидалары бұзылған; азаматтардың құқықтары мен заңды мүдделері сақталмайды; экономика саласындағы заңнамалар жиі ескерілмейді; мемлекеттік және қоғамдық өмірдің барлық саласында құқықтық нигилизм күшейіп келеді; азаматтардың өз болашағына және балаларының болашағына деген сенімсіздігі, құқық қорғау органдары мен соттардың өз құқықтарын қорғауға сенбеуі күшейеді.

**Түйін сөздер:** Прокуратура, мемлекеттік органдар, құқықтар мен бостандықтар, мемлекеттің механизмі, Конституция, мемлекеттік билік, Парламент, Үкімет, Конституциялық Кеңес, биліктің бөлінуі, Сот және сот әділдігі, заңды қорғау, Президент, Әділет.

**Аннотация.** Научная статья посвящается, органам прокуратуры в системе государственных органов, обеспечивающих защиту прав и свобод человека и гражданина, правовое положение в механизме государства. Проблема определения места прокуратуры в системе государственных органов становится все более актуальной в связи со следующими обстоятельствами: в стране катастрофически растет уголовная преступность, ухудшается ее криминогенная характеристика; неудержимыми темпами растут организованная преступность и нарушения законов, связанные с коррупцией, нарушаются принципы социальной справедливости; не соблюдаются права и законные интересы граждан; нередко игнорируется законодательство в сфере экономики; увеличивается правовой нигилизм во всех сферах государственной и общественной жизни; возрастает неуверенность граждан в своем будущем и будущем своих детей, их неверие в защиту своих прав со стороны правоохранительных органов и судов.

**Ключевые слова:** Прокуратура, государственные органы, права и свободы, механизм государства, Конституция, государственная власть, Парламент, Правительство, Конституционный Совет, разделение власти, Суды и правосудие, защита права, Президент, Юстиция.

**Abstract.** The scientific article is devoted to the prosecutor's office in the system of state bodies that ensure the protection of human and civil rights and freedoms, the legal status in the mechanism of the state. The problem of determining the place of the prosecutor's office in the system of state bodies is becoming more and more urgent in connection with the following circumstances: in the country, criminal crime is catastrophically growing, its criminogenic characteristics are deteriorating; organized crime and violations of laws related to corruption are growing at an unstoppable pace, the principles of social justice are violated; the rights and legitimate interests of citizens are not respected; legislation in the field of economics is often ignored; legal nihilism is increasing in all spheres of state and public life; the uncertainty of citizens in their future and the future of their children, their disbelief in the protection of their rights on the part of law enforcement agencies and courts is growing.

**Key words:** Prosecutor's office, state bodies, rights and freedoms, mechanism of the state, Constitution, state power, Parliament, Government, Constitutional Council, separation of powers, Courts and justice, protection of law, President, Justice.

Место прокуратуры в системе государственных органов, обеспечивающих защиту прав и свобод человека и гражданина, определяется тем положением, которое она занимает сегодня в механизме государства.

Конституция провозгласила единство государственной власти и ее разделение на три ветви, взаимодействующих между собой с использованием системы сдержек и противовесов. В соответствии с принципом разделения властей закреплено размежевание функций и полномочий Парламента, Правительства и судов, олицетворяющих законодательную, исполнительную и судебную ветви власти. Однако помимо них в государственном механизме функционирует ряд органов, которые нельзя отнести ни к одной из ветвей власти. Это Президент, Конституционный Совет, прокуратура.

В этой связи казахстанскими государствоведами выдвигается тезис о существовании самостоятельных властей: конституционной и президентской. Отмечается, что исходя из их статуса, задач и порядка формирования они не могут быть ни приписаны к одной из перечисленных ветвей власти, а являются составной частью единой государственной власти, а также частью системы сдержек и противовесов и одним из важных механизмов взаимодействия ветвей власти между собой[1].

Огромная роль в обеспечении прав, свобод и законных интересов человека и гражданина отводится судебной власти. В числе своих задач она имеет своим назначением защиту прав, свобод и законных интересов граждан. Правозащитная функция

принадлежит всем судам без исключения. В процессе рассмотрения уголовных и гражданских дел суды должны вскрывать нарушения прав и интересов граждан, принимать меры к их восстановлению, наказывать виновных. Важной представляется и их профилактическая роль, направленная на недопущение нарушений закона. С одной стороны, это достигается предупредительным эффектом, возникающим при наложении уголовных наказаний, административных взысканий и мер гражданско-правовой ответственности, показывающим неотвратимость наступления ответственности при совершении правонарушений. С другой стороны, это обеспечивается и специальной работой судов по правовому воспитанию граждан и должностных лиц.

На конституционном уровне провозглашена независимость судебной власти от других органов государства. На это нацелена и продолжающаяся правовая реформа. Вместе с тем суды - вполне демократические органы, приближенные к населению, призванные защищать его права и интересы. Высокие количественные и качественные показатели обращений граждан в суды, их уверенность в надежности и эффективности судебной защиты – один из существенных признаков правового государства.

Суды выполняют свою правозащитную функцию не только через непосредственное рассмотрение уголовных и гражданских дел, но и опосредованно - путем обращения в Конституционный Совет с представлением о признании закона или иного нормативного правового акта, ущемляющего конституционные права и свободы человека и гражданина, неконституционным. О юридической природе подобных обращений речь пойдет ниже. Существенным является то, что суд волнует не только цель - предотвратить ущемление конституционного права гражданина в конкретном случае, но и не допустить подобных нарушений в будущем в отношении всех граждан в процессе применения данного закона или иного нормативного правового акта.

В системе органов, обеспечивающих защиту прав, свобод и законных интересов человека и гражданина, важное место отводится правоохранительным органам – прокуратуре, органам внутренних дел, национальной безопасности и т.д. В большинстве своем они выполняют свои функции, когда уже имеются факты нарушения прав или встает реальная угроза таких нарушений. Причем их задачи связаны не с восстановлением нарушенных прав, а с выявлением, задержанием и преданием суду лиц, совершивших уголовные и административные правонарушения против личности, ее собственности, социально-экономических, политических и гражданских прав и свобод. В то же время, охраняя общественный порядок, общественную и государственную безопасность, они одновременно защищают от противоправных посягательств граждан и их имущество.

Основы статуса прокуратуры провозглашены статьей 83 Конституции, помещенной в раздел VII «Суды и правосудие». Такое расположение на первый взгляд вызывает мысль о том, что прокуратура входит в структуру судебной власти. Но пункт статьи 83 однозначно определяет ее как единую централизованную систему, осуществляющую свои полномочия независимо от других государственных органов, должностных лиц и подотчетной лишь Президенту Республики Казахстан [2].

Следовательно, прокуратура не отнесена ни к одной из ветвей власти. Однако это не дает оснований говорить, что она составляет некую «четвертую» ветвь власти. Нельзя не согласиться с мнением Г.С. Сапаргалиева, справедливо полагающего, что одна ветвь власти не может состоять из двух или трех систем самостоятельных государственных органов, в частности, Конституционного Совета и прокуратуры. К тому же нет особой сферы общественных отношений, в которых функционируют данные органы. Предметом их деятельности являются не общественные отношения, а надзор за законностью действий субъектов. Прокуратура не создает ничего нового ни в сфере права, ни в сфере общественной жизни, окончательно не решает ни одного важного вопроса. Конституционный Совет, - считает он, - является квазиконтрольным органом, поскольку не может действовать по своей инициативе [3]. В государстве немало органов, о которых мы уже говорили выше, которые не вписываются в традиционную концепцию разделения

властей. Задача прокуратуры – выявлять и устранять нарушения законности во всех государственных органах – выдвигает новый аспект ее деятельности: «использование ее законодателем в качестве составной части механизма сдержек и противовесов при существующем разделении властей» [4].

Прокуратура формируется с участием главы государства и подотчетна ему. Президент по протесту Генерального Прокурора может отменить постановление Правительства или иной нормативный правовой акт непосредственно подчиненного ему центрального государственного органа, если они ущемляют закрепленные Конституцией и законами права и свободы граждан.

В этой связи в последние годы в юридической литературе усиленно культивируется тезис о предназначении органов прокуратуры – быть инструментом обеспечения полномочий Президента как гаранта незыблемости Конституции, соблюдения конституционных прав и законных интересов граждан, являться опорой президентской власти в ее усилиях по преодолению нестабильности правовых отношений, о возможности осуществления задачи по обеспечению защиты прав и интересов граждан только в случае, если прокуратура выступает от имени Президента, подотчетна только ему и полностью независима от каких-либо местных влияний [5].

Однако, было бы не совсем точно сводить роль прокуратуры только к обеспечению гарантийной функции Президента. В таком случае она должна была бы действовать лишь по указаниям главы государства и подчиняться ему. Говорить о независимости прокуратуры в таком случае не пришлось бы.

Подотчетность прокуратуры Президенту не означает подчиненности ему. Скорее – это условие, гарантия ее независимости. Она активно взаимодействует с главой государства, но не менее активным является ее сотрудничество с другими государственными органами. Она нацелена также на взаимодействие с общественными объединениями, организациями различных форм собственности, гражданами.

Поэтому было бы правильнее определять прокуратуру как централизованный независимый орган государства, подотчетный Президенту страны, призванный обеспечивать соблюдение законности всеми государственными органами, должностными лицами, общественными объединениями, органами местного самоуправления, предприятиями, организациями, учреждениями всех форм собственности в процессе применения ими Конституции, законов, иных нормативных правовых актов.

Проблема определения места прокуратуры в системе государственных органов становится все более актуальной в связи со следующими обстоятельствами: в стране катастрофически растет уголовная преступность, ухудшается ее криминогенная характеристика; неудержимыми темпами растут организованная преступность и нарушения законов, связанные с коррупцией, нарушаются принципы социальной справедливости; не соблюдаются права и законные интересы граждан; нередко игнорируется законодательство в сфере экономики; увеличивается правовой нигилизм во всех сферах государственной и общественной жизни; возрастает неуверенность граждан в своем будущем и будущем своих детей, их неверие в защиту своих прав со стороны правоохранительных органов и судов.

Все это порождает вопросы о необходимости сохранения или упразднения органов прокуратуры, наделении их теми или иными функциями. В частности, это выразилось в многочисленных реформах правоохранительных органов, последовавших за последние несколько лет.

Думается, что дискуссии о возможности упразднения прокуратуры либо ее подчинения Министерству юстиции, оставления за ней только функции уголовного преследования не имеют под собой убедительных оснований. Подобная точка зрения подверглась серьезной критике как со стороны ученых, так и практиков. В качестве аргументов против подобного решения указывалось, что в случае передачи прокуратуры Министерству юстиции в лице последнего будет создан новый правовой монстр вместо

прежнего МВД; в одном ведомстве будут организационно объединены совершенно различные направления деятельности, отдельные из которых войдут в противоречие с Конституцией (расследование преступлений МЮ РК и осуществление за ним надзора); в новом ведомстве прокуроры фактически будут лишены возможности выполнения задач надзора за законностью и не будут свободны от ведомственного влияния в силу объективного принципа корпоративной солидарности. Введение прокуратуры в состав исполнительной власти позволит ей в лучшем случае осуществлять контроль за законностью деятельности исполнительных органов. Кроме того, не может входить в структуру исполнительной власти орган, представляющий в суде интересы не правительства, а государства. Значит, прокуратура не может быть подотчетна Правительству, в структуру которого входит Министерство юстиции. Упускается также то обстоятельство, что заимствование чужого опыта, берущего за основу западные модели, не учитывает реальную обстановку в нашей стране, сложившуюся систему прокурорского надзора, может привести к большим потерям [6].

На наш взгляд, высказанных доводов в пользу сохранения самостоятельного и независимого положения прокуратуры – более чем достаточно. Прокуратура – единственный государственный орган, призванный устранять нарушения законности, обеспечивать точное и единообразное применение Конституции, законов и иных нормативных правовых актов всеми субъектами права, невзирая на их ведомственные различия, формы подчиненности, собственности, принадлежности, места в системе государства. Это орган, который также должен устранять ошибки судов, принимающих решения, нарушающие права и свободы личности. Даже акты самого главы государства не должны оставаться вне поля зрения прокуратуры.

Современная конституционная самостоятельность прокуратуры является объективным правовым положением этого органа как единой государственной системы, исключая какие-либо иные формы ее организации, особенно в условиях укрепления усилий общества в борьбе с организованной преступностью и коррупцией [7].

При этом прокуратура, как уже говорилось выше, тесно взаимодействует со всеми государственными органами по обеспечению законности, соблюдению прав человека. Прежде всего, это выражается в принесении ею протестов на законы и иные нормативные правовые акты в органы, их издавшие или вышестоящие в порядке подчиненности. Адресатами протестов могут быть Администрация Президента, Парламент, Правительство, центральные государственные органы, местные представительные и исполнительные органы, суды. Прокуратура, хотя и опосредованно (Генеральный Прокурор не обладает правом законодательной инициативы), участвует в законотворческой деятельности Правительства и Парламента через участие своих представителей в составе рабочих групп по подготовке законопроектов и путем дачи заключений на них. Прокуратура инициирует в Правительстве или Администрации Президента, Министерстве юстиции подготовку нормативных актов, направленных на защиту и обеспечение прав человека. Прокурор вправе обратиться в суд с иском заявлением для восстановления нарушенных прав и законных интересов физических лиц. Правоохранительные органы, осуществляя оперативно-розыскную деятельность, обязаны согласовывать все ведомственные инструкции с Генеральной прокуратурой для того, чтобы надежно гарантировать от нарушений конституционные права и свободы личности.

В то же время надзор прокуратуры за соблюдением прав и свобод граждан не должен подменять собой другие органы государства, прежде всего, суды. Вмешательство прокурора в защиту прав граждан должно носить, в основном, компенсационный характер, когда возможности других органов контроля для воздействия на ситуацию исчерпаны [8].

*Список использованной литературы*

1. Матюхин А. Конституция Республики Казахстан - главная политико-правовая предпосылка и гарантия построения правового государства // Строительство правового государства и развитие демократических процессов в стране в свете новой Конституции (Материалы республиканской научно-практической конференции. Алматы, 26 августа 1996 г.). Алматы.: Жеты жаргы, 1996. С. 65;66. Конституция Республики Казахстан. Комментарий. С.335,336
2. Конституция Республики Казахстан Конституция принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 года.
3. Сапарғалиев Г.С. Место и роль прокуратуры в механизме государства Казахстан. С. 241
4. Константинов А.В. Обеспечение в соответствии с Конституцией прав и законных интересов граждан // Строительство правового государства и развитие демократических процессов в стране в свете новой Конституции. С. 28
5. Туякбаев Ж.А. Место и роль прокуратуры в системе государственной власти Республики Казахстан // Научная информация по вопросам борьбы с преступностью. № 148. М., 1994. С.8;
6. Ахпанов А.Н. Актуальные вопросы прокурорского надзора за досудебным производством // Проблемы совершенствования прокурорского надзора на современном этапе. С. 164-165; Сапарғалиев Г. С. Место и роль прокуратуры в механизме государства Казахстан // В том же сборнике. С. 238; Темирбулатов С.Г. Роль и место прокуратуры в системе обеспечения конституционной законности // В том же сборнике. С. 261-262; Утибаев Г.К. О совершенствовании прокурорского надзора в условиях построения правового государства // В том же сборнике. С. 276-277
7. Когамов М.Ч. Процессуальное положение прокурора в уголовном судопроизводстве Казахстана // Проблемы совершенствования прокурорского надзора на современном этапе. С. 209
8. Мельников А. Надзор за исполнением законов //Законность. 1998. № 3. С.11

*Магистрант Ваджитов Едил Алмазулы  
Академия Кайнар*

## **ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ НАКАЗАНИЯ ЗА СОВЕРШЕНИЕ УГОЛОВНЫХ ПРОСТУПКОВ**

**Аңдатпа.** Мақалада қылмыс жасағаны үшін жазалау, адам мен қоғамның заңды мүдделеріне зиян келтіретін заңсыз, қоғамға қауіпті әрекет жасаған субъектіге қылмыстық-құқықтық ықпал ету шаралары қарастырылады.

**Түйін сөздер:** Қылмыстық теріс қылық, жаза, заң, құқық.

**Аннотация.** В статье рассматриваются вопросы наказания за совершение уголовных проступков, мер уголовно-правового воздействия к субъекту совершившего противоправное, общественно – опасного деяния, который наносит вред законным интересом личности и общества.

**Ключевые слова:** Уголовные проступки, наказание, закон, право.

**Abstract.** The article deals with the issues of punishment for committing criminal offenses, measures of criminal-legal influence on the subject who committed an illegal, socially dangerous act that harms the legitimate interests of the individual and society.

**Key words:** Criminal offenses, punishment, law, law.

Система наказаний это исчерпывающий перечень наказаний, расположенный в определенном порядке по возрастанию тяжести уголовного правонарушения. Существуют основные и дополнительные наказания. К основным относятся: штраф, исправительные работы, ограничение свободы, лишение свободы, смертная казнь. Причем основное наказание назначается самостоятельно и не может служить как дополнение. Разберем основные наказания. Штраф — это взыскание в виде денежных средств сумма которых определяется судом и соответствует количеству месячных расчетных показателей, установленных законодательством, либо размер определяется кратной сумме или стоимости взятки. Как мы говорили ранее определяется судом в виде основного наказания. За уголовные проступки штраф приходится от 25 до 500 мрп. А за преступления от 500 до 1000 мрп. Если лицо уклоняется от уплаты штрафа в совершении уголовного проступка, то он заменяется на привлечение к общественным работам или арестом. Если же дело касается преступления, то штраф заменяется лишением свободы. Исправительные работы — это привлечение к труду виновного на определенный срок указанный в приговоре, при этом его процент заработка в процессе работы входит в доход государства. Отбывается по месту работы виновного. Каждый месяц от 20 до 40 процента заработка.

Если возникли обстоятельства, которые препятствуют исполнению исправительных работ то часть невыполненной работы переходит за уголовный проступок привлечением к общественным работам, а за совершения преступления к лишению свободы. Исправительные работы назначаются не всем гражданам. Например, нетрудоспособным; тем кто не имеет основной работы; студентам. Им же суд может назначить штраф. Привлечение к общественным работам это выполнение осужденных не требующих образования бесплатных общественных работ, которые организуются в общественных местах. Срок от 60 часов до 300 часов и выше 4 часов не отбывается. Когда виновный не хочет работать то мера заменяется на арест. Сутки ареста за 4 часа работы. Санкция в виде общественных работ имеет ряд преимуществ по сравнению с наказаниями, связанными с изоляцией осужденных. Очевидно, что затраты на одного осужденного к лишению свободы несоизмеримо больше, чем при применении вышеуказанного вида наказания, что является важным фактором в условиях недостаточного финансирования уголовно-исполнительной системы в целом. Однако недостаточно хорошо отлажен механизм исполнения общественных работ, поэтому возникают некоторые трудности, особенно при назначении наказания лицам без определенного места жительства. Поскольку осужденный должен отрабатывать часы по месту жительства, а он его не имеет, возникает сложность не только в отношении отбывания наказания, но и элементарного поиска осужденного.

Кроме того, предлагается на законодательном уровне обязать администрации предприятий, на которых работают осужденные, принимать данных лиц на работу по приговору суда. Далее ограничение свободы — это тотальный контроль за осужденными в судебном порядке. По сроку идет от 1 года до 7 лет. Отбывается там, где живет осужденный при это от общества не изолируется. Осужденные не имеющие работу на постоянной основе и не учащиеся подлежат к принудительному труду в местах, определяемых местными исполнительными органами. По сроку не больше 240 часов в год. К принудительному труду не подлежат: несовершеннолетние, женщины находящиеся в положении, женщины имеющие маленьких детей до 3 лет, мужчины у которых находятся на попечении малолетние дети до 3 лет, женщины достигшие 58 лет и мужчины достигшие 63 и свыше, инвалиды 1 и 2 группы. Если осужденный злостно уклоняется, то срок который он не отбыл заменяется на лишение свободы. Суд, назначая санкцию путем ограничения свободы, налагает на осужденного выполнение некоторых обязательств:

- не менять свое жилье, работу и учебу без согласия специализированного органа;
- не посещать некоторые места;
- в свободное от учебы и работы время не покидать жилье;



- не выезжать в другие города без согласия специализированного органа.

Кроме того, суд может наложить дополнительные ограничения на обвиняемых, такие как: - злоупотребление алкоголем, наркомания, венерические заболевания;- оказывать материальную поддержку семьям. Арест это когда осужденного содержат в строгой изоляции от окружающего общества. От 30 суток до 90 суток. Лишение свободы это тотальная изоляция осужденного от общества с обязательным помещением в учреждение которое исполняет наказание в виде лишения свободы. На срок от 6 месяцев до 15 лет. Также от 20 лет либо пожизненное за особо тяжкие преступления, до 10 лет за неосторожные преступления. Виды учреждений лишения свободы: для несовершеннолетних воспитательные колонии, для лиц достигших совершеннолетнего возраста колония-поселение, исправительная колония (общий, строгий, особый режимы), тюрьма. Смертная казнь- расстрел как исключительная мера наказания. Как говорили ранее у нас введен мораторий на смертную казнь. Так описав основные виды наказания вернемся к уголовным проступкам.

Мелкое хищение наказывается штрафом, либо исправительными работами в этом же размере, также общественные работы, либо арест. В одной зарубежной статье выявили что после выполнения общественных работ, неоднократность уголовных правонарушений выше чем при заключении осужденного.

С момента своего появления в Уголовном кодексе Нидерландов в 1989 году общественные работы становятся все более важным вариантом вынесения приговоров в Нидерландах. Общественные работы представляют собой особый вариант вынесения приговора для взрослых преступников и, как правило, считаются менее строгим ограничением свободы, чем приговор к лишению свободы. Общественные работы - это «программа, в рамках которой осужденные правонарушители помещаются на неоплачиваемые должности в некоммерческих или налоговых агентствах, чтобы служить определенное количество часов, выполняя работу или услугу в течение определенного срока, в качестве варианта или условия вынесения приговора». В системе уголовного правосудия Нидерландов общественные работы должны приносить пользу сообществу и могут выполняться в свободное время правонарушителя. На начальном этапе общественные работы были призваны ослабить давление на тюремную систему, снизить уровень рецидивов и стать более гуманным наказанием по сравнению с тюремным заключением. Кроме того, общественные работы были направлены на сокращение расходов голландской пенитенциарной системы.

Другие европейские страны, а также США также используют общественные работы в качестве альтернативы краткосрочному тюремному заключению. С 1989 года уголовные суды в Нидерландах могут назначать общественные работы максимум на 240 часов только для того, чтобы заменить безусловное тюремное заключение сроком на шесть месяцев или менее или частично приостановленное тюремное заключение, безусловной частью которого будет шесть месяцев или менее. Начиная с 2001 года общественные работы могут также служить в качестве основного наказания, а не исключительно для замены краткосрочного тюремного заключения. В Нидерландах число правонарушителей, приговоренных к общественным работам, значительно возросло с 14 485 в 1997 году до 32 590 в 2007 году (Статистическое управление Нидерландов, 2008 год).

Тенденция к использованию общественных работ также заметна в других странах. Введение и последующее увеличение использования общественных работ приводит к важному вопросу, на который мы попытаемся ответить в этой статье: в какой степени общественные работы являются хорошей альтернативой краткосрочному тюремному заключению, особенно в отношении показателей рецидивизма после этих наказаний. Недавнее исследование, проведенное в Нидерландах, показывает, что более 60% преступников рецидивируют после отбывания наказания по сравнению с 40% осужденных на общественные работы.

Однако это различие не обязательно является следствием причинно-следственного влияния типа предложения, оно также (частично) может быть объяснено процессами отбора, происходящими, когда преступники приговорены либо к общественным работам, либо к тюремному заключению. По сравнению с теми, кто приговорен к тюремному заключению, лица, приговоренные к общественным работам, с большей вероятностью будут первыми преступниками и совершали менее серьезные преступления. Такие процессы отбора делают заключенную в тюрьму группу непропорционально предрасположенной к преступлению, независимо от возможного причинно-следственного воздействия различных санкций. Следовательно, существующие различия между правонарушителями должны быть тщательно учтены при сравнении рецидивизма после общественных работ с рецидивом после лишения свободы.

Центральный вопрос в этом исследовании заключается в том, в какой степени общественные работы являются более или менее эффективными, чем лишение свободы для смягчения последствий рецидивизма. Теоретический ответ на этот вопрос может быть получен из нескольких криминологических теорий, которые приводят к противоречивым гипотезам. С одной стороны, на основе теории сдерживания можно ожидать, что общественные работы приводят к более высокому рецидивизму, чем к тюремному заключению. В рамках сдерживания основная цель официальных вмешательств состоит в том, чтобы отговорить правонарушителей от совершения будущих преступлений. Конкретное сдерживание происходит, когда те, кто был наказан, прекращают обидеть, совершают менее серьезные правонарушения или совершают правонарушения с меньшей частотой из-за боязни будущих санкций. Чем жестче наказание, тем больше наказанный будет пытаться избежать будущих наказаний, и тем выше будет сдерживающий эффект наказания. Можно ожидать, что - даже если тюремное заключение и общественные работы можно заменить на (голландский) уголовный закон - «боль в заключении» являются более серьезными, чем «боли» общественных работ. Следовательно, можно ожидать, что сдерживающий эффект общественных работ будет менее сильным, чем сдерживающий эффект тюремного заключения. Таким образом, теория сдерживания приводит к гипотезе, что общественные работы приведут к более высоким показателям рецидивизма после вынесения приговора, чем тюремное заключение. С другой стороны, есть несколько теорий, которые предсказывают выгоду от общественных работ по сравнению с тюремным заключением в подавлении рецидивизма.

Например, теории дифференциальной ассоциации и обучения предполагают, что преступное поведение изучается посредством процессов взаимодействия и общения с другими, кто выступает за нарушение уголовного закона. С этой точки зрения тюрьмы рассматриваются как «школы преступлений», где правонарушители встречаются друг с другом и учатся девиантному отношению и преступному поведению. Возможность принятия отклоняющихся взглядов или изучения преступного поведения у сокамерников значительно меньше относится к правонарушителям, приговоренным к общественным работам. Вместо этого общественные работы, как полагают, реабилитируют правонарушителей частично через контакты с обычными коллегами. Теории контроля утверждают, что люди имеют естественную склонность к преступлениям и что связи с обычным обществом могут удерживать людей от совершения преступных действий. Различия в совершении преступных деяний существуют из-за различий в степени, в которой люди верят в социальные нормы, привязаны к другим, не отклоняющимся от нормы, вовлечены и привержены обычной деятельности. Люди воздерживаются от преступлений из-за страха, что преступление устранил накопленные выгоды, вытекающие из жизни соответствия. В частности, тюремное заключение может «отрезать» обычные узы с семьей или работой, которые, как считается, уменьшают преступную деятельность.

Напротив, общественные работы предназначены для поддержания или даже укрепления этих связей. Таким образом, ожидается, что тюремное заключение приведет к

снижению социального контроля в большей степени, чем общественные работы, и, следовательно, приведет к более высоким показателям рецидивизма. Наконец, теория маркировки предполагает, что официальные вмешательства способствуют развитию криминальной карьеры, а не мешают преступникам вести преступную жизнь. В частности, ненормативная маркировка и официальная маркировка могут привести к экономической и социальной стигматизации, все чаще блокировать возможности для обычной жизни и постепенно изолировать правонарушителей от законопослушного сообщества тем самым способствуя их возвращению к совершению преступной деятельности. Сравнивая общественные работы с тюремным заключением, общественные работы рассматриваются как более гуманное наказание именно потому, что предполагается, что они менее стигматизируют по сравнению с тюремным заключением. Если на самом деле бывшие заключенные подвергаются большей экономической и социальной стигматизации по сравнению с правонарушителями, осужденными на общественные работы, можно ожидать, что рецидивизм будет выше среди бывших заключенных, чем среди тех, кто служил на общественных работах. Подводя итог, существующие криминологические теории не дают нам четкого и двусмысленного ответа, поскольку различные криминологические теории приводят к противоречивым гипотезам о том, в какой степени рецидивизм будет более или менее после общественных работ, чем после тюремного заключения.

Поэтому необходимо провести тщательное эмпирическое исследование, сравнивающее рецидивизм после общественных работ с рецидивом после лишения свободы. Цель этого исследования состояла в том, чтобы сравнить показатели рецидивизма после первой общественной работы с показателем после первого заключения (до шести месяцев) в выборке взрослых голландских преступников, осужденных в 1997 году. Мы использовали как сопоставление по переменной, так и оценку склонности для контроля возможных выборов типа санкции. Мы также оценили устойчивость наших результатов к скрытому смещению из-за ненаблюдаемых нарушителей. Наши результаты показывают, что преступники рецидивируют значительно меньше после общественных работ, чем после тюремного заключения. Этот результат согласуется с результатами предыдущих исследований. Как в краткосрочной, так и в долгосрочной перспективе общественные работы сопровождаются меньшим рецидивом, чем тюремное заключение; почти вдвое меньше обвинительных приговоров за восьмилетний период наблюдения.

Абсолютная разница в рецидивах после общественных работ и тюремного заключения составляет 1,21 осуждения после пятилетнего периода наблюдения. Сильные стороны нашего исследования - репрезентативность и размер когорты, подробная криминальная история, доступная для правонарушителей в нашей выборке, и передовые методы, используемые для учета эффектов отбора. Среди его недостатков - его единственная зависимость от зарегистрированных данных и недоступность данных об обстоятельствах жизни правонарушителей. Также важно отметить, что в конечном итоге наши результаты не основаны на случайном эксперименте, в соответствии с которым правонарушители были случайным образом назначены либо на общественные работы, либо на тюремное заключение. Поэтому при интерпретации этих результатов с точки зрения причинности требуется осторожность. Исследования с использованием данных наблюдений всегда остаются уязвимыми для скрытого смещения, возникающего в результате ненаблюдаемых переменных. Таким образом, проведение истинных экспериментов, которые приносят случайность в решение о вынесении приговора, остается желательным. Тем не менее, результаты анализа чувствительности дают уверенность в том, что в текущем исследовании наблюдаемые различия в рецидивизме после приговора вряд ли будут связаны с эффектами выбора перед предложением. Исследования с использованием данных наблюдений всегда остаются уязвимыми для скрытого смещения, возникающего в результате ненаблюдаемых

переменных. Таким образом, проведение истинных экспериментов, которые приносят случайность в решение о вынесении приговора, остается желательным. Тем не менее, результаты анализа чувствительности дают уверенность в том, что в текущем исследовании наблюдаемые различия в рецидивизме после приговора вряд ли будут связаны с эффектами выбора перед предложением. Исследования с использованием данных наблюдений всегда остаются уязвимыми для скрытого смещения, возникающего в результате ненаблюдаемых переменных.

Таким образом, проведение истинных экспериментов, которые приносят случайность в решение о вынесении приговора, остается желательным. Тем не менее, результаты анализа чувствительности дают уверенность в том, что в текущем исследовании наблюдаемые различия в рецидивизме после приговора вряд ли будут связаны с эффектами выбора перед предложением. На данный момент наши данные не позволяют провести всестороннюю оценку причинных механизмов, лежащих в основе наших результатов. Тем не менее, если наши выводы указывают на причинно-следственный эффект общественных работ по отношению к тюремному заключению, теория сдерживания, по-видимому, вряд ли будет иметь важное значение для объяснения различий в рецидиве, следуя этим видам санкций.

#### *Список использованной литературы*

- 1. Конституция Республики Казахстан, принятая на республиканском референдуме 30 августа 1995 года*
- 2. Уголовный кодекс Республики Казахстан от 3 июля 2014 года № 226-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 19.04.2019 г.) - Электронный ресурс. - Режим доступа: <http://online.zakon.kz>. - Дата обращения 20.03.2019*
- 3. Государственная программа дальнейшей модернизации правоохранительной системы РК на 2014-2020 Астана, 2013 год- Электронный ресурс. - Режим доступа: <http://prokuror.gov.kz>. - Дата обращения 20.03.2019*
- 4. Хищение имущества - Электронный ресурс. - Режим доступа: <https://center-yf.ru>. - Дата обращения 02.04.2019*
- 5. Предмет: Уголовное право.-Мотив и цель преступления- Электронный ресурс. - Режим доступа: <https://ibrain.kz>. - Дата обращения 02.04.2019*

*Жолан Арнат.*

*Нархоз Университеті, 4 курс студенті, Құқықтану мамандығы  
Алматы қ., Қазақстан. [arnat.zholan@narhoz.kz](mailto:arnat.zholan@narhoz.kz)*

### **ҚЫЛМЫСТЫҚ ҚҰҚЫҚТАҒЫ РЕЙДЕРЛІКТІҢ ТҮСІНІГІ, ҚҰҚЫҚТЫҚ АСПЕКТІЛЕРІ**

**Аңдатпа.** Қазіргі таңда еліміздің экономикасы қарқынды дамуда. Ал, экономиканың тұрақсыздануына экономикалық қылмыстардың әсері бар. Рейдерлік – экономикалық және құқықтық құбылыс. Экономикалық қылмыс жоғарғы ұтқырлықпен сипатталады. Жыл сайын экономикалық қылмыстарды жасаудың жаңа әдістері құрастырылуда. Сондықтан да, дамушы елдерде рейдерлікпен күресудің, алдын алудың барынша тиімді әдістерін пайдалану керек. Бұл мақалада рейдерліктің қылмыстық заңнамадағы құқықтық түсінігі анықталады. Рейдерліктің объективтік түсінігін нақтыланады. Шет елдегі рейдерліктің біздің заңнамадағыдан айырмашылығы мен ұқсастықтары қарастырылады. Рейдерліктің шығу тарихына шолу жасалады.

**Түйін сөздер:** рейдерлік, құқықтық, қылмыс, құқықтық түсінігі, рейдерлер, экономикалық.

**Аннотация.** В нынешнее время в условиях высокого развития ИКТ террористические организации, а также различные объединения экстремистского толка, берущие за основу догмы и положения религии ислам, получили своеобразный информационно-технологический «бонус» в виде различных социальных сетей и сообществ в Интернете. Данное обстоятельство позволяет им все более активно нести свою разрушительную идеологию и вербовать в свои ряды все больше и больше последователей в различных точках мира. В данной статье рассмотрены некоторые проблемы распространения не только открытого призыва к террористическим действиям, но и предпосылок религиозного экстремизма, выражающихся в видео-проповедях сомнительного характера в таких широко используемых информационных ресурсах, как Youtubeи социальная сеть «В Контакте» на территории РК. В работе также проанализирована доступность подобных видео материалов и групп для казахстанского сегмента пользователей вышеуказанного видеохостинга и социальной сети.

**Ключевые слова:** информационное пространство, Интернет, социальные сети, идеология, интернет-сообщества, угроза, радикализм, религиозный экстремизм, терроризм, салафизм, Казнет.

**Abstract.** Nowadays, in a condition of high ICT-s developmentsome terrorist organizations, as well as various associations of an extremist nature, taking as a basis dogmas of Islamreligion, received a kind of information-technology "bonus" in the form of various social networks and communities on the Internet. This fact allows them to more actively carry their destructive ideology and recruit into its ranks more and more followers in different parts of the world.

This article describes some of the problems of the proliferation not only of open recruitment to terrorist actions, but also of religious extremism assumptions expressed in the video sermons of questionable character in such widely used information resources as Youtube and social network "VKontakte" in the territory of the Republic of Kazakhstan. There is also analyzed the availability of such materials and videos for groups of Kazakhstani segment of users.

**Key words:** Information Space, Internet, social networks, the ideology, Internet communities, the threat of radicalism and religious extremism, terrorism, salafism, KazNET.

Әлемдік тәжірибеде рейдер сөзі бұрыннан белгілі. Рейдер сөзі біреудің бизнесін басып алуға байланысты. Рейдер ағылшын тілінен басқыншы, шабуылшы. Еліміздің Конституциясына 6 бабына сәйкес, мемлекеттік және жеке меншік бірдей танылады және қорғалады. Сондықтан, рейдерлік қылмыстық кодекстің 249 бабында көрініс тапқан. Рейдерлік – меншік иесінің келісімінсіз кәсіпорынды тартып алу. Рейдердің мақсаты - пайда табу. Бұл құқықбұзушылар үшін үлкен табыс әкеледі. Рейдерлер бұрын күштеп тартып алатын. Қазіргі рейдерлер заңды тәсілдерді қолданады. Мәселен компанияның осал тұстарын пайдаланады. Қазіргі таңдағы рейдерлік жемқорлықпен тығыз байланысты. Бұл біріншіден экономикаға әсерін тигізеді. Екіншіден, шетелдік инвесторлар үшін қорқыныш. Рейдерліктің әртүрлі түсінігі бар. Бизнесі алу үшін компанияға шабуыл жасау. Меншік иелерінің еркінен қайшы бизнесті бақылау. Заңды бұзу арқылы бизнесті басып алу. Бизнес дау арқылы активтерді алу. Құқықтық базаның дұрыс жетілмеуін пайдалану. Бөтен бизнесті сатып алудың заңды тәсілдерін ұштастыруды қамтитын қызметтің мұқият жоспарланған жүйесі. Құқыққа қайшы, бірақ заңда тыйым салынбаған тәсілді пайдалану. Криминалдық көріністермен байланысты аса қауіпті әлеуметтік құбылыс. Қылмыстық сипаттағы құралдар мен тәсілдерді пайдаланып, меншік иесі еркінен тыс мүлікті басып алу. Басты мақсат – бөтеннің меншік объектілерінен заңсыз басып алу[1]. Бұл заң әдебиетінде рейдерліктің жалпы түсініктеме береді.

Ғылыми әдебиеттерде рейдерліктің үш түрі негізделеді. «Ақ» бұл компанияның заңды сінуін білдіреді. Бұл шетелдік нұсқа. «Сұр» заңнаманың жетілмегендігіне

байланысты болады. Соңғы кездері бөтеннің меншігін қылмыстық емес тәсілдермен басып алады. Алайда оны іске асыру кезеңдерінде қылмыстың жасалуы мүмкін. «Қара» бұл түрде анық заңсыз әрекеттер қолданылады. Күшпен басып алу осы түрге тән. Қазіргі таңда рейдерліктің бұл түрі сирек кездеседі [2]. Рейдерліктің «қара» түрі қазіргі таңда кездеспейді десек болады. Өйткені, ашық түрде басып алу жиырмасыншы ғасырдың 90-жылдары таралған рейдерлік. Елімізде рейдерліктің «сұр» түрі кең таралған нұсқасы. Бұл кәсіпорынның жеткілікті дәрежеде қорғалмағанынан туындайды.

Рейдердің міндеті - кәсіпорындардың заңды иелері өз меншігінен бас тартуға мәжбүр болатын жағдайларды жасау. Қысым жасау әдістері әртүрлі болуы мүмкін. Мәселен бұқаралық ақпарат құралдарын пайдаланады. Компанияға сот ісін қозғауы мүмкін. Негізгі меншік иелерінсіз жиналыс өткізеді. Акционерлер жаңа құрамды таңдауы мүмкін. Күш құрылымдарымен қысым көрсетеді. Сонымен қатар, құқыққорғау органдарымен заңсыз тексерістер ұйымдастырады. Жалған куәгерлердің қатысуымен тінту жасайды.

Рейдтің тағы бір нұсқасы - гринмейл. Бұл әдісте акционер тосқауыл қою үшін жеткілікті акцияны сатып алады. Осылайша, рейдер компания иелерін онымен мәміле жасауға мәжбүр етеді. Компания иелерін өз құқықтарынан бас тартуға мәжбүрлейді.

Әдетте, жоғары тиімді кәсіпорындар, жылжымайтын мүлік және ірі жер учаскелері басып алынады. Фирмалардың бірігуі мен жұтылуы, заңгерлердің көмегімен корпоративті басып алулар - осы көлеңкелі "саладағы" операциялардың тізімі жыл сайын кеңейеді. Кез - келген рейдерлік шабуылдың ең маңызды құжаты - акционерлердің тізілімі - акция иелерінің аты-жөндері, олардың мекен-жайы және басқа да мәліметтер көрсетілген компанияға тиесілі тізім. Тізілімді алу - рейдердің "жұмысының" негізгі шарттарының бірі.

Рейдерлік тұжырымдама біз үшін әлі де жаңа болғандықтан, оның сипатына қатысты сарапшылардың пікірлері бір-біріне түбегейлі қарама-қайшы келеді. Кейбіреулер біреудің мүлкін "қарақшылық" басып алу, ол қандай негізде болса да - ашық қылмысқа немесе заңнамадағы олқылықтарды "мінсіз" пайдалануға негізделген — экономиканың дамуындағы басты тежегіштердің бірі екеніне сенімді. Олардың пікірінше, кез-келген рейдердің артында әкімшілік ресурс тұр. Басқалары рейдерлікті белгілі бір "қозғаушы күш" деп санайды - бұл басқарылатын және сәйкесінше тиімсіз жұмыс істейтін кәсіпорындар жағымсыз сіңіруге ұшырайды. Осыған байланысты рейдер "орманның тәртібі" рөлін атқарады, ал рейдерліктің өзі барлық заңды құжаттар толық тәртіпте болуы керек және менеджмент жоғары деңгейде жүргізілуі керек екенін ұмытып кеткен әлсіз басшылардың ғана проблемасы болып табылады. Рейдерліктің Қылмыстық кодекстегі анықтамасы, өзге елдердегі рейдерліктен ерекшеленеді. Алайда, түпкі мақсаты бір. Елімізде рейдерлікке ұшыраған кәсіпкерлер бар. Кәсіпкер Марғұлан Сейсембай өзінің рейдерлік шабуылға ұшырағанын айтқан. Бұл жағдайда, рейдерлік шабуылдың болғаны анық. Алайда, бұл құқықбұзушылықтың жазасыз қалуы, рейдерлікке қарсы норманың іс жүзінде аспауын көруге болады. Рейдерлікке жоғарыда берген анықтамалардың шет елдегі түсінігімен ұқсастығын байқауға болады.

Осылайша, дамыған нарықтық механизмі бар елдерде рейдерлік ұғымы жоқ. Ол тек ұқсас ұғымдармен және де алаяқтық сынды қылмыс құрамымен сараланады. Бұл ұғымның тек посткеңестік елдерде ғана барын атап өтуге болады. Көршілес Ресейдегі рейдерліктің анықтамасы, қылмыстық құрамының біздің еліміздегі заңнамамен ұқсас. Рейдерлік-бұл шаруашылық қоғамындағы басқаруды өз қолына алуға бағытталған және қолданыстағы заңнамадағы олқылықтарды пайдалану, жосықсыз бәсекелестік актілерін жүргізу не құқықтың қандай да бір саласының нормаларын тікелей бұзу арқылы жүзеге асырылатын қасақана іс-әрекеттер[3]. Еліміздегі қылмыстық кодекстегі рейдерліктің анықтамасы тар мағынада берілген. Ресей авторы берген анықтамасынан рейдерліктің жалпы түсінігін қалыптастыруға болады.

### *Пайдаланған әдебиеттер тізімі*

1. Рейдерство: понятие, виды и пути противодействия М. Ф. Мусаелян
2. «Рейдерство»: история возникновения и характеристики современного этапа Э.В. Биджаков // 3.03.2009 г.
3. Алехина Александра Викторовна // Криминальное рейдерство: уголовно-правовой и криминологический аспекты // Нижний Новгород – 2013
4. Дубровских Е.А. Черный PR как способ рейдерского захвата // Информационное право. 2011. - № 4. – С. 88-95. 3. Киреев А.Ю. Рейдерство в российской экономике: сущность, тенденции и возможности противодействия. Автореф. дисс. ... канд. экон. наук. М., 2008. – 30 с. 47

*Қырғызбай Жанерке*  
*Нархоз Университеті, 4 курс студенті, Құқықтану мамандығы*  
*Алматы қаласы, Қазақстан*  
[Zhanerke.kyrgyzbay@narхоз.kz](mailto:Zhanerke.kyrgyzbay@narхоз.kz)

## **МӘЖБҮРЛІ ТӨЛЕМНІҢ ҚЫЛМЫСТЫҚ ҚҰҚЫҚТАҒЫ СИПАТТАМАСЫ**

**Аңдатпа.** Кәзіргі таңда елімізде азаматтардың құқықтық сауаттылығы артып, құқықтану саласы қарқынды даму үрдісінде екендігі анық. Қазақстан Республикасында қылмыстық құқық бойынша түрлі деңгейде қылмыстық құқық бұзушылықтардың орын алу фактілері кездеседі. Осы ретте, мәжбүрлі төлем шарасы шағын және орташа ауырлықтағы қылмысты бірінші рет жасаған адамға жеңілдетілген жаза ретінде мүмкіндік береді.

Мәжбүрлі төлем шарасы қылмыстық құқықтық сипаттағы балама шара бола отырып, қылмыстық құқық үшін ең алдымен қылмыстық құқықтық қатынастарының барлық қатысушыларының мүдделерін, қанағаттандыру тұрғысынан өте маңызды екендігі сөзсіз. Мәжбүрлі төлем қылмыстық құқықта және қылмыстық процессте азаматтардың құқықтарын қорғауға сонымен қатар жазаны жеңілдетуге тікелей бағытталған жаза ретінде қарастыруымызға толық көлемде негіз бар.

Қылмыстық істер бойынша жәбірленушілердің құқықтарын қорғау мен оларға қылмыспен келтірілген залалды өтеу үшін заңдылықты қамтамасыз етуде біраз жұмыстар атқарылды. 2018 жылғы 10 қаңтарда Мемлекет басшысы қол қойған «Жәбірленушілерге өтемақы қоры туралы» заң – еліміздің осы бағыттағы бір қадамы. Аталған заңның негізгі мақсаты жәбірленушілерді қорғаудың құқықтық тетігін қалыптастыру, жәбірленушілерге немесе олардың өкілдеріне біржолғы белгіленген ақшалай соманы төлеу түрінде материалдық көмек көрсету.

Ал, жәбірленушілерге өтемақы төлеу институты отандық заңнамада жаңалық болып табылады. Онда алғашқы рет «мәжбүрлеп төлетудің» «өзге де қылмыстық-құқықтық ықпал ету шарасы» ретіндегі «құқықтық табиғатына» заңнамалық айқындама беріліп, Қылмыстық және Қылмыстық-процестік кодекстерге тиісті түзетулер енгізілді.

**Түйін сөздер:** мәжбүрлі төлем, жәбірленушілерге арналған өтемақы қоры, қылмыстық құқықтағы балама шара, жәбірленушінің мүддесі, заң, құқық бұзушылық.

**Аннотация.** В настоящее время в стране растет правовая грамотность граждан, развивается правоведение. В Республике Казахстан имеются факты совершения уголовных правонарушений на различных уровнях по уголовному праву. При этом мера принудительный платеж позволяет лицу, впервые совершившему преступление небольшой и средней тяжести, в качестве смягчающего наказания.

Несомненно, что мера принудительный платеж, являясь альтернативной мерой уголовно-правового характера, имеет для уголовного права первостепенное значение, прежде всего, с точки зрения удовлетворения интересов всех участников уголовного правоотношения. Принудительный платеж имеет в полной мере основания рассматривать как наказание, непосредственно направленное на защиту прав граждан в уголовном праве и уголовном процессе, а также смягчение наказания.

По уголовным делам проведена определенная работа по обеспечению законности для защиты прав потерпевших и возмещения им ущерба, причиненного преступлением. Закон «О Фонде компенсации потерпевшим», подписанный главой государства 10 января 2018 года, – один из шагов страны в этом направлении. Основной целью данного закона является формирование правового механизма защиты потерпевших, оказание материальной помощи потерпевшим или их представителям в виде выплаты одновременно установленной денежной суммы.

А институт компенсации потерпевшим является новшеством в отечественном законодательстве. В нем впервые дано законодательное определение «правовой природе «принудительного уплаты как» иной меры уголовно-правового воздействия», внесены соответствующие поправки в Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы.

**Ключевые слова:** принудительный платеж, компенсационный фонд для потерпевших, альтернативная мера в уголовном праве, интересы потерпевшего, закон, правонарушение.

**Abstract.** Currently, the country is growing legal literacy of citizens, developing jurisprudence. In the Republic of Kazakhstan, there are facts of committing criminal offenses at various levels under criminal law. At the same time, the measure of a court fine allows a person who has committed a crime of small and medium gravity for the first time, as a mitigating punishment.

There is no doubt that as a judicial penalty, as an alternative measure of criminal law, criminal law is of paramount importance, especially from the point of view of the interests of all participants of criminal legal relations. The judicial fine has full grounds to be considered as a punishment directly aimed at protecting the rights of citizens in criminal law and criminal proceedings, as well as mitigating the punishment.

In criminal cases, some work has been done to ensure the rule of law to protect the rights of victims and to compensate them for the damage caused by the crime. The law "On the Victims' Compensation Fund", signed by the Head of state on January 10, 2018, is one of the country's steps in this direction. The main purpose of this law is to form a legal mechanism for the protection of victims, to provide material assistance to victims or their representatives in the form of a lump sum payment of a fixed amount of money.

And the institution of compensation for victims is an innovation in domestic legislation. It provides for the first time a legislative definition of the "legal nature" of compulsory payment as "another measure of criminal legal influence", and makes corresponding amendments to the Criminal and Criminal Procedure Codes.

**Key words:** judicial penalty, compensation Fund for victims, an alternative measure of the criminal law in the interests of the victim, the law offence.

Біздің еліміз зайырлы, құқықтық мектебі қалыптасқан, экономикасы тұрақты, мәдениеті сан жылдық тарихтардың нәтижесінде қалыптасқан егемен ел болып табылады. Қазақстан Республикасы Тәуелсіз ел болғандықтан тиісінше осында тұратын азаматтар мен азаматшалардың құқықтары мен бостандықтары заңмен қорғалады. Азаматтардың құқықтары мен бостандықтарын қорғау мақсатында 1995 жылы 30 тамызда Республикалық Референдумда қабылданған Қазақстан Республикасының Конституциясының 1 - бабында айқын көрсетілген[1]. Азаматтардың сотқа деген сенімін арттырып, құқық саласының жоғарғы деңгейде көрініс табуы үшін қылмыстық құқықта



мәжбүрлі төлем жазасы енгізілді. Мәжбүрлі төлем дегеніміз – жәбірленушінің құқығын қорғау мақсатында оған келтірілген зиянды жедел түрде толық төлеу болып табылады. Қылмыстық құқық бұзушылық жасаған адам үшін оны қылмыстық жазадан мәжбүрлі төлем төлету арқылы босату мүмкіндіктерінің бірі ретінде қарастыруымызға болады.

2014 жылы ел Президентінің Өкімімен бекітілген қылмыстық заңдарға және қылмыстық сот өндірісінің жаңа моделіне, жетілдірілген әкімшілік құқық бұзушылық туралы заңнамаға және қылмыстық жазаларды атқарудың жаңа жүйесіне көшу жөніндегі бірыңғай мемлекеттік іс-қимыл жоспарын орындау үшін әзірленді. 2014 жылғы 4 шілдеде қабылданған жаңа Қылмыстық-процестік кодексте жәбірленушілерге залалды өтеу қорын құрудың құқықтық негіздері белгіленген арнайы 137-бап бекітілді[2]. Міне, аталған кодекстің осы жаңалығын уақтылы іске асыру үшін «Жәбірленушілерге өтемақы қоры туралы» және «Қазақстан Республикасының кейбір заңнамалық актілеріне жәбірленушілерге өтемақы қоры мәселелері бойынша өзгерістер мен толықтырулар енгізу туралы» заң жобалары әзірленді[3]. Жалпы, бүгінде көптеген шетелдерде жәбірленушілердің залалды өтеуге құқығы мен мүдделерін қорғауға кепілдік беретін заңды тетіктер баршылық. Осыған ұқсас қорлар бірқатар Еуропа елдері мен АҚШ-тың 22 штатында және Әзербайжан мен Эстонияда жұмыс істейді. Міне, жоғарыда айтылған заңдарды әзірлеу кезінде халықаралық тәжірибе, сондай-ақ осы саладағы біздің құқықтанушы ғалымдарымыздың ұсыныстары зерттеліп, пайдаланылды. Бұл орайда қоғамның қылмыстық процестен күтетіні – жәбірленушінің құқықтарын қорғау мен қалпына келтірілуі. Алайда соңғы жылдары залалды өтеу жөніндегі жұмыстың тиімділігі төмендеді. Қылмыстық-процестік заңнамада келтірілген залалды өтеу тәсілі ретінде азаматтық талап қою ғана айтылады. Бірақ, қылмыстық процесстегі азаматтық талап қою жәбірленушілердің мүдделерін қылмыстық құқықтық қорғауда қанағаттандыра алмайды. Себебі, залал келтіру фактісін және оның мөлшерін дәлелдеу ауыртпалығы азаматтық талап қоюда жәбірленушіге түседі. Қылмыстан зардап шеккен адамдардың мүліктік мүдделерін қорғауды регламенттейтін заңнамалық нормаларға, сондай-ақ осы саладағы құқық қолдану органдарының практикасына жүгінсек, мұндай қорғау бірқатар себептерге байланысты тиімсіз болып табылатындығы және адамның бұзылған құқықтарын толық деңгейде қалпына келтіруге, нәтижесінде Конституциямыздың 13-бабында бекітілген конституциялық қағидатты толық деңгейде іске асыруға мүмкіндік бермейтіндігі анықталады. Оған қоса кейде кінәлінің қолында өндіріп алуға болатын қаражат пен мүліктің болмауына байланысты мүліктік залалды толық мөлшерде өтеу мүмкін емес. Нақ осы себептен жәбірленушіге залалды өтеуге арналған шығыстарды қаржыландыру көздерін айқындаудан бастап залалды өтеу тәртібін заңнамалық тұрғыда реттей алатын кешенді, жүйелі әдіс - тәсілді әзірлеу қажеттігі туындағаны белгілі.

Жәбірленушілерге арналған өтемақы қоры, яғни құрылатын қор заңды тұлға есебінде емес, Ұлттық қорға ұқсас есепшот ретінде болады. Бүгінгі күні бұл ең үнемді нысан болып табылады. Қор төлемдерін қазынашылық жүргізеді. Өтемақы Қылмыстық процесстік кодекске сәйкес жәбірленуші деп танылған адамға осы заңда белгіленген тәртіппен берілетін біржолғы ақша төлемі. Қылмыстық кодекстің 98-1 және 98-2-баптарының негізінде мәжбүрлі төлем өндіріп алынады. Қылмыстық құқық бұзушылықты топ болып жасаған жағдайда, мәжбүрлі төлем әрбір кінәлі адамнан жеке өндіріп алынады. Яғни, кінәлі адамдар заңты алдында топ болып емес жеке түрде айыппұлды өтеуге міндеттеледі. Жәбірленушілерге арналған өтемақы қорындағы қаржы мемлекеттік бюджетке алып қоюға жатпайды. Мәжбүрлі төлем – соттың айыптау үкімі бойынша қылмыстық құқық бұзушылық жасаған адамның белгілі бір соманы жәбірленушіге төлеу жөніндегі міндеті.

Жәбірленушілердің құқықтары мен заңды мүдделерін қорғау мақсатында қылмыстық құқық бұзушылық жасаған адамнан осы кодекстің 98-2-бабында белгіленген бойынша ақшалай сома түріндегі мәжбүрлі төлемді сот жәбірленушілерге өтемақы қоры туралы заңнамада көзделген тәртіппен өндіріп алады. Тағы бір айтарым, халықаралық

құқық қолдану тәжірибесі көрсетіп отырғанындай, жәбірленушілерге өтемақыны төлеу қылмыстық құқық бұзушылықтардың барлық баптары бойынша жүзеге асырылмайды. Сондықтан «Жәбірленушілерге өтемақы қоры туралы» заңда Қылмыстық кодекстің 124 қылмыс құрамы бойынша жәбірленушілердің үш санатына төлемақы төлеу көзделген. Заңда жәбірленушілерге өтемақы тағайындау мен төлеудің тәртібі және мерзімдері де айқындалған. Бұл ретте қылмыстық қудалау функцияларын жүзеге асыратын мемлекеттік органдар жәбірленушіге өтемақы алу құқығын түсіндіреді және оның өтінішін тіркелген күнінен бастап күнтізбелік он күн ішінде қарайды. Заңда белгіленген мөлшерде өтемақы тағайындап оларды және алушылардың тізімін жасайды, оны қазынашылыққа береді. Қазынашылық өтемақыны күнтізбелік он күннен кешіктірмей оны алушылардың банктік шотына аударады.

Алғаш рет мәжбүрлі төлемді тәжірибе жүзінде іске асырған мемлекеттердің бірі - Ресей Федерациясы болып табылады. Атап айтар болам, 8 тараудан тұратын азаматтық іс жүргізу кодексінің “Мәжбүрлі төлем” және “Мәжбүрлі төлемді қосу немесе азайту” туралы арнайы екі бабында қарастырылған[4]. Ресей Федерациясының отандық және шет елдік қылмыстық құқықтағы айыппұлды қарастыру шаралары көптеген мемлекетте дәстүрлі шара ретінде жолға қойылған.

Қорытындылай келе, мәжбүрлі төлемді құқықтық сауаттылықпен қатар түсіндірме шаралрын ждүзеге асыра отырып кеңінен насихаттайтын болсақ елімізде көптеген құқықбұзушылықтардың санының азайуына ықпал ете алатынымызға сенімдімін. Сонымен қатар мәжбүрлі төлем сот жүйесіне деген сенімділікті арттыруға өз кезегінде мүмкіндікке жол ашады. АҚШ, Ресей Федерациясындағыдай Қазақстан Республикасының азаматтары мәжбүрлі төлемді міндетті ретінде қабылдайтын болса айыппұлды белгіленген мерзім ішінде төлеуге жол ашылады. Мәжбүрлі төлемді құқық саласына енгізуге сонымен қатар жазаны жеңілдету шарасы ретінде қарастыруға Ресей Федерациясының көптеген ғалымдары арнайы зерттеу жұмыстарын жасаған. Атап айтар болсам, “Соттық айыппұл қылмыстық-құқықтық сипаттағы өзге шара ретінде” қарастырған Ресей Федерациясының ғалымы Э.В. Мартыненко мәжбүрлі төлем түсінігіне ерекше талдау жаса арқылы анықтама беріп кеткен болатын[5]. Осы ретте, Қазақстан Республикасының құқықтанушыларына және ғалымдарына ерекше жауапкершілікті артқандығын анық аңғаруымызға болады. Мәжбүрлі төлемді толық көлемде іске асыру үшін мемлекет пен қоғамның арасында тығыз байланыс орнауы аса қажетті. Жоғарыда аталған мәселелерді шешу арқылы мәжбүрлі төлемнің жүйесін құра алатынымызға сенімдімін.

#### *Пайдаланған әдебиеттер тізімі*

1. *Қазақстан Республикасының Конституциясы*  
<http://adilet.zan.kz/>
2. *Қазақстан Республикасының Қылмыстық-процестік кодексі* <http://adilet.zan.kz/>
3. *Жәбірленушілерге өтемақы қоры туралы*  
<http://adilet.zan.kz/>
4. *Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации*  
<https://online.zakon.kz/>
5. *Судебный штраф как иная мера уголовного-правового характера*  
(Э.В. Мартыненко, Н.Э Мартыненко, журнал “Труды Академии управления МВД России” 1 № январь-март 2017 г )

*Утеева Айгуль Бауыржановна  
Магистр юридических наук  
Старший преподаватель кафедры Юридических дисциплин  
Академия Кайнар*

## УГОЛОВНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ПО УГОЛОВНОМУ КОДЕКСУ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

**Андатпа.** Іс жүзінде қылмыстық жауапкершілік пен жазадан босату мекемелері кеңінен таратылады. Бұл мекемелерді қолданудың негіздері босату түрлеріне байланысты өзгереді, бірақ жасалған әрекеттердің заңды сипаты өзгеріссіз қалады - бұл акт қылмыстық деп саналады.

**Түйін сөздер.** Заңды жауапкершілік, қылмыстық жауапкершілік, қылмыстық жауапкершіліктен босату, қылмыстық заң.

**Аннотация.** В практике достаточно широкое распространение получили институты освобождения от уголовной ответственности и наказания. Основания для применения названных институтов различны в зависимости от видов освобождения, но юридическая природа совершенных деяний остается неизменной – деяние рассматривается как преступное.

**Ключевые слова:** юридическая ответственность, уголовная ответственность, освобождение от уголовной ответственности, уголовное право.

**Abstract:** In practice, the institutions of exemption from criminal responsibility and punishment are widely spread. The grounds for the application of these institutions vary depending on the types of exemption, but the legal nature of the committed acts remains unchanged - the act is considered as criminal.

**Key words:** legal responsibility, criminal responsibility, exemption from criminal responsibility, criminal law.

Для того, чтобы раскрыть определение уголовной ответственности, для начала раскроем понятие юридической ответственности. Юридическая ответственность — это применение мер государственного принуждения к виновному лицу за совершение противоправного деяния. Юридическая ответственность — правоотношение, в которое вступает государство, в лице его компетентных органов, и правонарушитель, на которого возлагается обязанность претерпевать соответствующие лишения за совершенное им противоправное деяние. Юридическая ответственность возникает вследствие правонарушения или общественно опасного деяния и представляет собой особое правоотношение. Факт правонарушения ставит субъекта (правонарушителя) в определенную юридическую связь с государством, в которой государство в лице компетентных органов выступает как уполномоченная сторона, а правонарушитель — как обязанная. При этом и уполномоченная, и обязанная стороны действуют в рамках закона, и реализация юридической ответственности осуществляется на основе права, конкретных санкций правовых норм, предусматривающих ответственность именно за данное правонарушение. В юридической науке выделяют пять видов юридической ответственности, а именно: уголовная, гражданская, административная, материальная и дисциплинарная ответственности. В нашей статье мы рассмотрим уголовную ответственности и основания освобождения от нее.

Сущность любой ответственности, в том числе и уголовной, обуславливается взаимодействием трех основных слагаемых человеческого бытия: личности, общества и государства. Каждый человек испытывает на себе, как минимум, тройную социально-нравственную коррекцию: собственную сознательно-волевою регуляцию, общественное воздействие и влияние государственных установлений.

В русском языке термин "ответственность" понимается как "обязанность, необходимость давать отчет в своих действиях, поступках и т. п. и отвечать за их возможные последствия, за результат чего-либо".

Таким образом, этимологически ответственность означает обязанность лица держать ответ за свое поведение, за последствия своих действий. По своему характеру ответственность может быть различных видов: моральная, общественная, дисциплинарная, юридическая.

Право определяет основания, условия и формы юридической ответственности. Юридическая ответственность существует в различных видах: гражданско-правовая, административная, уголовная.

Уголовная ответственность является наиболее строгим видом ответственности, предусмотренным законом, и наступает за совершение преступления.

Уголовная ответственность является формой негативной реакции общества на противоправное поведение. В законодательстве и правовой литературе ответственность традиционно понимается как правовое последствие правонарушения, заключающееся в обязанности правонарушителя подвергнуться принудительной мере государственного воздействия: физических, имущественных и моральных лишений, предусмотренных санкцией правовой нормы, призванных предотвратить совершение новых преступлений.

Уголовную ответственность определяет уголовный кодекс страны. Его содержание важно для поддержания порядка в обществе путем строгого наказания неправомерных поступков.

Общество предъявляет к своим гражданам определенные социальные требования, несоблюдение которых предполагает наступление ответственности, и в зависимости от характера несоблюдаемого запрета эта ответственность может быть как моральной, так и правовой.

Одним из самых строгих видов юридической ответственности, которая наступает вследствие несоблюдения правовой нормы, является уголовная ответственность. Она устанавливается от имени государства в лице его законодательных органов за преступления, которые являются общественно опасными деяниями, причиняющими или могущими причинить существенный вред личности, обществу или государству.

К уголовной ответственности привлекаются лица, виновные в совершении самого опасного для общества вида правонарушения- преступления, т.е. нарушившие нормы уголовного права.

Уголовная ответственность- это обязанность виновного лица ответить в установленном законом порядке за совершенное им преступление и понести соответствующее наказание. Основанием уголовной ответственности может быть только факт совершения лицом уголовного преступления.

Следовательно, уголовная ответственность — это правовое последствие совершенного преступления, оно результат нарушения уголовно-правовой нормы. Без совершения преступления не может быть и уголовной ответственности.

Уголовная ответственность за то или иное общественно опасное деяние устанавливается только уголовным законом соответственно общественной опасности, тяжести преступного деяния и личности преступника.

В соответствии с задачами и принципами уголовного права реакция государства на нарушение установленных им уголовно-правовых запретов должна быть, с одной стороны, неотвратимой, с другой — достаточно гибкой, чтобы неотвратимость уголовно-правового воздействия не приводила к избыточности уголовной репрессии или необоснованному ограничению прав и законных интересов граждан. Во многих случаях более рациональным и правильным (более справедливым и гуманным) является решение уголовно-правовых задач путем реализации менее острых форм такой реакции — применения различных видов освобождения от уголовной ответственности и (или) от уголовного наказания, предусмотренных действующим УК.

В учебной и научной литературе понятие уголовной ответственности раскрывается по-разному. Можно выделить три основные позиции:

1) под уголовной ответственностью понимается обязанность лица, совершившего преступление, претерпеть наказание, заключающееся в лишениях личного или имущественного характера и порицающее его за совершенное преступление;

2) под уголовной ответственностью понимается само предусмотренное уголовным законом принудительное воздействие, которое применяется по приговору суда к лицу, совершившему преступление, — осуждение его, а также назначение ему наказания, влекущего за собой судимость;

3) уголовная ответственность рассматривается как охватывающая в себе уголовно-правовые отношения в целом, т.е. как ответственность, лежащая в основе правомерного поведения и выражающаяся в осознании индивидом своей обязанности не совершать запрещенного уголовным законом преступного деяния.

Выделяют еще два ее аспекта – негативный (ретроспективный) и позитивный (перспективный).

Позитивная уголовная ответственность сводится к отсутствию нарушений запретов, установленных уголовным законом. Позитивная уголовная ответственность понимается как «обязанность соблюдать требования уголовного закона», «правовые требования», «выполнение должного», «социальный правовой долг». Правовым последствием данного вида ответственности является положительная уголовно-правовая оценка поведения лица со стороны государства, в том числе поощрение его действий.

Негативная уголовная ответственность связана с совершением лицом преступления (нарушением уголовного закона) и заключается в применяемых государством репрессивных мерах.

Деление уголовной ответственности на негативную и позитивную не является общепринятым в науке уголовного права. Отмечается, что позитивная уголовная ответственность не имеет большого правового значения, поскольку перенесение понятия ответственности в область должного, толкуемого как определённый психологический процесс, лишает её правового содержания. Позитивная уголовная ответственность скорее является институтом морали, чем права.

Определение понятия уголовной ответственности, ее содержания было бы неполным без указания на важное значение ее социального содержания. Возложение на преступника уголовной ответственности характеризуется по уголовному праву осуждением общественно опасного поведения последнего, отрицательной моральной оценкой преступления и личности виновного обществом и государством.

Социальное содержание уголовной ответственности (отрицательная моральная оценка, осуждение и порицание преступления и личности преступника обществом и государством) и юридической (меры государственного принуждения, применяемые к лицу, совершившему преступление) — это два важнейших существенных признака уголовной ответственности.

В широком значении, понятие ответственности трактуется как отношение лица к обществу, государству, к другим лицам в смысле выполнения определенных обязанностей. В узком, или специально-юридическом, значении ответственность интерпретируется как реакция государства на совершенное правонарушение.

В этом смысле, во-первых, уголовная ответственность связана с государственным принуждением, т.е. всегда предполагает возникновение охранительного правоотношения, в котором одна сторона (преступник) обязана подчиниться требованию другой (государство в лице его органов и должностных лиц). Государственное принуждение выступает содержанием уголовной ответственности и реализуется через деятельность его специальных органов.

Во-вторых, уголовная ответственность характеризуется определенными лишениями, которые виновный обязан претерпеть. Лишение определенных благ – объективное свойство ответственности, реакция государства на вред, причиненный преступником.

Специфика лишений состоит в том, что они наступают как дополнительные неблагоприятные последствия за совершенное преступление. Негативные последствия могут быть:

- 1) личного (например, лишение свободы, арест, исправительные работы);
- 2) имущественного (штраф, конфискация имущества);
- 3) нравственного характера (признание вины, осуждение, порицание, ограничение духовных потребностей и т.д.)

Применение тех или иных мер уголовной ответственности всегда означает вынесение преступником каких-либо лишений, стеснение его свободы, умаление чести, достоинства, влечет издержки имущественного характера.

В-третьих, Единственным основанием уголовной ответственности является совершение преступления, то есть деяния, содержащего все признаки состава преступления.

Уголовную ответственность можно определить как правоотношения, возникающие с момента совершения преступления, в рамках которых и на основании закона уполномоченный на это государственный орган порицает (осуждает) преступное деяние, человека, его совершившего, ограничивает его правовой статус и возлагает на него обязанность вынужденно претерпеть лишения личного или имущественного характера исключительно с целью восстановления нарушенных законных прав потерпевшего и положительной ресоциализации сознания и поведения преступника.

Итак, уголовная ответственность- это основанное на юридической обязанности, установленной уголовным, уголовно-процессуальным и уголовно-исполнительным законом, реальное претерпевание лицом, совершившим преступление, государственного порицания, ограничений и лишений его прав и свобод. Она начинается с момента вынесения компетентным государственным органом процессуального решения, при реализации которого ограничиваются права и свободы человека и гражданина. Постановлением обвинительного приговора и вступлением его в законную силу заканчивается продолжавшийся во времени процесс (акт) привлечения лица к уголовной ответственности. Вынесение обвинительного приговора завершается публичным его провозглашением, при котором от имени государства провозглашается о признании лица виновным в совершении преступления и, как правило, о назначении ему наказания.

Под уголовной ответственностью следует понимать все меры уголовно-правового воздействия, применяемые к лицу, совершившему преступление. Основной формой её реализации является применение по приговору суда наказания к лицу, признанному виновным в совершении преступления (исполнение этого наказания).

В практике достаточно широкое распространение получили институты освобождения от уголовной ответственности и наказания. Основания для применения названных институтов различны в зависимости от видов освобождения, но юридическая природа совершенных деяний остается неизменной – деяние рассматривается как преступное.

Освобождение от уголовной ответственности отражает тенденцию на постепенное сужение и смягчение уголовно-правового принуждения. Все виды освобождения должны применяться строго индивидуально, при тщательном анализе качеств личности, при условии, что такое лицо может исправиться без применения мер уголовного наказания. По своему содержанию освобождение от уголовной ответственности означает освобождение не только от исполнения наказания, но также и от назначения меры наказания.

С 1 января 2015 года был введен в действие новый Уголовный Кодекс Республики Казахстан. Структура которого остается прежней, то есть новый Уголовный Кодекс Республики Казахстан также состоит из двух частей, а это- Общая и Особенная части. Согласно новым изменениям, новый Уголовный Кодекс Республики Казахстан состоит из 467 статей, тогда как старый Уголовный Кодекс Республики Казахстан состоял из 393 статей, что соответственно на 74 статей больше.

Общая часть нового Кодекса состоит также как и прежний УК РК, из 7 разделов и 98 статей, в котором определены новые виды наказаний и оснований освобождения от уголовной ответственности. В Особенной части нового Уголовного Кодекса РК содержится 18 глав, и введена новая глава, которая называется «медицинские уголовные правонарушения».

*Список использованной литературы*

1. Аликперов Х.Д. *Преступность и компромисс* //Изд. «Элм». - Баку. 1992. - 192 с.
2. Хавронюк Н.И. *Проблемные вопросы освобождения от уголовной ответственности и наказания* // Сайт «[online.zakon.kz](http://online.zakon.kz)» [Электронный ресурс]. - Режим доступа: [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=35075482#pos=1;-90](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=35075482#pos=1;-90). Дата обращения: 12.11.2017
3. Казиев З.Г., Нургазинов Б.К. *Казахстанский «свидетель обвинения» перед выбором: быть или не быть?* // *Вестник Министерства юстиции Республики Казахстан. №4(17) 2017. - С. 10-15.*

## СЕКЦИЯ 8. РАЗВИТИЕ КРИМИНАЛИСТИЧЕСКОГО, КРИМИНОЛОГИЧЕСКОГО И УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОГО РЕАГИРОВАНИЯ НА ПРАВОНАРУШЕНИЯ.

*Магистрант Ваджитов Едил Алмазулы  
Академия Кайнар*

### ПРОБЛЕМЫ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ УПРАВЛЕНИЯ ПОЛИЦИИ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ ПО ЗАЩИТЕ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА

**Аңдатпа.** Мақалада аішкі істер полициясы басқармасының Адам құқықтары мен бостандықтарын қорғау жөніндегі қызметін жетілдіру мәселелері, мемлекет, құқық, Құқық қорғау органдары қызметінің ерекшелігі, сондай-ақ құқық қорғау органдарының халықты саяси, құқықтық және азаматтық тәрбиелеудегі оның тиімді қызметіндегі рөлі мен орны қарастырылады.

**Түйін сөздер:** Мемлекет, құқық, Құқық қорғау органдары, адам құқықтары мен бостандықтары, құқықтық мемлекет.

**Аннотация.** В статье рассматриваются вопросы совершенствования деятельности управления полиции внутренних дел по защите прав и свобод человека, специфика деятельности государство, право, правоохранительных органов, а также роль и место правоохранительных органов в ее эффективной деятельности в политическом, правовом и гражданском воспитании населения.

**Ключевые слова:** Государство, право, правоохранительные органы, права и свободы человека, правовое государство.

**Abstract.** The article deals with the issues of improving the activities of the Internal Affairs police department for the protection of human rights and freedoms, the specifics of the activities of the state, law, law enforcement agencies, as well as the role and place of law enforcement agencies in its effective activities in the political, legal and civil education of the population.

**Key words:** Государство, право, правоохранительные органы, права и свободы человека, правовое государство.

Ввиду специфики своей деятельности государство, право в глазах населения отождествляются с правоохранительными органами, прежде всего, органами полиции. Именно от эффективности деятельности полиции во многом зависит доверие населения к государству. Кроме того, полиции отводится особая роль в политическом, правовом и гражданском воспитании населения. Полицейские, общаясь с населением, знакомят его с нормами, регламентирующими жизнь общества. Этот чрезвычайно тонкий аспект просветительской правовой работы приводит полицейского к роли наставника общества, особенно среди несовершеннолетних. Поэтому сами полицейские в глазах населения должны соответствовать высоким критериям как профессионального, так и человеческого морального характера.

Проявления элементов политической конъюнктуры в деятельности полиции отрицательно сказываются на ее взаимодействии с населением, поэтому чрезвычайно важно повысить престиж полицейской профессии, создать позитивный имидж полицейского в глазах граждан. В этой связи весьма важно повышение уровня правовой культуры и этических стандартов полицейской деятельности.

В этой связи в настоящее время одной из приоритетных является задача профессиональной социализации полицейских. Данная задача в свою очередь решается в ходе повседневных контактов полиции с населением в случаях, например, когда полиция



проводит оперативные мероприятия по борьбе с употреблением наркотиков или же вносит свою лепту в обучение детей правилам уличного движения, – мероприятия, следствием которых является установление конкретных отношений полицейских с детьми. При этом полицейские обязаны уделять особое внимание тому, чтобы эти отношения никак не связывались с репрессивным аспектом полицейской деятельности.

Этические аспекты полицейской деятельности имеют особо важное значение и в том плане, что полицейская деятельность тесно соприкасается с конфликтностью, а полицейская служба – это настоящая школа конфликтного общения. Поэтому результативность полицейской деятельности во многом определяется уровнем профессиональной правовой поведенческой культуры полицейских. В этой связи в условиях формирования правового государства весьма важно повышение уровня правовой культуры и профессиональной социализации полицейских, являющихся важными индикаторами современного демократического государства.

Эти задачи нашли свое отражение в различных нормативных правовых документах. В различных государствах для этого принимаются специальные акты. К примеру, это Морально-этический кодекс полицейского США, Этика полицейского ФРГ, Кодекс деонтологии национальной полиции Французской Республики (Декрет № 86592), Положение об этических принципах полицейской службы Соединенного Королевства Великобритании и Северной Ирландии.

В Республике Казахстан на сегодняшний день проблема взаимодействия полиции и населения обрела общегосударственный характер. Взаимоотношения между органами внутренних дел и населением представляют собой своеобразный индикатор социально-политической атмосферы в стране. В этой связи чрезвычайно важно повышение уровня правовой культуры и этических стандартов полицейской деятельности, что в свою очередь позволит повысить престиж полицейской профессии, создать позитивный имидж полицейского в глазах граждан.

Отношение населения к органам внутренних дел весьма противоречиво. С одной стороны, наблюдается общее уважение людей к полицейской деятельности, понимание ее опасности и трудности, но с другой – оценки ее конкретной работы зачастую весьма низки. Поэтому в общественном мнении отношение населения к управлению внутренних дел крайне отрицательное. Согласно социологическому опросу, проведенному фондом «Общественное мнение» 48% респондентов, считают, что полиция плохо справляется со своими обязанностями, 38 % считают, что удовлетворительно, и только 8% сказали, что хорошо. В соответствии с данными другого социологического опроса 18 % граждан, ставших жертвами преступлений, не обращались за помощью в полицию, потому что не верят ей. 60 % опрошенных заявили, что их уговаривали не писать заявления о совершенном преступлении. У 15 % из тех, кто обращался в полицию, заявления вообще не приняли. Не регистрируют в основном кражи скота у сельчан и кражи имущества у горожан.

Здесь уместно привести обращение к сотрудникам оперативных подразделений органов внутренних дел. В данном обращении отмечается, что бездушие, непрофессионализм, правовая неграмотность и пренебрежительное отношение к законам являются частными явлениями в работе сотрудников оперативных подразделений. Продолжают иметь место такие преступления, как злоупотребление и превышение власти, взяточничество, оказание физического и психологического воздействия для получения показаний, незаконное задержание граждан, укрытие от учета преступлений, вымогательство денег и материальных ценностей, нанесение телесных повреждений, хищение денег и документов в процессе задержания после проведения досмотра. Все это наносит непоправимый урон авторитету уголовного розыска и других оперативных подразделений. Необходимо добиваться повышения ответственности каждого за обеспечение законности, порядка, дисциплины. Каждый факт рукоприкладства в отношении подозреваемых должен квалифицироваться как преступление. Никакое

законодательство не способно исключить это прочное явление из практики, если в оперативных подразделениях не будет создана обстановка высокой требовательности. Она должна сделать профессионализм сотрудников единственным средством раскрытия преступления. Ведь избивают чаще всего от профессионального бессилия. Требования, выражающие общечеловеческие принципы гуманизма и справедливости, должны характеризовать правовую культуру сотрудника криминальной полиции, пронизывать его повседневную практическую деятельность.

Уважение человеческого достоинства оперативными сотрудниками служит гарантией законности в их деятельности по охране и защите прав граждан. Именно на этой основе формируется в общественном сознании высокая оценка качества работы органов внутренних дел. Проявляется личная заинтересованность каждого в укреплении правопорядка. Только общими усилиями можно противостоять беззаконию, грубости и хамству, что придаст доверия граждан к полиции и будет способствовать укреплению ее положительной репутации.

Действительно, недостаточный культурный уровень некоторых сотрудников органов внутренних дел позволяет им зачастую при осуществлении возложенных на них функций прибегать к обращению, умаляющему либо унижающему достоинство человека, что противоречит кодексу поведения должностного лица и представителя власти. Это и грубость, и жаргонная брань, и необоснованные обвинения в употреблении спиртного, наркотиков, оскорбления и угрозы гражданам. В таких случаях противодействие граждан в виде оскорблений и оказания сопротивления можно совершенно справедливо расценить как спровоцированное сотрудником органа внутренних дел.

Таким образом, сегодня имеет место парадокс: главная задача управления внутренних дел полиции есть защита прав и свобод граждан, однако именно управления внутренних дел полиции граждане не доверяют более всего. Именно поэтому сегодня важным направлением совершенствования деятельности управления внутренних дел полиции являются меры, направленные на создание доверия населения к полиции.

Не секрет, что сегодня сложилась традиция неуважительного отношения к правоохранительным органам, в целом вызванного как объективными, так и субъективными причинами; в публицистике, художественной литературе и искусстве утвердилось соответствующая лексика, формирующая правосознание общества. Многие средства массовой информации несколько односторонне подходят к освещению деятельности органов внутренних дел, раздувая отдельные негативные факты и выдавая их за нормальное состояние дел в области борьбы с преступностью. Подобное искажение действительности, трактовка нарушений законности, допускаемых отдельными сотрудниками органов внутренних дел, как обычного явления, свойственного всем правоохранительным органам, способствует формированию отрицательного отношения к ним со стороны большинства населения и в особенности тех граждан, которые столкнулись с фактами неправомερных действий представителей данных органов. Отметим, что сами руководители центральных и местных управлений, отделов и служб системы министерства внутренних дел Республике Казахстан могли бы гораздо больше влиять на объективность сведений и фактов, попадающих в газеты, теле- и радиопрограммы. Как указывается некоторыми авторами, работники полицейских прессслужб пока еще не сумели организовать работу так, чтобы опережать непроверенные заявления в прессе, на радио и телевидении, оперативно снабжать средства массовой информации объективной и профессионально выверенной информацией, а не оправдываться после обнародования вымыслов и слухов.

Отечественный и зарубежный опыт свидетельствует о том, что недостатки в информировании населения о состоянии борьбы с преступностью снижают результативность правоохранительной деятельности, а в ряде случаев порождают в обществе атмосферу страха и неуверенности, подрывают доверие населения не только к органам внутренних дел, но и к государственным органам власти в целом. В этой связи

представляется необходимым осуществить ряд мероприятий, направленных на повышение авторитета органов внутренних дел. К ним можно отнести организацию встреч заинтересованных лиц и представителей средств массовой информации с руководителями управления внутренних дел полиции одним из немаловажных оснований негативного отношения населения к органам внутренних дел является низкий уровень правосознания, общей и профессиональной правовой культуры сотрудников органов внутренних дел. Это в итоге крайне негативно сказывается на состоянии законности в их работе, на обеспеченности прав и свобод человека.

В современных условиях формирования правового государства неотъемлемым элементом правовой культуры сотрудников органов внутренних дел должно стать соблюдение прав человека. В послании народу Казахстана Глава государства К.Ж. Тоқаев акцентировал внимание общества на необходимости проведения бескомпромиссной борьбы с беззаконием. Несмотря на постоянное пристальное внимание к данной проблеме со стороны руководящих лиц, к сожалению, и поныне многие сотрудники не всегда понимают смысл, содержание, ценность прав человека, игнорируют их как нечто декларативное и «для нас непригодное», уповая лишь на чисто силовые приемы, устрашение, большую жесткость принуждения как главные средства решения любых правоохранительных задач. Подчас проявляется элемент «одоления» при выполнении своих обязанностей. Между тем практика ряда развитых правовых государств, с которой все активнее начинает знакомиться казахстанская полиция (и иные службы), показывает, что люди оказывают доверие полиции за то, что она изначально уважает права человека.

Именно в целях формирования уважения к правам и свободам человека в деятельности органов внутренних дел система развития профессиональной чести слушателей, сотрудников органов внутренних дел должна включать в себя две основные сферы: профессиональную подготовку и нравственное правовое воспитание. Характерными чертами деятельности органов внутренних дел являются: а) правовая регламентация; б) постоянное тесное общение с людьми; в) обязательный поиск оптимальных решений, в значительной степени не поддающихся формальной регламентации, требующих творческого мышления и оценки по внутреннему убеждению; г) оказание решающего влияния на интересы и судьбы людей; д) вынужденное вторжение во внутренний мир человека; е) выражение отношения общества к человеку и др. Вряд ли даже такой список профессиональных черт можно считать исчерпывающим. Если к судье или прокурору люди идут только в юридически значимых ситуациях, когда непосредственно затрагивается правовая норма, то поводов обращения к сотруднику органов внутренних дел – бесконечное множество, что налагает на него повышенные, часто специфические требования. Следовательно, от сотрудника требуется особая разносторонность профессиональной подготовленности. Поэтому, если поставить перед собой задачу предельно наполнить сознание сотрудника правовым содержанием без постоянного морального комментария, внедрить правовые навыки до уровня сущностных характеристик личности, то можно столкнуться с серьезными проявлениями профессиональной деформации.

Функциональное назначение органов внутренних дел – быть преградой для любых антиобщественных, безнравственных явлений и поступков. Сотрудник ОВД является, как правило, первым представителем государственной власти, с которым сталкивается правонарушитель и который дает соответствующую оценку его антиобщественным действиям. И только в случае безошибочности этой оценки, вынесения ее в строгом соответствии с нормами права, морали, культуры и эстетики, присущими обществу, можно говорить, что деятельность сотрудника в полной мере отвечает высокому призванию представителя государственной власти. Именно поэтому за нарушение норм морали общественное мнение осуждает сотрудника значительно строже, чем лиц других профессий. Образование, опыт, профессиональное мастерство сотрудника лишь тогда

приобретают подлинную ценность, когда они сочетаются с нравственной зрелостью и образцовой культурой поведения.

Характер деятельности органов внутренних дел связан с вмешательством в личную жизнь и внутренний мир человека и, следовательно, моральный фактор, нравственная ответственность сотрудника перед обществом приобретает огромное значение. Поэтому соблюдение норм морали и культуры поведения очень важны для сотрудника, и отклонение от них не только осуждается общественным мнением, но и вызывает служебно-административные санкции. Так, если проявление трусости, черствости, грубости, эгоизма и тому подобных качеств у обычного гражданина может вызвать лишь моральное осуждение окружающих, то проявление тех же качеств у сотрудника управления внутренних дел полиции ставит вполне закономерный вопрос о его профессиональной непригодности. Линия нравственного поведения сотрудника тесно взаимосвязана с уровнем его служебного соответствия.

Специфика воспитательной деятельности в нравственной сфере неразрывно связана с формированием у слушателей, сотрудников органов внутренних дел чувства гражданственности, долга, совести, справедливости. Нравственное правовое воспитание по своей природе является интегральным воспитанием, выступая как результат взаимодействия людей, как совокупность воздействия макросреды, микросреды и самовоспитания. Любое воспитание – трудовое, патриотическое, политическое и т.д. – не может быть в то же время и нравственно-правовым воспитанием. Поэтому термин «правовое воспитание» сохраняет свой смысл только в той области, где право наиболее тесным образом соприкасается с моралью. Только здесь правовое оформление сознания и отношений способствует формированию целостной, продуктивной личности. За пределами данной области речь может идти только об образовании определенных навыков как-то: привычки поиска норм поведения как основание принимаемых решений, способности подчиняться принудительной силе закона даже в тех случаях, если нет внутреннего с ним согласия и т.д. Определенное нравственно-правовое отношение к миру должно в процессе воспитания сформироваться в глубине личности, стать самой этой личностью, раствориться в ней. Тогда поведение будет определяться не внешней формой или побуждением, а внутренним импульсом. Тогда человек поступает уже не из соображения: «Можно или нельзя делать нечто в сложившейся ситуации», а из твердого убеждения: «Не могу иначе». В итоге, если рассматривать воспитание как процесс воздействия на глубинные структуры личности, то понятие нравственно-правового воспитания не обнаруживает никакого противоречия. Нравственное или правовое содержание вполне может заполнить целое личности без всякого ущерба для ее внутреннего мира и возможностей самореализации.

Однако если рассмотреть практику подготовки сотрудников управления полиции внутренних дел полиции, то можно сделать вывод, что основная часть затраченного времени приходится на профессиональную подготовку слушателей. Это вполне справедливо, так как по важности эта область подготовки обязательно должна доминировать над остальными. Однако это не означает, что нравственная подготовка слушателей должна осуществляться по «остаточному» принципу. Ведь от нравственной и культурной зрелости, интеллигентности сотрудников органов внутренних дел зависит эффективность осуществляемой ими оперативно-служебной деятельности, когда влияние гражданственности, дисциплинированности, воспитанности, справедливости, нравственное убеждение необходимости дела и поступка начинают становиться главным побуждением личности к деятельности. В этих условиях профессиональная честь сотрудников управления полиции внутренних дел полиции играет исключительно важную роль, и сама жизнь заставляет нас осознать значение этики, культуры, эстетики, искусства, учебно-воспитательной работы со слушателями, ибо сотрудник – не только «служака», но и личность, обладающая социальными и нравственными воззрениями, а его

отношение к служебному долгу определяется не только приказом, но и всей его жизненной установкой.

Иногда высказывается мнение, что учебная деятельность слушателя настолько регламентирована законами, установками, приказами и т.д., что для «веления чести» просто не остается места. Мнение — это глубоко ошибочно.

Во-первых, программы и директивные документы не содержат однозначных решений, но лишь предписывают рамки, в которых они могут быть приняты. Рамки эти зачастую бывают настолько широки, что представляют сотруднику достаточную свободу выбора, и в зависимости от уровня культуры и нравственной воспитанности человека та или иная ситуация может быть разрешена и деликатно, гуманно, вежливо и казенно, неуважительно, с игнорированием чувств и достоинства людей.

Во-вторых, между безнравственным и преступным поведением граница весьма зыбка и неопределенна. Во всяком случае, каждому преступлению предшествует нравственная деформация личности, образование у нее аморальных, антиобщественных установок. И профилактика преступности начинается с духовно-нравственного воспитания, «лечения» тех искривлений духовно-нравственных воззрений, которые, быть может, не обязательно приведут человека к преступлению, но, вне всякого сомнения, явятся «шагами» по направлению к такой области, где начинается пограничная зона, лежащая между законопослушным и противоправным поведением.

Какова же роль нравственного начала в воспитании профессиональной чести сотрудников, слушателей?

Разумеется, что у слушателей формируется определенная установка на связь между оперативно-служебной деятельностью и нравственной культурой. Однако представление об этой связи носит умозрительный, необязательный характер и в практической деятельности легко вытесняется прагматически целесообразными, сиюминутными служебными интересами.

В учебном процессе, как правило, не учитывается, что нравственная и культурная воспитанность составляет существенную часть профессиональной деятельности сотрудника, особенно в службах, осуществляющих постоянные контакты с населением (участковые инспекторы, дорожная полиция и т.д.), где, по данным исследований, основная часть служебных обязанностей непосредственно включает вопросы культурного и нравственного характера.

Исследуя феномен профессиональной нравственной культуры сотрудника, следует рассмотреть такую прикладную отрасль этической науки, как профессиональная этика.

Издравле важнейшим средством поддержки морального престижа профессиональных групп в обществе, внушения к ним доверия и позитивного отношения со стороны общества являлась выработка определенных норм профессиональной этики, клятв, присяг. Практика показывает, что, как правило, недостаток профессиональной чести отдельных сотрудников органов внутренних дел сводит на нет такие положительные качества, как профессиональные знания, служебный опыт, и приводит к так называемой профессиональной деформации. Сегодня весьма важно говорить о профессиональной чести сотрудников внутренних дел, которую следует выделять из понятия общегражданской чести. Хотя при этом честь сотрудников органов внутренних дел является, безусловно, частью общегражданской чести. Заметим, что профессиональные кодексы чести существовали и существуют во всем мире со времен клятвы Гиппократова. По мере развития человеческого общества вырабатывались определенные нормы профессиональной этики, клятвы, присяги. Профессиональная честь, как правило, проявляется в гражданственности, дисциплинированности, исполнительности, компетентности и других духовно-нравственных и профессиональных качествах. Утверждающийся принцип «от человека знаний — к человеку культуры» определяет статус профессиональной чести слушателя, сотрудника органов внутренних дел как одного из приоритетных направлений учебно-воспитательной деятельности.

Безусловно, любая профессия налагает на человека определенные правовые и нравственные обязанности. Однако есть такие виды деятельности в нашем обществе, для выполнения которых недостаточно овладеть определенной системой знаний и навыков, здесь важным является обладание моральным правом для занятия данной профессией. К таковым относится профессия полицейского.

Не углубляясь в проблемы понятия профессиональной чести, отметим, что это чрезвычайно сложное явление, обусловленное многими объективными социально-нравственными факторами. По мнению Ш. Мусульманбековой, «развитие профессиональной чести слушателя – сотрудника управления полиции внутренних дел полиции представляет собой осознание им социально-личной значимости профессии сотрудника, приобретение устойчивых и глубоких профессионально-нравственных знаний, овладение умениями и навыками самовоспитания, готовность к их реализации и готовность честно служить и выполнять свои обязанности». Соглашаясь с мнением автора, считаем необходимым внести следующее дополнение. Профессиональная этика сотрудника органов внутренних дел основывается на положениях общечеловеческой морали, конкретизируя их применительно к специфике службы. Сотрудник органов является непосредственным исполнителем государственной власти и от имени государства применяет принудительные санкции к нарушителям общественного порядка, выполняя требования закона.

Характеризуя содержание понятия профессиональной чести сотрудника органов внутренних дел (слушателя), следует выделить: во-первых, глубокое осознанное и ответственное отношение к своему долгу и служебным обязанностям. Ибо честь сотрудника органов внутренних дел – в достойном выполнении долга, и, наоборот, выполнение долга есть дело чести. Способность сознательно относиться к своим обязанностям, видеть меру своей ответственности за конкретный участок деятельности, делать все, чтобы не уронить своей чести в глазах окружающих, является важным показателем нравственной зрелости сотрудника. Устав внутренней службы требует, чтобы каждый сотрудник дорожил традициями и честью своего коллектива.

Во-вторых, это наличие у сотрудника органов внутренних дел постоянной способности, волевой готовности достойно выполнять свой служебный долг в любых условиях, в любое время. Чувство чести в данном случае выступает сильным моральным стимулом, мобиливающим сотрудника на образцовое выполнение своих служебных обязанностей. Волевой компонент во многом определяет проявление нравственных качеств сотрудника в реальных условиях, позволяет как бы самоутвердиться личности.

Отсутствие у сотрудника этого волевого компонента влечет за собой недобросовестное отношение к своему служебному долгу, чревато тяжелыми последствиями в сложной обстановке. Вот почему так важно ряду сотрудников отрешиться от формализма в своей деятельности и службе, настойчиво работать над собой. Путь к этому известен – честно и с достоинством выполнять свой долг. В этой связи можно привести высказывание видного деятеля российского и международного социал-демократического движения, философа, историка, теоретика и пропагандиста марксизма Г.В. Плеханова: «Человек, изменяющий своему долгу и лишенный чувства чести достоин глубочайшего презрения, совершенно независимо от того, что он носит: рабочую блузу, штатский пиджак или военный мундир». Личность, неукоснительно следующая велению долга, исподволь формирует кристаллы чести, одухотворяющей постоянную готовность к выполнению служебных обязанностей и профессионального предназначения.

Наконец, в-третьих, содержанию понятий чести и достоинства присуще признание обществом, коллективом реальных заслуг сотрудника. Это выражается в одобрении, поощрении, славе, находит свое отражение в репутации сотрудника, в его авторитете, означающем степень нравственной «власти» одних личностей в силу их определенных достоинств над сознанием других.

Профессиональная честь сотрудника органов внутренних дел – это совокупность нравственных качеств, проявляющихся в выполнении служебного долга, повседневной деятельности, признанных социально значимыми общественным мнением, а также осознание сотрудником своей значимости (ценности) и профессиональной принадлежности. Отметим, что сегодня в обстановке глубоких реформ в органах внутренних дел, их демократизации и обновления, роль и значение чести и достоинства сотрудников неизменно возрастают. Так, результаты исследования причин нарушения служебной дисциплины и законности сотрудниками органов внутренних дел показали, что в 14 % случаях доминирующими в основе правонарушения являются слабоволие, в 16 % случаях – эмоциональная неустойчивость, неуравновешенность, склонность к аффектам. Поэтому важно, чтобы при подборе кандидатов на службу в органы внутренних дел, именно на ранних этапах профессионального отбора, выявлять среди них лиц, имеющих склонность к асоциальному поведению и нарушениям дисциплины.

Причинами, препятствующими становлению и развитию психологического отбора в министерства внутренних дел полиции Республики Казахстан, являются отсутствие нормативно-правовых разработок, регламентирующих порядок использования результатов психологического обследования, не разработанность организационных и методологических принципов взаимодействия специалистов – психологов и психиатров со службами, имеющими отношение к профотбору. Необходимо отметить, что психологические заключения носят рекомендательный характер, они не содержат выводов о степени соответствия кандидата требованиям избранной профессии, конкретной специальности, не определяют уровень возможностей кандидата и его способность выполнять именно эту, а не какую-либо другую работу в системе управления внутренних дел полиции.

Решение о принятии кандидата на работу в органы внутренних дел остается за кадровыми аппаратами, которые в зависимости от различных причин (уровень не укомплектованности, характер службы, степень понимания психологического описания и др.) самостоятельно решают вопрос о зачислении кандидата в органы внутренних дел. А ведь психологические службы или лаборатории в различных подразделениях и службах органов внутренних дел, раскрывающие особенности их деятельности, могли бы оказать значительную помощь кадровым аппаратам в деле профессионального отбора.

Следующим фактором, затрудняющим становление психологического отбора, является отсутствие нормативно-методического обеспечения в виде психогрмм (комплексное отражение основных сторон этой деятельности, а также качества, которое в ней реализуется) для целого ряда профессий управления внутренних дел полиции.

В этом плане весьма интересен опыт современных демократических государств по организации полицейской деятельности, отбора и подготовки кадров. Определенный интерес представляет опыт США по выработке основ рекрутирования и создания научно обоснованных стандартов подготовки и обучения полицейских по принципу равной доступности. Данный принцип в США обеспечен, например, Актами о гражданских правах (1964 год), о реабилитации (1973 год), о дискриминации по возрасту или трудоспособности (1973 год), о нетрудоспособных американцах (1992 год) и др. При этом в США основная задача отбора кадров заключается в создании обобщенного стандарта, универсальной модели содержания работы полицейского. Главная цель рекрутирования состоит в приобретении наиболее квалифицированных кандидатов для работы в полиции. В этих целях в стране разработаны и введены в действие специальные программы. Здесь в вопросах отбора кадров полицейское руководство ориентировано скорее в направлении меритократического подхода, основанного на уровне компетентности, а не социального статуса. Различные частные фонды также финансируют многочисленные курсы специальной подготовки инструкторов для полицейских академии.

В США особое внимание уделяется этнической политике, так как население в этой стране этнически неоднородно. Так, министерство внутренних дел организует курсы для

представителей этнических меньшинств с целью оказать им помощь в подготовке к процедуре отбора. Внимание к проблемам межэтнических отношений подтверждается практикой принятия в ряды полиции «цветных» граждан, что активно внедряется в общественное сознание. Эта интеграционная политика государства широко освещается средствами массовой информации. Большинство американских средств массовой информации делают акцент именно на многонациональный характер главных героев полицейских подразделений. Аналогична и политика большинства западных демократических государств, знакомых с проблемами межэтнических отношений. Подобная полицейская политика содействует распространению демократической культуры эгалитарного типа, не ангажированности полицейских действий и установлению более тесных контактов с населением и некоторыми маргинальными группами.

Одним из важнейших условий укрепления престижа профессии полицейского является создание экономических условий для успешного их функционирования и выполнения долга. Известно, что профессия полицейского тесно связана с риском для жизни и здоровья, и это должно возмещаться хотя бы на экономическом уровне. Представитель власти, особенно сотрудник полиции, по обыкновению находится в большей безопасности, нежели рядовой гражданин. Зачастую причиной агрессивного поведения часто становится попытка уклонения нарушителя от ответственности за ранее содеянное. Хотя в этом случае преступник обрекает себя на более суровое наказание.

#### *Список использованной литературы*

1. Конституция Республики Казахстан 30 август 1995г.
2. «Об органах внутренних дел РК» Закон Республики Казахстан от 23 апреля 2014г.
3. Бекбергенов Н.А. Правоохранительная система в РК. – Алматы, 2002.
4. Ибраева А.С., Сартаев С.А., Ибраев Н.С., Есетова С.К., Сейфуллина А.Б. Теория государства и права Алматы Жеті жарғы 2017ж.

*Есмуханов Саламат Багитович*

*Қайнар Академиясының құқықтану мамандығының 2-курс магистранты,  
Алматы, Қазақстан*

### **АЛДЫН АЛА ТЕРГЕУ САТЫСЫНДА ПРОКУРОРЛЫҚ ҚАДАҒАЛАУ**

**Аңдатпа.** Қазақстан Республикасында заңдардың дәл және біркелкі орындалуын прокурорлық қадағалау заңдылық пен құқықтық тәртіпті нығайту жөніндегі міндеттерді табысты іске асыруды, әлеуметтік әділеттілік қағидаттарын жүзеге асыруды қамтамасыз ететін мемлекеттік қызметтің дербес нысандарының бірі ретінде қарастырылады. Прокурорлық қадағалау азаматтардың құқықтары мен заңды мүдделерін қорғау жөніндегі ең маңызды кепілдіктердің бірі болып табылатынын атап өткен жөн.

**Түйін сөздер:** заңдылықты қадағалау, прокуратура органдарының қызметі, адамның және азаматтың мәртебесі.

**Аннотация.** Прокурорский надзор за точным и единообразным исполнением законов в Республике Казахстан рассматривается как одна из самостоятельных форм государственной деятельности, обеспечивающая успешную реализацию задач по укреплению законности и правопорядка, соблюдению принципа социальной справедливости. Важно отметить, что прокурорский надзор является одной из наиболее существенных гарантий охраны прав и законных интересов граждан.

**Ключевые слова:** надзор за законностью, функция органов прокуратуры, статус человека и гражданина.



**Abstract.** Prosecutorial supervision over the accurate and uniform execution of laws in the Republic of Kazakhstan is considered as one of the independent forms of state activity, ensuring the successful implementation of tasks to strengthen the rule of law and the principle of social justice. It is important to note that the Prosecutor's supervision is one of the most significant guarantees for the protection of the rights and legitimate interests of citizens.

**Key words:** supervision of legality, the function of the prosecutor's office, the status of man and citizen.

Анықтау мен алдын ала тергеуді жүзеге асыратын органдардың заңдардың орындалуын қадағалау жөніндегі прокурордың өкілеттігі ҚР Қылмыстық процесстік кодексімен және басқа да заңдармен белгіленеді.

Прокурордың анықтау және алдын ала тергеу процесінде заңдардың орындалуын қадағалау жөніндегі өкілеттіктері билік ету сипатында болады.

Қызметтік, әскери немесе мемлекеттік құпиясы бар мәліметтерді жария еткен кезде прокурор басқа лауазымды және өзге де тұлғалармен тең заңмен белгіленген жауаптылықта болады. И.Ж. Бақтыбаевтың пікірінше: «Анықтау және алдын ала тергеу органдарының заңдарды орындауына қадағалауды жүзеге асыру кезінде билік ету өкілеттіктерін іске асыру қажеттілігі туындайды»[1, б.189].

Жоғарыда айтылғандай, прокурор он күн сайын жасалған немесе дайындалып жатқан қылмыстар туралы өтініштер мен хабарламаларды, сондай-ақ азаматтардың хабар-ошарсыз жоғалуы туралы өтініштер мен хабарламаларды қабылдау, тіркеу және шешу туралы заң талаптарының орындалуын тексеруге міндетті. Осы міндетті орындау үшін прокурор аталған өтініштер мен хабарламаларды қабылдау, тіркеу, есепке алу және шешу жөніндегі кітаптармен, журналдармен және өзге де құжаттамалармен, оларды тексеру нәтижелері туралы материалдармен, қылмысты сипаттайтын статистикалық деректермен және өзге де қажетті мәліметтермен танысады.

Анықтау және алдын ала тергеу органдарының заң талаптарының орындалуын тексеру, ықтимал бұзушылықтарды анықтау үшін прокурор осы органдардан жасалған қылмыстар, анықтау және алдын ала тергеу барысы туралы қылмыстық істерді, құжаттарды, материалдарды және өзге де мәліметтерді және қылмыс жасаған адамдарды анықтауды талап етуге құқылы [2, б.108-114].

Алдын ала тергеу жүргізу кезінде жол берілетін заң бұзушылықтарды неғұрлым тиімді жою мақсатында прокурорға маңызды өкілеттік - тергеушілер мен анықтау жүргізетін адамдардың заңсыз және негізсіз қаулыларын жою құқығы берілген. Прокурор мұндай шешімдердің күшін жою үшін негіздер көрсетілген дәлелді қаулы шығару жолымен жояды. Прокурордың қаулылары тергеушілер мен анықтауды жүргізетін адамдардың қылмыстық іс қозғаудан бас тарту туралы, қылмыстық іс қозғау туралы, қылмыстық істерді біріктіру туралы, қылмыстық істі бөлу туралы, тергеуді тоқтата тұру туралы, қылмыстық істі қысқарту туралы, азаматты айыпталушы ретінде тарту туралы, бұлтартпау шарасын таңдау туралы және заң талаптарына сәйкес келмейтін басқа да іс жүргізу шешімдері туралы заңсыз және негізсіз қаулыларының күші жойылған жағдайларда шығарылады.

Жоғарыда айтылғандай, прокурор он күн сайын жасалған немесе дайындалып жатқан қылмыстар туралы өтініштер мен хабарламаларды, сондай-ақ азаматтардың хабар-ошарсыз жоғалуы туралы өтініштер мен хабарламаларды қабылдау, тіркеу және шешу туралы заң талаптарының орындалуын тексеруге міндетті. Осы міндетті орындау үшін прокурор аталған өтініштер мен хабарламаларды қабылдау, тіркеу, есепке алу және шешу жөніндегі кітаптармен, журналдармен және өзге де құжаттамалармен, оларды тексеру нәтижелері туралы материалдармен, қылмысты сипаттайтын статистикалық деректермен және өзге де қажетті мәліметтермен танысады.

Анықтау және алдын ала тергеу органдарының заң талаптарының орындалуын тексеру, ықтимал бұзушылықтарды анықтау үшін прокурор осы органдардан жасалған

қылмыстар, анықтау және алдын ала тергеу барысы туралы қылмыстық істерді, құжаттарды, материалдарды және өзге де мәліметтерді және қылмыс жасаған адамдарды анықтауды талап етуге құқылы.

Осыған орай А.Н. Ахпановтің ойынша, іс жүргізу ғылымы әзірше аталған мәселелер бойынша ҚР ҚПК әзірлеушілерде және елдің тергеу аппаратының практикалық қызметкерлерінде тұтас түсінік жоқ ретінде сотқа дейінгі іс жүргізудің үйлесімді конструкциясына шыға алмайды. Осыған ұқсас мемлекетте және іс жүргізу ғылымының болмауы жағдайында сотқа дейінгі қылмыстық іс жүргізуді рәсімдік және ұйымдық-құқықтық (функционалдық) құрудың жеткілікті түрде расталған тұжырымдамасының болуы мүмкін болды[3, б.59]. Алдын ала тергеу жүргізу кезінде жол берілетін заң бұзушылықтарды неғұрлым тиімді жою мақсатында прокурорға маңызды өкілеттік - тергеушілер мен анықтау жүргізетін адамдардың заңсыз және негізсіз қаулыларын жою құқығы берілген. Прокурор мұндай шешімдердің күшін жою үшін негіздер көрсетілген дәлелді қаулы шығару жолымен жояды. Прокурордың қаулылары тергеушілер мен анықтауды жүргізетін адамдардың қылмыстық іс қозғаудан бас тарту туралы, қылмыстық іс қозғау туралы, қылмыстық істерді біріктіру туралы, қылмыстық істі бөлу туралы, тергеуді тоқтата тұру туралы, қылмыстық істі қысқарту туралы, азаматты айыпталушы ретінде тарту туралы, бұлтартпау шарасын таңдау туралы және заң талаптарына сәйкес келмейтін басқа да іс жүргізу шешімдері туралы заңсыз және негізсіз қаулыларының күші жойылған жағдайларда шығарылады.

Заңдылықтың бұзылуын жоюдың негізгі құралдарына прокурордың жазбаша түрде берілуі тиіс нұсқаулары да жатады. Прокурор қылмыстарды тергеу туралы, бұлтартпау шарасын таңдау, өзгерту немесе күшін жою туралы, қылмысты саралау, жекелеген тергеу әрекеттерін жүргізу және қылмыс жасаған адамдарды іздестіру туралы жазбаша нұсқаулар беруге құқылы.

Прокурордың нұсқауы дербес іс жүргізу құжаты түрінде де, аталған жағдайларда шығарылған қаулылардың бір бөлігі де болуы мүмкін.

Қылмыстық істерді қозғауға және тергеуге байланысты анықтау және алдын ала тергеу органдарына берілген прокурордың барлық жазбаша нұсқаулары осы органдар үшін міндетті. Жоғары тұрған прокурорға алынған нұсқауларға шағымдану олардың орындалуын тоқтатпайды.

Алайда, осы жалпы ережеден заңда бірнеше ерекшеліктер қарастырылған. Тергеуші прокурордың адамды айыпталушы ретінде тарту туралы немесе қылмысты саралау және айыптау көлемі туралы, сондай-ақ істі айыпталушыны сотқа беру үшін жіберу туралы немесе істі қысқарту туралы нұсқауларымен келіспеген жағдайда, ол нұсқауларды орындамай, істі өзінің жазбаша қарсылықтарымен бірге жоғары тұрған прокурорға ұсынуға құқылы. Жоғары тұрған прокурор бұл жағдайда екі шешімнің бірін қабылдайды: не төмен тұрған прокурордың шағым жасалған нұсқауларының күшін жояды не осы қылмыстық іс бойынша тергеу жүргізуді басқа тергеушіге тапсырады.

Заң нұсқауларды орындау үшін мерзімдер белгілемейді. Прокурор оны орындау үшін нақты мүмкіндіктерді ескере отырып, мерзімді дербес белгілей алады.

Прокурор анықтау органдарына қылмыс жасаған адамдарды ұстау, қамауға алу, тінту, алу, іздестіру, басқа да тергеу әрекеттерін орындау туралы қаулылардың орындалуы туралы тапсырмалар, сондай-ақ қылмыстарды ашу және оларды жасаған адамдарды анықтау үшін қажетті шаралар қолдану туралы нұсқау беруге құқылы.

Осыдан прокурорлардың өкілеттігі екі маңызды аспектіні құрайды: біріншіден, прокурор анықтау органдарына жекелеген тергеу әрекеттерін орындау туралы тапсырмалар береді және қылмыстарды ашу және осы қылмыстық қудалау органының іс жүргізуіндегі істер бойынша оларды жасаған адамдарды анықтау үшін қажетті шаралар қолдану үшін нұсқаулар береді; екіншіден, прокурор алдын ала тергеу және анықтау органына белгіленген тергеуліктен басқа, осындай тапсырмалар мен нұсқаулар жіберуге құқылы.

Қылмыстық процеске қатысушылардың және басқа да азаматтардың құқықтары мен заңды мүдделерін бұзудың алдын алудың және анықтаудың, анықталған бұзушылықтарды жою үшін жедел шаралар қолданудың маңызды құралдарының бірі прокурордың анықтау және алдын ала тергеу жүргізуге қатысуы болып табылады. Прокурор қылмыстық істің кімнің іс жүргізуінде екеніне қарамастан, жекелеген тергеу әрекеттерін жүргізуге қатыса алады.

Жалпы ереже бойынша алдын ала тергеу қылмыстық іс қозғалған күннен бастап айыптау қорытындысымен немесе медициналық сипаттағы шараларды қолдану туралы мәселені қарау үшін істі сотқа беру туралы қаулымен оны прокурорға жіберген кезге дейін не іс қысқартылғанға немесе іс бойынша іс жүргізуді тоқтата тұрғанға дейін есептелетін екі ай мерзімде аяқталуға тиіс. Дәлелді себептер бойынша (істің күрделілігі, көп эпизодтық, тергеу жұмысының үлкен көлемі, шалғай жерлерде жекелеген тергеу әрекеттерін орындау қажеттілігі, сараптама жүргізу ұзақтығы және т.б.) көрсетілген мерзімде тергеуді аяқтау мүмкін болмаған жағдайда, оны аудандық, қалалық прокурор, гарнизонның әскери прокуроры және оларға теңестірілген прокурорлар үш айға дейін ұзартуы мүмкін; облыс прокуроры, оның орынбасары және оларға теңестірілген прокурорлар - алты айға дейін ұзартуы мүмкін. Істің ерекше күрделілігіне байланысты ғана алдын ала тергеу мерзімін одан әрі ұзартуды ерекше жағдайларда ҚР Бас Прокуроры немесе оның орынбасары, Бас әскери прокурор жүргізуі мүмкін.

Сот істі қосымша тергеу үшін қайтарған кезде және тоқтатылған немесе тоқтатылған істі қайта бастаған кезде қадағалаушы прокурор қосымша тергеу мерзімін іс жүргізуге қабылданған кезден бастап бір айға дейін белгілейді. Істі одан әрі ұзарту жалпы негіздерде жүргізіледі. Тергеу мерзімін ұзарту қажет болған жағдайда тергеуші дәлелді қаулы жасайды. ҚР Бас прокуратурасының нұсқауы бойынша мерзімді ұзарту туралы өтініш тергеу мерзімі аяқталғанға дейін бес күннен кешіктірілмей берілуі тиіс. Тергеушінің тиісті іс жүргізу шараларын қолдануға әкеп соққан іс жүргізу міндеттерін бұзуы (заңсыз қаулыны жою, оның атына ұсыныс және т. б. шығару), оның қызметтік міндеттерін бұзу болады, бұл тәртіптік шараларды (сөгіс, қатаң сөгіс және т. б.) қолдануға әкеп соғады [4, б.240].

Айыпталушыны (оның қорғаушысын) қылмыстық іс материалдарымен таныстыру кезеңінде алдын ала тергеу мерзімі есептелмейді, ал қылмыстық заңмен тыйым салынған әрекетті жасаған адам анықталмаған іс бойынша іс жүргізу мерзімі қылмыстық жауаптылыққа тартудың ескіру мерзімімен шектеледі.

Анықтау жүргізу үшін заң шығарушы қысқартылған мерзімді белгіледі. Тергеу жүргізу міндетті істер бойынша анықтау он күн мерзімде аяқталуы тиіс және іс тергеушіге берілуі тиіс. Бұл мерзім ұзартылмайды. Алдын ала тергеу міндетті емес істер бойынша анықтау қылмыстық іс қозғалған күннен бастап бір айдан кешіктірілмей, осы мерзімде айыптау қорытындысын не істі тоқтату немесе тоқтата тұру туралы қаулыны жасауды қоса алғанда, аяқталуға тиіс.

Бұл мерзімді анықтау органының бастығы анықтау жүргізуді тікелей қадағалайтын прокурорды міндетті түрде хабардар ете отырып, бір айға дейін ұзартуы мүмкін. Ерекше жағдайларда анықтау мерзімін одан әрі ұзарту алдын ала тергеу мерзімін ұзартуға қатысты ережелер бойынша жүргізілуі мүмкін.

Қазіргі уақытта Қазақстанда құқықтық мемлекетті қалыптастыру кезеңінде осы үдерісте маңызды мәселелердің бірі тергеу аппаратын және анықтау органдарын ұйымдастыруды одан әрі жетілдіру, сондай-ақ олардың қызметіне прокурорлық қадағалауды күшейту болып табылады. Заңсыз және негізсіз ұстау мен қамауға алумен байланысты бұзушылықтар ретінде азаматтардың құқықтары мен мүдделеріне ешқандай өзге де заң бұзушылықтар нұқсан келтірмейтінін атап өткен жөн.

Бұлтартпау шараларын қолдану барысында заңдардың орындалуын қадағалау прокурорлардың қызметіндегі басым бағыт болып қала береді. Қылмысқа қарсы күресті күшейту жөніндегі мемлекеттік саясатта ешқандай өзгерістер қылмыстық іс жүргізу заңын

қатаң және біркелкі орындау талаптарындағы прокурордың позициясына әсер ете алмайды және ықпал етпеуі тиіс.

Прокурорлық қадағалаудың мақсаты-Заңның үстемдігін, адам мен азаматтың құқықтары мен бостандықтарын, Қазақстан Республикасының егемендік құқығын, мемлекеттік билік органдары мен жергілікті өзін-өзі басқару органдарының, мекемелер мен ұйымдардың, қоғамдық және саяси ұйымдар мен мекемелердің құқықтарын қамтамасыз ету

Қазақстан Республикасының Прокуратура туралы Заңына сәйкес «Прокуратура мемлекет атынан Қазақстан Республикасының аумағында заңдылықтың сақталуын заңда белгіленген шекте және нысандарда жоғары қадағалауды жүзеге асырады, сотта мемлекеттің мүддесін білдіреді және мемлекет атынан қылмыстық қудалауды жүзеге асырады».Прокурорлық қадағалау азаматтардың құқықтары мен заңды мүдделерін қорғау жөніндегі ең маңызды кепілдіктердің бірі болып табылатындықтан, прокурорлық қадағалау салалары сол Заңның 2-тарауында көрсетілген.

Ал, аталған тараудың 5-бабында прокурорлық қадағалаудың негізгі бағыттары төмендегідей анықталған:

1) мемлекеттік, жергілікті өкілді және атқарушы органдардың, жергілікті өзін-өзі басқару органдарының және олардың лауазымды адамдарының, меншік нысанына қарамастан өзге де ұйымдар қызметінің, сондай-ақ олар қабылдайтын актілер мен шешімдердің;

2) заңды күшіне енген сот актілерінің;

3) атқарушылық іс жүргізудің және әкімшілік құқық бұзушылық туралы істер бойынша іс жүргізудің;

4) құқық қорғау органдарының және арнаулы мемлекеттік органдардың: сотқа дейінгі тергеп-тексеру, жедел іздестіру және қарсы барлау қызметі; қылмыстық жазаларды орындау және мемлекеттік мәжбүрлеудің өзге де шараларын қолдану; Қазақстан Республикасының халықаралық шарттарын сақтау салаларындағы қызметінің;

5) мемлекеттік құқықтық статистиканың және арнайы есепке алудың заңдылығын;

6) заңда айқындалатын өзге де бағыттар бойынша заңдылықты жоғары қадағалауды жүзеге асырады[5].

Осылайша, заңда прокуратура қылмыстық сот ісін жүргізу шегінен айтарлықтай шығатын және Мемлекеттік қызметтің өзге де салаларын қамтитын өкілеттіктер берілген. Осыған байланысты прокурорлық қадағалау, қылмыстық қудалау және қылмыстық сот ісін жүргізуде айыптау функцияларының арақатынасы туралы мәселе ерекше өзектілікке, теориялық және практикалық мәнге ие болады.

Ғалымдар өз зерттеулерінде прокурордың көрсетілген функцияларының арақатынасы мәселелеріне бірнеше рет жүгінген. Айыптау функциясы прокуратураның барлық функцияларынан ажыратылған болып табылмайды. Керісінше, прокуратураның барлық функциялары бір - бірімен тығыз байланысты, өйткені олар прокуратураның негізгі конституциялық міндеттерінен-барлық мекемелердің, жекелеген лауазымды адамдардың, сондай-ақ жекелеген азаматтардың қызметінің заңдылығын жоғары қадағалауды жүзеге асыру міндетінен туындайтын.

**В.Б.Ястребовтің пікірінше,** прокуратура органдары прокурорлық қадағалауды жүзеге асыра отырып, Конституция нормаларының сақталуын қадағалауды жүзеге асыратын Конституциялық қадағалау органдары болды. Заңдардың дәлме-дәл және біркелкі қолданылуын қамтамасыз ету проблемасы бірінші дәрежелі мәнге ие болды және осыған сәйкес заңдардың қолданылуын белгілі дәрежеде қамтамасыз ететін прокурорлық қадағалаудың рөлі артты. Осылайша, прокурорлық қадағалау-заңдылықты нығайтудың, мемлекеттілік пен демократияны бекітудің маңызды тетіктерінің бірі, сонымен қатар біздің қоғам құқықтық мемлекет құрудың бастапқы кезеңінде тұр. Конституциялық заңдылықты жүзеге асыру прокуратураны адам мен азаматтың конституциялық құқықтарының тікелей бұзылуын қорғауға тұрған кезде қадағалаудың қажетті сатысына

салады. Прокурорлық қадағалаудың мақсаты-Заңның үстемдігін, адам мен азаматтың құқықтары мен бостандықтарын, Қазақстан Республикасының егемендік құқығын, мемлекеттік билік органдары мен жергілікті өзін-өзі басқару органдарының, мекемелер мен ұйымдардың, қоғамдық және саяси ұйымдар мен мекемелердің құқықтарын қамтамасыз ету [6,149 с]. Осы мәселе бойынша прокурордың іс жүргізу функциялары ол үшін оның негізгі функцияларын жүзеге асырудың ерекше әдістері мен нысандары болып табылады - заңның сақталуын қадағалау және процестің басқа сатыларында осы негізгі функцияларды жүзеге асыру басқа әдістермен, басқа да нысандарда (сотта мемлекеттік айыптауды қолдау) жүргізіледі... және т. б.). Өз кезегінде С.К. Журсинбаев былай деп жазады: «Прокурор үшін заңның үстемдігін қамтамасыз ету, заңдарды біркелкі және дәл қолдану үшін қажетті жағдайды қалыптастыру, заңның мәнін жоққа шығаруға, оған түсіндірме беруге, құқық қолданудың белгілі бір субъектісіне тиімді әрекет етуге кез келген әрекеттерге белсенді қарсы әрекет ету үшін басқа мүдделер жоқ» [7,б.7].

Қорыта келгенде, сот істі қосымша тергеу үшін қайтарған кезде және тоқтатылған немесе тоқтатылған істі қайта бастаған кезде қадағалаушы прокурор қосымша тергеу мерзімін іс жүргізуге қабылданған кезден бастап бір айға дейін белгілейді. Істі одан әрі ұзарту жалпы негіздерде жүргізіледі. Тергеу мерзімін ұзарту қажет болған жағдайда тергеуші дәлелді қаулы жасайды. ҚР Бас прокуратурасының нұсқауы бойынша мерзімді ұзарту туралы өтініш тергеу мерзімі аяқталғанға дейін бес күннен кешіктірілмей берілуі тиіс.

Осылайша, заңда прокуратура қылмыстық сот ісін жүргізу шегінен айтарлықтай шығатын және Мемлекеттік қызметтің өзге де салаларын қамтитын өкілеттіктер берілген. Осыған байланысты прокурорлық қадағалау, қылмыстық қудалау және қылмыстық сот ісін жүргізуде айыптау функцияларының арақатынасы туралы мәселе ерекше өзектілікке, теориялық және практикалық мәнге ие болады.

Бұлтартпау шараларын қолдану барысында заңдардың орындалуын қадағалау прокурорлардың қызметіндегі басым бағыт болып қала береді. Қылмысқа қарсы күресті күшейту жөніндегі мемлекеттік саясатта ешқандай өзгерістер қылмыстық іс жүргізу заңын қатаң және біркелкі орындау талаптарындағы прокурордың позициясына әсер ете алмайды және ықпал етпеуі тиіс.

Қазіргі уақытта Қазақстанда құқықтық мемлекетті қалыптастыру кезеңінде осы үдерісте маңызды мәселелердің бірі тергеу аппаратын және анықтау органдарын ұйымдастыруды одан әрі жетілдіру, сондай-ақ олардың қызметіне прокурорлық қадағалауды күшейту болып табылады. Заңсыз және негізсіз ұстау мен қамауға алумен байланысты бұзушылықтар ретінде азаматтардың құқықтары мен мүдделеріне ешқандай өзге де заң бұзушылықтар нұқсан келтірмейтінін атап өткен жөн.

#### *Пайдаланған әдебиеттер тізімі*

1. Бахтыбаев И.Ж. Конституционный надзор прокуратуры РК.- Алматы, 2004.- 189 с.
2. Инструкция «Об организации надзора за законностью следствия и дознания».- Утверждена приказом Генерального Прокурора Республики Казахстан № 47 от 27 августа 2008 года, 108-114 с.
3. Ахпанов А.Н. Актуальные вопросы прокурорского надзора за досудебным производством // Проблемы совершенствования прокурорского надзора на современном этапе. - Астана, 2004.- 59 с.
4. Ахметжанов М.М. Соблюдение Конституционных прав граждан при учете и регистрации в органах уголовного преследования заявлений и сообщений о преступлениях // Материалы международной научно -практической конференции.- Алматы, 2004.- 240 с.
5. Закон Республики Казахстан, О прокуратуре- Принят 30 июня 2017 года №81-УІ (с изменениями и доп. по сост. на 01.12.2020. г).
6. Ястребов В.Б. Учебник прокурорского надзора. - М.: Издательский Дом «Городец», 2005. - с.10-11.

7.Журсимбаев С.К. Актуальные проблемы обеспечения прокурором прав и свобод человека и гражданина на досудебных стадиях уголовного процесса.2000. Автореф. дис... канд. юрид. наук//Электронная справочная информационная система «Параграф». Продукт компании ТОО «ИнфоТехСервис».- Астана, 2010.- 79 с.

*Өтеген Нұртас*

*Қайнар Академиясының құқықтану мамандығының 2-курс магистранты,  
Алматы, Қазақстан*

## **ҚЫЛМЫСТЫҚ ҚҰҚЫҚТАҒЫ КІНӘНІҢ ҚЫЛМЫС ҚҰРАМЫНЫҢ СУБЪЕКТИВТІК ЖАҒЫ БЕЛГІЛЕРІНІҢ БІРІ РЕТІНДЕГІ РӨЛІ**

**Аңдатпа.** Мақала қылмыстық құқықтағы кінәнің қылмыс құрамының субъективтік жағының белгілерінің бірі ретіндегі мәселесіне арналған. Автор кінәнің түсінігі оның психологиялық, әлеуметтік-саяси және қылмыстық құқықтық мазмұнынан құралатындығын зерттеп көрсеткен. Сондай-ақ, қылмыстық заңда кінәнің екі негізгі нысаны қасақаналық және абайсыздық көзделгені бойынша өз пікірлерін негіздеп берген.

**Түйін сөздер:** кінә, қасақаналық, абайсыздық, қылмыс құрамы, қылмыстық жауаптылық.

**Аннотация.** Статья посвящена вопросу, как одной из признаков субъективной стороны состава преступления в уголовном праве. Автор исследовал, что понятие вины состоит из его психологического, социально-политического и уголовно-правового содержания. Вместе с тем, в уголовном законе две основные формы вины обосновывали свое мнение о том, что предусмотрены умысел и неосторожность.

**Ключевые слова:** виновность, умысел, неосторожность, состав преступления, уголовная ответственность

**Abstract.** The article deals with the issue as one of the characteristics of the subjective aspect of the offence in criminal law. The author has investigated that the concept of guilt consists of its psychological, socio-political and criminal content. However, in the criminal law, the two main forms of guilt justified their view that intent and negligence were provided for.

**Key words:** guilt, intent, negligence, offence, criminal liability

Егер қылмыстық құқық бұзушылықтың объективтік жағы – қылмыстың сыртқы мінездемесі болса (қоғамға қауіпті әрекет немесе әрекетсіздік, қоғамға қауіпті зардап, себепті байланыс, қылмыстық құқық бұзушылықтың жасалған жері, уақыты, тәсілі, жағдайы, қарулары мен құралдары), ал субъективтік жағы оның ішкі (объективтік жаққа қарағанда) мінездемесі (сипаттары) болып табылады. Қылмыстық құқық бұзушылықтың субъективтік жағын құрастыратын нышандарға кінә, қылмыстың себебі, мақсаты, сондай-ақ, жеке тұлғаның қылмыстық құқық бұзушылық жасаған сәттегі қызбалық (толқыныс) сезімі, жағдайы жатады. Бұл нышандардың әрқилы мазмұндарына қарамастан, олар бір топқа біріктіріледі, сондықтан олардың барлығы қылмыстық құқық бұзушылық жасаған тұлғаның психикасындағы өтіп жатқан процесстерді сипаттайды. П.С. Дагельдің ойынша, адамның психикасы оның өмірінің ішкі мазмұнын, оның ойларын, сезімдерін, ниетін, еркін айқындайды. Адамды жеке адам ретінде ерекшелендіретін қасиеттердің бірі де осы – оның психикасы [1, 49].

Басым көпшілік ғалымдар жақтайтын көзқарасқа сәйкес, психикалық процесстер ойшылдық, көңіл-күйлік (эмоционалдық) және ерікті түрлерге бөлінеді. Бұлардың әрқайсысының мәні мен мазмұны, адамның белгілі бір жағдайын сипаттаудағы рөлі ерекше. Бұл жерде есте ұстайтын жағдай – мұндай болу шартты ғана, әрі мұндай

процестер жеке-жеке (өз бетімен) пайда болмайды. Адам психикасы тек қана білімдарлық, сезім және еріктің (жігердің) біте қайнасқан бірлігінде ғана бой көрсетеді. Дегенмен, қылмыстық құқық бұзушылықтың субъективтік жағының мәні мен мағынасына, сондай-ақ оны құрастыратын элементтеріне (процестеріне) назар аудару тек пайдалы ғана емес, қажет те нәрсе болып табылады [2].

Қылмыстық құқық бұзушылықтың субъективтік жағын құрастыратын нышандардың әрқайсысы қылмыстың психикалық мазмұнын сипаттайды. Қылмыстық құқық бұзушылықтың субъективтік жағына мыналар жатады: кінә, қылмыс жасаудағы ниет (себеп) және мақсат.

Бұл белгілердің барлығы өз жиынтығында қылмыстық құқық бұзушылық жасаған адамның психикасында пайда болатын ішкі процесті сипаттайды, адамның санасы мен еркінің жасалған әрекетпен байланысын бейнелейді. Бұл белгілердің әрқайсысының мәні әртүрлі.

Ал қылмыстық құқық бұзушылықтың субъективтік жағы дегеніміз – адамның өзі жасаған қылмыстық іс-әрекетке және оның салдарына зардабына психикалық қатынасы. Ол қылмыс құрамының міндетті элементі болып табылады. Оның жоқ болуы қылмыстық құқық бұзушылықтың да жоқтығын білдіреді, ал субъективтік жақты дәл анықтау нақты бір әрекетті дұрыс саралауды және оның нәтижесінде кінә тұлғаның заңды және негізделген жауаптылығын қамтамасыз етеді.

Сонымен, қылмыс құрамының субъективтік жағы – бұл тұлғаның қылмыстық заңда белгіленген құрамды құрайтын әрекетіне психикалық қатынасын сипаттайтын, осы заңмен көзделген белгілердің жиынтығы. Ол қылмыстық заңда осындай құрамның белгілері ретінде көрініс тапқан ең жалпы, елеулі белгілерінен тұрады. Басқа кез келген элемент (объект, объективтік жақ) сияқты оның да қылмысты саралаудағы маңызы зор: егер жасалған әрекетте тиісінше қылмыс құрамының субъективтік жағының барлық белгілері болса, онда бұл әрекет ҚК Ерекше бөлімінің бабына жатқызылуы мүмкін.

Жоғарыдан байқағанымыздай, қылмыстық құқық бұзушылықтың субъективтік жағы екі кейіпте – объективтік шындық және түсінік кейіпінде құбылыс және мән ретінде, ал қылмыстың және оның құрамының субъективтік жағы – біртұтас құбылыс және оның бөлігі ретінде арақатынасқа түседі. «Қылмыстық құқық бұзушылықтың субъективтік жағы» «қылмыс құрамының субъективтік жағын» қамтиды және соған қоса, тұлғаның өзінің жасағанына психикалық қатынасының жаза тағайындау үшін мәні бар белгілерінен тұрады [3, 79].

Қылмыстық құқық бұзушылықтың субъективтік жағының белгілері қылмыстық заңда әрқалай ашылып көрсетілген.

Кей жағдайларда бұл белгілер заң мәтінінің өзінде көрсетіледі. Мысалы, ҚК-тің 106-бабында денсаулыққа қасақана ауыр зиян келтіру тікелей көрсетілсе, ҚК-тің 204-бабында бөтеннің мүлкін жойып немесе бүлдіріп ірі залал келтіру абайсыздық деп сипатталады. ҚК-тің 369-бабында қызметтік жалғандықтың қажетті белгісі ретінде бас пайда және басқа жеке мүдделілік аталған.

Бірақ, көп жағдайларда қылмыстық құқық бұзушылықтың субъективтік жағын сипаттайтын белгілер заңда тікелей көрсетілмеген. Мұндай жағдайларда тиісті белгілер заңда әртүрлі түсініктеме беріліп, объективтік белгілерге талдау жасау арқылы анықталады. Мысалы, ұрлықтың құрамын анықтағанда (ҚК-тің 188-бабы) заң бөтеннің мүлкін жасырын ұрлауды сөз қылады. Бұл әрекеттің сипатынан ұрлық тек қасақана және бас пайда үшін жасалынады деген тұжырым туындайды.

Сыртқы көріністі білдіретін қылмыстық құқық бұзушылықтың объективтік жағына қарағанда субъективтік жағы қылмыстың ішкі мәнін білдіреді. Сонымен қатар, қылмыстық құқық бұзушылықтың объективтік және субъективтік жақтары өзара тығыз байланыста және олар қандай да бір тұтастықты құрайды. Сондықтан да қылмыстық құқық бұзушылықтың субъективтік жағын зерттеу қылмыстың тиісті құрамының объективтік жағына талдау жасаумен тығыз байланыста жүргізіледі [2].

Қылмыстық құқық бұзушылықтың субъективтік жағының, соның ішінде оның міндетті белгісі ретіндегі кінәнің мәні мына ережелерден көрініс табады:

- қылмыстық құқық бұзушылықтың субъективтік жағы – кез келген қылмыс құрамының міндетті белгісі. Ол болмаса қылмыс та болмайды;

- кінә – қылмыс құрамының субъективтік жағының міндетті белгісі. Кінә болмаса, қылмыстың субъективтік жағы да, жалпы құрамның өзі де болмайды;

- қылмыстық құқық бұзушылықтың субъективтік жағын, осы құрамға енгізілген оның барлық белгілерін анықтау – жасалған қылмысты дұрыс және негізді түрде саралаудың, бір қылмысты екіншісінен ажыратудың міндетті және қажетті жағдайы;

- қылмыстық құқық бұзушылықтың субъективтік жағын дәл анықтау қылмыстық жауаптылықты және жазаны, бас бостандығынан айыру режимін тағайындауды және т.б. жеке дараландырудың алғышарты болып табылады;

- қылмыстық құқық бұзушылықтың субъективтік жағын анықтау заңдылықты қамтамасыз етудің және нығайтудың міндетті шарты болып табылады.

Қылмыстық құқық бұзушылықтың субъективтік жағының міндетті белгісі ретіндегі кінәсіз қылмыстың құрамы да болмайды, сәйкесінше қылмыстық жауаптылық та орын алмайды.

Қылмыс жасаудағы ниет пен мақсаттың кінәдан айырмашылығы, олар бір құрамдар үшін міндетті болып табылса, екіншілері үшін – субъективтік жақтың факультативтік белгілері болып табылады.

Қылмыстық құқық бұзушылықтың субъективтік жақтарын – кінәнің нысандарын, қылмыс жасаудағы ниет пен мақсатты дұрыс анықтаудың маңызы зор; ол қылмыстық іс-әрекетті қылмыстық емес әрекеттен ажырып алуға, қылмысты дәл саралауға, объективтік жағы бойынша өте ұқсас қылмыс құрамдарын бір-бірінен ажыратуға, қылмыстық әрекет жасаған адамның қауіптілік дәрежесін анықтауға, жазаны жеке-даралауға мүмкіндік береді [4, 25-28].

Осыған орай қылмыстық құқық теориясы мен сот тәжірибесі кінәлі жауаптылық қағидасы қоғамға қауіпті іс-әрекет (әрекет немесе әрекетсіздік) жасағалы тұрған адамға және оның зардаптарына деген психикалық қатынасты (қасақаналық және абайсыздық түріндегі) есепке алумен ғана шектелмейді. Жасалған қылмыстың кез келген жағдайлары (әсіресе, кінәні ауырлататындары) егер сот олар жөнінде кінәлі қатынасты анықтағанда ғана, яғни психикалық қатынасты абайсыздық немесе қасақаналық түрінде орнықтырғанда ғана (заң шығарушының бұл жағдайларды қылмыстық құқықтық шамада қарастыру ерекшеліктеріне байланысты) кінә деп танылады.

Қылмыстық құқық бұзушылықтың себебі мен мақсаты және адамның қылмыс жасағандағы көңіл-күйінің жағдайы кінәға қарағанда қылмыс құрамының қажетті нышандары болып табылмайды. Заң шығарушы оларды барлық емес, тек кейбір қылмыстар құрамының қатарына жатқызады және бұл жағдайларда олар да қылмыстық жауаптылықтың негізіне айналады. Сонымен қатар, олар тіпті қылмыс құрамының нышандары болмайтындығына қарамастан, кінәні жеңілдететін немесе ауырлататын жағдай ретінде жазаның тағайындалуына айтарлықтай әсер ете алады. Бұл нышандардың қылмыстық жауаптылық және жазалау үшін өзіндік мағыналары болмағанмен, олардың көбінесе кінәні анықтаудағы қасақаналық кінә мен абайсыздық кінәнің арасына шекара қойғандағы мағынасы айтарлықтай. Міне, сондықтан да қылмыстық құқық кінәлі жауаптылық қағидасымен шектелмейді, бірақ субъективтік кінәға жатқызу деген бағытты ұстанады. Соңғы жағдай қылмыс істеген адамның қылмыстық жауаптылығы мен оны жазалау туралы мәселені шешер кезде, жеке тұлғаның өзі жасаған қоғамға қауіпті іс-әрекетке (әрекет немесе әрекетсіздікке) және оның зардаптарына кінәлі қатынасы ғана емес, қылмыстық құқық бұзушылықтың субъективтік жағының басқа да элементтері – оның себебі, мақсаты, тұлғаның қылмыс жасаған сәттегі көңіл-күйінің қызбалық жағдайы да назарға алынатындығы есептеледі деген сөз [3, 287].



Ескеріп өтетін бір жайт, тергеу және сот тәжірибесі үшін қылмыс құрамының элементтері ішінен анықтау және дәлелдеуге ең қиыны тап осы субъективтік жақ болып табылады. Әрі бұл түсінікті де – өйткені қылмыстық құқық бұзушылық жасаған адамның ойы, ниеті, тілегі мен сезімдеріне бойлау қылмыстың объективтік жағдайларын анықтаудан әлдеқайда күрделі мәселе.

Қылмыстық құқықтың ең маңызды қағидасы жауаптылықты кінә болған жағдайда ғана белгілеуді білдіретін кінәлі жауаптылық қағидасы болып табылады. Бұл қағида ҚК-тің 19-бабында анық тұжырымдалған. ҚК-тің 19-бабының бірінші бөлігіне сәйкес, адам тек қоғамға қауіпті әрекеті (әрекетсіздігі) және содан келген қоғамға қауіпті зардап үшін ғана қылмыстық жауаптылыққа тартылады.

Адамға, қоғамға немесе мемлекетке зиян келгенімен кінә дәлелденбесе, қылмыстық құқық қылмыстық жауаптылықты болдырмайды.

ҚК-тің 19-бабының екінші бөлігінде объективті айыптауға, яғни кінәсіз зиян келтіргені үшін қылмыстық жауаптылыққа жол берілмейтіндігі көрсетілген. Кінә – адамның қасақана немесе абайсызда өзі жасаған қоғамға қауіпті әрекетіне және оның қоғамға қауіпті зардабына психикалық қатынасы. Кінә әрқашанда қасақана немесе абайсызда жасалған іс-әрекеттен туындайды. ҚК-тің 19-бабының үшінші бөлігінде қасақана немесе абайсызда қылмыстық әрекет жасаған адам ғана қылмысқа кінәлі болып танылады делінген [2].

Кінәнің түсінігі оның психологиялық, әлеуметтік-саяси және қылмыстық құқықтық мазмұнынан құралады.

Кінәнің психологиялық мазмұнының негізінде адамдардың психикасында объективті түрде өтіп жататын құбылыстар болады. Мұндай құбылыстардың қатарынан кез келген дені сау адамның психикасына тән ойлауды, ерікті, эмоцияларды атауға болады. Ойлану арқылы адамның санасы объективтік шындықтың заттары мен құбылыстарын, олардың елеулі белгілерін, өзара байланысын қабылдайды. Ерік – бұл жеке тұлғаның өзінің іс-әрекетін саналы түрде реттеуі, өзінің ойшылдық және дене қабілеттерін қандай да бір мақсатқа бағыттауы немесе қандай да бір белсенді әрекеттен бас тартуы. Эмоцияларға эмоциялық жағдайлар ретінде көрініс табатын сезімдер, аффектілер, қандай да бір объектіге қатысты сезімдік қатынастарды таңдау жатады. Бұл үрдістер өз кезегінде адамның психикалық әрекетінің ойшылдық (ойлану), еріктік (ерік) және эмоциялық (эмоциялар) сәттерін сипаттайды. Олар жекеленген түрінде психикалық тұрғыданы дені сау адамның объективтік шындықты, нақты айтар болсақ, өз әрекетінің немесе әрекетсіздігінің әлеуметтік мәнін ұғыну және бағалау; олардың салдарын, соның ішінде әлеуметтік зиянды салдарын болжау; өзі жүзеге асыратын әрекет пен орын алуы мүмкін салдардың арасындағы себепті байланыстың дамуын түсіну; әлдеқайда алыс жатқан салдарды, сонымен қатар өзінің тәжірибесіне, білімдеріне, дағдыларымен байланысты ерекше зейін мен психикалық ойлануды талап ететін салдарды болжау (ойшылдық сәт); қандай да бір мақсатқа жетуге ұмтылу; қандай да бір нәтиженің туындауын қалау немесе қандай да бір салдардың туындауына немқұрайдылықпен қарау (еріктік сәт); өзінің сезімдерін білдіру, эмоциялық көңіл-күйін білдіру (эмоциялық сәт) мүмкіндігінен, қабілетінен көрініс табады.

Сонымен, кінәнің психологиялық мазмұны мынадан көрініс табады: отандық қылмыстық заңнама оны адамның қоршаған ортадағы қандай да бір шындыққа қатысты объективтік, шын мәнінде бар психикалық қатынасы тұрғысынан анықтайды. Бұл ретте ерекше атап өтетін бір жайт, мұндай қатынас туралы білім ғылыми ережелерге және психологияның тұжырымдарына негізделуі тиіс.

Кінәнің әлеуметтік-саяси мазмұны қылмыстық заңмен тыйым салынған қандай да бір әрекетті кінәлі түрде жасау ретінде материалдық анықтауға негізделеді. Мұндай мазмұнның мәні кінәнің келесідей анықтамасынан көрініс табады. Кінә – бұл тұлғаның өзінің кез келген, соның ішінде өзге біреумен сынға алынған әрекеттері мен олардың салдарына емес, тек қоғамға қауіпті, қылмыстық заңмен жазалау қауіпмен тыйым

салынған, яғни мемлекет тарапынан сынға алынып, жазаланатын әрекеттеріне қатысты психикалық қатынасы. Қылмыс жасай отырып, тұлға қоғамның әлеуметтік құндылықтарына кінәлі түрде, яғни қасақаналықпен немесе абайсыздықпен кері психикалық қатынас білдіреді [4, 103-105].

Кінәнің қылмыстық құқықтық мазмұны оның түсінігі мен нысандарының қылмыстық заңда анықталуымен сипатталады. ҚР ҚК-нің 19-23 баптарында кінәнің психологиялық және әлеуметтік-саяси мазмұнының мәні көрініс тапқан [2].

Қылмыстық заңда көрініс таба отырып, кінә қасақаналық немесе абайсыздық нысанында көрініс табатын және кез келген құрам үшін міндетті болып табылатын, қылмыс құрамының субъективтік жағының белгісі мәнін иеленеді.

Қылмыстық құқық бұзушылық жасаудағы кінә – объективтік шындықтың фактісі. Субъектінің кінәсі жөніндегі тұжырымды сот іс бойынша жинақталған барлық дәлелдер негізінде жасайды.

Егер қылмыстық заңда көзделген қоғамға қауіпті іс-әрекет жасалып, одан адамға, қоғамға немесе мемлекетке зиян келсе немесе зиян келу қаупі туса ғана кінә жайында әңгіме қозғауға болады. Қылмыстық құқықтық ұғым бойынша қылмыстық құқық бұзушылық жоқ жерде кінә да жоқ.

Қылмыс жасағандағы кінә (қасақаналық та, абайсыздық та) құқық қолданушының (судья, тергеуші) санасынан объективті түрде пайда болады. Ол алдын ала тергеу, сотта істі қарау жүргізілгенде дәлелдеу затына кіреді. Бұл жағдай істегі анықталған дәлелдемелерге баға негізінде жүзеге асырылады. Бұған байланысты кінә заңдылық-психологиялық қана санат емес, сондай-ақ баға беретін санат екендігін мойындаған жөн. 40-шы жылдары кеңестік заң әдебиеттерінде кінә ұғымының кінәлінің судья санасынан тыс өзі жасаған қоғамға қауіпті әрекеттің пайда болуы және оның қасақаналық пен абайсыздық түріндегі зардаптарын кінәнің баға беретін түсінігімен біріктіруге талпыныс жасалды. Мәселен, Б.С.Утевский «кінәні қылмыс құрамының элементі ретінде қылмыс құрамының объективтік жағы, яғни қасақаналық пен абайсыздық тұрғысындағы тар шеңберде түсінумен қатар қылмыстық құқық кінәні қылмыстық жауаптылықтың негізі ретінде кеңірек түсінуді де біледі» деген.

Кінә – тек психологиялық қана емес, сонымен қатар әлеуметтік-саяси да ұғым. Кінәнің психологиялық мазмұны адамның өзі жасаған әрекетінің және оның зардабының іс жүзінде болғандығын ұғынатындығында немесе ұғынуға мүмкіндік алатындығында. Кінәнің әлеуметтік-саяси мағынасы – адамның өз әрекетінің және оның зардабының әлеуметтік мәнін, яғни олардың қоғамға қауіптілік сипатын ұғынуында немесе ұғынуға мүмкіндігі барлығында.

Қылмыс жасаған адамның саналы-ерікті психикалық жағдайы дегеніміз адамның санасы мен еркінің қылмыстық заңда көзделген, өзі жасаған әрекетке және оның салдарына (зардаптарына) қатынасы. Сана (ойшылдық жағдай) мен еріктің (еріктік жағдай) өзара жиынтығы кінәнің мазмұнын құрайды [4, 78-79].

Осылайша кінә екі – ойшылдық және еріктік жағдайлармен сипатталады. Ойшылдық және еріктік жағдайлардың әртүрлі арақатынасы кінәнің нысандарға, ал нысанның өз ішінде түрлерге бөлінетіндігінің негізінде жатыр.

Қылмыстық заңда кінәнің екі негізгі нысаны көзделген: қасақаналық және абайсыздық (ҚК-тің 20 және 21-баптары). Қасақаналық өз кезегінде тікелей және жанама болып, ал абайсыздық менмендік және немқұрайдылық болып бөлінеді. Заңда кінәнің екі нысанымен жасалған қылмыстық құқық бұзушылықтар да қарастырылған [2].

#### *Пайдаланған әдебиеттер тізімі*

*1 Дагель П.С., Котов Д.П. Субъективная сторона преступления и ее установление. - Воронеж, 1974. – 149с.*

2 Қазақстан Республикасының Қылмыстық кодексі. Қазақстан Республикасының Кодексі 2014 жылғы 3 шілдедегі № 226-V ҚР Заңы. URL <http://adilet.zan.kz/kaz/docs/K1400000226#z236> (өтініш берген күні: 01.02.2020)

3 Наумов А.В. Ресей Федерациясының қылмыстық құқығы. – Астана, Фолиант, 2001. - 345 б.

4 Ағыбаев А.Н. Қазақстан Республикасының Қылмыстық кодексіне түсіндірме. Жалпы және Ерекше бөліктер. – Алматы: Жеті Жарғы, 2015. – 768 б.

*Касабек Б. Магистрант 2 курса  
Академии «Кайнар»*

## **КРИМИНАЛИСТИЧЕСКИЕ СРЕДСТВА ЗАЩИТЫ ИНФОРМАЦИИ**

**Аңдатпа.** Біздің республикамызда егеменді, демократиялық, зайырлы, құқықтық және әлеуметтік мемлекет құру процесі, 1995 жылғы Конституцияға сәйкес, осы процеске кедергі келтіретін құбылыстар мен күрес шараларының тиімділігін арттыру идеясымен тығыз байланысты, олардың бірі - қылмыс. Нарықтық экономикаға көшу қоғамдық өмірдің барлық салаларында дағдарыстық көріністерді шиеленістірді, қылмыстың өсуіне, оның сапалы теріс өзгеруіне әкелді.

**Түйін сөздер:** криминалистика, ақпарат, дербес деректерді қорғау, интернет кеңістікте бұзу.

**Аннотация.** Процесс построения суверенного, демократического, светского, правового и социального государства в нашей республике, согласно Конституции 1995 года, неразрывно связан с идеей повышения эффективности мер борьбы с явлениями, препятствующими этому процессу, один из которых - преступность. Переход к рыночной экономике обострил кризисные проявления практически во всех сферах общественной жизни, обусловил рост преступности, ее качественные негативные изменения.

**Ключевые слова:** криминалистика, информация, защита персональных данных, взлом в интернет пространстве

**Abstract.** The process of building a sovereign, democratic, secular, legal and social state in our republic, according to the Constitution of 1995, is inextricably linked with the idea of improving the effectiveness of measures to combat the phenomena that hinder this process, one of which is crime. The transition to a market economy has exacerbated the crisis manifestations in almost all spheres of public life, led to an increase in crime and its qualitative negative changes.

**Key words:** criminalistics, information, personal data protection, hacking in the Internet space.

Процесс использования специальных знаний содействует более глубокому, всестороннему и оперативному исследованию условий и причин, способствующих совершению преступлений, что положено в основу предупреждения их совершения. Одним из направлений в процессе предупреждения преступлений является экспертная профилактика. Вся работа по экспертной профилактике строится на всестороннем и глубоком изучении и синтезе экспертного и судебно-следственного материала, причем, как отмечает Н.К.Ханджанов, серьезное значение здесь имеет статистическая обработка различных данных, в особенности учет и регистрация заключений экспертов.[1] Однако в настоящее время все большую актуальность приобретает другое направление в профилактической деятельности экспертов – выработка новых методов выявления причин

и обстоятельств, способствующих совершению преступлений и их предупреждению, а также новых направлений использования уже апробированных методик.

Как показывает анализ практики, наиболее распространенным преступлением в области высоких информационных технологий является неправомерный доступ к охраняемой законом информации. Причем первоначальной задачей предварительного расследования является установление факта несанкционированного доступа или же попытки незаконного проникновения в информационную систему. И здесь, как утверждают ученые, проблема сводится не только к взыванию к правосознанию жертв преступной деятельности, которые, своевременно подав заявление о преступлении, обеспечат наиболее оперативную, и как показывает практика, наиболее эффективную реакцию правоохранительных органов на преступные проявления, но и реализации комплекса профилактических мер [2].

В ходе рассмотрения современного состояния рынка информационных технологий нами было установлено, что в настоящее время имеет место внедрение и использование достижений науки и техники в данной области для обеспечения раскрытия и расследования преступлений. Однако данный процесс является взаимным, т.е. создаются разработанные на основе криминалистических методик идентификации технические продукты, используемые в различных ситуациях, в частности для предупреждения и профилактики совершения преступлений в сфере ВИТ. Одним из таких основных и приоритетных направлений, судя по широкому распространению неправомерного доступа к информации в общей качественной структуре преступлений, является профилактика несанкционированного доступа как одного из видов, т.е. защита информации.

Процесс профилактики в виде реализации защиты информации, как показывает практика, целиком и полностью зависит от тех лиц, которые владеют ей по роду своей служебной деятельности. Теоретически доказано, что можно обойти систему защиты любой программы, "взломать" ее.[3] Существующее в науке криминалистике учение о совокупности индивидуальных признаков, позволяющих идентифицировать человека, и созданные на этой основе аппаратно-программные комплексы значительно повышают уровень безопасности данной информационной системы, причем в их основу положены биофизические, морфофункциональные и другие особенности строения человека. Внедрение в процессы изготовления и оперирования информацией таких комплексов носит прежде всего профилактический характер, так как основной их целью является организация таких условий, при которых невозможно осуществление неправомерного доступа к информации. Подобные аппаратно-программные комплексы, созданные на основе отдельных криминалистических методик идентификации человека, по нашему мнению, могут быть отнесены в раздел криминалистических средств защиты информации как одного из видов профилактики НСД.

Известно, чтобы получить доступ к системе, ее пользователь должен пройти два этапа. Первый – идентификация, при которой определяются те его характеристики, которых не имеют другие пользователи, второй – аутентификация, при которой происходит сверка определенного в ходе первого этапа пользователя с общим зарегистрированным списком пользователей, имеющих право доступа к системе. Но именно первый этап позволяет разработчикам систем защиты информации внедрить разработанные на основе криминалистических методик идентификации различных объектов аппаратно-программные комплексы.

Одной из наиболее простых и эффективных в реализации методик является проведение дактилоскопического исследования. В дактилоскопических устройствах защиты информации использованы высокие технологии идентификации личности, совмещенные с функциональностью и эргономичностью сканеров – устройств, с помощью которых происходит так называемое бесцветное дактилоскопирование лица. Принцип действия сканеров заключается в том, что отраженный свет с поверхности отпечатка пальца проходит через призму и попадает на специальный датчик, который

фиксирует четкое изображение папиллярного узора. Это высококонтрастное изображение, содержащее информацию о глубине и структуре рисунка, проходит процесс оцифровки, т.е. попадает в компьютер и сравнивается специально введенной программой с зарегистрированным ранее отпечатком. Доступ будет запрещен любому пользователю, чей отпечаток пальца не совпадет с зарегистрированным.

Более сложной в реализации является методика идентификации по структуре и взаиморасположению кровеносных сосудов руки, которая индивидуальна у каждого человека. Это продукты фирм «BK SYSTEMS Co. Ltd - BK-300S», фирмы «Ethentica - Ethenticator MS3000» - сенсорная система проверки, включающая AuthenTec - аппарат, пропускающий через кончик пальца пользователя электрический ток очень малой мощности, создающий тем самым карту тканей из нескольких уровней, которая позволяет провести идентификацию даже в тех случаях, когда фаланги пальцев повреждены, и как отмечают разработчики, почти невозможно было бы установить при использовании обычного бескраскового дактилоскопирования - сканировании папиллярного узора. Особенностью данных устройств является то, что в процессе их работы происходит исследование внутренних органов человека - структуры кровеносных сосудов руки, их взаиморасположение, размеры и т.п., а не поверхности пальца, т.е. не отпечатка пальца с папиллярным узором. Таким образом, деформация поверхности, сухость, влажность или загрязненность рук никак не влияют на результаты идентификации.

Другим направлением в профилактике несанкционированного доступа путем использования криминалистических методик идентификации является реализация на аппаратно-программном уровне фонографического метода идентификации. Цель данного метода - установление личности по спектральным характеристикам голоса. Идентификация личности по голосу основана на том факте, что каждый человек обладает индивидуальным, только ему присущим комплексом фонетических и лингвистических признаков. Эти признаки зависят от его анатомических, психофизиологических и других социальных характеристик. Фонетические признаки в первую очередь поддаются спектральным исследованиям. Исследования в этой области начались еще тридцать – сорок лет назад. Обследования 25 тысяч человек, проведенные еще в 60-е годы американской телефонной компанией с помощью спектроанализатора голоса, дали коэффициент вероятности правильного обнаружения, равный 0.97, что является очень надежным показателем.[4] Пример реализации данных положений в настоящее время - продукт компании «Vertiel – VoiceCheck», позволяющий идентифицировать пользователя посредством сопоставления произнесенной им конкретной фразы с образцами, имеющимися в системе в наличии (например, даже через телефонную линию, т.е. при наличии голосового модема, идентификация возможна и в сети Интернет).

Еще одним направлением использования положений криминалистической идентификации для профилактики несанкционированного доступа и обеспечения сохранности информации являются комплексы, основанные на портретной идентификации. Мы не будем останавливаться на тех экспертных методах, к которым относятся методы сопоставления, совмещения, наложения. Их можно считать традиционными (классическими). В связи с развитием вычислительной техники и вычислительной математики новый импульс совершенствования получили методы, позволяющие ввести в процесс исследования количественные характеристики. Так, в частности, было установлено, что если на сравниваемых изображениях запечатлено лицо в одном и том же положении, то идентификация личности может быть проведена на основании совокупности угловых измерений между наиболее представительными точками. Таких точек 14 на изображении лица в фас и 12 на изображении лица в профиль. [5]

Некоторые другие методы, например, аналитический метод идентификации, вероятностно-статистический метод, анализируют расстояния между выделенными на

лице антропометрическими точками, вычисляют случайные ошибки и вероятностные оценки.

Однако следует отметить, что развитие методов с использованием количественных характеристик, основанных на выделении определенного количества антропометрических точек, зависит от успехов в нахождении и уточнении системы признаков на изображениях.

Одной из наиболее успешных реализаций указанного метода идентификации в целях профилактики преступлений является комплексная система «One-on-oneFacialRecognition». Система основана на распознавании уникальных черт человеческого лица и позволяет контролировать доступ не только в информационную систему, но и в здание или помещение, где она расположена. Иными словами, происходит профилактика несанкционированного доступа не только на техническом, но и на организационном уровне ее реализации. Данный комплекс, используя видео- и цифровые камеры, распознает лица и обеспечивает так называемый «ненавязчивый» контроль над пользователем информационной системы. При первоначальной установке - инсталляции комплекса - пользователь должен зарегистрировать свое лицо в базе данных. В результате этой процедуры система «One-on-One» создаст цифровую подпись, связанную с изображением конкретного лица. При дальнейшем использовании комплекса, система будет идентифицировать изображение лица пользователя с хранящимися в базе. Как утверждают ее создатели, наличие косметики не влияет на работу системы распознавания в силу учета возможных ошибок в процессе идентификации. Такой аппаратно-программный комплекс идентифицирует людей даже в тех случаях, когда они решили отказаться от использования очков.

Еще одним направлением в нетрадиционной области использования габитоскопии является идентификация трехмерного изображения лица. Пример тому – Nvisage - разработка фирмы «CambridgeNeurodynamics». Уникальность продукта заключается в том, что он ориентирован на распознавание трехмерных объектов, в то время как в большинстве современных устройств используется только двухмерная техника. Двухмерные системы распознавания надежны при распознавании только в том случае, когда известен угол поворота головы и расстояния до глаз, рта, носа и т.д. Когда человек находится в движении, двухмерная система становится сильно зависимой от позы объекта распознавания. При использовании источников света для создания трехмерного изображения Nvisage может распознавать и более тонкие особенности лица.

Кроме того, создаются устройства, позволяющие идентифицировать человека по какому-либо одному признаку. Например, устройство EyeDentify's ICAM 2001 использует камеру с сенсорами, которые с короткого расстояния (менее 3 см) измеряют свойства сетчатки глаза. Человеку достаточно взглянуть одним глазом в отверстие камеры ICAM 2001 и система принимает решение о праве доступа.

Наиболее сложным в реализации явился продукт, основанный на идентификации по почерку, в частности по подписи. Пример тому - eSign - программа для идентификации подписи, использующая специальную цифровую ручку и электронный блокнот для регистрации подписи. В процессе регистрации eSign запоминает не только само изображение подписи, но и динамику движения пера. eSign анализирует целый ряд параметров, включающих и общие признаки почерка конкретного лица:

- транскрипция подписи;
- вектор направления;
- данные о расположении цифрового пишущего прибора;
- динамика движения руки;
- ускорение;
- скорость;
- сила нажатия пишущего прибора;
- различные временные факторы.

Вместе с тем можно отметить тот факт, что существенным недостатком такой методики производства идентификации подписи является отсутствие приспособления к постепенному изменению лицом выработанности почерка, которым выполняется подпись, в силу постоянного развития его письменно-двигательного навыка и приспособления к условиям выполнения такой подписи.

Появляются и новые комплексы, основанные на психофизиологических особенностях работы за компьютером конкретного человека. Это, прежде всего, так называемая идентификация пользователя посредством его клавиатурного почерка - пакет ESL фирмы «ElectronicSignatureLock». Он основан на том, что работа на клавиатуре представляет собой последовательное нажатие и отпускание определенной совокупности клавиш. При заведении текстовой информации, как правило, осуществляется последовательное включение и выключение отдельных клавиш клавиатуры, что упрощает процесс фиксации и обработки временных параметров клавиатурного почерка.

В частности, при отработке метода верификации пользователя по набору одной и той же для всех пользователей ключевой фразы в качестве временных параметров клавиатурного почерка используются время удержания каждой из клавиш и паузы между нажатиями соседних клавиш. Если же фирма «ElectronicSignatureLock» утверждает, что вероятность неверной идентификации пользователя при знании им правильного пароля менее 10<sup>-6</sup>. Учитывая, что манера клавиатурного почерка изменяется со временем, зависит от состояния здоровья и т.д., фирма утверждает, что используемые статистические алгоритмы столь изощренны, что позволяют учитывать эти неизбежные вариации. Созданная на основе разработанной российскими авторами методики идентификации экспериментальная программа обладает более высоким коэффициентом точности, так как по сравнению с аналогичными разработками зарубежных авторов она призвана своей конечной целью идентифицировать пользователя, а не верифицировать (выбрать одного из существующего списка пользователей), как предлагают другие, что в целом значительно снижает криминалистическую значимость их продуктов.

Это лишь часть из тех систем защиты информации, которые используют для идентификации личности биометрические характеристики конкретного человека в целях профилактики совершения им несанкционированного доступа. Указанные аппаратно-программные комплексы и системы в настоящее время имеются на рынке информационных товаров и услуг и доступны почти каждому человеку. Наличие такого рода комплексов, существенно повышает уровень защиты практически любой информационной системы и позволяет не только своевременно установить факт несанкционированного доступа, но и предотвратить его совершение, что является основной целью профилактики подобных преступлений. В ряде западных стран, например, некоторые банки пошли по оригинальному пути - используя подобные комплексы, компьютер разрешает доступ к информационной системе любому человеку (конечно, с ограниченным объемом прав пользования ею, хотя пользователь об этом не догадывается). Если в процессе идентификации пользователей произошли ошибки, т.е. в случаях, когда происходит попытка незаконного доступа, персонал банков уведомляет в данной ситуации правоохранительные органы, которые сразу же предпринимают попытку отслеживания пользователя, пытающегося проникнуть в систему, пока он еще находится в ней.

Как показывает практика, ущерб от совершения рассматриваемых преступлений во много раз превышает стоимость технических и организационных мер по осуществлению профилактики преступлений в сфере ВИТ вместе взятых. В связи с этим отказ от принятия организационных мер по защите информации по мотиву высокой себестоимости, является нецелесообразным.

Вместе с тем в науке уже выработан ряд организационных мер обеспечения защиты информации от несанкционированного доступа, преследующих профилактические цели:

- ограничение размеров сети - чем обширнее сеть, тем труднее организовать защиту информации в ней;

- изоляция сети от внешнего мира – ограничение физического доступа к сети извне уменьшает вероятность несанкционированного подключения. Это может выражаться в ограничении доступа путем физической или технической охраны коммутаторов, наземных антенн и других объектов, входящих в состав информационной сети;

- электронная цифровая подпись сообщений. На этом следует остановиться особо. В течение последнего времени происходит замена бумажной технологии обработки информации ее электронным аналогом, и, конечно, в будущем следует ожидать полного вытеснения бумажного документооборота электронным. Однако представление традиционных бумажных документов в виде электронных последовательностей, состоящих из нулей и единиц, обезличивает последние. Защитных атрибутов бумажных документов: подписей, печатей и штампов, водяных знаков, специальной фактуры бумажной поверхности и т.д., - у электронного представления документов нет. Но электронные документы необходимо защищать не менее тщательно, чем бумажные. Поэтому возникает задача разработки такого механизма электронной защиты, который бы смог заменить подпись и печать на бумажных документах. Т.е. необходимо разработать механизм цифровой подписи, которая представляет собой дополнительную информацию, приписываемую к защищаемым данным. Цифровая подпись зависит от содержания подписываемого документа и некоего секретного элемента (ключа), которым обладает только лицо, участвующее в защищенном обмене. Рассмотрим, в чем заключается этот механизм. Во-первых, цифровая подпись подтверждает, что подписывающее лицо не случайно подписало электронный документ. Во-вторых, цифровая подпись подтверждает, что только подписывающее лицо, и только оно, подписало электронный документ. В-третьих, цифровая подпись зависит только от содержания подписываемого документа и времени его подписания. В-четвертых, подписывающее лицо не имеет возможности впоследствии отказаться от факта подписи документах.[6] Правовой основой использования электронно-цифровой подписи в документообороте на территории Казахстана является Закон РК «Об электронном документе и электронной цифровой подписи»;

- использование брандмауэров. Брандмауэр является вспомогательным средством защиты, применяемым только в том случае, если сеть нельзя изолировать от других сетей, поскольку брандмауэр довольно часто не способен отличить потенциально опасное сетевое сообщение от совершенно безвредного, в результате чего типичной будет ситуация, когда брандмауэр не только не защищает сеть от НСД, но и даже препятствует ее нормальному функционированию. [7]

Рассмотренные организационные меры профилактики несанкционированного доступа могут быть применимы не только к компьютерным системам, но и к корпоративным системам сотовой связи и внутренних АТС предприятий, и учреждений.

Суммируя вышеизложенное, можно констатировать тот факт, что интеграция положений различных видов криминалистической идентификации в область высоких информационных технологий обусловила возникновение новых технических способов и криминалистических средств для профилактики преступлений в сфере ВИТ, в частности защиты информации от неправомерного доступа. Возникли новые направления использования уже апробированных криминалистических методик производства идентификации, в том числе и для целей профилактики совершения подобных преступлений. НСД, являясь одним из распространенных видов таких преступлений, определил профилактику как наиболее приоритетное направление по предупреждению преступлений в сфере ВИТ, которое реализуется как в ходе технических, так и организационных мер по защите информации.

*Список использованной литературы*



1. Ханджанов Н.К.К вопросу об организации профилактической деятельности в экспертных учреждениях // вопросы судебной экспертизы. – баку: аниисэ, 1967.-с.182.
2. Федоров В. Компьютерные преступления: выявление, расследование и профилактика // Законность. – 1994. - №6.-с.12
3. Мельников В.Р. Защита информации в компьютерных системах. – М.: финансы и статистика, электроинформ, 1997.
4. Каратаев О.Г., Пащенко Е.Г. Криминалистическая информатика // радиоэлектроника и связь. – М.: Знание, 1991.
5. Мельников Ю. Электронная цифровая подпись: всегда ли она подлинная? - М.: «банковские технологии». – 1995. - №5.
6. Анин Б. Защита компьютерной информации. – СПб., 2000.

*Искаков Магжан Муратулы  
магистрант 2-курса специальности юриспруденция Академии Кайнар,  
г. Алматы, Казахстан*

### **СООТНОШЕНИЕ ПОНЯТИЙ «БОРЬБА С ПРЕСТУПНОСТЬЮ» И «КОНТРОЛЬ НАД ПРЕСТУПНОСТЬЮ»**

**Аңдатпа.** Бұл мақалада «қылмысқа қарсы күрес» және «қылмысты бақылау» ұғымдарының арақатынасы туралы айтылады. Қылмысқа қарсы күрес әлеуметтік қауіпті құбылысты болдырмауға; адамның және басқа субъектілердің, қоғамның мүдделерін таза эгоистік есептеудің қажетті тепе-теңдігін қамтамасыз етуге; қажеттіліктер мен мүдделерді қанағаттандырудың әлеуметтік қауіпті тәсілдеріне жол бермеуге мүмкіндік береді.

**Түйін сөздер:** қылмыстық құқық, криминология, қылмыс, қылмысқа қарсы күрес, қылмысты бақылау.

**Аннотация.** В данной статье речь идет о соотношении понятий «борьба с преступностью» и «контроль над преступностью». Борьба с преступностью позволяет сдерживать это общественно опасное явление; обеспечивать необходимый баланс чисто эгоистического расчета человека и интересов других субъектов, общества; не допускать наиболее общественно опасных способов удовлетворения потребностей и интересов.

**Ключевые слова:** уголовное право, криминология, преступность, борьба с преступностью, контроль над преступностью.

**Abstract.** This article deals with the relationship between the concepts of «fight against crime» and «control over crime». Combating crime deters etc socially dangerous phenomenon; ensure the necessary balance of purely selfish calculation of the person and interests of other actors, society; Avoid the most socially dangerous means of meeting needs and interests.

**Key words:** criminal law, criminology, crime, fight against crime, control over crime.

Когда речь идет о противостоянии преступности, обеспечении ее снижения и уменьшении степени ее общественной опасности, употребляется множество терминов.

В криминологической и иной специальной литературе, а также официальных документах и публицистических материалах встречаются понятия: уголовная политика, борьба с преступностью, война, контроль, противодействие преступности, предупреждение, профилактика и др. При этом до сих пор каждое из указанных понятий вызывает научные споры и не может оцениваться как достаточно определенное или по крайней мере однозначное. Это создает значительные сложности как в уяснении смысла того, о чем идет речь в конкретном случае, так и в практической деятельности.

За каждым из терминов стоит разное содержание. Поэтому точное определение терминологии – непереносимое условие четкости в решении проблемы борьбы с преступностью.

Отметим, что термин **«борьба с преступностью»** широко применяется в правовых и других официальных документах, а также в научных трудах. Организация Объединенных Наций проводит конгрессы **по борьбе** с преступлениями и обращению с правонарушителями.

Отметим, что теоретический анализ содержания данного термина показывает, что он применяется для обозначения сложной системно-структурной деятельности, имеющей цель добиться снижения преступности и степени ее общественной опасности, устранить или нейтрализовать детерминанты, причины преступности. Правда, в разные периоды эта цель формулировалась по-разному, в т.ч. максималистски: ликвидировать преступность и корни, ее порождающие. Но, поскольку такой подход был оценен как «криминологическая романтика» и сейчас практически не имеет сторонников, нет необходимости уделять ему какое-либо особое внимание.

Достижение указанной цели понималось таким образом, что **борьба с преступностью** представляет собой одну из сфер социального управления в широком смысле слова, так как это прежде всего воздействие на причины и условия, порождающие преступления и преступность, влияющие на их развитие. Борьба с преступностью предполагает также воздействие на лиц, совершающих преступления, саму преступность в целях недопущения рецидива преступлений и самодетерминации преступности. То есть сюда же включается правоохранительная деятельность по раскрытию и пресечению преступлений, выявлению виновных и их наказанию.

В последнее время особенно часто ставится под сомнение допустимость применения термина **«борьба с преступностью»**. Его предлагают заменить другими: **«контроль»**, **«противодействие»**. При этом указанные определения представляются более уязвимыми, чем **«борьба с преступностью»**.

Слово "борьба" в словарях русского языка трактуется как активное столкновение противоположных интересов, групп, мнений и т. п. в целях приобретения господства одних над другими. Это всегда такая деятельность, которая преследует определенную цель. В преступности находят свое проявление интересы, ценности, установки, находящиеся в непримиримом противоречии с теми, которые охраняются законом.

Цель в этом случае – прежде всего не допустить массового нарушения уголовного закона путем воздействия на процессы детерминации и причинности преступности, а в случае его нарушения – применить к виновным меры государственного принуждения для того, чтобы добиться их отказа от преступного поведения. Компромисс здесь не допускается ни государством, ни обществом.

Иначе говоря, борьба с преступностью – это активное столкновение общества с преступностью для обеспечения господства закона и охраняемых им интересов, ценностей, норм поведения, осуществляемое в форме целенаправленной наступательной деятельности на причины, условия преступности и ее саму.

Профессор С.В.Бородин [1, с.123] пишет: «Мы исходим из того, что борьба с преступностью как социально-политическая категория есть целенаправленная деятельность, проводимая государством и обществом на базе материалистического понимания преступности и ее причин».

Что касается **"контроля"**, то в русском языке это слово обозначает проверку чего-либо, кого-либо, наблюдение за кем-либо, чем-либо с целью проверки. Использование этого понятия в криминологии до сих пор не было убедительным, о чем совершенно обоснованно повествовал И.И.Карпец [2, с.56]. Примером может служить и учебник «Криминология», где говорится, что "Криминология – общетеоретическая наука о методах контроля за преступностью и борьбы с ней (включая в понятие борьбы с преступностью и ее предупреждение на всех стадиях и во всех выработанных наукой и

практикой форм)". Исходя из всего выше сказанного, мы приходим к выводу, что авторы ввели термин "контроль", но не отказались и от понятия "борьба". В итоге такая позиция стала уязвимой. Отметим, что тем более что предупредительная деятельность включает и меры социального контроля как социально-системного воздействия общества и социальных групп на личность и малые группы.

В первую очередь, не только государство "мешает" преступности, ни и преступность – обществу, государству. Борьба с преступностью – это особый вид взаимодействия двух противоположных сторон. Хотя преступность и производится от общества, но она – относительно самостоятельный социальный феномен, обладающий способностью к самоорганизации и самодетерминации, активного сопротивления ему:

Во-вторых, рассматриваемый термин не охватывает всего комплекса мер воздействия на преступность как на социальное явление со сложным причинно-следственным комплексом, в т.ч. недопущения нарушения уголовного закона, а в случаях его нарушения – применения к виновному мер государственного принуждения.

Провозглашение "контроля за преступностью", предполагает оказание ей только "противодействия". "Воздействие" несет в себе определенного рода компромисс, влечет поиск взаимных уступок, что совершенно очевидно будет недопустимым. В основе преступности лежит такая система установок, ценностей, ориентации, которые находятся в антагонистическом противоречии с закрепленными в праве, общественной морали. Предупреждение преступности вовсе не означает компромисса с ней.

Борьба с преступностью представляет собой органическое единство трех направлений: 1) общей организации борьбы, 2) предупреждения преступности, 3) правоохранительной деятельности. На основе оценок криминологической ситуации (т. е. преступности, ее причинности, детерминации, состояния борьбы с ней), прогноза и рекомендаций специалистов по дальнейшей борьбе с преступностью государство, как основной субъект организации этой борьбы, определяет ее стратегию.

С.В.Бородин пишет: «Отметим, что теория управления под стратегией понимает способы достижения целей» [1, с.124]. Но думается, что содержание стратегии в криминологии близко к ее воинскому пониманию. Стратегия выступает как искусство ведения борьбы с преступностью, она определяет направление основного удара с тем, чтобы выиграть эту борьбу.

При этом, стратегия – это искусство ведения не только в целом борьбы с преступностью, но и борьбы с отдельными ее видами (с учетом их места в общей системе преступности), т. е. проведения отдельных операций. К примеру, если говорить о борьбе с организованной преступностью, то специфика такой деятельности состоит по сути в том, что непосредственно наносятся удары по: а) самим организованным преступным формированиям как таковым с целью прекращения существования данных формирований; б) лидерам таких формирований; в) преступным капиталам. Важно заметить, что одновременно принимаются меры по: обеспечению сотрудничества в такой борьбе с государственными органами рядовых участников организованных формирований, не совершавших тяжких преступлений; обеспечению безопасности участников уголовно-процессуальной деятельности и иных участников борьбы; восстановлению нарушенных организованной преступностью отношений, законных интересов на базе закона.

В рамках стратегии разрабатывается тактика борьбы с преступностью, включающая определение конкретных целей и оптимальных методов их достижения в конкретных условиях. Тактика, как известно, – часть стратегии. Тактическое решение вопросов всегда должно учитывать ограниченность кадров, материального обеспечения, финансирования в целом борьбы с преступностью и, соответственно, ориентироваться на реальное положение дел. С другой стороны, нельзя согласиться и с такой крайностью: "дайте сколько можете, а мы распишем, куда это можно потратить". Нужны криминологически обоснованные выкладки тактических решений и их последующая

корректировка, но с таким расчетом, чтобы можно было бы достигнуть определенных результатов. На практике мое бывает так: обеспечивается крайне мизерное фактическое финансирование, не способное ничего изменить, но его принимают, поэтому у государства создается иллюзия, что что-то можно сделать. В результате деньги практически тратятся впустую. В таких случаях можно было бы обойтись и без таких затрат, имея тот же результат.

Стратегия и тактика воплощаются в программах борьбы с преступностью.

Программирование (ранее – планирование) увязывается с программированием экономического, социального и политического развития общества и государства. Сейчас можно сказать и иначе: борьба с преступностью должна быть органической частью политики в обществе: как государственной, так и политики деятельности различных негосударственных структур, институтов гражданского общества.

К примеру, в планах экономического и социального развития страны предусматривались и меры борьбы с преступностью. Наряду сданным разрабатываются и принимаются отдельные программы борьбы с преступностью. Кроме них существуют программы борьбы с тем или иным видом преступности.

Программирование должно носить целевой характер, то есть сначала следует формулировать конкретные цели, затем – средства их достижения, указывать исполнителей, сроки, характер ресурсного обеспечения данных средств (кадровое, финансовое, материально-техническое обеспечение и т. п.).

С программированием борьбы с преступностью тесно связана законотворческая работа. В случае если действующий закон не обеспечивает борьбу с новыми характеристиками криминальной и криминогенной ситуации в стране, требуется серьезная и целенаправленная работа по изменению, дополнению законов или созданию принципиально новых правовых актов. К примеру, действенная борьба с коррупцией и организованной преступностью во всех странах становилась реальной только после принятия комплексных законов, а затем путем их дополнения, введения новых законодательных актов – создания целых отраслей соответствующего законодательства.

На практике часто остро дискуссионным будет вопрос о том, что чему должно предшествовать: например, принятие закона о борьбе с организованной преступностью и целевой программы, основанной на этом законе, или программы борьбы с организованной преступностью, а затем уже и закона.

В любом случае, если прежние правовые средства себя исчерпали, в их рамках наивно программировать борьбу с преступностью. Разве что с расчетом на неправовые меры или, другими словами, нарушения режима законности. Но это нельзя считать допустимым.

С изложенным тесно связан вопрос о криминализации и декриминализации деяний, криминологической обусловленности закона. Академик В.Н.Кудрявцев пишет [3, с.65]: "Процесс криминализации общественно опасных деяний охватывает несколько стадий: получение и оценку информации о распространенности в стране определенного вида деяний, представляющих общественную опасность; изучение причин их возникновения, основных признаков и социальных последствий; определение перспектив борьбы с ними; наконец, при принятии решения о целесообразности создать новую уголовно-правовую норму– разработку проекта нового закона".

Проблемы правового регулирования борьбы с преступностью широко обсуждаются в литературе, включая криминологическую.

Непосредственное обеспечение реализации программ борьбы с преступностью носит многоаспектный характер. Стоит заметить, что оно включает управленческую деятельность, контроль, подбор кадров, их подготовку, оптимальную расстановку, организацию повышения их квалификации, их переподготовку с учетом новых криминологических и более широких социальных реалий, разработку новой техники,

ресурсное обеспечение борьбы с преступностью, анализ эффективности принимаемых мер и корректировку программ.

При этом различаются: а) эффективность механизма деятельности по борьбе с преступностью, б) социальная эффективность борьбы с преступностью. В первом случае оценивается, сколько лекций на правовые темы прочитано, сколько человек повысили свою квалификацию, высока ли раскрываемость преступлений и т. п., т. е. как работает "механизм". Во втором случае, произошло ли снижение преступности и ее общественной опасности, достигнуты ли поставленные в программе цели.

Координация борьбы с преступностью остро необходима в силу большого числа субъектов этой борьбы. В ней участвуют государство, институты гражданского общества (общественные организации, фонды и т.п.), разные юридические и физические лица. Причем не только граждане данной страны, но и проживающие в ней лица без гражданства, иностранцы. Практически все население в разных формах участвует в такой борьбе. К примеру, в роли свидетелей, понятых.

Координацию деятельности правоохранительных органов по борьбе с преступностью осуществляют в Республике Казахстан Генеральный прокурор Республики Казахстан и подчиненные ему прокуроры.

В соответствии со статьей 4 Закона РК "О прокуратуре Республики Казахстан" они координируют деятельность правоохранительных и иных государственных органов по обеспечению законности, правопорядка и борьбы с преступностью [4].

Выделяется также территориальная координация деятельности по борьбе с преступностью, осуществляемая органами исполнительной власти. Стоит заметить, что она заключается, как отмечает В.И.Кригер, "во-первых, в учете компетенции и разграничении полномочий государственных органов и общественности; во-вторых, в согласовании действий по выполнению общих задач. Координация содействует, в частности, тому, чтобы каждый субъект профилактики занимался своим делом, не подменял другие органы, избегал параллелизма и дублирования" [5, с.134].

Также основным моментом можно выделить развитие сети научно-исследовательских учреждений, и о подготовке научных кадров, совершенствовании методики исследований, о внедрении результатов достижений науки в практику. Наряду с криминологическими существенно разворачивание междисциплинарных и комплексных исследований.

Внедрение научных исследований в практику – это двусторонний процесс, который зависит как от результативности криминологических исследований, качества научных рекомендаций, так и от готовности, умения практических работников их воспринять и применить. Но важно еще одно звено – сотрудничество научных и практических работников в "привязке" научных рекомендаций к конкретным условиям их применения, их "доводка". Это этап нормального технологического процесса на производстве. Аналогичное положение складывается и применительно к криминологическим рекомендациям.

Какова же даже не задача, а сверхзадача борьбы с преступностью? Можно ли всерьез рассчитывать на окончательную победу над ней? Эти вопросы задавали себе многие авторы на протяжении всей истории человечества.

Ф.Таненбаум в 1943 году повествовал: "Преступность вечна так же, как и общество... Чем сложнее оно становится, тем труднее в нем индивиду и тем более частыми будут его срывы" [6].

Дж.Флорита считал, что преступность, как и грех, – нормальное явление в обществе, ненормальны придуманные людьми, санкции и законы [5, с.150]. Американский ученый В.Фокс полагал, что "преступность – побочный продукт цивилизации" и соответственно может расти с развитием цивилизации [5, с.156].

Профессор Карпец И.И. в 60–70-е годы повествовал о преступности, как "преходящем" явлении, характерном только для классового общества, а в конце жизни в

книге "Преступность: иллюзии и реальность" высказал мнение о том, что преступность присуща любому, а не только классовому обществу [2, с.45].

Так можно ли добиться над ней абсолютной и окончательной победы? Время иллюзий прошло, и ни один серьезный криминолог, пожалуй, положительно не ответит на этот вопрос. Ясно одно: человечество не помнит себя без преступлений и преступности. Другое дело – уровень преступности и масштабы ее противостояния обществу. Вся история человечества доказала, что ослабление борьбы с преступностью, а тем более ее отсутствие, ведет к безудержному росту преступности и криминализации общества.

Борьба с преступностью позволяет сдерживать это общественно опасное явление; обеспечивать необходимый баланс чисто эгоистического расчета человека и интересов других субъектов, общества; не допускать наиболее общественно опасных способов удовлетворения потребностей и интересов.

#### *Список использованной литературы*

1. Бородин С.В. Преступления против жизни - СПб.: Издательство Юридический центр Пресс, 2003. - 467 с.
2. Карпец И.И. Преступность: иллюзии и реальность - М.: Российское право, 1992. — 432 с.
3. Кудрявцев В.Н. Общая теория квалификации преступлений - М., «Юридическая литература», 1972. - 352 с.
4. Закон Республики Казахстан от 30 июня 2017 года № 81-VI «О прокуратуре Республики Казахстан» // [online.zakon.kz](http://online.zakon.kz) (дата обращения 01.02.2020г.)
5. Выдающиеся ученые о познании – Составитель: Лариса Селезнева. - Litres, 2017. – 210с.
6. Tannenbaum F. The dramatization of Evil // *Perseption in criminology. L., 1975.*

*Калкаева Несібелі Бақытовна*

*қауымдастырылған профессор, з.ғ.к., Алматы қ., Қазақстан*

### **ҚЫЛМЫСТЫҚ ІС БОЙЫНША ДӘЛЕЛДЕУ МАҚСАТЫНДАҒЫ ПРОЦЕССУАЛДЫҚ КЕЛІСІМДЕРДІҢ ӘДІСТЕМЕЛІК АСПЕКТІЛЕРІ**

**Аңдатпа.** Посткеңестік кезең елдерінің қылмыстық процестік құқығына арналған іс-жүргізу келісімі жаңа құбылыс болып табылады. Дегенмен, бұл жаңалық қатысты сипатқа ие, егер кінәні мойындау іс-жүргізу келісімі формасына жататындығын есепке алатын болсақ, онда ол әлемдік құқықтық тәжірибеде қабылданған институт ретінде бағаланады. Бұл институтты іс-жүргізу құқығына енгізу қиындығына, мысалы, Қазақстан Республикасындағы процестік дәлелдеме мақсаттарының дәстүрлі және заманауи әдістемелік тәсілдерінің үйлесімсіздігі жатады.

**Түйін сөздер:** келісім өндірісі, процестік дәлелдеме мақсаттары, процессуалдық келісімнің мақсаттары, қылмыстық сот ісін жүргізу қағидалары.

**Аннотация.** Процесс доказывания как неотъемлемая часть уголовного производства основан на таких понятиях, как объективная истина, полнота, всесторонность и объективность установления обстоятельств совершения уголовного правонарушения, цель доказывания и др. В пределах уголовных дел, по которым заключено процессуальное соглашение, достижение объективной истины в процессе доказывания в традиционном понимании ни теоретически, ни практически невозможно. Преодоление возникающих противоречий в процессе доказывания в указанных случаях сопряжено со значительными изменениями в содержании целей доказывания.

**Ключевые слова:** объективная истина, процессуальное доказывание, процессуальные гарантии законности.

**Abstract.** Proof process as an integral part of criminal proceedings is based on such concepts as an objective truth, a completeness comprehensiveness and objectivity of establishment of circumstances of making of criminal offense, the proof purpose, etc. Within criminal cases on which it is concluded the procedural agreement, achievement of an objective truth in the course of proof in traditional understanding theoretically it is almost impossible. Overcoming originating contradictions in the course of proof in the specified cases is accompanied by the considerable changes in the maintenance of the purposes of proof.

**Key words:** objective truth, procedural proof, procedural warranties of validity.

Процессуалдық келісім саласында қалыптасқан құқықтық қатынастарды реттеудің әдістемелік аспектілерін зерттеу өзектілігі посткеңестік кезең елдерінің салалық мүдделерін ұсынатын құқықтанушылардың жұмыстарын айғақтайды [1]. Континенттік құқықтық дәстүрлер негізінен тұратын «әділ келісімдер» мәселелері бойынша ГФР, Италияның, Францияның қылмыстық процестік құқығы процессуалдық келісімнің ұлттық үлгілерін қалыптастыруда қарама-қайшылықтарды жою үшін, терең зерттеледі.

Англосаксонды құқықтық жүйе өкілдерінің (Англия, Австралия, Ирландия, Канада, АҚШ және т.б) қылмыстық-іс жүргізу заңнамаларының тәжірибесі де пайдалы болып келеді. «Әділ келісім» түсінігі АҚШ-та кеңінен таралған.

Аталған үлгі Қазақстан, Ресей Федерациясы, Беларусь Респубикасы және басқа да елдердің құқықтық жүйелері шарттарында іс-жүргізу келісімінің тиісті формасын құруға арналған негіз ретінде қарапайым және қолжетімді болды.

АҚШ-тың құқықтық саясатын талдау көрсеткендей, «келісімдерге» келуге түрткі болатын ниеттерге алқабилер үкімінде көмескіліктерді болдырмауға тырысу жатады («келісімге» келу кезінде айыпталушыға таңдау құқығы беріледі – тиісті нақты жазалаумен нақты айыптауды мойындау және алқабилер үкімінің белгісіздігі арасындағы таңдау («айыпты еместен» «барлық қойылған эпизодтар бойынша айыптыға» дейін) [2, с.2].

Посткеңестік мемлекет заңгерлерінің кінәні мойындау жөніндегі келісім формасындағы процессуалдық келісімнің американдық моделіне қызығушылығын түсіндіре отырып, А.В.Бахновский келесідей белгіледі: «құқықтық массивтің жаңаруы, қоғамдық қатынастардың түбегейлі өзгеруі және әлеуметтік қатынастардың жаңа түрін бекіту шетелдердің құқықтық және қоғамдық институттарының қызметтеріне деген қызығушылықты алдын-ала анықтайды». Ары қарай, оның есептеуінше, қылмысты орындау жағдайларын жан-жақты зерттеу және жылдам қарау арасындағы теңгерімді табу туралы мәселені шешу жолының бірі – отандық құқықтық ортаға «әділ келісім» құқықтық институтын қосу [2,с.2].

Қазақстан Республикасының ҚПК-не (ары қарай- ҚР ҚПК) заң қоғамдастығымен іс-жүргізу келісімінің институтын енгізу қылмыстық сот ісін жүргізу жолындағы ілгерінді қадам ретінде бағаланады. Одан бөлек, процессуалдық келісім институты қылмыстық процестік құқықтық қатынастары шегінде әлемдік құқықтық стандарт ретінде қабылдануға ұмтылады. Бұл жағдай құқықтық стандарттарды ұлттық құқық жүйесіне енгізу процесінің ойластырылған тәсілдерін талап етеді, сол арқылы шетелдік құқықтық тәжірибе Қазақстанның салалық құқық нормаларымен, соның ішінде, қылмыстық процестік құқығының нормаларымен қарама-қайшылық жағдайына түспейді.

Жоғарыда аталғандарға сәйкес, ұлттық құқықтық жүйеге шетелдік құқықтық құбылысты енгізу жүзеге асырылатын түсіндіру өрісінің шектері туралы мәселенің шешімі белгілі өзектілікке ие болады. Бұл үрдісте тағы бір оңтайлы фактор бар: іс-жүргізу келісімі феномен категориясынан әлеуметтік маңызды құбылыс категориясына ауысты. Бұл дегеніміз, посткеңестік елдердің бірқатары іс-жүргізу келісімінің институтын қабылдады (Қазақстан, Ресей Федерациясы, Эстония, Беларусь Республикасы және т.б.)

және қазіргі таңда қандай-да бір көмескіліктер мен қарама-қайшылықтарды жою мақсатында ҚПК нормаларын түзету бойынша үрдістер жүруде. Жаңа институттарды мінсіз құқықтық реттеу басынан бастап мінсіз нұсқа ретінде көрінгенімен, тәжірибелік көзқарас тарапынан сирек қолданылады.

Процессуалдық келісімін реттеумен байланысты бірінші мәселе – қылмыстық процестік құқығының доктринасын түзету қажеттілігінің болуында. Мұндай доктрина негізіне елдің саяси-құқықтық идеологиясы жатады. Кеңес республикаларындағы мемлекеттік құрылыс және басқару формаларын ауыстыру әлеуметтік мән идеологиясынан бас тартуды білдіреді.

Жаңа идеология КСРО-да жалғыз адал және берік түрде бағаланған құндылықтардың орнына жаңа құндылықтарға бағытталу негізінде құрылды. Құқық дамуының кеңестік мерзіміне мемлекет және ұжымдық меншік ретінде әлеуметтік құндылықтар басымдылығы тән болды. Бұл басымдылық өзінің көрінісін КСРО Конституциясында және кеңес республикаларының конституцияларында да тапты. Құқықтық мемлекетті құрудың жаңа шарттарында өзінің өзектілігін сақтайтын заңнамалардың елдің Негізгі заңына сәйкестігін қамтамасыз ету қағидасы КСРО және кеңес республикаларының (1958 ж.) қылмыстық сот ісін жүргізу негіздеріне, сонымен қатар, барлық кеңес республикаларының ҚПК-де нормалар мемлекет мүдделерінің алғашқылығына, ұжымдық меншікке және жеке тұлғалар мүдделерінің кезектілігіне (туындылығына), оның заңды алынған меншігіне бағытталуына алып келді.

Құқық саласында идеологияны ауыстырудан кейін құқық институттарын жаңа идеологиямен сәйкестендіру үрдісі жүргізілді. Бұл процестерде бас тартылуы тиіс құқықтық құбылыстарды дұрыс анықтау маңызды болды. Керісінше жағдайда, заңның төмен тиімділігін көрсететін нормативті құқықтық реттеу ақауларының көлемі саннан сапаға қарай артатын болса, жағдай қиындай түседі [3].

Құқықтық мемлекет идеологиясы басымдылықтардың түбегейлі өзгеруіне негізделеді. Адам, оның өмірі, денсаулығы мен бостандығы, заңды мүдделері – мемлекеттің басқа атрибуттары бойынша негізгі болып табылады; меншік – егер ол заңды жолмен алынса, қасиетті болып саналады.

Жоғарыда айтылған метаморфоза бойынша, салалық құқық құрылымдары мен жүйелері де түбегейлі өзгеріске ұшырады. Аталған тезисті анықтау үшін нақты идеологиялық маңызды құндылықтар мен постулаттарға жүгінеміз, олар құқық дамуының кеңестік мерзіміндегі Қазақстанның және басқа да кеңес республикаларының қылмыстық - іс-жүргізу доктриналарының мазмұнына әсер етеді.

**Бірінші постулат:** қылмыстық үрдістегі дәлелдеудің басты мақсаты – бұл объективті (әділ) ақиқатқа қол жеткізу.

Объективті ақиқаттың мәні философиялық түсінік ретінде алғаш рет Аристотельмен қалыптасты, одан кейін Ф.Бэкон, Б.Спиноза, К.А.Гельвеций, Д.Дидро, А.И.Герцен, Л.Фейербах еңбектерінде және артынша марксизм-ленинизм негізін құраушылардың еңбектерінде қабылданып, дами бастады. Қылмыстық үрдістегі ақиқат түсінігін ұғыну тәсілдері ХХІ ғасырдың алғашқы онжылдығына дейін үлкен өзгерістерге ұшыраған жоқ.

Философиялық тұрғыдан алғанда, ақиқат – адам және оның санасына тәуелсіз, объектіні нақты болмысы бойынша қабылдау, дәлме-дәл бейнелеу. Осындай тәсіл негізіне В.И.Лениннің «Материализм және эмпириокритицизм» атты жұмысы жатады, бұл еңбектегі диалектикалық материализмге сәйкес, объективті ақиқат дегеніміз – «адамға да, адамзатқа да тәуелді болмайтын» адами түсініктердің мазмұны.

Ақиқат белгісіне тәжірибе жатады деген ортақ қалыптасқан пікір де бар [4]. Диалектикалық материализм негізін қалаушы К.Маркс осы туралы жазды: «адами ойлауда заттық ақиқаттылықтың болуы – теориялық емес тәжірибелік мәселе. Тәжірибеде адам ақиқаттылықты, яғни, өзінің ойлауындағы жан-жақтылықты, қуаттылық пен растықты дәлелдеуі керек» [5, с.1-2].



Құқық дамуының кеңестік мерзімі үшін «объективті ақиқат ретінде объективті шындықты дұрыс көрсететін және адамға, адамзатқа, субъектіге тәуелді болмайтын адами білімдердің осындай мазмұны қарастырылады» деген әдіс сипатты болып табылады [6,с.129]. Осы тезистің авторы белгілі іс-жүргізуші - П.А.Лупинская. Әңгіме В.И.Лениннің жұмысындағы (4 сілтемені қараңыз) дәйексөзбен тікелей байланыс туралы айтылып отырғаны сөзсіз, дегенмен ешқандай сілтеме жасалған жоқ. Осы жерден, Ленин тезисі жеке авторлық шегінен асып «соңғы инстанцияда» ақиқатқа айналды және ешқандай түсіндірмелерді, бағалау пайымдарын талап етпейді. Ары қарай П.А.Лупинская келесідей жазды: «Істің-мән жайын өз болмысы бойынша қалыптастыру қылмыстық үрдістегі объективті ақиқат мазмұнын құрады [6,с.129].

Б.Т.Безлепкиннің көзқарасы қызығушылық тудырады: «Кез-келген ғылым сияқты, дәлелдеудің қылмыстық-іс жүргізу теориясы да танудың (гносеологияның) философиялық теориясына негізделеді, ол өзінің санасына тәуелсіз, объективті материалдық әлемді адамның ақиқат тануының қағидалы мүмкіндіктерінен пайда болады. Бұл жерде бастапқы жағдай ретінде зерттелетін және шешілетін қылмыстық істерге қатысты сот пен прокурордың, алдын-ала тергеу және анықтау органдарының шешімдері мен қорытындыларының ақиқат болуы, басқаша айтқанда, объективті шындықты дәлмедәл бейнелеуі және шындыққа сәйкес болуы түсіндіріледі.

Осылайша, қылмыстық үрдіс теориясында қылмыстық іс бойынша ақиқатты қалыптастыру қылмыстық-іс жүргізу дәлелдемесінің мақсаттары ретінде қарастырылады [7,с.77].

П.А.Лупинская мен Б.Т.Безлепкиннің позицияларын салыстыру ақиқат туралы марксизм-ленинизм теорияларының шарттарын қандай-да бір өзгертусіз осы авторлармен сақталуын дәлелдейді. Дәлелдеу үрдісінің мақсаттарын анықтаумен байланысты жағдайлар 1999-2001 жылдарға жататын Р.Х.Якупов, А.П.Рыжаков сияқты авторлардың жұмыстарында өзгеріске ұшыраған жоқ. Олардың көзқарастары бойынша, ақиқатқа шынында да орын алған жағдайларға сәйкес келетін сот және алдын-ала тергеу органдарының шешімдері жатады. Осындай шешімдердің объективті сипаты өмірден алынған субъективті түсініктер емес, олардың объективті шындықты дұрыс бейнелеуден тұратындығымен түсіндіріледі [8].

Қайта құрылу мерзімінен кейін, ТМД елдері қоғамдық қатынастарды «капиталдандыруға» бағытталған жаңа ҚПК қабылдады. Осы уақыттан бері әдебиетте «объективті ақиқат дәлелдеу мақсаты ретінде», «абсолютті ақиқат» және т.б түсініктер кездесе бастады. А.В.Смирнов пен К.Б.Калиновский (2004 жылы) келесідей жазды: «Іс-жүргізушілік дәлелдеме сот ісін жүргізуде белгісіз мән-жайларды негіздеу (қалыптастыру) формасы болып табылады. Іс-жүргізушілік дәлелдеме - осындай негіз құралы» [9,с.177]. Дәлелдеу мақсатына ақиқатқа жету жатады деген түсініктер бұл авторлардың еңбектерінде табылмады.

Кеңес құқығы үшін ақиқатқа жету талабы – қылмыстық үрдістің маңызды қағидаларының бірі. Қылмыстық істе ақиқатқа жету қажеттілігі мен мүмкіндігі әділдік орнатудың міндетті шарты ретінде бағаланды. Келісім өндірісін енгізу қылмыстық үрдістегі дәлелдеу мәнін түсінудің әдістемелік тәсілдерінің өзгеруіне ықпал етті. Келісім өндірісінде ақиқатқа осы терминнің шынайы мағындасында қол жеткізілмейді.

Сонымен бірге, жеке зерттеулер көрсеткендей, ақиқатты түсінудің және оған іс-жүргізу дәлелдемесінде қол жеткізудің ескі әлеуметтік тәсілдері заманауи шарттарда өздерінің жақтаушыларын тапқан жоқ. О.В.Турчина мен М.Н.Ситкина сотта объективті ақиқатты қалыптастырудың ресми тәсілінің мәнін қарастыра отырып, сыртқы тәртіпті орынатуды мақсат еткен ресми тәсіл ақиқатты анықтамай, әділ шешім шығаруда өте қауіпті болады деді. Ары қарай, РФ заңнамасын талдай отырып, келесідей жазды: «...Іс-жүргізу заңнамасына объективті ақиқат қағидасын қосу қажет. Объективті ақиқат ретінде дұрыс шешім үшін маңызды болып табылатын іс бойынша қалыптасқан жағдайлардың шындыққа сәйкес келуі түсіндіріледі. Азаматтық (қылмыстық, әкімшілік) істерді қараушы

соттар сот ісін жүргізудің мақсаттары мен міндеттерін мойындап қана қоймай, сонымен бірге, іс бойынша анық мән-жайларды қалыптастыру механизмін ұсынуы қажет [10, с. 117]. Қылмыстық сот ісін жүргізудегі процессуалдық келісімі «іс бойынша анық мән-жайларды қалыптастыруды» толығымен алып тастайды. Керісінше жағдайда, жеке және жария мүдделер арасындағы теңгерімге қол жеткізу мүмкін емес.

**Екінші постулат:** қылмыстық үрдісте ақиқатқа жету іс өндірісі кезінде жан-жақтылық, толықтық, объективтілік қағидаларын сақтау арқылы жүзеге асырылады.

Сонымен бірге, барлық зерттеушілердің пікірлері бойынша, қылмыстық үрдісте ақиқатқа жету кепіліне әрбір жеке жағдайда маңызды орын алатын істің мән-жайларын жан-жақты, толық және объективті қалыптастыру талабы (немесе қағидасы) жатады.

ҚР ҚПК ережелерін талдау көрсеткендей, істің мән-жайларын зерттеудің жан-жақтылық, толықтық, объективтілік қағидалары (24 бап) іс бойынша объективті ақиқатқа жетуді болжамдайды.

Ресейлік заң шығарушы ҚПК-нен қарастырылатын қағиданы алып тастады. Дегенмен оны осы күнге дейін сақтау қажеттілігі туралы пікірталастар өз күшін жоғалтқан жоқ. Осы мәселе бойынша В.З.Лукашевич, А.Я.Сухарев және басқа да зерттеушілер іс-жүргізу айналымынан жан-жақтылық, толықтық, объективтілік қағидасын алып тастау, РФ ҚПК-нен «ақиқат» терминін алып тастау сияқты заңсыз болып табылады деген пікір білдірді [11,99 б]. Іс-жүргізу институтының қарастырылатын қағидасының қосымшасы олардың үйлесімсіздігі туралы айтады. Ресей заңнамасының позициясы қазақстандық нұсқаға қарағанда артықшылықты болып келеді.

Серіктестік туралы сотқа дейінгі келісім институтын заңнамалы регламенттеу әлі толық жетілген жоқ. Оның себептері өте көп. Бірақ, қылмыстық процеске процессуалдық келісімін енгізу негізіне жататын позитивтер туралы айтайық.

Позитивтер ретінде экономикалық сипаттағы түсініктер рөл атқарады. Мысалы, А.В.Бахновский жазғандай: «...Буржуазиялық мемлекеттердегі әлеуметтік байланыс түрі өмірдің барлық саласында экономикалық пайда мен рационализмге бағытталады» [2, с.2]. Бұл аспектіге Е.Л.Федосеева назар аударды. Оның ойынша, «заң шығарушы қылмыс жасаған тұлғалардың жазаларын жеңілдету, тіпті қылмыстық жауапкершіліктен босату арқылы позитивті мінез-құлықтарын ынталандыруға мүмкіндік беретін нормаларды дамытуға мәжбүр болды» [12, с.3] және ары қарай: «...Сотқа дейінгі келісім институтының пайда болуы мемлекеттің экономикалық дамуымен, қылмыстың артуымен, елдегі қылмыстық жағдайға тез және сай жауап беруге мүмкіндік бермейтін заңнамалы реттеудің төмен деңгейімен байланысты әлеуметтік-құқықтық қажеттілікпен түсіндірілді» [12, с.11-12].

Процессуалдық келісімнің пайдасына заң шығарушының таңдауын түсіндіру үшін жекелеген авторлар қылмыстық іс бойынша объективті ақиқатқа жету мақсатынан бас тартуға тырысты. А.П.Кругликовтың есептеуінше, заманауи шарттарда ҚР ҚПК-не «объективті ақиқатты қалыптастыру институтын» енгізуге ешқандай негіз жоқ [13, с.44]. Бұл жерде белгілі бір рационализм байқалады. Шынында да, әділ келісім кезінде объективті ақиқат өз орнын таппайды.

Процессуалдық келісімнің әдістемелік құраушылары туралы айта келе, Д.В. Маткина бұл институттың қылмыспен күресудің жаңа сапалы әдісі ретінде бағаланатын айтады [14, с.19]. Одан басқа, ол «жазалау идеологиясының орнына, айыпталушы және қорғалушы тараптардың өзара тиімді келісімді қатынастарын құруға негізделген қалпына келтіру әділеттілігі идеясы келді деп» ойлайды [19].

А.А.Казаков пен Д.С.Корешниковтың көзқарастары бойынша, келісім өндірісінде біршама кемшіліктер бар. Негізгі себептердің бірі ретінде «тергеу және бақылау органдарының өкілеттіліктері теңгерімінің бұзылуын» қарастырады [15, с. 21]. Өкілеттілік теңгерімінің жанама болса да, істің мән-жайын қалыптастырудың жан-жақтылық, толықтық және объективтілік қағидаларына қатысы бар. Осы қағиданың ҚПК-де болуы тергеушілер мен прокурорларға тиісті міндеттердің артылуын болжамдайды. Олардың

алғашқысы – аталған қағида негізінде дәлелдер жинайды, ал екіншісі қылмыстық іске қосылған дәлелдердің заңдылығын тексереді. Кез-келген жағдайда, істің мән-жайын қалыптастырудың жан-жақтылық, объективтілік және толықтық қағидаларын сақтау іс-жүргізу келісімін жүргізуде қадағаланатын «жеке және жария мүдделер теңгеріміне» орын қалдырмайды.

Заң шығарушының бірін-бірі жоққа шығаратын құбылыстарды бейімдеуге тырысу арқылы басымдылықтарды ауыстыруында ешқандай әбестік жоқ. Осы жерде Г.Т.Чернобельдің пікірімен келіскеніміз жөн: «Осы немесе басқа идеялар жүйесі идеологияны тудырады. Бір идеялар жүздеген жылдар бойы қызмет етеді, ал басқалары күнсызданады, ақиқатпен соқтығысқаннан кейін сыртқа қарай ығыса бастайды» [16,с.7]. ҚР ҚПК-нен «Істің мән-жайларын жан-жақты, толық және объективті зерттеу» туралы 24 бабын алып тастау іс-жүргізушілік дәлелдеменің мақсаттары мен міндеттерінің жаңа доктриналық тәсілдерімен талап етілетін қажеттілік болып табылады.

Осылайша, мемлекеттік құрылыс және басқару формасын ауыстыру құқықтағы идеологиялық басымдылықтарды ауыстыру немесе жаңарту қажеттілігіне алып келді.

#### *Пайдаланған әдебиеттер тізімі*

1. См.: Самарин В.И., Орехов А.Ю. Теоретико-прикладной аспект проблематики введения досудебного соглашения о сотрудничестве в уголовно-процессуальное законодательство Республики Беларусь // *Університетські наукові записки*, 2014, №2(50). – 321-327 б;
2. Климович Ю. Перспективы развития досудебного соглашения о сотрудничестве в отечественном законодательстве // *Юстыцыя Беларусі*, 2013, №10. – 29-31 б;
3. Радько Т.Н. Современная системно-правовая теория: новый этап развития или методологический кризис? // *Мемлекет және құқық*, 2017, 2. – 34-40 б;
4. Бахновский А.В. Сделка с правосудием / *Дис.авторефер....з.ғ.к.* – Краснодар, 2008, 24 б.;
5. Жукенов А. Институт процессуального соглашения в судебной практике // *Заңгер*, 2016, №8(181). – 64-66 б.
6. Бахновский А.В. Сделка с правосудием / *Дис...заң ғылым.канд (12.00.09).* – Краснодар., 2008. – 172б.
7. Понкин И.В. Дефекты нормативного правового регулирования // *Құқық және білім*, 2016, № 7. – 4-15 б.
8. См.: Спиркин А.Г. Истина // *Философиялықэнциклопедиялықсөздік.* – М.: Кең.энц., 1983, 226 б;
9. Ленин В.И. Материализм и эмпириокритицизм // *ПСС*, т.18. –М., 1970, 123 б.
10. Маркс К. Тезисы о Фейербахе // *Маркс К. и Энгельс Ф. Соч.*, т.3. – М.: Политиздат, 1980.
11. Лупинская П.А. Общие положения о доказательствах и доказывании // *Уголовный процесс: ЖОО арналған оқулық/ П.А.Лупинскаяредакциясымен.* – М.: Юристъ, 1995. – 127-163.
12. Безлепкин Б.Т. Уголовный процесс России: дәрістер курсы. –М.: Халықаралық бизнес және басқару университеті, 1998. – 320 б.
13. См.:Якупов Р.Х. Уголовный процесс: ЖОО арналған оқулық. 2-ші баслығы, түз. және толық. – М.: «Зерцало» баспасы, 1999, . 161 б;
14. Рыжаков А.П. Курс уголовного процесса (структурно-логические схема): Оқу құралы. – М.: Контракт – ИНФРА – М., 2001, 126-127 б.
15. Смирнов А.В., Калиновский К.Б. Уголовный процесс: Оқулық/ А.В.Смирнов редакциясымен. – СПб.: Питер, 2004, – 697 б.
16. Турчина О.В., Ситкина М.Н. Формальный подход к установлению объективной истины в суде // *Право и образование*, 2017, №10. – 113-118 б.

17. Лукашевич В.З. Принцип всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств уголовного дела // Уголовный процесс: Оқулық. – СПб., 2004. – 98-99 б.
18. Федосеева Е.Л. Особый порядок уголовного судопроизводства при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве / Дис. авторефер... заң ғылым. канд. (12.00.09). – Екатеринбург, 2014. -24б.
19. Кругликов А.П. К вопросу об истине в уголовном судопроизводстве // Ресей заңнамасы, 2013, №1. – 42-46 б.
20. Маткина Д.В. Договорная (конвенциональная) форма доказывания социального умиротворения сторон уголовно-правового конфликта // Ғылыми ашылулар әлемінде 2010, №2-2.
21. Казаков А.А., Корешников Д.С. К вопросу о наделинии следователя правом заключать досудебное соглашение о сотрудничестве в контексте разрешения проблем применения главы 40.1 УПК РФ// Ресей тергеушісі, 2017, №10. –18-21 б.
22. Чернобель Г.Т. Идеологическая константность права // Ресей құқықтары журналы, 2016, №2. –5-10 б.

*Муратбекова Айжан Хайырғазыевна  
Қайнар Академиясы құқықтану мамандығының 2-курс магистранты*

## **МЕДИЦИНАЛЫҚ СИПАТТАҒЫ МӘЖБҮРЛЕУ ШАРАЛАРЫНЫҢ ТҮРЛЕРІ**

**Аңдатпа.** Бұл мақалада Қазақстан Республикасының заңнамасы бойынша медициналық сипаттағы мәжбүрлеу шараларының түрлері қарастырылады. Осы мәселе бойынша қылмыстық құқық ғылымында қалыптасқан әртүрлі тәсілдер қарастырылған. Медициналық сипаттағы мәжбүрлеу шаралары қылмыстық-құқықтық қауіпсіздік шаралары ретінде жақсырақ айқындалады. Сондай-ақ ҚР ҚК 92-бабында сипатталған медициналық сипаттағы мәжбүрлеу шараларын қолданудың мақсаттары тереңдетіліп қаралады, осы мақсаттардың жалпы қабылданған классификациясы қарастырылады.

**Түйін сөздер:** медициналық сипаттағы мәжбүрлеу шаралары, мақсатты тұжырымдау, қылмыстық кодекс, есі дұрыс еместік, психикалық ауытқу, психотерапия.

**Аннотация.** В данной статье рассматриваются виды принудительных мер медицинского характера по уголовному законодательству Республики Казахстан. По данному вопросу предусмотрены различные подходы, сложившиеся в науке уголовного права. Принудительные меры медицинского характера наиболее предпочтительно определяются как уголовно-правовые меры безопасности. Также углубленно изучаются цели принудительных мер медицинского характера, которые описаны в ст.92 УК РК, рассматривается общепринятая классификация этих целей.

**Ключевые слова:** принудительные меры медицинского характера, целенаправленная формулировка, уголовный кодекс, невменяемость, психические расстройства, психотерапия.

**Abstract.** This article discusses the purpose of applying of compulsory medical measures under the criminal legislation of the Republic of Kazakhstan. There are various approaches to this issue that have developed in the science of criminal law. Compulsory medical measures are most preferably defined as criminal security measures. The goals of compulsory medical measures described in article 92 of the criminal code of the Republic of Kazakhstan are also studied in depth, and the generally accepted classification of these goals is considered.

**Key words:** compulsory medical measures, targeted formulation, criminal code, insanity, mental disorders, psychotherapy.

Медициналық сипаттағы мәжбүрлеу шараларының түрлері Қазақстан Республикасының Қылмыстық кодексінің 93-бабында көрсетілген. Олар мәжбүрлеп емдеуде жүрген адамдарды қадағалау режимінің қатаңдығы дәрежесімен ерекшеленеді. Денсаулық сақтау министрлігі әлеуметтік оңалтудың құралдары мен әдістерін белгілейді. Медициналық сипаттағы мәжбүрлеу шараларының тиісті түрін таңдау көптеген факторларға: аурудың сипатына, адамның психикалық жай-күйіне, қоғамға қауіпті әрекеттің сипаты мен қауіптілік дәрежесіне байланысты.

Медициналық сипаттағы мәжбүрлеу шараларының түрлерін толығырақ қарастырсақ:

1. Амбулаториялық мәжбүрлеп бақылау және психиатрда емдеу

Адам өзінің психикалық жағдайы бойынша психиатриялық стационарға орналастыру қажет болмаған жағдайда оған амбулаториялық мәжбүрлеп емдеу тағайындалады. Осы шараны қолданғанда, сот адамның өзіне және басқаларына қауіп төндірмейтініне және өз бетінше немесе жақындардың көмегімен өзін-өзі күте алатынына көз жеткізуге міндетті.

Адам, психикасының бұзылуы кезінде өз бетінше дәрігерге жүгінсе, психиатр кеңес беріп (консультация), емдеу тағайындайды.

Заң, өз кезегінде, ең бірінші адамды психиатриялық стационарға орналастырумен байланысты емес шараны көздейді. Ол психиатриялық стационарда мәжбүрлеп емдеуден өткен, бірақ дәрігердің қадағалауын әлі талап ететін адамдарға; психиканың бұзылуы жағдайында қылмыс жасаған (бірақ психикасының қалпына келу мүмкіндігі бар), бірақ психиканың бұзылу жағдайы олардың мінез-құлқының сипатына әсер ететін адамдарға (психопатия, олигофренияның күрделі емес түрлері (жеңіл, орташа), органикалық ми зақымданулары және т.б.); алкоголизм мен нашақорлық сияқты аурулардан емделуге мұқтаж адамдарға қолданылуы мүмкін.

Науқастың стационарлық емдеуді қажет етпейтін психикалық жай-күйдің заңды критерийлеріне мыналар жатады::

- қолданылатын амбулаториялық бақылаудың мәні мен мағынасын түсіну қабілеті;
- мәжбүрлеп емдеу процесінде өзін-өзі дұрыс (адекватно) ұстау қабілеті.

Осындай жағдай психиатриялық стационарда медициналық сипаттағы мәжбүрлеу шараларына ұшыраған адамдардың санын қысқарту, олардың социумға бейімделуін, әдеттегі өмір жағдайында сақтау мақсатында қылмыстық кодекске енгізілген.

Адам психиатр-дәрігерлердің қадағалауынан өтеді, оған медициналық және әлеуметтік көмек көрсетіледі. Бұл туралы Қазақстан Республикасының «Психиатриялық жәрдем және оны көрсеткен кезде азаматтардың құқықтарына берілетін кепілдіктер туралы» Заңында айтылған.

2. Жалпы үлгідегі психиатриялық стационарда мәжбүрлеп емдеу

Жалпы үлгідегі психиатриялық стационар – бұл адам өміріне қауіп төндірумен байланысты емес, қоғамға қауіпті іс-әрекеттер жасаған адамдарға стационарлық психиатриялық көмек көрсететін медициналық мекеме.

Мұндай адамдардың психикалық жағдайы мен мінез-құлқы қарқынды бақылауды талап етпейді, өйткені олар айналасындағыларға қауіп төндірмейді, агрессивті емес, бірақ мәжбүрлеп емдеуді қажет етеді.

Психиатриялық бақылаудың бірінші түрінен өтіп жатқан адамдарға қарағанда, қоғамға қауіп төндіретін адамдар орналастырылады. Сырқаттың ауырлық дәрежесі, оның сипаты, қылмыс жасау тәуекелінің (риск) деңгейі – бұның барлығы медициналық сипаттағы мәжбүрлеу шараларының түрін таңдау кезінде ескеріледі.

Сот қаулысына дейін адамды еріксіз тәртіппен психиатриялық стационарға орналастырудың көрсеткіштері осындай мән-жайлар болып табылады:

- а) адамның өзіне немесе айналасындағыларға қауіп;

- ә) адамның өмірлік қажеттіліктерін өз бетінше қанағаттандыра алмауы;
- б) егер адам дәрігердің көмегінсіз қалдырылса, психикалық жағдайының нашарлауына байланысты денсаулыққа зиян келеді.

Мысал ретінде Челябинск облысының Миасс Сотынан Р-дың істі келтіреміз. Р. өзінің жаңа туған ұлын өлтіруге оқталған, содан кейін өз-өзіне қол жұмсамақ болды [1, 116].

Сот-психиатриялық сараптама қорытындысына сәйкес, Р. депрессия элементтері бар параноидты синдром түрінде психикалық бұзылумен зардап шекті. Оның есі дұрыс еместігі туралы қорытындыдан кейін Р. жалпы түрдегі психиатриялық стационарға орналастырылған.

Жүргізілген емдеуден кейін Р. отбасымен бірге тұрып, өмір сүруге, өмірге қуануға ниеті пайда болды және ол анасының қарауында болып, баласымен қарым-қатынас жасай бастады.

Барлық жағдайлар мен емдеуші дәрігердің пікірін қарап, сот Р.-ға психиатриялық стационарға орналастырмай-ақ емдеу мүмкіндігі туралы қорытындыға келді.

Емдеудің бұл түрі қоғамға қауіпті іс-әрекеттер жасамаған психикалық науқастармен бірге, сол жағдайларда, бірақ кейбір шектеулермен жүргізіледі:

- үй демалыстарынсыз;
- тек аурухана аумағында серуендеу;
- бөлімшеден еркін шығуға тыйым салу.

ҚР ҚК-нің 98-бабының 4-бөлігінде адамның психиатриялық стационарда болған уақыты жазаны өтеу мерзіміне есептеледі деп айтылған.

### 3. Мамандандырылған үлгідегі психиатриялық стационарда мәжбүрлеп емдеу

Емдеудің осы түріне өзінің психикалық жағдайы бойынша тұрақты бақылауды талап ететін адамдар жатады.

Мұндай адамдарға мынадай бақылау-қадағалау шаралары қолданылады:

- оларға арналған хабарларды (передача) бақылау;
- күзет сигнализациясын пайдалану;
- қатаң оқшауланған орындарда серуендеу;
- медициналық персоналдың қатысуымен арнайы жабдықталған үй-жайда туыстарымен кездесу өткізу [2, 208б].

Мұндай емделушілерге қатысты емдеу іс-шаралары, оңалту, еңбек терапиясы жүргізіледі. Олар соттың ұйғарымы бойынша күшейтілген бақылау жағдайында мәжбүрлеп емдеуге жіберіледі және айналасындағылардың өмірі мен денсаулығына қауіп төндірмейді.

Мысал ретінде төмендегідей жағдайды қарастырамыз.

Қоғамға қауіпті әрекет жасаған азамат С.-ның психикалық жағдайы бұзылған, Чебаркуль қалалық сотының қаулысы бойынша психикалық ауруы жазылған сәтке дейін мамандандырылған үлгідегі ПС-на мәжбүрлеп емдеуге жіберілді.

Кассациялық тәртіппен сот қаулысы жойылды. Ол медициналық сипаттағы мәжбүрлеу шараларын қолдану үшін қаулымен сотқа келіп түсті және Ресей Федерациясының Қылмыстық-процестік кодексінің 440-443-баптарына сәйкес қаралды[3].

Бірақ С. ауру халден шыққаннан кейін оның есі дұрыс емес күйде қоғамға қауіпті әрекет жасағанын немесе қылмыс жасағаннан кейін психикалық бұзылуы пайда болғанын анықтауға мүмкіндік жоқ.

Осыған қарамастан, сот қаулысында С. қылмыс жасағанын көрсетті. Сарапшылардың қорытындысынан ол өз іс-әрекеттерін есі дұрыс емес күйде жасаған. Сонымен қатар, қазіргі уақытта С. психикалық бұзылумен зардап шегеді және оған ПС-ға орналастыру қажет.

Мұндай сот шешімдерін ауыстыру туралы мәселе Ресей Федерациясының Қылмыстық-процестік кодексінің 435 және 108-баптарына көзделген тәртіппен шешілуге жатады.

Осылайша, қылмыс жасаған кезде адамның психикалық жай-күйін анықтағанға дейін сот осы адамның қоғамға қауіпті іс-әрекеттер жасағандығы туралы мәселелерді шешуге құқылы емес. Егер адамның осындай әрекет жасауына негізделген күдік болса, яғни оны осы түрдегі психиатриялық стационарға орналастырудың барлық негіздері бар болып табылады.

4. Интенсивті байқайтын мамандандырылған үлгідегі психиатриялық стационарда мәжбүрлеп емдеу.

Осы түрдегі стационарға адамдар тергеу изоляторынан жиі жіберіледі. Оларды стационарға жеткізу кезінде қылмыстық-атқару жүйесінің қызметкерлері алып жүреді.

Мұндай мекемелер қарқынды бақылауды қажет ететін адамдардың шағын санына арналған. Мұнда өзінің психикалық жағдайы бойынша өзіне және айналасындағыларға аса қауіп төндіретін адамдар жіберіледі. Бұл зорлық-зомбылық жасайтын адамдар, кісі өлтірушілер және аса қатыгездікпен қылмыс жасаған адамдар. Шизофренияның барлық түрлері, галлюцинациясы бар психоздар, сондай-ақ қудалау маниясы қоғамдық қауіптіліктің медициналық көрсеткіштері болып табылады.

Өзіне не басқа адамдарға елеулі зиян келтіру қаупі бар әрекеттер психикалық ауру адамдардың аса қауіптілігінің заңды көрсеткіштері болып табылады. Аса қауіпті белгілер қатарына мұндай адамдарды психиатриялық стационарда ұстаудың қиындықтары жатады.

Дене мүшесін зақымдау әрекеттері, өзіне-өзі қол жұмсауға жеткізу – адамның өзі үшін ерекше қауіптілік белгілері. Өзгелер үшін аса қауіпті көрсеткіштер – айналасындағыларға шабуыл жасау фактілері, мұндай адамдар жиі қасақана өртеу жасайды. Аса қауіпті қылмыстық-криминологиялық көрсеткіштер де:

- жасалған әрекеттің сипаты (қарақшылық, зорлау, кісі өлтіру);
- медициналық сипаттағы мәжбүрлеу шараларын қолдануға қарамастан, қоғамға қауіпті іс-әрекеттердің жиі жасалуы;
- аса ауыр әрекеттерді жасау ықтималдығы ( ҚР ҚК 11-б.).

Жоғарғы әлеуметтік қауіптілік тудыратын адамдар санатына жатады:

- біріншісі – емделуден құтылуға ұмтылады, қашуға әрекет жасау және медицина қызметкерлеріне қатысты агрессивті әрекеттер жасалады;
- екіншісі – дәрі-дәрмектермен емдеудің көмегі тимейді, социумға бейімделмейді, психиатриялық стационарға қайта түседі, жиі қылмысты қайталауға тырысады.

Медициналық мекеме, оның ғимараттары күзетпен қамтылады және әділет органдарына бағынады.

Осындай мекемеде мәжбүрлеп емдеу шараларын жүргізу арқылы адамның қоғамға немесе өзіне аса қауіптілігін жою мақсаты бар.

Сонымен, біз медициналық сипаттағы мәжбүрлеу шараларының түрлерін қарастырдық, оларды өз сипаты бойынша екі негізгі түрге бөлуге болады — медициналық мекемелерде ұстау, яғни қоғамнан оқшаулаумен (стационарда мәжбүрлеп емдеу) және қоғамнан оқшаулаусыз (амбулаторлық мәжбүрлеп емдеу).

*Медициналық сипаттағы мәжбүрлеу шараларының құқықтық реттелуі.*

Медициналық сипаттағы мәжбүрлеу шаралары, белгілі болғандай, жазалау түрі болып табылмайды, алайда қылмыстық сот ісін жүргізу саласына тартылған адам мен азаматтың құқықтарын айтарлықтай шектейді. Осыған байланысты өзіне қатысты медициналық сипаттағы мәжбүрлеу шараларын қолдану туралы іс жүргізіліп жатқан адам қылмыстық іс бойынша нақты мән-жайларды және оның заңды мүдделерін негізге ала отырып, мәжбүрлеп емдеу түрлерін объективті қолдануға сөзсіз мүдделі [4].

Құқық қолданушыға, Қазақстан Республикасының Қылмыстық-процестік кодексінің 113-бабының талаптарына сәйкес осындай санаттағы істер бойынша іс жүргізуді кезең-кезеңмен өту кезінде дәлелдеудің арнайы затына кіретін көптеген қосымша мән-жайлар (ҚПК 510, 520 баптары) анықталуы тиіс, сондай-ақ медициналық

сипаттағы мәжбүрлеу шараларын қолдануға жата ма және нақты қандай түрін қолдану анықталуы тиіс (ҚПК 520 бабының 6 бөлігі).

Амбулаторлық мәжбүрлеп емдеуден психиатриялық стационарға орналастыру айырмашылығы – адамның үнемі агрессивтілігі салдарынан оны бостандықта қалдыру және қылмыстық заңмен тыйым салынған қоғамға қауіпті әрекет жасау мүмкіндігі болған жағдайда құқыққа қарсы ықтимал мінез-құлқын болжауды көздейді.

ҚР ҚК 93 бабы психиатриялық стационардың үш түрін анықтайды:

«2) жалпы үлгідегі психиатриялық стационарда мәжбүрлеп емдеу;

3) мамандандырылған үлгідегі психиатриялық стационарда мәжбүрлеп емдеу;

4) интенсивті байқайтын мамандандырылған үлгідегі психиатриялық стационарда мәжбүрлеп емдеу».

Қазақстан Республикасының субъектілерінде стационар түрін таңдаудың шешуші факторы сараптама тағайындалған адамның психикалық жай-күйі және оның әлеуметтік қаупі емес, нақты аумақта мәжбүрлеп емдеудің белгілі бір түрін жүзеге асыру үшін жағдайлардың болуы болып табылады[5].

ҚР ҚК 91 бабында қарастырылған негіздерден басқа, адамның стационарлық жағдайда психиатриялық көмек көрсететін медициналық ұйымда емделуді қажет ететінін келесі қосымша шарттар болған жағдайда анықтау қажет (ҚР ҚК 95 бабы 1 бөлігі): 1) ҚК Ерекше бөлімінің баптарымен қарастырылған қоғамға қауіпті әрекет жасау; 2) психикалық бұзылумен байланысты заңды мүдделерге, өзіне (аутоагрессивтік мінез-құлқын) не басқа адамдарға (гетероагрессивтік мінез-құлқын) өзге де елеулі зиян келтіру мүмкіндігі кезінде; 3) адамның өзі үшін де, қоғам үшін детерминацияланған аномальды агрессиямен оның ерікті мінез-құлқы маңызды шарт болып табылады, бұл оның емделуін, күтуін, күтіп-ұсталуын және амбулаториялық жағдайларда бақылауды қамтамасыз етуге мүмкіндік бермейді.

Медициналық сипаттағы мәжбүрлеу шараларын тағайындай отырып, сот белгілі болғандай, оны қолдану мерзімдеріне байланысты оның ұзақтығын белгілемейді, өйткені адамның психикалық жай-күйін сауықтырудың немесе жақсартудың нақты күнін алдын ала анықтау мүмкін емес. Стационардың түрін таңдаудың әрбір нақты жағдайында, сот стационарға жатқызылуға жататын адамның құқықтары мен заңды мүдделерін сақтай отырып, басқа адамдардың қауіпсіздігін қамтамасыз ету өлшемдерінен тұрады [6].

"Жалпы үлгідегі стационарлық жағдайда психиатриялық көмек көрсететін медициналық ұйым" деп қызмет көрсетілетін аумақта тұратын барлық азаматтарға стационарлық психиатриялық көмек көрсететін әдеттегі (қалалық, облыстық) психиатриялық аурухананың немесе басқа да осыған ұқсас емдеу мекемесінің бөлімшесі (тұрғылықты жеріне байланысты) деп түсініледі. Ол тар салалы (эпилептологиялық, суицидологиялық және т. б.), сондай-ақ емдеу-оңалту шараларын неғұрлым тиімді қамтамасыз ететін жалпы психиатриялық болуы мүмкін [7].

Бөлімшенің түрі оның саласына, қызмет көрсету аймағына, сондай-ақ субъектінің әлеуметтік-жеке қасиеттеріне байланысты сайланады. Негізгі қосымша шарт бөлімшенің жабық сипаты (еркін кіру және қол жетімділіктің болмауы), осы емдеу мекемесінің аумағында ғана серуендеу жүргізу және емдік демалыстарды бермеу болып табылады. Қаралып отырған адамның жай-күйі оны қазіргі заманғы психиатриялық ауруханаларға тән ерікті еркін режим жағдайында ұстау мүмкіндігіне жол береді. Алайда, басқа пациенттерге қарағанда, олар емдеуден бас тартып, шығаруды талап ете алмайды [8]. Аналитикалық шолу есі дұрыс емес деп саналған адамдардың жартысынан астамына жалпы типтегі стационарда мәжбүрлеп емдеу ұсынылғанын көрсетті. Ол әдетте қызмет көрсетуші персонал тарапынан «өз психикалық жағдайы бойынша стационарлық жағдайда емдеу және бақылау қажет, бірақ интенсивті бақылауды талап етпейтін», басқа адамның өмірі мен денсаулығына қауіп төндірмейтін адамдарға тағайындалады (ҚР ҚК 95 бабының 2 бөлігі)[9]. Психикалық бұзылудан салыстырмалы түрде жылдам



шығарылған кезде бұл адамдардың қауіпті әрекетті қайталап жасау ықтималдығы сақталады немесе оларда өзінің жай-күйіне сыни көзқарас жоқ.

*Пайдаланған әдебиеттер тізімі*

- 1 *Определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 19 октября 1999 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2000. – № 7. – С.11.*
- 2 *Уголовное право Республики Казахстан. Общая часть [Текст] : учеб. пособие (в определениях и схемах) / И.И. Рогов, Ю.А. Зюбанов. – Алматы. – Жетіжарғы. – 2006. – С. 208.*
- 3 *Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации 2001 г. // Собрание законодательства РФ. – 2001. – № 52 (1 ч.). – Ст. 4921.*
- 4 *Жунусов Б.Ж. Уголовное право. Общая часть. – Алматы. – 2009. – С. 98.*
- 5 *Темирбекова А.А. Проблемы применения современного уголовного законодательства РК. – Астана. – 2012. – С. 64.*
- 6 *Ағыбаев А.Н., Баймурзин Г.И., Рогов И.И. Уголовное право. Общая часть. – Алматы. – Жеті жарғы. – 2009. – С. 248.*
- 7 *Колмаков П. А. О некоторых проблемных ситуациях правового регулирования принудительных мер медицинского характера // Вестн. Удм. ун-та. Сер. Экономика и право. – 2017. – Т. 27. – вып.2. – С. 105-107.*
- 8 *Колмаков П. А. К вопросу о проблемных аспектах правового регулирования принудительных мер медицинского характера // Вестн. Удм. ун-та. Сер. Экономика и право. – 2018. – Т. 28. – вып.2. – С. 272-276.*
- 9 *Қазақстан Республикасының Қылмыстық кодексі 3 шілде 2014 ж. қабылданған // <http://adilet.zan.kz/kaz/docs/K1400000226> (өтініш берген күні: 28.01.2020)*

*Естаев Нуртай*

*магистрант 2-курса специальности юриспруденция Академии Кайнар,  
г.Алматы, Казахстан*

## **ПРИНЦИПЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ И УСЛОВИЯ ПРАВОМЕРНОСТИ ТРАНСПЛАНТАЦИИ**

**Аңдатпа.** Мақалада транспланттауды құқықтық реттеудің қағидаттары және заңдылық шарттары қарастырылады. Бұл тақырыптың өзектілігі донор үшін трансплантацияны алу денсаулықты жақсартуға бағытталған емдеу емес, керісінше оның денесіне белгілі бір зиян келтіретіндігіне байланысты. Физикалық зияннан басқа, психологиялық жарақат сөзсіз, өйткені өзінің "жетілмегендігі" туралы хабардар болу психикалық жағдайға теріс әсер ете алмайды.

**Түйін сөздер:** құқық, қағида, трансплантация, құқықтық реттеу, донор.

**Аннотация.** В статье рассматриваются принципы правового регулирования и условия правомерности трансплантации. Актуальность данной темы обусловлена тем, что изъятие трансплантата для донора не является лечением, направленным на улучшение состояния здоровья, наоборот это нанесение определенного вреда его организму. Помимо физического вреда неизбежно нанесение и психологической травмы, ведь осознание собственной «неполноценности» не может пагубно не отразиться на душевном состоянии.

**Ключевые слова:** права, принцип, трансплантация, правовое регулирование, донор.

**Abstract.** The article considers the principles of legal regulation and the conditions for the legality of transplantation. The relevance of this topic is due to the fact that the removal of a transplant for a donor is not a treatment aimed at improving the state of health, on the contrary it

is causing a certain harm to his body. In addition to physical harm, psychological trauma is inevitable, because the awareness of one's own "inferiority" cannot but adversely affect one's state of mind.

**Key words:** rights, principle, transplantation, legal regulation, donor.

К нормативно-правовым актам, регулирующим трансплантацию в настоящее время, в первую очередь следует отнести Конституцию Республики Казахстан, как акт, имеющий высшую юридическую силу, в котором статьей 29 установлены общие принципы оказания медицинской помощи в Республики Казахстан, что позволяет применять эти положения, в том числе и к отношениям в сфере трансплантологии.

Общие принципы государственной политики в области здравоохранения в Республике Казахстан определены в статье 2 Кодекса Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения» (далее – Кодекс) от 18 сентября 2009 года [1]. В этом же законе установлены нормы, непосредственно регламентирующие вопросы трансплантации, и в частности, определяющие общие принципы изъятия органов и тканей человека для трансплантации (раздел 7, главы 26 – 28).

В специальной литературе, посвященной правовым вопросам трансплантации, настоящие принципы классифицируются по-разному.

Так, обращаясь к положительным достижениям норм международного права в области трансплантации, А.Н. Кудашов выделяет:

- «1. Принцип научной обоснованности.
2. Принцип предварительного, информированного, добровольного, осознанного и отзывного согласия пациента.
3. Принцип превалирования интересов пациента над интересами науки и общества.
4. Принцип защиты прав пациента от вредных воздействий проводимого эксперимента и их минимизации.
5. Принцип пропорциональности и предварительности оценки благоприятного результата и степени сопряженного риска для пациента.
6. Принцип соблюдения профессиональных обязанностей и стандартов.
7. Принцип публичности и точности результатов исследования.
8. Принцип декоммерциализации органов и тканей человека» [2, с 8].

В обобщенно-прикладном виде обозначенная группа принципов классифицируется следующим образом: *к первой группе* относят принципы допустимого вреда, уважения и соблюдения прав пациента и коллегиальности, *асобственно трансплантологическими* считаются принципы соблюдения очередности, декоммерциализации пересадок органов и (или) тканей, принцип презумпции согласия (или не согласия) и принцип интеграции в международные трансплантологические сообщества.

Рассмотрим эти принципы через призму конкретных норм главенствующего нормативно-правового акта в области медицины Кодекса Республики Казахстан «О здоровье народа и системе здравоохранения».

Общемедицинский принцип допустимого вреда, действующий, в том числе и в трансплантологии, имеет два аспекта: сохранение приоритета интересов донора при проведении трансплантации и критерии допустимости трансплантации в отношении реципиента.

Изъятие трансплантата для донора не является лечением, направленным на улучшение состояния здоровья, наоборот это нанесение определенного вреда его организму. Помимо физического вреда неизбежно нанесение и психологической травмы, ведь осознание собственной «неполноценности» не может пагубно не отразиться на душевном состоянии. Именно поэтому поведение донора является актом гуманизма по отношению к реципиенту, высшим проявлением любви к ближнему. Однако добровольная направленность действий донора не исключает проблему морально-

этического характера. Здоровый человек становится пациентом (то есть, человеком больным, нуждающимся в лечении) в результате действий врачей - допустимо ли это с точки зрения врачебной этики? В сложившейся ситуации, исходя из норм современного законодательства и принципов нравственности, допустимым соотношением риска и пользы при операции является такое, при котором лечебный метод, приносящий пользу реципиенту, не вредит донору в равной или большей степени.

На сохранность приоритета интересов донора при проведении трансплантации направлено содержание пунктов 2,3 статьи 169 Кодекса «О здоровье народа и системе здравоохранения», в соответствии с которой «принудительное изъятие тканей и (или) органов (части органов) человека, их пересадка, а также купля-продажа запрещаются. Живой донор должен пройти всестороннее медицинское обследование и получить заключение консилиума о возможности изъятия у него тканей и (или) органов (части органов)» [1].

Изъятие тканей и (или) органов (части органов) у живого донора, являющегося несовершеннолетним или недееспособным лицом, возможно только при одновременном соблюдении нескольких условий: письменное нотариально удостоверенное согласие его законных представителей, получивших необходимую информацию о состоянии здоровья; отсутствие другого совместимого донора, способного дать соответствующее согласие; реципиент является братом или сестрой донора; трансплантация призвана сохранить жизнь реципиента; потенциальный донор не возражает против изъятия (согласие законных представителей несовершеннолетних или недееспособных лиц может быть отозвано в любой момент до начала медицинского вмешательства); изъятие тканей и (или) органов (части органов) у живого донора может осуществляться только с его письменного нотариально удостоверенного согласия; для трансплантации может быть изъят только один из парных органов, часть органа или ткань, отсутствие которых не повлечет за собой необратимого расстройства здоровья. Запрещается участие лиц, обеспечивающих изъятие тканей и (или) органов (части органов) для последующей трансплантации, в констатации биологической смерти или необратимой гибели головного мозга (пункты 6-11 статьи 169 Кодекса «О здоровье народа и системе здравоохранения»).

Критерии допустимости трансплантации в отношении реципиента связаны с состоянием его здоровья. Нецелесообразно и безнравственно осуществлять операцию, когда больной безнадежен, ведь это лишь продлит его страдания. Реципиент должен быть пригоден к осуществлению трансплантации как с медицинской точки зрения, так и с правовой. Для определения пределов допустимости трансплантации в отношении реципиента, вероятнее всего следует руководствоваться принципами предложенными Кобяковым Д. П.: «принципом пропорциональности целей - чем больше значение поставленной цели, тем выше степень допустимого риска; принципом минимизации риска - неудача лечения, даже случайная, не должна угрожать пациенту более чем болезнь» [3, с. 73].

В статье 170 Кодекса «О здоровье народа и системе здравоохранения» указано на то, что «трансплантация тканей и (или) органов (части органов) осуществляется с письменного согласия реципиента либо законного представителя несовершеннолетнего реципиента или реципиента, признанного судом недееспособным.

Реципиент либо законный представитель несовершеннолетнего реципиента или реципиента, признанного судом недееспособным, должен быть предупрежден о возможных осложнениях для здоровья реципиента в связи с предстоящей трансплантацией. Трансплантация инфицированных тканей и (или) органов (части органов) запрещается» [1].

*Принцип уважения и соблюдения прав пациента* является одним из базовых, так как он основывается на первостепенных правах пациента - праве на жизнь, праве на получение квалифицированной медицинской помощи, на достойное отношение со стороны медицинского персонала, а также особо актуальные при трансплантации - право

на получение полной, достоверной и компетентной информации по вопросам своего заболевания, на сохранении тайне информации о больном и другие. В связи с правом пациента на физическую (телесную) неприкосновенность проявляется сложная проблема невозможности как изъятия органа или ткани у живого донора, так и пересадки трансплантата без информированного согласия. В связи с чем, в статье 171 Кодекса «О здоровье народа и системе здравоохранения» определены права донора и реципиента. Так, «донор вправе: требовать от организаций здравоохранения полной информации о возможных осложнениях для его здоровья в связи с предстоящим хирургическим вмешательством по изъятию тканей и (или) органов (части органов); получать лечение, в том числе медикаментозное, в организации здравоохранения в связи с проведенным хирургическим вмешательством по изъятию тканей и (или) органов (части органов) в рамках гарантированного объема бесплатной медицинской помощи» [1].

Со своей стороны, «реципиент вправе: требовать от организаций здравоохранения полной информации о возможных осложнениях для его здоровья в связи с предстоящим хирургическим вмешательством по трансплантации тканей и (или) органов (части органов); получать лечение, в том числе медикаментозное, в организации здравоохранения в связи с проведенным хирургическим вмешательством в рамках гарантированного объема бесплатной медицинской помощи» [1].

В соответствии с пунктом 3 статьи 171 медицинским и иным работникам организаций здравоохранения запрещается разглашать сведения о доноре и реципиенте.

*Принцип коллегиальности* отражен во многих нормативных актах, регулирующих отношения в области медицины. Согласно ему наиболее сложные вопросы, например, вопрос об осуществлении медицинского вмешательства без согласия пациента, решаются консилиумом врачей. При трансплантации только коллегиально могут решаться вопросы необходимости данной операции, о возможности изъятия трансплантата у живого донора и вопрос определения момента смерти потенциального донора (пункт 1 статьи 170 Кодекса).

*Принцип соблюдения очередности* представляет собой официальный список реципиентов, нуждающихся в пересадке, зарегистрированных по мере их поступления и, ожидающих подходящий для них орган или ткань. В настоящее время в информационной системе Министерства здравоохранения Казахстана формируется база данных о реципиентах и потенциальных донорах под рабочим названием «Регистр доноров и реципиентов». Поскольку действующее законодательство Казахстана не закрепляет право больного на единый доступ к трансплантационной медицинской помощи и, следовательно, ответственность за нарушение принципа равенства больных в доступе к трансплантационной программе не наступает, на наш взгляд, необходимо дополнить Кодекс отдельным пунктом: *«очередность проведения трансплантации реципиентам устанавливается исключительно по медицинским (иммунологическим) показателям»*. В случае же нарушения этой правовой нормы, возможно было бы наступление уголовной ответственности за нарушение установленного порядка трансплантации органов и тканей человеку (при условии введения такой нормы в УК Республики Казахстан). Относительно *декоммерциализации пересадок органов и (или) тканей* можно сказать, что современная правовая позиция Казахстана по данному вопросу является отражением норм международного права: нормы нашего законодательства по трансплантологии также содержат категорический, запрет на куплю-продажу органов и тканей человека (пункт 3 статьи 169 Кодекса), а также рекламу этих действий под страхом уголовной ответственности. Данная проблема - одна из самых сложных в трансплантологии, так как содержащийся в международном законодательстве и законодательстве большинства стран принцип декоммерциализации трансплантологии оказывает значительное влияние на криминализацию данной области, и, в том числе, инициирует активное развитие нелегального рынка трансплантатов.

Проблема недостаточности трансплантатов для проведения операции связана, главным образом, с запретом купли-продажи органов и тканей человека как в международном, так и в законодательстве Казахстана. Однако, надо признать, что в настоящее время необходимость существования принципа декоммерциализации трансплантологии в современной правовой практике является бесспорной.

Представляется, что введение рассматриваемого принципа обусловлено двумя основными аспектами: восприятием акта донорства как исключительно альтруистического действия, а также трудностями создания и регулирования легального рынка трансплантатов.

Сам акт передачи донором своего органа воспринимается как добровольное самопожертвование, проявление любви и сострадания. Такая позиция соответствует убеждениям, которых придерживается Православная Церковь и Ватикан, одобряющие трансплантацию и выступающие против платы за пересадочные материалы. Посмертное донорство в Казахстане поддерживает и Верховный муфтий. Более того, в нашей стране есть представители религиозных конфессий, которые сами предлагают свою помощь по вопросам каких-то религиозных предрассудков.

Египетский ученый Абдуль-Кадер Абдель-Хафез Аль-Шаихали в статье - «Отражение незаконной криминализации купли-продажи органов человека в международных законах и конвенциях», пишет: «...есть три способа трансплантации: 1) замену органа или ткани больного можно решить путем трансплантации органа или ткани донора; 2) замена органа или ткани человека предполагает добровольную готовность родственников или других лиц пожертвовать одним из своих органов нуждающемуся; 3) когда поврежден орган или ткани человека и отсутствуют доноры, тогда можно купить чужой орган или ткани для трансплантации. Первый и второй способ демонстрирует оказание помощи другому человеку во имя спасения жизни и здоровья. Третий способ отличается от первых двух тем, что предполагает куплю-продажу органов и тканей человека на «черном» рынке, который создает условия для различных преступлений. Этим занимаются как отдельные преступники, так и организованные преступные группы, используя контрабанду и принуждение к изъятию органов и тканей человека за деньги»[4, с.220]. Автор статьи ссылается на статью 7 Всеобщей декларации прав человека 1948 года, которая запрещает принудительное изъятие органов или тканей человека для их эксплуатации или трансплантации без его согласия.

Арабский ученый Фуад Абдель Мохейем Ахмед в работе «Изъятие органов у животных для трансплантации человеку, и как к этому относится исламский шариат» отмечает: «...большинство мусульманских учений не запрещает пересадку органов животных человеку, но это должно быть животное, мясо которого считается халяль и которое было зарезано по Сунне»[5, с 66].

Такие *религиозно-этические принципы* понятны, когда речь идет о трансплантации *ex vivo*. Но, при введении платы за органы умершего человека, можно спасти нескольких живых, и нравственные аспекты, предопределяющие принцип декоммерциализации становятся в противовес спасению человеческих жизней. Стоит также упомянуть, что донорство крови и репродуктивных тканей в некоторых странах является возмездным – доноры получают льготы и компенсации. Рассматривая ситуацию со сдачей крови, донор действительно нуждается в определенной компенсации вреда здоровью, а вот необходимость материального возмещения при отчуждении репродуктивных тканей можно поставить под сомнения. Считается, что это является способом улучшения жизни, некоторой разновидностью роскоши, за которую надо платить, но в нормативных актах называют это компенсацией. А донор органа, в соответствии с законом имеет право лишь на бесплатное лечение в связи с проведенной операцией. В некоторых случаях, действительно, донор, отчуждая трансплантат, побудительной целью имеет бескорыстную помощь другому человеку (например, спасение жизни близкого родственника в случае

трансплантации ex-vivo или альтруизм при трансплантации ex-mortuo). Но при донорстве крови или репродуктивных тканей, иногда основным мотивом выступает получение определенной выгоды. Разумеется, что проблему нехватки донорских органов могло бы отчасти разрешить материальное стимулирование доноров, если не при трансплантации ex vivo, хотя с медицинской точки зрения такая ситуация допустима, то при трансплантации ex mortuo. Ведь в таком случае все необходимые медицинские манипуляции и подбор реципиента был бы возможен гораздо раньше, а значит, снизилась бы вероятность гибели органа до проведения трансплантации.

На основании вышеизложенного приходим к выводу, что главной причиной декоммерциализации трансплантации служит невозможность создания легального рынка органов и тканей человека, который контролировался бы должным образом. Однако именно запрет на куплю-продажу трансплантатов повлиял на развитие нелегального рынка, который существует в настоящее время и приносит немалый доход его участникам. Перспектива легализации такой структуры выгодна и с экономической, и с медицинской точки зрения, так как в этом случае трансплантаты будут реализовываться по определенным, установленным рынком ценам, что исключит финансовые потери и у доноров, и у реципиентов и ограничит возможность спекуляции, а возрастание количества отчуждаемых органов и тканей повлечет увеличение количества проводимых операций. Установив такой рынок трансплантатов, изъятых у доноров-трупов необходимо жестко регламентировать деятельность бригад, констатирующих смерть потенциальных доноров в целях пресечения возможных случаев умерщвления последних и отслеживание источника поступления пересаженного материала, для исключения возможности похищения людей ради их органов. При создании такой модели, необходимость в трансплантации ex vivo будет постепенно снижаться, в связи с увеличением количества органов для трансплантации.

Если обратиться к истории вопроса, то на принятие принципа декоммерциализации трансплантологии главным образом повлиял международный опыт. В 1991 году Всемирной организацией здравоохранения (ВОЗ) были приняты Руководящие принципы ВОЗ, регламентирующие трансплантацию органов, в которых установлено правило, что человеческое тело и его части не могут быть предметом коммерческих сделок, а также установлен запрет на дачу или принятие платы или иной компенсации за анатомические сегменты. При этом государствам - членам Всемирной Организации Здравья было настоятельно рекомендовано принять внутренние законодательные меры по запрещению торговли биоматериалом. Соответственно и Республика Казахстан в своем законодательстве закрепила принцип декоммерциализации трансплантологии (за исключением трансплантации уже упомянутых репродуктивных тканей и крови). И, в связи с закреплением в Конституции Республики Казахстан принципа приоритета норм международного договора над нормами национального законодательства, изменение норм законодательства Казахстана в области трансплантологии без изменения международного законодательства невозможно.

Конституция Республики Казахстан закрепляет право каждого человека на свободу и личную неприкосновенность, из чего вытекают два правомочия: на защиту от незаконных действий третьих лиц, а также на пользование и распоряжение как организмом в целом, так и своими органами и тканями. Таким образом, можно утверждать, что запрет купли-продажи трансплантатов является неконституционным, так как органы и ткани, являющиеся объектами гражданского права, как было указано выше, принадлежат человеку на праве собственности и учитывая, что гражданско-правовая природа договора донорства допускает его возмездность, донор вправе передавать трансплантант за плату. Суррогатная мать может использовать свое тело с целью получения дохода, почему донору это запрещено? Как суррогатное материнство преследует благородные цели, так и донор своими действиями спасает жизнь другого человека, что, не менее значимо для всего человечества. Безусловно, можно сказать, что

дар донора не подлежит стоимостной оценке. С другой стороны, если бы большинство людей знало какую ценность, в том числе материальную, имеет их организм, возможно отношение к нему и к своему здоровью было бы более бережным и осторожным, что повлияло бы на ведение здорового образа жизни.

Разумеется, что практика продажи своих органов при жизни должна являться исключительным случаем, нельзя допустить злоупотребления в этой области, в том числе в целях материального обогащения доноров. Ведь трансплантация, с одной стороны способ спасения жизни для одного, но с другой стороны нарушение целостности организма, негативно сказывающееся на здоровье другого. Возможность же получения платы за пересадочные материалы после смерти человека его наследниками или назначенными потенциальным донором распорядителями должна существовать, так как это право вытекает из существующего законодательства, как было указано выше и целесообразно с экономической и медицинской точки зрения.

Рассматривая вопрос о правовом положении трансплантанта, следует сказать о проблеме сохранения прав донора на изъятый трансплантат. Разумно предположить, что с момента пересадки органа или ткани в тело реципиента право собственности донора на трансплантат прекращается, в том числе и право требования возврата изъятых органов. Однако в случае отторжения донорского органа, либо неудачного исхода операции и смерти реципиента, возможен возврат трансплантанта донору, если это оправданно с медицинской и осуществимо с технической точки зрения. При этом как с правовой, так и с медицинской точки зрения донор в данной ситуации приобретает статус реципиента, и, как и при любом медицинском вмешательстве, требуется его согласие на данную операцию.

#### *Список использованной литературы*

- 1. Кодекс Республики Казахстан от 18 сентября 2009 года № 193-IV О здоровье народа и системе здравоохранения (с изменениями и дополнениями от 29 декабря 2014 года)*
- 2. Кудашов А. Н. Уголовно-правовые проблемы трансплантации органов и тканей человека в Российской Федерации. Автореферат диссертации на соискание ученой степени канд. юрид. наук. Нижний Новгород – 2009. – 16 с.*
- 3. Кобяков Д.П. Принуждение к изъятию органов или тканей человека для трансплантации / Комментарий к УК РФ / под ред. Ю.И. Скуратова, В. М. Лебедева. М.: ИНФРА, М - НОРМА., 1996. -832 с. -ISBN 5-89123-064-X.*
- 4. Интернет ресурс [https:// newshod.com/?p=1583](https://newshod.com/?p=1583). Мохаммед бин Яхья Аль-Нигими. Криминализация незаконной торговли органами и тканями человека в исламе // Борьба с торговлей людьми и человеческими органами. – Рияд: Араб.гуман. ун-тет им. Науфа, 2005. – С. 207-224*
- 5. Интернет ресурс [https:// newshod.com/?p=1583](https://newshod.com/?p=1583) Мохамед Фадл Абдул Азиз Аль-Мурад. Запрещение торговли детьми и их эксплуатации в исламском праве // Борьба с торговлей людьми и человеческими органами. – Сана: Араб.гуман. ун-тет им. Науфа, 2005. – С. 65-82*

*Амреева И.С.з.ғ.м.,*

*Қылмыстық құқықтық пәндер кафедрасының аға оқытушысы  
Қайнар Академиясы, [isatanovna@mail.ru](mailto:isatanovna@mail.ru)*

### **ЭКСТРАДИЦИЯ ИНСТИТУТЫНЫҢ ҚҰҚЫҚТЫҚ НЕГІЗДЕРІ**

**Аңдатпа.** Мақалада қылмыс жасаған тұлғаларды ұстап берудің ұғымы, оның құқықтық негіздері мен шарттарына шолу жасалған. Құқық теориясында «ұстап беру» және «экстрадиция» ұғымдарына баса көңіл бөлінген. Көптеген ғылыми еңбектерде

қылмыс жасаған тұлғаларды ұстап беру мәселесіне қатысты тікелей және осы мәселеге қатысты теория мен тәжірибедегі жетістіктер қорытындыланған.

**Түйін сөздер:** Экстрадиция, қылмыскер, сотталушы.

**Аннотация.** В статье дается обзор понятия выдачи лиц, совершивших преступление, его правовых оснований и условий. В теории права акцент сделан на понятиях «выдача» и «экстрадиция». Во многих научных работах обобщены достижения в теории и практике, касающиеся непосредственно проблемы выдачи лиц, совершивших преступления, и в этой проблеме.

**Ключевые слова:** экстардиция, преступник, подсудимый.

**Abstract.** The article provides an overview of the concept of extradition of persons who have committed crimes, its legal grounds and conditions. In the theory of law, special attention is paid to the concepts of "extradition" and "extradition". Many scientific papers directly relate to the problem of extradition of persons who have committed crimes and summarize achievements in theory and practice related to this problem.

**Key words:** ecstatica, a criminal defendant.

XIX-XX ғасырдың беделді орыс халықаралық-заңгерінің бірі Ф.Ф. Мартенс қылмыс жасаған тұлғаларды ұстап беру институтының құқықтық табиғатын зерттей келе, оның мағынасына толық анықтама жасаған. Қылмыс жасаған тұлғаларды ұстап беруде кезінде өзара бірлестіктің және «кінәліні анықтауда және қылмыстың фактісін белгілеуде өзара бір-біріне» мемлекеттердің көмектесуі қажет, - деп есептейді [1, 188б.]. Дегенмен, олардың мүддесін ескеретін, мемлекеттердің қылмыстылықпен күресудегі ұстап берудің мағынасына және оның терең тарихи тамырына қарамастан, мұны жеке және әрдайым қозғалыста (дамып отыратын) болатын институт ретінде таныды. Бүгінгі таңда оған қатысты, әсіресе қылмыс жасаған тұлғаларды ұстап беру ұғымымен байланысты әртүрлі пікірлер кездесуде. Бұл құбылыстардың әртүрлі бағаланылуы, қылмыстық заңның кеңістіктегі әрекет етуі мен ұстап берудің жаза актісіне жатқызылуы және осы институттың маңызды ережелерін құрайтын әрекеттер осы ұғымды анықтауда әртүрлі пікірлерге әкеп соқтырады.

Құқық теориясында «ұстап беру» және «экстрадиция» ұғымдарына баса көңіл бөлінген. Көптеген ғылыми еңбектерде қылмыс жасаған тұлғаларды ұстап беру мәселесіне қатысты тікелей және осы мәселеге қатысты теория мен тәжірибедегі жетістіктер қорытындыланған. Сондықтан, арнайы заңи әдебиеттердегі әртүрлі ұстап беру ұғымын қарай отырып, олардың ішіндегі бірнеше ұғымдарға көңіл бөліп, олардың тиімді және тиімсіз жақтарын анықтауымыз тиіс.

А. Ролинның пікірінше, «ұстап беру оны соттауға және жазалауға құқығы бар немесе соттаған мемлекетке қылмыс жасағаны үшін айыпталушы тұлғаны өзге мемлекеттің ұстап беру актісі болып есептелінеді» [2, 182б.]. Бұл анықтамада жалпы ұғымды қамтитын «қылмыскер» сөзі нақты процессуалдық «айыпталушы» немесе «сотталушы» терминдерімен алмастырылып отыр, сондықтан бұл жайт халықаралық шарттардың мәтінін жасауда және ұстап беру туралы талапты орындауда қолдануға болады. Бірақ, бұл анықтамамен де толық келісуге болмайды. Яғни, автор ұстап беруді жаза ретінде қарастырып отыр, ал өз кезегінде ұстап беру жазаны құрай алмайтындығы бәрімізге белгілі жайт. Бұдан түсінетініміз, осы немесе басқа мемлекетке қылмыс жасаған тұлғаларды ұстап бере отырып, өзінің егеменді құқығын, яғни оның қылмыстық заңының ережесін бұзған тұлғаны жазалау және соттау құқығын жүзеге асыру мақсатында ұстап беруді талап етіп отырған мемлекетке құқықтық көмек көрсетеді. Сондықтан қылмыс жасаған тұлғаларды ұстап беруді сот әділдігін жүзеге асырудағы мемлекет үшін құқықтық көмек көрсету нысаны ретінде қарастыруымыз қажет, себебі ол екі мемлекеттің де мүддесін қамтиды, бірі қылмыс жасаған тұлғаны ұстап берсе, екіншісі - қабылдайды.



Кеңестік заңгерлер ұстап беру ұғымы былайша айқындаған. Мысалы, С. Соколов пікірінше: «экстрадиция дегеніміз аумағында қылмыскер болған мемлекет аумағында қылмыс жасалған мемлекетке немесе қылмыскер сол мемлекеттің азаматы болып табылатын мемлекетке қылмыс жасаған тұлғаны ұстап беруі» [3, 466.]. Ал, профессор Л.А. Моджорян және доцент Н.Т. Блатованың редакциялығындағы Халықаралық құқық оқулығында және профессор Д.Б. Левин және доцент Г.П. Калюжнаның редакциялығындағы Халықаралық құқық оқу құралында мынадай анықтама берілген: «қылмыс жасаған тұлғаларды ұстап беру аумағында қылмыскер болған бір мемлекет өзге мемлекетке, яғни азаматы болып табылатын немесе аумағында қылмыс жасалған немесе қылмыстан жәбір шеккен мемлекетке жазалау немесе соттау үшін, оны қылмыстық жауаптылыққа тарту үшін не болмаса үкімді орындау үшін ұстап беру болып табылады» [4, 2826.].

Осы екі анықтаманың мазмұнын толығырақ қарастырсақ, онда қылмыстық заңның кеңістікте қолданылатындығы негізделінеді. Яғни кең мағынада айтқанда, қылмыстық-құқықтық заңның ережесі бойынша, мемлекеттің негізгі ұлттық заңымен, ал кейбір жағдайларда осы мемлекет таныған халықаралық құқық нормаларымен де анықталынады.

Істің мәні бойынша, мысал ретінде келтірілген анықтама өз тұжырымдамасымен бұрынғы КСРО заңдарына, оның ішінде бірінші кезекте белгілі аумақтық қағидасына негізделген. Осы қағида бойынша мемлекет аумағының шегінде жүзеге асырылатын аумақтық юрисдикция негізін КСРО аумағында жасалған қылмысты сол аумақтың сотының қарауына жататындығы құрайды. Осы тұжырымды 1958 жылғы 25 желтоқсандағы КСРО және одақтас республикалардың қылмыстық заңының Негізі растаған. Негізге сәйкес, КСРО шегінде жасалған барлық қылмыстарға кеңестік қылмыстық заңдар қолданылатын болған. Айта кетеу қажет, аумақтылық қағидасы абсолюттік бола алмайды. Сондықтан, КСРО-ның қылмыстық заңдары бойынша қылмыстың жасалған орнына қарамастан қылмысы үшін өз азаматтарын жауаптылыққа тарту мәселесі қарастырылды. Осыдан келіп, КСРО және одақтас республикалардың қылмыстық заңдарының Негізінде шетел аумағында қылмыс жасаған КСРО-ның азаматы КСРО-ның заңдары бойынша қылмыстық жауаптылыққа тартуға жатады деген қағида көрініс тапты. Азаматтық қағидасы немесе дербестік (персональный) қағидасы, - деп атау алған бұл норма, бүгінгі күнге дейін мемлекет шегінде жүзеге асырылатын экстерриториялық юрисдикцияның негізін құрады және құруда. Мысалы, бұл қағида КСРО-да экстерриториялық юрисдикцияға сүйенетін барлық кеңестік азаматтарға шетел заңын сақтау міндетін жүктеді және ереже бойынша, ол тек шектеулі сипатқа ие болған және жазылған күйінде қала берді.

Демек, айта кету қажет, кеңес заңгерлері берген анықтамада аумақтық қағидасы мен азаматтық қағидасын үйлестіріліп, кеңестік қылмыстық заңының кеңістікте қолданылуын айқындады. Сонымен қатар, жоғарыда айтылып кеткен жайлардың өзіндік кемшін тұстары бар, яғни кеңестік қылмыстық құқығында қылмыстық заңның экстерриториялық әрекет етуіне қатысты маңызды мән-жай ескерілмей қалған.

Л.Н. Галенскаяның пікірінше, «ұстап беру - халықаралық құқық нормаларына сәйкес, мемлекеттің қылмыскерлерді қылмыстық жауаптылыққа тарту мақсатында немесе қылмыстық жаза қолдану үшін өзге мемлекетке беру процесі» [5, 1226.]. Автордың берген анықтамасы ұстап берудің ұғымын толық ашып көрсеткенімен, ұстап беру процессінде халықаралық құқық нормалары ғана емес, сондай-ақ ұлттық құқық нормаларының қолданылатындығын бейнелейтін ұстап беру институтының кешендік сипаты берілмеген.

Осы айтылған жайтқа Р.М. Валеевтің пікірі жақын келеді. Ол қылмыскерді ұстап беруді халықаралық құқықпен және ұлттық құқықтың түйісуіндегі халықаралық құқықтың бір институтына жатқызады. Ол өзінің көзқарасын былай негіздейді: «қылмыс жасаған тұлғаларды ұстап беру институты халықаралық-құқықтық нормаларды, сондай-ақ, мемлекеттің ұлттық қылмыстық және қылмыстық іс жүргізу құқығының нормаларын да қамтиды» және оның кешендік сипатын мойындайды [6, 196.]. Ұстап беру құқықтық

көмек актісі ретінде сүйенетін халықаралық шарттармен және халықаралық құқықтық қағидаларын автор халықаралық нормаларға жатқызып отыр бірақ, бәрі бір халықаралық қылмыстық құқық жүйесіндегі әрекет ететін нормаларға басымдылық беруде [6, 296].

Себебі, экстрадицияға қатысты нормалар халықаралық қылмыстық құқықтың ажырамас бір бөлігін құрайды және халықаралық қылмыстылықпен күресудегі мемлекеттердің ынтымақтастығы аясындағы қатынастарды реттейтін нормалар мен қағидалардың жүйесі ретінде жетілдіру сатысында отыр. Өзге жағынан алғанда, халықаралық қылмыстық құқығы шет мемлекеттердің қатынасына ұлттық қылмыстық заңдарды қолдануға шектеу қойды. Жоғарыда айтылғандарға сүйене отырып, ұстап беру институты халықаралық қылмыстық құқық жүйесіндегі өзіндік орны бар екендігін көрсетеді. «Қазіргі таңда қылмыс жасаған тұлғаларды ұстап беру туралы ілімінде халықаралық қылмыстық құқықтың барлық кешеніне шоғырландырылуда», - дейді Ф.Ф. Мартенс [7, 3916].

Сондай-ақ, В.П. Панов айтқандай, белгілі халықаралық құқықты кезеңге бөлумен сай келетін халықаралық қылмыстық құқықты кезеңге бөлу ұстап беру институтынан басталады [8, 686].

Ғалым-заңгерлердің қылмыс жасаған тұлғаларды ұстап беру институтына қатысты белгілі ғылыми ұғымдарының мазмұнын талдау жасай келе, оның анықтамасын былайша тұжырымдауға болады. Жалпы құқық бойынша, ұстап беру - халықаралық сипаттағы қылмыстық қылмысты жасаған тұлғаны аумағында қылмыскер орналасқан бір мемлекет (ұстап беру талабы қойылған) оны қылмыстық жауаптылыққа тарту немесе осы тұлғаға қатысты заңдық күшіне енген үкімді орындау мақсатында аумағында қылмыс жасалған немесе қылмыскер сол мемлекеттің азаматы болып табылатын өзге мемлекетке беру болып табылады. Осы анықтамаға сәйкес, қылмыс жасаған тұлғаларды ұстап беру институтының негізгі белгілерін бөліп қарастырсық болады:

Экстрадициялау бойынша барлық мәселелер сөзсіз мемлекеттің өкілетті органдарының ішкі өкілеттігіне жатқызылады. Тек, мемлекет қана халықаралық құқықтың субъектісі ретінде ұстап беру туралы заңдарды дайындап, қабылдай алады, тиісті халықаралық шарттарды жасасады және экстрадиция мәселесі бойынша мемлекетаралық тәжірибелік қызметті жүзеге асыруға құқылы.

Кейбір ғалымдар бұрынғы кезде «ұстап беру – бұл мемлекеттің міндеті», - деп қорытынды жасаған [9, 5086]. Ал, бүгінгі көзқараста, ұстап беру – бұл мемлекеттің құқығы болып табылғанмен, міндеті ретінде танылмайды. Осы көзқарастың дәлелдемесі ретінде мынаны айтып өтуге болады: ол мемлекет егеменділігін сыйлау қағидасының нормативтік мазмұнына толығымен сай келуде және мемлекетаралық тәжірибеде дәлелденуде. Сондықтан, кез келген мемлекет өзінің аумақтық үстемдігі арқылы оның аумағында болған тұлғаны жазалау туралы мәселені шешу құқығын ие бола алады. Қажет болса, халықаралық шарт болғанның өзінде де ұстап беру міндетін ескертулер арқылы жүзеге асыруға болады.

Ұстап беру институты алдымен қылмыстылықпен күресудегі мемлекеттердің өзара құқықтық көмегі ретінде дамыды, ал адам құқықтарын қорғауды тек қосымша қарастырды. Ал баспана беру институты басынан бастап адам құқықтарын қорғауды мақсат етіп қояды, яғни, дәлірек айтқанда, халықаралық құқықтың жалпымен танылған нормаларына сәйкес келеді. Шетел азаматтары мен азаматтығы жоқ адамдардың саяси баспана алу немесе өзге мемлекеттің ішкі заңдық актілеріне сай арнайы құжатпен куәландырылған ерекше мәртебесі иемдену құқығын білдіреді. Аталған екі институт бір-бірінен халықаралық құқық пен ұлттық құқықтың нормаларымен реттелуіне байланысты ерекшелендіріліп отыр. Баспана алған тұлға бірінші кезекте ол қашып кеткен мемлекетке ұстап берілуге жатпайтындығын айта кету керек.

Сондай-ақ, жеке тұлғаны ұстап берумен және жер аудару арасында айырмашылықтар бар, яғни, біріншіден, ұстап беру жоғарыда айтып кеткеніміздей құқықтық көмек беру актісі болып табылса, ал жер аудару әкімшілік-құқықтық акті болып

табылады. Сонымен қатар, екіншіден, ұстап беру халықаралық-құқықтық институт ретінде кешендік сипатта болса, ал жер аудару ішкі мемлекеттік (ұлттық) институт ретінде танылынады. Жер аудару аумағында осы тұлға болған мемлекеттің бастамасы бойынша жүзеге асырылса, ал ұстап беру – ұстап беру туралы қойылған талаптың негізінде жүзеге асырылады [10, 168б.].

Сонымен, 1946 жылғы 13 ақпандағы БҰҰ-ның Бас Ассамблеясы «әскери қылмыскерлерді ұстап беру және жазалау туралы» қарарында, аумағында қылмыс жасалған мемлекетке осы мемлекеттің заңы бойынша жазалау және соттау үшін әскери қылмыскерлерді іздестіру, тұтқынға алу мен жер аудару үшін қажетті шараларды қабылдауды ұсынды [11, 401б.]. Бірнеше уақытты араға салып, 1947 жылдың 31 қазанында Бас Ассамблея өзге қарарды қабылдады және бұл қарарда «соғыс қылмыскерлерін және отанын сатқандарды (опасыздарды) ұстап беру және сот қарауына беру бойынша жүктелген міндеттерін мемлекеттің бұлжытпай орындауын», - талап етті [12].

Экстрадиция мәселесі бойынша және қылмыс жасаған тұлғаны ұстап беру немесе қылмыстық қудалауды жүзеге асыруда құқықтық көмек беру туралы аумақтық және екіжақты келісімдердің ерекше орын алатындығын айтып өту керек. Солардың қатарында 1993 жылғы 22 қаңтардағы азаматтық, отбасылық және қылмыстық істер бойынша құқықтық көмек пен құқықтық қатынас туралы ТМД-ның Минск Конвенциясы, Кишинев Конвенциясы, Қазақстан Республикасы мен Грузия Республикасы арасындағы 1996 жылғы 17 қыркүйектегі Қылмыстық және азаматтық істер бойынша құқықтық көмек туралы келісім шартты, Қазақстан Республикасы мен Қырғызстан Республикасы арасындағы 1997 жылғы 8 сәуірдегі Қылмыстық қудалауды жүзеге асыру және қылмыс жасаған тұлғаны ұстап беру туралы шартты және тағы басқаларды атап өтуге болады.

Ұстап беруде шарттың жоқтығы туралы мәселе бойынша, мемлекеттегі қылмыс жасаған тұлғаларды ұстап беру міндетінің жоқтығы жөнінде жоғарыда айтып өткен көзқарасты басшылыққа ала отырып, бұл жағдайда әрбір мемлекет өз қалауы бойынша әрекет ету құқығы бар, - деп қорытынды жасауға болады. Бұған ұқсас қорытынды, мысалы, өз уақытында «Factor v. Laubenheimer» ісі бойынша 1933 жылғы АҚШ-тың Жоғарғы Сотының шешімінде көрініс тапқан [13, 276 б.].

Сондай-ақ, ішкі мемлекеттік (ұлттық) заңдардың орнын халықаралық шарттар баса алмайды, - деген пікірді ескірген деп есептесек болады. Бұл жерде Ю.М. Малеевтің көзқарасымен келіскеніміз жөн, онда былай дейді: «елдің соттары тиісті істі қарастыру кезінде халықаралық шарттың нормаларына емес, нақты шарттан туындайтын мемлекеттің халықаралық міндеттемесіне сәйкес өзгертілген ұлттық заңның нормаларын басшылыққа алу қажет» [14, 102 б.].

Қылмыс жасаған тұлға туралы келіссөздер жүргізу мен мемлекеттер арасындағы ұстап беру туралы шарт жасасу қажеттілігі туралы мәселе бойынша тұжырымдалған жауап жоқтың қасы. Кейбір ғалымдардың пікірінше, мысалы, Е.Г. Ляхова «шарттық жол арқылы қылмыстық іс-әрекеттің танылғаны жеткілікті» [15, 112 б.].

Халықаралық-құқықтық актілерде қылмыс жасаған тұлғаларды ұстап берудің шарттары арнайы ескертілген. Біріншіден, жасалған қылмыс экстрадициялық, яғни ұстап беруге әкеп соқтыратын және ұстап беру туралы шартта көзделген болуы шарт. Мысалы, 1963 жылы 14 қыркүйекте Токиода қабылданған әуе кемесінің ішіндегі кейбір өзге актілермен және құқықбұзушылық туралы Конвенциямен мынандай жалпы ереже белгіленген, «тиісті қылмыс осы қылмыс жасалған орны емес, аумығында әуе кемесі тіркелген мемлекетке ұстап беру мақсатында қарастырылады(16-б, 1-т.)» [16, 576 б.].

Сондай-ақ, ұстап беру туралы шарттарда жазаның ең төменгі шегі болып бас бостандығынан айырудың әртүрлі мерзімі, ал кейбір жағдайларда осындай жазаның ең жоғарғы шектері көрсетілуі мүмкін. Халықаралық шарттардың көпшілігінде жазаның төменгі шегі ретінде бір жылға бас бостандығынан айыру белгіленген. Мысалы, 1957 жылғы 13 желтоқсандағы ұстап беру туралы Еуропа Конвенциясының 2-бабында былай

дейді, «сұрап жатқан елдің заңы бойынша жазаланатын және ұстап беру талабы қойылған елде бір жылға бас бостандығынан айыру жазасы көзделген қылмыс ұстап беруге әкеп соқтырады, - деп есептелінеді».

1993 жылғы 22 қаңтардағы азаматтық, отбасылық және қылмыстық істер бойынша құқықтық көмек және құқықтық қатынас туралы ТМД Конвенциясының 56-бабында көделгендей, «сұратып отырған және ұстап беру талабы қойылған мемлекеттердің заңы бойынша жазаланатын болып табылатын және қылмыс жасағаны үшін жаза түрінде бір жылдан кем емес мерзімге бас бостандығынан айыру қолданылатын іс-әрекетті қылмыстық жауаптылыққа тарту үшін ұстап беру қолданылады».

1962 жылғы Бенилюкс елдерінің ұстап беру туралы Келісімінің Еуропа Конвенциясынан айырмашылығы мынада, егер іс-әрекетке 6 айдан жоғары мерзімді бас бостандығынан айыруға жазаланған жағдайда ұстап беруді қолдануға болады. Осы шарттағы жазаның «төменгі» мерзімінің көрсетілуі кездейсоқтық емес. Біріншіден, бір жылдан артық мерзімге бас бостандығынан айыру тек қана күрделі (ауыр) қылмыстар үшін ғана тағайындалады. Яғни, ұстап берілетін тұлғаның құқығын шектеу үшін жеткілікті болады және қылмыс жасаған тұлғаны алдын ала тұтқынға алып, оны күштеп өзге мемлекеттің өкілетті органдарына беру жүзеге асырылады. Екіншіден, көптеген мемлекеттерде (мысалы, АҚШ, Испания және т.б.) қылмыс жасаған тұлғаны ұстап берудің мәселесін соттық тәртіппен қарастыру көзделген. Мұндай шарттардың қатарына жоғарыда қарастырылған 1896 жылғы 26 қыркүйектегі ұстап беру туралы АҚШ пен Аргентина арасындағы Шартты және 1923 жылғы 27 ақпандағы Швейцария мен Уругвай арасындағы Шартты жатқызуға болады. Осы шарттардың мазмұнын басшылыққа ала отырып, мынадай қорытынды жасауға болады: ұстап беруге жататын қылмыстардың тізімімен және жазаның ауырлығын қосымша қамтығандығымен ерекшелініліп отыр. Сондай-ақ өз кезегінде, тізімде қарастырылған қылмыстың бірін жасаған тұлғаның тек кейбіреуі ғана ұстап беруге жатады. Екіншіден, қылмыс жасаған тұлғаларды ұстап берудің шарты туралы сөз қозғаған кезде, мемлекет қандай да бір тәжірибені қолданған жағдайда, «екіжақты қылмыстылық» немесе «екіжақты жүктеу» қағидасымен әрекет етуі керек. Демек, сұратып отырған және ұстап беру талабы қойылған мемлекеттің заңы бойынша жасалған іс-әрекет қылмыс ретінде сараланған жағдайда ғана ұстап беру жүзеге асырылуы тиіс. Үшіншіден, ұстап берілген тұлға оны ұстап беру үшін заңды негізі бар қылмысы үшін ғана қылмыстық жауаптылыққа тартылады және жазаланылады. Ереже бойынша, осы сипаттағы міндеттемені сұратып отырған мемлекет өз мойнына алу қажет. Сондай-ақ, ұстап беру туралы мәселені қарастырғанда, қылмыс үшін белгіленген ескіру мерзімінің, рақымшылық актісінің, кешірімнің немесе ақтау үкімінің болуы да әсер етеді. Төртіншіден, қылмыс жасаған тұлғаларды ұстап беру мен құқықтық көмек туралы халықаралық шарттар да төмендегідей нормалар қарастырылған: егер жасалған қылмыс үшін сұратып отырған мемлекетте өлім жазасы көзделген болса, ал ұстап беру талабы қойылған мемлекет заңы бойынша мұндай жаза шарасы көзделмесе, сұратып отырған мемлекеттің өлім жазасын қолданылмайды, - деп берген сөзінің негізінде ұстап беру талабы қойылғанда ғана мемлекет экстрадицияға рұқсат береді. Мысалы, осындай мазмұндағы нормалар 1957 жылғы ұстап беру туралы Еуропа Конвенциясында көрініс тапқан.

#### *Пайдаланған әдебиеттер тізімі*

1. *Мартенс Ф.Ф. Современное международное право цивилизованных народов. Т.2. Изд. 5-е доп. и испр. - СПб., 2005. - 626 с.*
2. *Rolin F. Quelques questions relatives a Lextradition // Recueil des Cours. 1983.-V.1.-p. 181-194.*
3. *Соколов С. Институт выдачи преступников и советское законодательство // Революционная законность, 1996. -№9-10. - С. 45-49.*

4. *Международное право (Учебное пособие) / Под ред. проф. Д.Б. Левина и доц. Г.П. Калюжной. - М., 1960. -334 с.; Международное право: учебник. / Под ред. проф. Л.А. Моджоряна и доц. Н.Т. Блатовой. - М.: Юридическая литература, 1999. - 584 с.*
5. *Галенская Л.Н. Международная борьба с преступностью. - М.: Издательство «Международные отношения», 1992. - 167 с.*
6. *Валеев Р.М. Выдача преступников в современном международном праве: (Некоторые вопросы теории и практики). - Казань: Издательство Казанского университета, 2008. - 126 с.*
7. *Мартенс Ф.Ф. Современное международное право цивилизованных народов. Т.2. Изд. 5-е доп. и испр. - СПб., 2005. - 626 с.*
8. *Панов В.П. Международное уголовное право: учебное пособие. - М.: ИНФРА-М, 2008. -309 с.*
9. *Гроций Гуго. О праве войны и мира. Пер. с латин. А.Л. Саккетти. - М., Госюриздат, 1956.-868 с.*
10. *Международное право: учебник. / под ред. проф. Ю.М. Колосова и Э.С.Кривчиковой. - М.: Международные отношения, 2000. - 720 с.*
11. *Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН 3(1) «О выдаче и наказании военных преступников», принятая 13 февраля 1946 г. // Международное право в избранных документах. Сост. Л.А. Моджорян и В.К. Собакин. Отв. ред. В.Н. Дурденевский. - Т.3. - М., 2007. - 415 с.*
12. *Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН 170(2) «О выдаче преступников войны и изменников», принятая от 31 октября 1947 г. // Юрист справочная правовая система. Юрист 4.0 / Документ «Соглашения о выдаче и передаче для отбытия наказания».*
13. *United States Reports. - Vol. 290. - 1993. - p. 272-277.*
14. *Малеев Ю.М. Принцип «выдать или наказать» в отношении преступления «незаконный захват воздушного судна». // Советское государство и право, 1974. -№10. -С. 101-105.*
15. *Ляхов Е.Г. Терроризм и межгосударственные отношения. - М.: Международные отношения, 2010. - 215 с.*
16. *Действующее международное право. Сборник документов. В 3-томах. Т.3. - М.: Издательство Московского независимого института международного права, 2010. - 832 с.*

*Коспаев Самат Адилбекович*  
[s.kospayevs1985@mail.kz](mailto:s.kospayevs1985@mail.kz)  
 магистрант профильной магистратуры  
 Алматинской академии МВД  
 Республики Казахстан им. М.Есбулатова  
 научный руководитель – Культемирова Л.Т.  
 г.Алматы, ул. Утепова, 29.

## **О ПОНЯТИИ УПРАВЛЕНИЯ В ОРГАНАХ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ**

**Аңдатпа.** Әлемдік теория мен практикада ұйымдасқан жүйелердің сәтті жұмыс істеуі тиімді басқаруға байланысты екендігі жалпыға белгілі. Ішкі істер органдарының жүйесін мемлекет құрды және қоғамдық қауіпсіздікті қамтамасыз ету және қылмысқа қарсы күрес мақсатында өзіне жүктелген міндеттер мен функцияларды шешуге арналған. Қазіргі уақытта Қазақстанның ішкі істер органдарында болып жатқан оқиғаларды белсенді реформалау жағдайында осы жүйе шеңберіндегі басқару мәселелеріне үлкен мән беріледі. Бұл басқару тұжырымдамасының мәні мен ерекшелігіне, оның ішкі істер органдарындағы мақсаттары мен міндеттеріне байланысты мәселелерді өзекті етеді.

Мақалада басқару ұғымын және оның ішкі істер органдары үшін ерекшелігін ашып көрсете отырып, автор ішкі істер органдары басшыларының тиімді басқарудың маңыздылығын дұрыс бағаламауынан туындайтын мәселелерге назар аударады. Басқару тұжырымдамасының ерекшелігін ашып көрсете отырып, ол басқару стильдерінде бағыныштылық пен қызметтік қатынастардың қатаң құқықтық нормалары басым болатын құрылымдарда тиімсіз басқару Қақтығыстарды тудыратынын, бірақ мақсатқа жетудің тиімді құралы бола алатындығын және болуы керек екенін көрсетеді.

**Түйін сөздер:** ішкі істер органдары, басқарма, басқарманың мақсаттары, басқарманың міндеттері, басқарманың функциялары, бағыну, басқару әдістері.

**Аннотация.** В мировой теории и практике общепризнано, что успешное функционирование организованных систем обусловлено эффективным управлением.

Система органов внутренних дел создана государством и призвана решать возложенные на нее задачи и функции в целях обеспечения общественной безопасности и борьбы с преступностью. В условиях активного реформирования происходящего в настоящее время в органах внутренних дел Казахстана вопросам управления в рамках данной системы придается большое значение. Это актуализирует вопросы, связанные с сущностью и спецификой понятия управления, его целей и задач в органах внутренних дел.

Раскрывая понятие управления и его специфику для органов внутренних дел в статье автор концентрирует свое внимание на проблемах, возникающих вследствие недооценки руководителями органов внутренних дел значения эффективного управления. Раскрывая специфику понятия управления, он показывает, что в структурах где в стилях управления доминируют субординация и жесткие правовые нормы служебных взаимоотношений неэффективное управление порождает конфликты, но может и должно стать эффективным инструментом для достижения поставленных целей.

**Ключевые слова:** органы внутренних дел, управление, цели управления, задачи управления, функции управления, субординация, методы управления.

**Abstract.** In world theory and practice, it is generally recognized that the successful functioning of organized systems is due to effective management.

The system of internal affairs bodies was created by the state and is designed to solve the tasks and functions assigned to it in order to ensure public safety and fight crime. In the context of active reforming of what is currently happening in the internal affairs bodies of Kazakhstan, the issues of management within this system are given great importance. This actualizes issues related to the essence and specifics of the concept of management, its goals and objectives in the internal affairs bodies.

Revealing the concept of management and its specificity for the internal affairs bodies in the article, the author concentrates his attention on the problems arising from the underestimation of the importance of effective management by the leaders of the internal affairs bodies. Revealing the specifics of the concept of management, he shows that in structures where subordination and strict legal norms of service relationships dominate in the styles of management, ineffective management generates conflicts, but it can and should become an effective tool for achieving the goals.

**Key words:** internal affairs bodies, management, management objectives, management tasks, management functions, subordination, management methods.

Практически каждый этап социально-экономического и политического развития Казахстана ставит перед органами внутренних дел новые задачи в области охраны общественного порядка и обеспечения общественной безопасности. Новые вызовы и угрозы заставляют постоянно совершенствовать работу полиции, проводить планомерную работу по совершенствованию правовых, организационных и тактических основ

деятельности органов внутренних дел, что требует модернизации системы контроля в органах внутренних дел и прежде всего управления. Этот аспект раскрывают в статье «Модернизация управления в правоохранительной системе Республики Казахстан». Уваров В.Н. и Уварова-Патенко Н.В, которые отмечают, что на современном этапе реформ «актуализируется проблема модернизации управления в правоохранительной системе республики с учетом ее полицентрического характера.» [1, с. 76]

Совершенствование управления в органах внутренних дел призвано сочетать достижения научно-технического прогресса и дальнейшую демократизацию общества с принципами построения верховенства закона. Реструктуризация экономики, социально-политическая направленность, кадровая политика, активизация и социальная направленность управления, борьба с коррупцией требует повышения профессионального уровня управленческого персонала в органах внутренних дел. Это логическое требование, того что цифровизация, активное реформирование системы управления в органах внутренних дел с ориентацией на формирование служебной модели полиции сейчас выходит на качественно новый уровень, включающий формирование собственной национальной модели управления в системе органов внутренних дел. Актуальность вопросов, связанных с совершенствованием управления в органах внутренних дел, определяется тем, что повышение эффективности и рациональности управленческой деятельности позволит не только решить множество серьезных многоцелевых задач, возложенных на них, но и минимизировать и исключить ряд проблем и исключить обоснованные претензии общества к их деятельности.

Рассматривая актуальность вопросов управления в органах внутренних дел становится очевидным что ключевую роль в их решении играет государство и в связи с этим объективным следует признать мнение Балшикеева С.Б., который утверждает, что: «...Определяющее влияние на характер целенаправленных, организующих и регулирующих воздействий, осуществляемых данным видом управления, оказывает его субъект – государство» [2, с. 1]

Аврутин Ю.Е. отмечает, что «...Понятие «государственное управление» наиболее многозначно, а его трактовки столь разнообразны...». Это является следствием того, нет единого толкования данного понятия и это, по его мнению, связано «...с введением широкого и узкого понимания государственного управления.» [3, с. 17]

Клементьев Д.С. дает более широкое понятие государственного управления как функции отдельных государственных структур, включая «законодательные, исполнительные и судебные системы власти всех уровней, с привлечением неправительственных организаций.» [4с. 5-6] Обобщения автора отражают основы, заложенные в базисе административного права Казахстана, в котором органы внутренних дел выступают в качестве составляющего подразделения в структуре «... государственного управления» обеспечивающие, «юридически-властные полномочия органов исполнительной власти...» [5, с.13]

Фиалковская И.Д. конкретизирует сущность государственного управления как: «взаимодействие людей, поэтому в нем большое место принадлежит приемам, способам, операциям стимулирования, активизации и направления деятельности человека со стороны органов государственного управления.» [6, с. 5] Если данное утверждение по отношению к сущности управления в органах внутренних дел, то в данной системе используются принципы государственного управления, а его суть заключается в обеспечении правильного взаимодействия всех его частей и элементов, начиная с аппарата управления ОВД до его структурных подразделений низшего звена. Управление на всех уровнях подразделений органов внутренних дел необходимо для обеспечения эффективности деятельности государства и нацелено на выполнение задач в сфере его правоохранительной деятельности. Управляющей системой в сфере внутренних дел является государство.

Специальными внутригосударственными управляющими системами и системами управления в сфере внутренних дел выступают органы внутренних дел, наделенные соответствующими правами и обязанностями. Управляющими системами в сфере внутренних дел выступают вышестоящие органы внутренних дел, наделенные полномочиями управления.

Хантуев А.А. в своем исследовании «Принцип единоначалия и его реализация в управлении внутренних дел» на основании «системного и аксиологического подходов к анализу принципов управления вообще и принципа единоначалия в частности» пришел к их пониманию как наиболее действенных инструментариев создания, реформирования систем управления и совершенствования правоохранительной практики органов внутренних дел [7, с. 3]

Автор выделяет «единоначалие» в управлении в органах внутренних дел и раскрывает его сущностные свойства, которыми являются «полновластие, право и обязанность координировать деятельность других людей, согласовывать ее для достижения конкретных целей, ответственность за конечные результаты.» [7, с. 22], следовательно, управляемая система в органах внутренних дел включает элементы управления (коллективы, группы людей) или нижестоящие органы внутренних дел и их структурные подразделения. Сложность системы управления зависит от уровня, на котором она рассматривается. Таким образом, управление внутренних дел в Казахстане построено по принципу иерархии-подчиненности различных уровней управления. Чем больше уровней управления, тем сложнее построить систему и чем выше уровень, тем сложнее построить систему управления и добиться ее эффективности. И, наоборот, например, на территориальном и районном уровнях система управления в основном состоит из его руководства, а управляемая система представлена в виде, например, команды сотрудников этого отдела, выполняющих возложенные на него функции. Следовательно, управление в органах внутренних дел представляет собой разновидность государственного управления как единую целостную систему, состоящую из управляющей и управляемой подсистем. Повышению качества и эффективности деятельности органов внутренних дел за счет совершенствования управления обусловлено тем, что предполагает четкое определение целей на всех уровнях ее реализации. В связи с тем, что система управления в органах внутренних дел не должна нарушать принципы единоначалия и подчиненности, для нее характерны черты прямых и обратных отношений между субъектами и объектами, а цели должны иметь преемственность и находиться в отношении соподчинения друг другу. Такая система управления «субъект управления - информация - объект управления - результат» позволяет субъекту управления обеспечить максимально эффективное достижение результата, а с точки зрения объекта - достичь желаемого результата путем решения поставленных руководством задач. [8, с. 3]

Становится очевидным, что для наиболее эффективной результативности деятельности всех заинтересованных в этом органов управление должно обеспечивать согласованность действий. Поэтому, несмотря на то, что в системе управления в органах внутренних дел основным способом управленческого воздействия является нормирование деятельности посредством издания ведомственных нормативных актов - это не исключает того, что управление:

- призвано поддерживать и укреплять системную организованность любого объединения и процессов, протекающих в нем;
- относится к сознательной деятельности вторичного порядка (надстраивается над исполнительной деятельностью);
- проявляется в оказании целенаправленного воздействия на поведение людей и их коллективов;
- осуществляется специально уполномоченными индивидами или группами людей (руководители, комиссии, советы);
- имеет, как правило, организационно-властный характер воздействия;



- реализуется преимущественно в правовой форме;
- направлено на выполнение задач, функций и интересов конкретной социальной организации.

В условиях жестких нормативно-правовых рамок, в которые поставлена система органов внутренних дел алгоритм управления представляет собой систему процедур, выполнение которых в соответствии с необходимыми правилами обеспечивает достижение цели управления.

Понятие цели управления связано с понятием задачи, под которыми понимается постановка конкретных вопросов, подлежащих решению и последовательно приводящих к достижению основной цели. Задачи не могут быть определены раньше, чем будут поставлены основные цели. Именно на базе основополагающих целей ставятся более частные, детальные, оперативные задачи. Когда же управляемая подсистема начинает решать частные задачи без общей стратегической цели, она действует вслепую, путем «проб и ошибок».

Культемирова Л.Т. достаточно подробно раскрывает основу административной деятельности органов внутренних дел и отмечает «Сущность управления в органах внутренних дел заключается в обеспечении эффективного функционирования единой системы органов внутренних дел, согласованного взаимодействия всех ее структурных элементов, в целенаправленном воздействии на службы, аппараты, подразделения для организации выполнения ими возложенных полномочий по решению поставленных задач.»[9, с. 8]. Применительно к системе управления органов внутренних дел Казахстана в число глобальных задач входят:

- повышение эффективности управления и профессиональной готовности органов внутренних дел;
- создание полноценной правовой базы функционирования системы МВД Казахстана;
- максимальное использование зарекомендовавших себя на практике форм и методов оперативной, служебной и служебно-боевой деятельности, обеспечение приемлемого в условиях казахстанской практики выполнения научных рекомендаций и зарубежного опыта;
- улучшение работы с персоналом, повышение уровня профессионализма, исполнительской дисциплины и научной организации труда;
- укрепление делового сотрудничества с другими правоохранительными органами, налаживание взаимодействия с населением и институтами гражданского общества;
- расширение и углубление взаимовыгодных международных отношений;
- доведение финансовой и логистической поддержки до стандартного уровня;
- правовая и социальная защита сотрудников органов внутренних дел;
- обеспечение собственной безопасности системы органов внутренних дел.

Целенаправленные воздействия на социальные процессы, используемые для достижения желаемого конечного результата, являются функциями управления. Иначе говоря, структура управляемой системы (совокупность структурных подразделений) производна от целей, задач и функций системы.

Функции показывают суть, содержание, цели и задачи управления. Функции играют важную роль в формировании организационных структур управления. Изучение функций является важной предпосылкой формирования структуры той или иной системы управления, определения компетенции ее структурных подразделений и отношений соподчиненности. Место, которое занимают функции в системе управления, можно представить схемой: «цели - задачи-функции-структура». Из приведенной схемы следует, что «функции» обеспечивают достижения целей управления, поскольку несмотря на их различное содержание, они взаимосвязаны и составляют сущность системы управления. Функция, как определенный вид управленческой деятельности, характеризуется

определенной независимостью, единообразием и повторяемостью, но обеспечивает выполнение управленческих задач в организационной структуре.

Каждая функция имеет свою область видимости и реализуется определенными методами.

К общим функциям управления относятся: учет, анализ, прогнозирование, планирование, организация, регулирование, контроль.

Специальные функции управления обеспечивают организующее воздействие на отдельные сферы деятельности, что способствует выполнению различных видов работ в этих сферах.

Обеспечивающие (вспомогательные) функции управления – это функции управления, обслуживающие процессы реализации общих и специальных функций.

Виды и содержание специальных функций обуславливаются соответствующей сферой управления. Так, в сфере внутренних дел нашего государства специальными (основными) функциями являются: обеспечение личной безопасности граждан и общественной безопасности, охрана общественного порядка и собственности; осуществление мер по предупреждению и пресечению преступлений и административных правонарушений, раскрытию преступлений.

К обеспечивающим функциям управления в органах внутренних дел относятся: кадровая, материально-техническая (хозяйственная), финансовая, делопроизводственная и другие. Общие, специальные (основные) и обеспечивающие функции существуют во взаимодействии друг с другом. В связи с этим недооценка той или иной функции, недобросовестное ее выполнение неминуемо отрицательно отражаются на всей системе функций и результатах управления.

Ключевым фактором качества и эффективности управления в органах внутренних дел является информационная поддержка, которая включает своевременное предоставление информации, необходимой для выполнения своих профессиональных задач и функций, и отвечает определенным требованиям.

Задачи организации информационной безопасности в органах внутренних дел выполняет информационная управленческая система, которая включает систему методов и инструментов, отвечающих указанным информационным потребностям и состоит из информационных звеньев, обеспечивающих управление за распространением, сбором, обработкой, хранением информации по компонентам системы управления соответствующим характеру их деятельности.

Таким образом, задачи информационного обеспечения в системе управления органами внутренних дел включают:

- определение видов и объектов информации, необходимой для управления, форм ее представления и сроков поступления в систему, а также компонентов системы, отвечающих за это;
- обеспечение информационного взаимодействия служб и подразделений органов внутренних дел с объектами внутреннего управления и внешней средой;
- организация регистрации заданных параметров (показателей) функционирования системы и состояния объектов внешней среды;
- обработка первичной информации, поступающей в систему, ее систематизация и обобщение на типы и формы, необходимые для реализации процесса управления;
- распределение полученной и обработанной информации между звеньями системы управления (службы, подразделения, исполнители) в соответствии с выполняемыми ими функциями или конкретно решаемыми задачами;
- обеспечение хранения полученной информации, ее своевременный и актуальный поиск и вывод, согласно запросам компонентов системы и внешней среды;
- организация своевременной передачи информации объектам внутреннего управления и во внешнюю среду;

- внедрение технических средств сбора, обработки, хранения и выдачи информации с целью ускорения этих процессов и повышения их качества.

Таким образом, если говорить о возможности повышения эффективности деятельности органов внутренних дел за счет совершенствования подходов и методов управления, то это достигается за счет четкого объективного определения цели, определения задач на всех уровнях управления, формирования функциональной системы и обеспечение взаимосвязи информационных потребностей с основными факторами, определяющими их: уровнем управления, задачами и функциями органа, используемыми методами управления и этапами самого процесса управления. Здесь важно сделать несколько общих замечаний. Во-первых, при определении значений информационных требований необходимо учитывать, что информационные потребности органа управления и его услуг не являются чем-то постоянным, а устанавливаются и определяются часто меняющимися условиями функционирования, так как меняется актуальность определенных задач, стоящих перед органами внутренних дел. Во-вторых, в значительной степени на характер информационных потребностей также влияют такие факторы, как специализация и квалификация сотрудников, осуществляющих управление в органах внутренних дел.

Как отмечалось ранее, чем выше интеллектуальный потенциал исполнителей, тем выше их информационные потребности, то есть по мере развития специализации и повышения квалификации сотрудников их потребности в более глубокой и разносторонней информации по различным аспектам деятельности растут. Взаимозависимость типов информации и уровней управления, согласно науке об управлении, определяется разницей между «соотношением эмпирической и теоретической информации, используемой в управлении». Этот принцип, применяемый к системе органов внутренних дел, означает, что чем выше уровень потенциал сотрудников, осуществляющих управление в органах внутренних дел, тем больше растут информационные потребности. Поэтому говоря об управлении в органах внутренних дел, которое должно положительно повлиять на эффективность их деятельности нельзя не связывать его с процессами цифровизации, так информационное обеспечение еще одна черта без которой современное определение особенности управления в данной структуре на наш взгляд будет неполным.

Следовательно, можно сделать вывод, что, хотя объем потребляемой информации уровнями управления примерно одинаков (они определяются физическими и интеллектуальными возможностями человека), тематическая широта и степень общности информации, используемой в управленческой деятельности разные. Это означает, что качество и оперативность управления в органах внутренних дел, которое даже в условиях жесткой подчиненности и правовых норм и с соблюдением основных теоретических канонов «менеджмента», включая «цели», «задачи», «функции», может быть достигнута за счет оперативной информационной поддержки и способности оперативно и рационально на нее реагировать в виде объективного управленческого решения.

Однако, как показывает практика, упор на субординацию и исполнение жестких правовых норм соподчинения и функциональных обязанностей ведет к серьезным проблемам в управлении личным составом органов внутренних дел.

Среди проблем внутреннего управления в органах внутренних дел следует выделить проблемы, которые возникают не столько из отношений, построенных на подчинении, сколько в результате доминирования авторитарных методов управления. К можно отнести:

- отсутствие общего (четкого) понимания стоящих перед органами внутренних дел задач и необходимости своевременного и качественного выполнения этих задач некоторыми членами коллектива;

- недостаточная осведомленность коллектива о том, что в нем происходит, нежелание руководителей разного уровня информировать коллектив в полном объеме, а

также неумение правильно ставить задачи подчиненным и организовать контроль за их выполнением;

- низкий уровень управленческой культуры руководителя (культура общения с подчиненными);

- отсутствие умения правильно соотносить имеющуюся информацию о персонале и происходящем в коллективе с реальной ситуацией;

- отсутствие последовательной работы со стороны ряда руководителей, направленной на поддержание нормального социально-психологического климата в коллективе;

- незначительный личный пример руководителя и, как следствие, низкий авторитет среди подчиненных;

- существующие недостатки вертикали власти, выражающиеся в бюрократических проволочках, связанных с чрезмерным переключением исполнения приказа вышестоящего начальника от низшего руководителя к его подчиненным;

- неумение руководителей разного уровня правильно определять конкретных исполнителей задач с учетом их компетенции и наличия полномочий для их решения.

Рассматривая особенности содержания современного понятия управления в органах внутренних дел транспортируется. С точки зрения задач, определенных современными реформами понятие «управления» в органах внутренних дел должно и может стать потенциалом для повышения эффективности его деятельности. Для этого необходимо использовать качественно новый подход в управлении персоналом, который даже в условиях субординации и жестких правовых норм поведения позволит исключить проблемы внутреннего управления. Повышение эффективности управления должно строиться на конкретизации целей, мобильной трансформации функциональных обязанностей в связи с реформированием задач, стоящих перед органами внутренних дел, на использовании потенциала информационных средств для доведения информации на всех уровнях.

#### *Список использованной литературы*

1. Уваров В.Н., Уварова-Патенко Н.В. Модернизация управления в правоохранительной системе Республики Казахстан. Журнал «Право и государство» №3 (84), г.Нур-Султан, 2019.
2. Башикеев С.Б. Совершенствование системы государственного управления в Казахстане: проблемы и перспективы. (Карагандинский государственный технический университет), 2018г. – 12 с. Журнал «Вестник науки Костанайского социально-технического университета имени академика Зулхарнай Алдамжар», г.Костанай, 2018.
3. Аврутин Ю.Е. Основы управления в органах внутренних дел. 2-е издание, переработанное и дополненное М: «Юрайт», 2018 – 249 с.
4. Клементьев Д.С. Роль исследовательских процессов в новых социальных условиях государственного управления. – М.: Издательство Московского университета, 2010. – 104 с.
5. Таранов А.А. Административное право Республики Казахстан: Часть особенная: учебник для юридических вузов. — Алматы: Жетіжарғы, 1997. — 272 с.
6. Фиалковская И.Д. Теоретические вопросы взаимодействия форм и методов государственного управления. Вестник Нижегородского университета им. Н.И. Лобачевского. 2010. № 6. С. 261-267;
7. Хантуев Али Абакарович. Принцип единоначалия и его реализация в управлении органами внутренних дел : Дис. ... канд. юрид. наук: Москва, Академия Управления МВД России. 2003. – 213 с.
8. Конев П.А., Ткаченко В.А., Макушева О.М. Взаимодействие субъекта и объекта управления как условие оптимального решения. Журнал «Известия Санкт-Петербургского государственного аграрного университета». 2016.

9. Культемирова Л.Т. Основы административной деятельности органов внутренних дел. Общая часть: Учеб.пособие. – Алматы: ООНИиРИП Алматинской академии МВД Республики Казахстан, 2011. – 168 с.

*Ашимбаев Дарын Азатович*  
*Қайнар академиясының құқықтық пәндер*  
*кафедрасының аға оқытушысы, заң ғылымдарының магистрі.*  
*Алматы қаласы, Қазақстан Республикасы*  
*Электронды почта: [Ralym-Algosh@mail.ru](mailto:Ralym-Algosh@mail.ru)*  
*Байланыс номері: 87757275028*

## **ҚЫЛМЫСТЫЛЫҚТЫҢ КРИМИНАЛОГИЯЛЫҚ СИПАТТАМАСЫ ЖӘНЕ ҚЫЛМЫСТЫЛЫҚТЫҢ СЕБЕПТЕРІ.**

**Аңдатпа.** Жалпы қылмыстылықтың анықтамасы сансыз көп. Олар көп жағдай да автордың әлеуметтік, құқықтық және діни дүниетанымдары мен фәлсафалық көзқарастарынан бастау алып құрылады. Барылық криминологиялық оқулықтар мен монографияларда қылмыстылықтың әлеуметтік табиғаты, тарихылық пен қылмыстылықтың бір жіктілігі, сандық және сапалық сипаттамалары қарастырылады. Сонымен, қылмыстылық деп – қоғамдық организмнің қалыпты жұмысын бұзуға бағытталған адамның әлеуметтік жүріс-тұрыс нысаны. Сондай-ақ, бұндай құқық бұзушылыққа аморальді теріс –қылықтар мен қатар девиантты, яғни әумесерлік жүріс-тұрыста кіреді. Бұдан бөлек, қылмыстылық – әлеуметтік-құқықтық құбылыс немесе ол белгілі бір уақыт пен білгілі бір қоғамда орын алатын қылмыстың санымен айқындалады. Дегенмен де айта кететін жәйт, қылмыстылық тек орын алған қылмыстық құқық бұзушылықтың санынан ғана емес, сонымен қатар ол басқа да әлеуметтік құбылыстармен тығыз байланыста болып, өзіндік өміршендік заңдылығы бар құбылыс. Бырақта, қылмыстылық тарихы саны, құрылымы және түрі жағынан белгілі бір кезеңдерде өзіне тән қасиеттерге сай өзегеріске ұшырап тұрады. Қылмыстылықтың салдары қоғам мен мемлекет тарапынан жауапкершілікке алып соғатын арнайы құқықтық қарсылыққа тап болады, ондай жауапкершілікте арнайы – яғни, қылмыстық жауапкершілік.

**Түйін сөздер:** қылмыс, қылмыстылық, логика, анализ, синтез, индукция, дедукция, динамика, криминология, психология.

**Аннотация.** Общее определение преступности многообразно. И в этом случае они строятся с точки зрения социального, правового и религиозного мировоззрения автора и философского мировоззрения. В современных криминологических учебниках и монографиях рассматриваются социальная природа преступности, общая классификация, количественные и качественные характеристики исторической и преступности. Таким образом, под преступностью понимается форма социального поведения человека, направленная на нарушение нормальной работы общественного организма. Кроме того, такие правонарушения включают в себя аморальные проступки, а также девиантное поведение, т. е. эмоциональное поведение. Кроме того, преступность-социально-правовое явление или оно определяется количеством преступлений, которые имеют место в определенном времени и в определенном обществе. Однако следует отметить, что преступность-это явление, которое имеет самостоятельную жизнеспособность, которое тесно связано не только с количеством совершенных уголовных правонарушений, но и с другими социальными явлениями. В то же время, история преступности в определенные периоды по численности, структуре и типу подвергается изменениям в соответствии с присущими ему качествами. Следствием преступности является специальное правовое

противостояние со стороны общества и государства, которое влечет за собой ответственность, а именно уголовная ответственность.

**Ключевые слова:** преступление, преступность, логика, анализ, синтез, индукция, дедукция, динамика, криминология, психология.

**Abstract.** The General definition of crime is diverse. And in this case, they are built from the point of view of the author's social, legal and religious worldview and philosophical worldview. Modern criminological textbooks and monographs consider the social nature of crime, General classification, quantitative and qualitative characteristics of historical and crime. Thus, crime is understood as a form of human social behavior aimed at disrupting the normal functioning of the social organism. In addition, such offenses include immoral misconduct, as well as deviant behavior, i.e. emotional behavior. In addition, crime is a social and legal phenomenon or it is determined by the number of crimes that occur in a certain time and in a certain society. However, it should be noted that crime is a phenomenon that has an independent viability, which is closely related not only to the number of criminal offenses committed, but also to other social phenomena. At the same time, the history of crime in certain periods in terms of number, structure and type is subject to changes in accordance with its inherent qualities. The consequence of crime is a special legal confrontation on the part of society and the state, which entails responsibility, namely criminal responsibility.

**Key words:** crime, criminality, law, analysis, synthesis, induction, deduction, dynamics, criminology, psychology.

Қылмыстылықтың криминологиялық сипаттамасы. Қазақстан Республикасы өзін демократиялық, зайырлы, құқықтық және әлеуметтік мемлекет ретінде орнықтырады, оның ең қымбат қазынасы – адам және адамның өмірі, құқықтары мен бостандықтары [1] деп жарияласа да, қоғамда әлжуаз топтар мен әлеуметтік жағдайы төмен азаматтар мен жанұялар бар болуы біздің қоғамның қылмыстылығына орасаң зор әсер етуде. Сонымен қоса, әсіресе жемқорлық қылмыстылығы бойынша конформист тұлғалар бар, оларды айтқанда көз алдымызға бюрократ тұлғалар елестейді. Сол себепті, конформдылық деген ұғымға түсініктеме бере кетуді дұрыс деп санадық, яғни, конформдылық дегеніміз – бір кісінің немесе белгілі бір топтың қысымы салдарынан адамның мінез-құлқының, пікірлерінің өзгеруін айтамыз [2]. Осыған орай, жемқорлық қылмыстылығы көпжағдай да жалғыз индивидпен емес бірнеше адаммен немесе ұйымдасқан қылмыстық топтармен жасалынады. Жалпы мұндай әрекеттер әлеуметтік психологияға жатады. Мен зерттеп отырған тақырыпта ең бірінші кезекте адамның психологиялық танымы мен дүниетанымына байланысты екенін баршамызға мәлім. Осы жерде Эллиот Аронсонның «Адамның социумдағы психологиялық заңдары» атты кітабындағы бірінші заңын танып-білсек: «Ақымақтың ісін істейтін адамдардың бәрі ақымақ емес», - дейді, оған келесідей мысалды алып қарастырсақ. «Кент қаласының төрт студентін өлтіргені дұрыс болған» деп мәлімдеген Огайо штатындағы мұғалімді мысал ретінде алайық. Оның осындай ойға бекінген жалғыз адам екеніне күмәнім бар. Сол себепті сондай ойға келген адамдардың бәрін ақымақ деу дұрыс па?,- деген ойға Эллиот Аронсон келеді [3]. Осы ойды ары қарай зерттеп туындата түссек, қылмыстылық, қылмыс немесе терісқылықтар деген түсініктер жер бетінде адам пайда болған сәттен бастап осы уақытқа дейін өзекті мәселе болып келе жатқаны, адамзат қоғамының нақты идеалды қоғамды құра алмағанын да деп түсінуге болар еді. Бірақ осылай ойлап қолқұсырып қарап отыра берсек қылмыстылық деңгейі реттелімейтін, адамдар үшін қауіпті деңгейге кетуі мүмкін. Оның жарқын мысалы, 90-жылдардағы рәкетирлер дәуірін айтсақ болады. Ол кезеңде мемлекет тәуелсіздігін жаңа алып, бүкіл әлемге ашық қоғам екенімізді, әлемнен лайықты орнымызды қалайтынымызды білдіріп, елдегі экономикалық ахуалдың жай-күйін енді түсініп, мемлекеттік рәміздерімізді, төл теңгемізді, керек десеңіздер шекарамызды қайта бекітуімізді ойлап, халықтың әлеуметтік төлемдерін қалай төлейміз, зейнетақы мен

жалақыларды төлеу мәселелерімен атқамінер ағаларымыздың басы ауырып, балтыры сыздап жатқан уақыт – қылмыстылықпен лайықты күресуге немесе ескерту жұмыстарын жүргізуге таза жүйелік және экономикалық ахуалының көрсеткіштерінің төмендігінен мүмкіндігі болмады. Бұл жағдай ұйымдасқан қатыгез қылмыстық топтар үшін өте қолайлы болып, елімізде қылмыстылық деңгейі мен қылмыс саны күрт өсіп, адамдар арасында мемлекеттік органдарға, нақты айтқанда, қылмыстылықпен күресетін субъектілерге сенім азайған болатын. Сол себепті де зерттеу жұмысым қылмыстылықты ескерту мәселесін алып отырмын.

Жалпы қылмыстылықтың анықтамасы сансыз көп. Олар көп жағдай да автордың әлеуметтік, құқықтық және діни дүниетанымдары мен фәлсафалық көзқарастарынан бастау алып құрылады. Барылық криминологиялық оқулықтар мен монографияларда қылмыстылықтың әлеуметтік табиғаты, тарихылық пен қылмыстылықтың бір жіктілігі, сандық және сапалық сипаттамалары қарастырылады. Сонымен, қылмыстылық деп – қоғамдық организмнің қалыпты жұмысын бұзуға бағытталған адамның әлеуметтік жүріс-тұрыс нысаны. Сондай-ақ, бұндай құқық бұзушылыққа аморальді теріс –қылықтар мен қатар девиантты, яғни әумесерлік жүріс-тұрыста кіреді.

Бұдан бөлек, қылмыстылық – әлеуметтік-құқықтық құбылыс немесе ол белгілі бір уақыт пен білгілі бір қоғамда орын алатын қылмыстың санымен айқындалады. Дегенмен де айта кететін жәйт, қылмыстылық тек орын алған қылмыстық құқық бұзушылықтың санынан ғана емес, сонымен қатар ол басқа да әлеуметтік құбылыстармен тығыз байланыста болып, өзіндік өміршендік заңдылығы бар құбылыс. Бырақта, қылмыстылық тарихы саны, құрылымы және түрі жағынан белгілі бір кезеңдерде өзіне тән қасиеттерге сай өзегеріске ұшырап тұрады. Қылмыстылықтың салдары қоғам мен мемлекет тарапынан жауапкершілікке алып соғатын арнайы құқықтық қарсылыққа тап болады, ондай жауапкершілікте арнайы – яғни, қылмыстық жауапкершілік. Қылмыстылықта өмірде объективті тұрғыда орын ала тұра жоғалуы мүмкін, егер де нақты қылмыстық құқық бұзушылықтар қылмыстық заңнамада қылмыс ретінде көрсетілмесе. Қылмыстылық өз маңызы бойынша қоғамға және нақты оның тұлғаларға зиян келтіретін жағымсыз құбылыс. Атақты ойшыл Ломброзо айтқан екен, қылмыстылық – ол кәдімгі адамның дүниеге келуі, өлім және құрсаққа сәбидің бітуі сияқты табиғи құбылыс деп. Ал, ойшыл Дюркгейм қылмыстылық – ол барлық сауатты қоғамға тән құбылыс деп атап, қылмыстылықтың болмауы мүмкін еместігін дәлелдейді. Алайда, шет елдік бұқаралық ақпараттық құралдарынан ақпараттануымша кейбір Еуропалық елдер де түрмелердің жабылып жатқанын, қылмыстылықтың нөлдік деңгейге дейін жеткенін білуге болады. Осыдай келіп түйетін ой, егре де мемлекетте адамдардың әлеуметтік жағдайы, тұрмыс – тіршілігі жоғарылаған сайын қылмыстылық пен қылмыстық құқық бұзушылықтың азаюуына алып келетінін байқаймыз.

Алайда, қылмыстылықта айта кететін бір жәйт, ол адамдарға қорлық жасаған адамды өлтіру, басқа адамдарды жамандықтан алып қалу қоғамда жақсы іс жасаумен бірдей саналады. Мысалға алсақ, Қазақстан Республикасының Қылмыстық кодексінің 32,34 - баптары қажетті қорғаныс пен аса қажеттілік және де 53- бап қылмыстық жауаптылық пен жазаны жеңілдететін мән-жайларды алып қарастырсақ.

Бірақта, бұл қылмыстылықтың қоғамға жат, жағымсыз құбылыс екендігі туралы жалпы сипаттамасын жоққа шығармайды. Қылмыстылықтың көрініс табуы көп қырлы болғандықтан теориялық тұрғыда қабылдау және онымен күресу тәжірибесі оңайға соқпайды. Ол жасалған қылмыстың ауырлығымен, әртүрлілігімен, болатын орнымен, жасалу жолымен және де басқа да көрсеткіштерімен ерекшеленіп тұрады. Криминологиялық тұрғыдан қарағанда осындай көрсеткіштер арқылы қылмыстылықты зерттеу оның алдын алуды, күресудің нысандары мен әдістерін анықтауды, оны түптамырымен құртудың бағдарламалары мен жоспарларын құруды, жою тұрғысынан терең түсінік береді әрі тез арада нәтижеге жетуге мүмкіндік береді.

Криминология терминіне түсініктеме бере кетсем, ол (лат. *crimen/criminis* – қылмыс + гр. *logos* – сөз, ұғым, ілім) — қылмыстық құқық бұзушылықтың себептерін, қылмыстық сот орбитасына тартылған қылмыс субъектісінің жеке басын зерттейтін, сондай-ақ қылмыстық құқық бұзушылықтың алдын алу шараларын зерттейтін ғылым. Криминологияда қылмыстылыққа қарсы күресте бірінші орынға оның алдын алу міндеті қойылады. Қорыта келгенде, криминология қылмыстылықтың алдын алудың, оны болдырмаудың құқықтық жағдайларын ғана емес, сонымен қоса әлеуметтік - экономикалық, мәдени-тәрбиелік, превентивті шараларды қолдануда да бастамашылық етеді. Криминологиялық зерттеу әдістемесінде жалпы ғылыми тәсілдер логика, анализ, синтез, индукция, дедукция, ұқсастыру, үлгілеу тағы да басқа социологиялық тәсілдер сауалнама, сұхбат, құжаттарды зерделеу, қадағалау, эксперимент жүргізу сияқты әлеуметтік-құқықтық ақпарат алу әдістері қамтылады. Криминологиялық зерттеулерде ең алдымен қылмыстық статистика тәсілдері маңызды рөл атқарады, себебі статистикамен қылмыстың өсу динамикасын – жалпы қылмыстылықтың жылжуы және оның негізгі құрылым көрсеткіштерінің анықталған уақыт ішіндегі өсуі немесе төмендеуін, қылмыстылық сандық және сапалық қасиеттерін, құрылым әлеуметтік демографиялық белгілері бойынша жынысы, жасы, отбасылық жағдайын, қылмыстылықтың жай-күйі – бұл белгілі бір аумақта, белгілі бір уақыт аралығында жасалған қылмыстардың және оларды жасаған адамдардың сандық көрсеткішін анықтауға мүмкіндік береді.

Осыған орай, криминология мәліметтерді, социология ғылымын, философияны, экономиканы, әлеуметтің психологияны, педагогика ғылымдарын пайдаланатын салалық ғылым болып табылады.

Қылмыстылықпен күресте қоғам мен мемлекет оның пайда болу мен шығу жолдарына терең анализ жүргізіп оны жасайтын адамдарды зерттеп, алдын алудың тиімді тәсілдерін өңдеп, экономикалық, әлеуметтік-мәдениеттік және тәрбиелік іс шаралар жүргізудің ұяшықтарын іске қосу керек. Қылмыстылықтың анықтамасын көптеген ғалымдар зерттеп, оған ізденушіге терең түсінік алатындай жан-жақты, бәрін қамтығандай боп жазған ғалымдар баршылық. Алайда, ол қылмыстылықтың түпкілікті шығу себептеріне толыққанды түсінік бере алмайды.

Кейбір ғалымдар қылмыстылықтың себебін қоғамның класстарға, яғни таптарға бөлінуімен байланыстырады [4]. Осы жерде грек ойшылы, әлем ұстазы, философ Аристотель қоғамның таптарға бөлінуіне байланысты келесіндей қисынды сараптама береді. Оның айтуынша, әр мемлекетте үш тап болады бірі өте байлар, екіншісі жағдайы төмен кедейлер және сол екеуінің ортасында тұратын үшіншілер болады дейді. Себебі жалпы көзқарас бойынша осылардың ішіндегі ең жақсысы орта тап, яғни тұрмыс-тіршілігі орта тұратын дамдарды жатқызады және олар осылардың ішіндегі ең жақсысы деп түйіндейді. Сонымен қоса қайсы мемлекетте орта тап басым, сол мемлекеттің болашағы жарқын, өміршең болады деп баяндайды. Орта тап басым болғанда ақыл-ой, санаға бойсыну жеңіл орындалады дейді. Ал керісінше, өзін бәрінен жоғары санайтын, өзін бәрінен мықты санайтын, өзін бәрінен де керемет сезінетін, өзін бәрінен де бай сезінетін немесе өте кедей тұратын, өте әлжуаз балып келетін және еңсесі түскен адамдардан құралатын таптар ақыл-ой, санаға көнбейтін, өзінің қоғамдық статусына сәйкес әрекет ететінін айтады. Бірінші топтағы адамдарды мейірімсіз қатал әрі опасыз болып келетінін, ал екінші топтағы адамдар қасқой әрі бұзық болып келеді деп олардың қоғамдағы рөлін төмендеді. Осылардың ішінен қылмысты бірі менменшілдігі мен екіншісі қаскөйлігімен жасайды. Оның үстіне, осы екі тапта биліктен үміттеніп, биліктен бас тартпай қызғанышпен таласуға дайын тұрады, бұндайлардан мемлекетке тек қауіп қана төнеді. Біріншілер артық байлық пен күштен, әрі ықпалды таныстарымен мастанып қоғамдық заңдарға бағынбайды немесе бағынуды түсінбейді, білгісі келмейді. Бұндай қасиеттер ерте кезден көрініс табады, мысалға артық байлыққа малынып өскен балада бұндай қасиеттер балабақшадан басталады, керек десеңіз мектеп тәртібіне бағынуды қояды. Ал екіншілер



болса торығып өткен кедейлік пен еңсесінің түсіуінен билік ете алмайды, тек өзіне жоғарыларға бағынып құлдық сана-сезіммен өмір сүреді деп баяндайды. Сонымен біріншілер асыра билік етуді ғана білсе, екіншілері тек бағынуды ғана білетін болады, соның салдарынан қоғамда еркін адамдар болмайды деп алғашқылардың қоғамда зардабын жақсы баяндайды. Атақты ойшыл Фокилид: «Бар жақсылық орта тапта, сондықтан да орта табы басым елде өмір сүргенді қалаймын»-, деген екен. Бұны жазған себебім, қоғамның осындай таптарға бөлінуі мемлекеттегі қылмыстылық деңгейіне орасаң зор әсер етеді. Себебі орта табы басым мемлекеттер де қылмыстық топтар мен кикілжеңдер салыстырмалы түрде аз болады. Сондықтан да қылмыстылық деңгейі қоғамның әлеуметтік, мәдениеттік әрі саяси сауаттылығына байланысты болатынын естен шығармауымыз керек. Осыдан келетін түйін қылмыстылық өзінің даму заңдылығы бар, сандық әрі сапалы көрсеткіштерімен сипатталатын қоғамдық жағымсыз құбылыс және осы құбылысты мемлекет пен қоғам өз бақылауында ұстап керекті мәжбүрлеу шараларын пайдаланып тежеп отыруы тиіс.

Қылмыстылықтың себептері. Қылмыстылықпен күресте және ескертуде қажетті эффект алу үшін оны тудыратын немесе қоздыратын себептерін анықтап алу басты мәселе болып табылады. Бұндай қасиеттер мен білімдерді игеру үшін қылмыстылықтың заңдылығы мен оның даму динамикасына қатысты себепті байланыстарды түсіне білу қажет. Қылмыстылықтың себеп-салдарын зерттеу барысында орның не себепті орын алуы мен салдарына мән берген жөн. Себебін қарастыру барысында индивидтің араласу ортасын, ол өз кезегінде оның даму процесін айқындайды. Адамдар арасындағы әртүрлі теріс қылықтар, жүріс-тұрыс нормалары, құндылықтар жүйесі және тұлғалардың өмірдегі шындығы әртүрлі қайнар-көздермен, ақпарат желілері арқылы олардың дүниетанымына, психологиясына, қоғамға деген көзқарасына әсер етіп, қалыптастырады. Бұдан түйетін түйін, біртекті қоғам мен біртекті өмір әлемде кездеспейді, сол себепті қылмыстылық детерминаты мен қарқыны әр елде, әр жерде, әр кезеңде өзгеше орын алып, тарихы басқа болады. Бырақта жалпы ұқсастықтары кездесіп, оның алдын алуда біртекті күрестер жүргізілуі мүмкін. Кез-келген қылмыстылықтың орын алуы, қылмыстық зардаптар мен себепті байланысымен айқын көрініс табады. Қылмыстылық әр-алуан болғанымен, оның шығу себептері, даму заңдылығы, өсу қарқыны, сандық және сапалы көріністерінің қайнар көздері әр елде бірдей жағдай да көрініс тауып тұрады. Сондықтанда қылмыстылық ол көпқырлы әлеуметтік құбылыс. Оның себептері құқық қорғау органдары мен мемлекет тарапынан шешімін таппаған әлеуметтік қиындықтар мен де өткен кезеңдердің қалдырған салқын лебі мен жағымсыз іздері және де тәрибелік жұмыстарындағы әубастан кеткен қателіктер. Қылмыстылықтың детерминациясында әлеуметтік құбылысты ажыратып алған дұрыс, себебі белгілі бір ауданда қылмыстылықпен күресу әлсіреген де, жаңа аудандары игеру де және әскери режим хабарланған да қылмыстылықтың орын алуы күшейіп кері әсерлер жүре бастайды, интенсивтілігі мен динамикасында өзгерістер, яғни қоғамда жағымсыз жағынан арта түсу байқалады. Жоғарыдағыларды ескере отырып қарастырсақ және де себептері мен шарттарын басшылыққа алсақ бұл – қоғамдық-экономикалық формацияға жағымсыз әсер ететін құбылыс екені көзге ашық көрінеді, әрі қылмыстың детерминациялануына әкеп соғады.

Кондрашков Н.Н., Коробейников Б.А., Кузнецов Н.Ф., т.с.с. авторлар тобы қылмыстылықта көп жағдайда басымдылықты мемлекеттің экономикалық-әлеуметтік көрсеткіштеріне немесе халықтың әлеуметтік жағдайымен тағыз байланыстырады және де тарихи сабақтастырады. Алайда, Эллиот Аронсонның «Топқа ұмтылған жалғыз» атты әлеуметтік психологиясында конформдылыққа, яғни бір мәселеде басымдылыққа ие топтың позициясын ұстану да маңызды фактор ретінде адамның мақсаттылығын алға қояды. Мысалға, өзін-өзі төмен бағалайтын адамдар, өзіне жоғары баға беретін адамдарға қарағанда топтық қысымға тез түседі дейді. Оған, реалды мысал айтатын болсақ, ұйымдасқан қылмыстық топтардың құрылымы мен олардың мүшелерін алып қарастыруға

болады. Бұл өз кезегінде қылмыстылыққа тек әлеуметтік қырынан емес, психологиялық фактордың да маңызды рөл атқаратынын біліге болады. Нәтижесінде адамдар топқа мүше болған жағдай да өздерін жоғары бағаласа, сол топқа онша қабылданбаған адамдарға қарағанда, топ нормалары мен стандарттарына көбірек бір ниеттілік танытты. Яғни, жоғарыда айтқандай қылмыстық топта өзін көшбасшы немесе көшбасшының оң қолы ретінде сезінген немесе өзінің қылмыстылықта рөлінің жоғары екенін сезінген топтар, сол қылмыстық ұйымдасқан топта рөлі әлсіз, төмен звеноларға қараған да сол ұйымдасқан қылмыстық топтың мүддесі үшін конформдылық байқатады. Жалпы алғанда, бұл адам мен адамдар тобының арасындағы психологиялық байланыстың немес факторлардың салдары мән беруге тұрарлық әлеуметтік-психологиялық құбылыс екенін бізге аңғартады. Осыған орай, жазушы Малькольм Гладуелл кейбір құрметті адамдар қажет жерде уақытында болғанда, негізгі әлеуметтік үдерістер конформдылық механизмі арқылы шұғыл және аяқ асты жиі өзгеретінін айтады. Бұл дегеніміз, атақты, қоғамда абыройлы адамдар көпшіліктің сана-сезімін, ойын, ұстанған ұстанымдарын бір мезетте өзгертіп жіберуі мүмкін. Мысалға, жиналыстар, митингілер, демонстрациялар және шерулерге шығу барысында, адамдар тобын белгілі бір қоғамда орны бар, [5] Малькольм Гладуелл айтпақшы құрметті адамдар олардың конформдылыққа бейімділігіне қатысты көшеге ереуілдерге алып шығады. Кімнің де болса, көзі алақтап, үстінен жағымсыз иіс шығып тұрған жүдеубас бозбаладан гөрі, түр әлпеті де, кйімі де келісті көрнекті мырзаның соңынан сеніммен еретіні еш күмән тұдырмайды. Киімімен қарсы алып, ақылыңмен шығарып салады деген осыдан шықса керек. Осының өзі қоғамда заңдылықтарға бағынған қылмыстылықтың детерминациясын, яғни өсу қарқыны мен сапасын және сандық көрсеткіштеріне тікелей әсер етеді.

Зерттеу жұмысымыздың кезекті сатасы ғылыми жұмысты қорытындылауға да келіп жеттік. Кез - келген құбылысты зерттемес бұрын тарихқа сілтеме жасап, оның құпияларына үңіліп қана алдағы болатын болашағына бағыт - бағдар жасай аласың деп түсінеміз. Қылмыстылықты зерртеу барысында бұндай құбылыстардың пайда болуы, шығуы және олармен күресуде көптеген ғалымдардың, ұлы ойшылдардың және де басқа да ізденушілердің еңбектеріне сүйене отырып, келесідей түсінік менің ойымда тұжырымдалды. Осындай ойға жетуіме қоғамдағы әртүрлі сфералардың тоғысқан түйініндей кешенді ақпараттарға қол жеткізуіме көп байланысты болып тұр. Нақты айта келсек, қылмыстылықтың себеп салдары – мемлекеттің экономикалық – әлеуметтік жай-күйінің, адамдардың мәдени – саяси ахуалдағы деңгейі, азаматтық қоғамның жеткілікті түрдегі белсенділігі, бойына атадан - балаға қанмен келген тегі, отбасы – ошақ қасындағы дәстүрлі тәрбиемен, білім және тәрбие беру мекемелеріндегі жүйелі түрде ұзақ тарихымен дағдыланған білім беру жүйесіндегі адамдардың әлеуметтік психологиялық және дүниетанымдық өресінің ақыл-ой парасаты, арнайы қылмыстылықпен күресетін, ескертетін мемлекеттік органдардың бірлесе істеген көпсалалы жұмысының нәтижесі, қоғамда болып жатқан жағымсыз құбылыстар, қылмыстылықты дәріптейтін адам санасына әсері бар ақпараттар ағыны, қылмыстық құқық бұзушылық жасаған адамдарды жалпыға жария ету, сырт күштердің бізге қарсы бағытталған саяси күштері және де тағы да басқа өмірде болып жатқан құбылыстар жиынтығы. Осының бәрі қылмыстылықтың орын алуы мен болдырмау салдары деп мен түсінем. Бұдан да артық тереңдете түсініктеме беретін ғалымдар мен ізденушілер тобы бар деп білем. Сол себепті қылмыстылық жер күнді айналғандай табиғи заңдылық сияқты маған көрінеді.

Осы жерде орыстың мемлекет қайраткері, тарихшы, этнограф А.И.Левшиннің 1820 жылы жазылған «Жеті жарғы» қазақтың басқару және заңдар үлгісі атты еңбегінде мынандай тарихи деректер келтіреді, содан үзінді: «Бірінші орында әділ жаза қолдану орын алды:

- Ұрлық, тонау, зорлық, зинақорлық жасағаны үшін өлім жазасына кесіледі.

-Сот шешімімен өлтірілген адамның туыстары кісі өлтіргенді өлтіруге құқылы, ал қолды, аяқты, құлақты және басқа мүшені кескендердің тура осындай дене мүшелері кесілуі тиіс» [6].

Алайда сот үкімімен немесе талапкердің келісімімен жаза жеңілдетілуі мүмкін, бірақ қылмыскер кез келген қылмысы үшін белгіленген мөлшерде төлемақымен жазаланады. Кісі өлтірген құн төлеумен өмірін сақтап қала алады, яғни әрбір өлтірген ер адам үшін 1000, ал әйел үшін 500 қой құн төлесе, біреудің дене мүшесіне зақым келтірсе 100 немесе 20 қой көлемінде құн төлеп жазадан құтылған». Осы айтылған деректер сол замандағы қылмыспен күресте және қылмыстың алдын алуда ерекше рөл ойнаған. Дерек көзге қарап тұрсақ қылмыс жазап жаза басқан адамға өлім жазасы төніп тұрса, жәбір көрген жаққа құн төлеу арқылы өз өмірін сақтап қалуға мүмкін болған. Бұның өзі мен алдыңғы таруаларда қарастырып кеткен қатал жаза орнына жеңіл жаза тағайындау арқылы қылмыстылықты азайту қағидасына дәл келіп тұр. Содан болса керек тарихи байланыс өз ізгілігін тауып қазіргі біздің қылмыстық заңнамада татуласуға, айыппұл төлеп жәбірленушімен келісімге келу туралы нормалары бар, яғни бұлда әлеуметтік психологиялық ізденіс нәтижелерінің қылмыстылықты азайтуға қатысты қағидаларының жұмыс жасап жатқанын білдіреді. Бұл өз кезегінде біздің зерттеу жұмысымыздың нақты фактілермен дәлелін тауып жатқанында деп айтсам артық етпес.

Осы ойымыздың жалғасы ретінде Президентіміз Қасым-Жомарт Тоқаевтың Қазақстан Республикасында ату жазасын қолдануды БҰҰ деңгейінде хаттамаға қол қою арқылы тиым салуы, біз көтерген мәселелердің, яғни, қатал жаза орнына жеңіл жаза тағайындау арқылы қылмыстылықты азайту екені баршаға мәлім деп ойлаймыз.

Мемлекет, қоғам ондағы даму үрдістері адамдармен етене байланысып жатқан дәуірде қылмыс пен қылмыстылық бола бермек, тек онымен жүйелі күрес жүргізу арқылы адам сенгісіз көрсеткішке дейін төмендетуге болатынына сенімдіміз.

Бір ғана Алматы қаласында 50 000 –ға дейін қылмыстық құқық бұзушылық тіркеледі екен, осының өзі қоғамдағы саяси, құқықтық-әлеуметтік реформалардың әлі де болса жеткілікті деңгейде жетіліп-піспеуінде, сол себепті қылмыстылықты және жалпы қылмысты зерттеп – зерделеу және де жалпы қылмыстық құқық бұзушылықты болдырмау бүгінгі қоғамның қасиетті борышы секілді бізге көрінеді.

#### *Пайдаланған әдебиеттер тізімі*

1. *Қазақстан Республикасының Конституциясы 1995 жылы 30 тамызда қабылданған, Алматы қаласы «Юрист» баспасымен басылып шығарылған.*
2. *Қазақстан Республикасының қылмыстық кодексіне комментарий. 2-ші басылым. Баспа: И.Ш.Борчаивили редакциясымен – Алматы «Жеті жарғы» 2007 жыл.*
3. *Көпке ұмтылған жалғыз әлеуметтік психологияға кіріспе, Эллиот Аронсон, Ұлттық аударма бюросы, 2018 жыл. «Рухани жаңғыру» мемлекеттік бағдарламасымен шығарылған кітап.*
4. *Криминология оқулық, Кондрашков Н.Н., Коробейников Б.А., Кузнецова Н.Ф., Лейкина А.Н., Миньковский Г.М., т.б. авторлар тобы. РФ Мәскеу, баспа; «Заң әдебиеті», 1988 жыл.*
5. *Криминология оқулық. В.Н.Кудрявцева және В.Е.Эминованың редакциясымен. РФ Мәскеу. Баспа «Юрист», 1995 жыл.*
6. *Орыстың мемлекеттік қайраткері, тарихшы, энограф А.И.Левшиннің 1820 жылы Тәуке ханның «Жеті жарғысы» туралы жазған очеркісінен үзінді.*
7. *Теңдей болу құқығы – антикадан қазіргі уақытқа дейін. Мақалалар, ойлар мен сөздер жиынтығы, Алматы, «Жеті жарғы», 1995 жыл.*

*Магистр юридических наук ст.преподаватель Жандыкеева Г.Е.*

*Магистрант Куштукулов С.*

## ОСНОВНЫЕ НАПРАВЛЕНИЯ И МЕРЫ ВИКТИМОЛОГИЧЕСКОЙ ПРОФИЛАКТИКИ

**Андатпа:** Мақалада Виктимологиялық профилактиканың түрлері қарастырылды; ол негізделетін ҚР заңнамалық базасы талданды; осы саладағы қоғамдық ұйымдардың рөлі айқындалды; халықтың виктимизациясын төмендету жөніндегі учаскелік инспектордың міндеттері айқындалды. Виктимологиялық профилактиканың құқықтық нормалары әртүрлі дереккөздерде қамтылған және бұл оларды қолдануды қиындатады деген қорытынды жасалды. Виктимологиялық алдын алу шаралары жүйесін және тиісті заң жобаларын дайындау бойынша ұсыныстар берілді.

**Түйін сөздер:** виктимология, Виктимологиялық алдын-алу, виктимизация, виктимизация, қылмыстың құрбаны, қылмыстың себептері

**Аннотация:** В статье рассмотрены виды виктимологической профилактики; проанализирована законодательная база РК, на которую она опирается; определена роль общественных организаций в этой сфере; выделены обязанности участкового инспектора по снижению виктимности населения. Сделан вывод, что правовые нормы по виктимологической профилактике содержатся в разных источниках, и это затрудняет их применение. Даны рекомендации по подготовке системы мер виктимологической профилактики и соответствующих законопроектов.

**Ключевые слова:** виктимология, виктимологическая профилактика, виктимность, виктимизация, жертва преступления, причины преступления

**Abstract:** The article considers the types of victimological prevention; analyzes the legislative framework of the Republic of Kazakhstan, on which it is based; defines the role of public organizations in this area; identifies the responsibilities of the district inspector to reduce victimization of the population. It is concluded that the legal norms on victimological prevention are contained in different sources, and this makes it difficult to apply them. Recommendations are given for the preparation of a system of victimological prevention measures and relevant draft laws  
**Key words:** victimology, victimological prevention, victimization, victim of a crime, causes of crime

**Key words:** victimology, victimological prevention, victimization, victimization, victim of crime, causes of crime

Современное виктимологическое исследование позволяет сделать вывод, что виктимология от учения о жертве преступления (о тех, кто обладает индивидуальной или групповой способностью стать жертвами преступного деяния) и небольшого раздела криминологии развилась в науку о потерпевших, представляя собой уже междисциплинарную область. Сегодня виктимология (от лат. *victima* — жертва, *logos* — учение) исследует виктимизацию — процесс становления жертвой преступления. Станут ли предметом ее дальнейшего изучения жертвы не только преступлений, но и событий некриминального характера, — время покажет.

Одним из направлений использования виктимологических знаний на практике является виктимологическая профилактика. Под виктимологической профилактикой понимается специфическая деятельность социальных институтов, направленная на выявление и устранение (нейтрализацию, блокирование) факторов, обстоятельств, ситуаций, формирующих виктимное поведение и в этом качестве детерминирующих совершение преступлений; установление групп риска и конкретных лиц с повышенной степенью виктимности и воздействие на них в целях восстановления или активизации их защитных свойств.

По мнению Д.В.Ривмана, виктимологическая профилактика представляет собой целенаправленное специализированное воздействие на лиц с неправомерным или аморальным поведением, а также на факторы, обуславливающие виктимность, связанную с подобным поведением. В равной мере ее объектом являются факторы и лица, положительное поведение которых, тем не менее, виктимоопасно для них.

Целью виктимологического направления предупреждения преступлений является максимальное привлечение внутренних резервов человека и направление их на себя, а также нейтрализация факторов, влияющих на повышенную виктимность данного лица или категории лиц.

Традиционно различают следующие виды виктимологической профилактики (по аналогии с профилактикой преступлений вообще):

общая виктимологическая профилактика, включающая выявление причин преступлений и условий, способствующих их совершению, если они связаны с личностью и поведением потерпевших, устранение этих причин и условий;

индивидуальная виктимологическая профилактика, включающая выявление лиц, которые обладают повышенной виктимностью; организацию в отношении этих лиц мер воспитания, обучения, обеспечения личной безопасности;

видовая виктимологическая профилактика, направленная на работу с жертвами отдельных видов преступлений (изнасилований, краж и т.д.);

неотложная виктимологическая профилактика, включающая предотвращение конкретных замышляемых и подготавливаемых преступлений с использованием защитных ресурсов потенциальной жертвы, а также тактических возможностей, возникающих при организации профилактической работы с потерпевшим.

Перейдем к анализу законодательной базы, на которой основывается виктимологическая профилактика, сгруппировав правовые нормы следующим образом:

1) касающиеся необходимости выявления обстоятельств, способствовавших совершению преступления, включая изучение роли потерпевшего в механизме преступного события, и принятия мер к их устранению;

2) направленные на обеспечение безопасности потерпевших и возмещение им вреда, причиненного преступлением;

3) регламентирующие иные направления виктимологической профилактики.

В Республике Казахстан сегодня действуют правозащитные общественные организации, которые призваны содействовать повышению правовой грамотности населения, защите прав граждан. Во многих регионах есть кризисные центры для жертв преступлений (КГУ «Кризисный центр для жертв бытового насилия», КЦ «ARASHA, где пострадавшие получают серьезную психологическую и социальную поддержку. Помимо оказания широкого спектра юридических услуг, некоммерческие организации правозащитного направления проводят семинары, тренинги, выпускают памятки для населения о законных способах защиты своих прав.

УПК РК достаточно подробно определяет правовой статус потерпевшего, наделяя его процессуальными правами, обеспечивая возможность участвовать в уголовном преследовании.

Кроме того, ряд нововведений в процессуальном законодательстве связан с обеспечением безопасности потерпевшего. В ст. 100 УПК РК определено, что при наличии информации об угрозах в адрес потерпевшего и его близких могут быть приняты меры безопасности. Нормы, обеспечивающие правовой механизм для обеспечения безопасности потерпевших, содержатся также в законе «Об оперативно-розыскной деятельности»

В плане виктимологической профилактики в законодательства РК введены такие обязанности участкового инспектора, как:

принимать в пределах своей компетенции участие в защите потерпевших, свидетелей и других лиц, содействующих раскрытию преступлений

участвовать в установленном порядке в обеспечении защиты граждан от лиц, входящих в группы риска.

проводить среди населения административного участка разъяснительную работу о способах и средствах правомерной защиты и самообороны от преступлений и иных противоправных посягательств, в установленном порядке информировать об этом население через местные средства массовой информации.

осуществлять контроль за своевременным принятием мер руководителями организаций по устранению причин и условий, способствовавших совершению преступлений.

Конечно, есть еще много обязанностей участкового, связанных с предупреждением преступлений, мы привели лишь некоторые из них.

А также участковым составляется документ для выдачи паспорта на административный участок. В данный паспорт включаются сведения о лицах, проживающих на участке, в том числе о ранее судимых, освобожденных от уголовной ответственности по нереабилитирующим основаниям, о лицах, совершающих правонарушения в сфере семейно-бытовых отношений и др. Все это позволяет участковому инспектору контролировать обстановку на вверенной территории, а при необходимости оперативно предоставить следствию необходимую информацию.

В некоторых регионах Казахстана в качестве эксперимента проводят открытые лекции права для учащихся школ, где сотрудники МВД знакомят подростков с тем, как следует поступать в случае преступного посягательства и как его предотвратить. Ученикам выдают подготовленные брошюры (например, «Если случилась беда»). Полагаем, что такие мероприятия будут способствовать укреплению доверия к правоохранительным органам, а также снижению виктимности молодежи.

В нашей республике поддерживаются идеи о необходимости проведения научно-практических разработок в области полицейской деонтологии — науки, изучающей всю совокупность социальных, профессионально-этических и организационно-управленческих норм, принципов должного поведения сотрудников полиции при выполнении ими служебных обязанностей, соответствующих социальной роли и функции. Созданный на ее основе Кодекс профессиональной этики сотрудника органов МВД РК широко используется в профориентации, подготовке профессиональных кадров, работе с персоналом, оценке их деятельности и контроле.

Обеспечение деонтологического подхода к подготовке полицейских кадров, в том числе участковых инспекторов, позволит снизить то негативное отношение значительного количества наших сограждан к полиции, которое сформировалось из-за нарушений прав человека, злоупотреблений, допускаемых сотрудниками правоохранительных органов. Граждане охотно будут оказывать содействие судопроизводству только тогда, когда государство обеспечит им безопасность и уважительное отношение со стороны должностных лиц полиции, прокуратуры. Думается, что институт участковых уполномоченных может стать «мостиком» доверия между населением и правоохранительными структурами, что повысит эффективность борьбы с преступностью. Участковые инспекторы наряду с сотрудниками следственных органов обязаны знать и психологические тонкости работы с потерпевшими, особенно от насильственных преступлений.

Как видно из вышеизложенного, существует достаточно сильная правовая основа для осуществления мер виктимологической профилактики, однако эти нормы разбросаны по различным источникам, что затрудняет их применение.

По нашему мнению, требуется упорядочить законодательство в сфере профилактики преступлений в целом и виктимологической профилактики в частности, в том числе принять законы о предупреждении преступлений, о правовой и социальной защите лиц, содействующих уголовному судопроизводству. Следует также разработать систему мер виктимологической профилактики и четко распределить обязанности по их

реализации между компетентными органами и должностными лицами. Нормы по виктимологической профилактике должны носить императивный характер и быть обеспечены контролируемыми, надзорными функциями прокуратуры, суда. Мировое сообщество уже давно признало необходимость проведения виктимологической профилактики.

Применительно к жертвам преступлений и злоупотреблениям властью ООН признает необходимым написание и издание руководства, содержащего перечень всеобъемлющих мер для проведения разъяснительной работы по предупреждению виктимизации, а также по защите, оказанию помощи и выплате компенсаций жертвам. Это руководство следует применять в соответствии с правовыми, социальными, культурными и экономическими условиями каждой страны и с учетом важной роли неправительственных организаций в этой области. Полагаем, что необходимость разработки комплекса мер виктимологической профилактики не вызывает сомнения и во многих странах эти меры успешно реализуются.

#### *Список использованной литературы*

- 1. Алексеев А.И., Герасимов С.И., Сухарев А.Я. Криминологическая профилактика: теория, опыт, проблемы. М., 2001. С. 108.*
- 2. Ривман Д.Ю. Криминалистическая виктимология. СПб., 2002.*
- 3. Войтенко С.Г. Криминологическое исследование виктимости потерпевшего. Белгород, 2000.*
- 4. Гурев М.С. Убийства на «разборках» (методика расследования). СПб., 2001.*

*Жугралина Бахыт Мапашевна*

*к.ю.н., доцент кафедры международного права КазУМОиМЯ имени Абылай хана, e-mail:  
[ladnur@mail.ru](mailto:ladnur@mail.ru)*

*Шалабаева Жанара Солтангазыевна*

*магистр юридических наук, старший преподаватель кафедры юридических дисциплин  
Академии Кайнар, e-mail:<mailto:Djein1968@mail.ru>*

## **О РАЗВИТИИ КРИМИНОЛОГИЧЕСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА**

**Аңдатпа.** Мақалада криминологиялық заңнаманың тұрмыстық қылмыстық құқық бұзушылықтардың алдын алуға маңызы қарастырылады. Қоғамдық қауіпсіздікті қорғаудың маңызды міндеттерінің бірі отбасы-тұрмыстық қатынастар саласындағы қылмыстық құқық бұзушылықтардың алдын алу болып табылады. Сондықтан осы заңға өзгерістер енгізу тұрмыстық құқық бұзушылықтардың алдын алуға және жолын кесуге ықпал ететін болады.

**Түйін сөздер:** криминологиялық заңнама, қылмыстық құқық бұзушылық, криминалистика, тұрмыстық зорлық-зомбылық, профилактика

**Аннотация.** В статье рассматривается значимость криминологического законодательства в профилактике бытовых уголовных правонарушений. Одним из важнейших задач охраны общественной безопасности является профилактика уголовных правонарушений в сфере семейно-бытовых отношений. Поэтому принятие изменений в данный закон, будет способствовать предупреждению и пресечению бытовых правонарушений.

**Ключевые слова:** криминологическое законодательство, уголовное правонарушение, криминология, бытовое насилие, профилактика

**Abstract.** The article considers the importance of criminological legislation in the prevention of domestic criminal offenses. One of the most important tasks of protecting public safety is the prevention of criminal offenses in the field of family and household relations. Therefore, the adoption of amendments to this law will contribute to the prevention and suppression of domestic offenses.

**Key words:** criminological legislation, criminal offense, criminology, domestic violence, prevention.

На IV заседании НСОД Президент Токаев К. объявил «о решении провозгласить 2021 год Годом 30-летия Независимости. Это хороший повод для осмысления пройденного пути. Юбилей пройдет под знаком экономических и политических реформ, цифровизации, защиты прав детей и инвалидов, решения проблем экологии» [1]. В этой связи Главой государства подписан закон Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам, связанным с деятельностью организаций, осуществляющих функции по защите прав ребенка. В законе предусматривается: включение отчима и мачехи в качестве субъекта преступления по ряду статей УК РК за уголовные правонарушения, посягающие на половую неприкосновенность несовершеннолетнего; исключение уголовной ответственности за неисполнение без уважительных причин обязанностей по воспитанию несовершеннолетнего родителем, законным представителем, педагогом, в чьи функции входит обязанность осуществлять надзор за ребенком; законодательная основа создания и функционирования центров поддержки детей, находящихся в трудной жизненной ситуации, а также включение данных центров в перечень организаций, осуществляющих функции по защите прав ребенка; обучение в форме экстерната в организациях технического и профессионального образования по специальностям культуры и искусства, физической культуры и спорта для лиц из числа победителей конкурсов и спортивных соревнований; введение обязанности работников сферы здравоохранения и социальной защиты населения о незамедлительном информировании правоохранительных органов о фактах совершения несовершеннолетними или в их отношении действий (бездействия), содержащих признаки уголовного или административного правонарушения.

Жизненность идеи принятия изменений в закон о бытовом насилии, предупреждении умышленных и неосторожных уголовных правонарушений должен создать благоприятные условия для профилактики, предотвращения их совершения.

Важную роль в борьбе с уголовными правонарушениями играют меры специальной профилактики. К их числу относятся: улучшение организации и методики работы контролирующих органов, расследования и судебного разбирательства дел об уголовных правонарушениях различных видов, прокурорского надзора за исполнением законов; совершенствование законодательства об ответственности за совершенные уголовные правонарушения.

Изучение криминологической характеристики группы однородных общественно опасных деяний, а так же криминологической характеристики лиц, совершающих эти деяния, позволяет отметить пути разработки мер предупреждения общественно-опасных деяний.

В системе законодательства не наличествуют нормы, регулирующие общественные отношения, существующие по поводу предупреждения преступности. Об этом свидетельствуют высказывания Клейменова М. П. о том, что криминологическое законодательство как система международных, федеральных и региональных нормативных правовых актов криминологического содержания и направленности существует и активно развивается. Нежелание признать эту очевидность вредит общему делу противодействия преступности и угрожает национальной безопасности страны. [2 с. 154] Криминологическое законодательство, разработанное, как система научно-обоснованных и общеобязательных принципов, предписаний, действий, регулирующих



общественные отношения в сфере устранения причин и условий бытовой преступности. Правовую систему необходимо поднять на принципиально новый уровень. Это предполагает улучшение правового регулирования общественных отношений, достижение более высокого уровня правоприменительной практики, развитие правосознания населения, улучшение правовоспитательной работы.

Вопросы правового регулирования профилактической деятельности постоянно ставятся криминологами. К сожалению, основная масса вопросов, не нашли своего полного ни теоретического, ни практического решения. Требуется углубления разработки вопроса о предмете, целях, задачах, направлениях, пределах правового регулирования предупредительной деятельности, создания стройной системы субъектов предупреждения бытовых неосторожных преступлений. Существование проблем не только сказывается на результатах предупредительной практики, но и может привести к нарушению законности: прокуроры не возвращают следователю уголовных дел, в которых не раскрыты причины и условия преступлений и по которым недостаточно, а порой даже не приняты меры профилактики. Не возвращаются на рассмотрение, либо новое судебное рассмотрение по этим основаниям дела, поступившие в суды. Пока не будет четких и конкретных норм процессуального закона на этот счет, рекомендации судов и прокуратур будут игнорироваться. Практика профилактики далеко ушла от правового регулирования. Такое расхождение чревато нарушениями законности, ущемлением прав и интересов граждан-адресатов профилактики и ее субъектов.

В законодательстве много норм, прямо либо косвенно связанных с предупреждением преступности. Эти нормы не только оторваны друг от друга, но и отличаются большим разнообразием. По этой причине они не могут обеспечить надлежащую эффективность криминологического законодательства. Необходима систематизация, классификация, точная статистика (создание криминологического паспорта и межведомственного банка криминологических данных), конкретизация неосторожных преступлений. Сегодня задача видится в том, чтобы с учетом выводов всестороннего криминополитического анализа действующих криминально-профилактических норм, а также основных тенденций криминалистической обстановки разработать несколько вариантов теоретической концепции данного акта и основанных на них двух-трех его проектов с последующим обсуждением в соответствующих государственных органах, научных учреждениях, юридических вузах и определением самой удачной модификации концепции. Исходным пунктом разработки такой концепции, должно быть определение комплекса ее критериев, объективно содержащих условия правильного ответа на четыре взаимосвязанных вопроса, определяющих содержание концепции: зачем, что, как и в какой форме нормативно регулировать? Следовательно, выделяем следующие: четкое определение всех основных элементов криминологической стратегии (цели, задачи, направления, предупреждения бытовой преступности, средства, целеосуществления); увязка собственно целей предупредительной практики с достижением позитивных тенденций в изменении социально-криминологического комплекса; определение места криминологического законодательства в системе криминологической политики, механизма ее реализации; адекватное отражение в криминологическом законодательстве объективных потребностей оптимального воздействия на причины и условия преступности; объективная оценка действенности содержания и формы нынешних криминально-профилактических актов (норм). Социально-политические процессы в стране обязывают криминологов проявлять творческую энергию, всестороннюю активность в борьбе с преступностью. Поэтому на соответствующие научные разработки не может не распространяться режим максимального благоприятствования. Очень актуальна мысль Светланы Бычковой о новой мере в виде штрафных санкций для педагогов, медицинских и социальных работников, которые не донесли до правоохранительных органов факты насилия над детьми, «Если увидит врач избитого ребенка, то он должен сообщить об этом в правоохранительные органы, а не умолчать. То же самое, если учитель в школе видит, что

ребенок избит или подавлен, то она должна принять меры», – сообщила парламентарий. [3]

Криминологическая теория располагает внушительным заделом в формировании криминологического законодательства. Еще в 60-70 годы специалистами было разработано несколько вариантов проектов нормативного акта о предупреждении преступности, представляющих собой основательные исследовательские опыты, созвучные с новыми общественно-правовыми отношениями. Нельзя забывать ни вековые устои государства, но последние страницы новейшей истории страны.

Нельзя допустить, чтобы решение важных для нормального функционирования нашего общества криминополитических вопросов, затормозилась на многие годы, чтобы криминально-профилактический фронт борьбы за обновление страны, оказался ее слабым, ненадежным звеном. Криминология ввиду ее особой служебной роли, да и как наука, должна идти в ряду авангардных сил в дальнейшем развитии суверенного Казахстана. Криминологические законы должны разрабатываться в условиях демократии, полной гласности, возможности активного и широкого участия в правотворчестве, научных, практических работников, всех специалистов. При формировании законов необходимо исходить из правила, согласно которому закон должен быть в достаточной степени конкретным. Он должен содержать нормы, выполнение которых обеспечивается соответствующими правовыми средствами, установленными в самом законе. Правовое регулирование общественных отношений осуществляется посредством не только законов, но и других видов нормативных актов. Это объясняется спецификой содержания закона; он, охватывает важнейшие стороны регламентируемых отношений, но не может не учитывать подлинные местные, отраслевые, индивидуальные особенности и различия. Эти особенности учитываются в процессе применения закона в соответствии с подзаконными нормативными актами.

Вот почему наряду с криминологическими законами должен существовать комплекс нормативных актов, принимаемых центральными и местными субъектами управления предупреждения преступности.

Политическое регулирование организации и осуществления профилактики не должна умолять роль законодательного и тем более подменять его. Об этом приходится говорить, ибо в прошлом с принятием программных документов, направленных на усиление борьбы с правонарушениями, складывалась ситуация, при которой соответствующие законодательные акты считались как бы излишними. В которой соответствующие законодательные акты считались как бы излишними. В то же время издание ведомственных актов носило обязательно престижный и широко распространенный характер. Такая практика не способствовала проведению в жизнь принципа господства закона во всех сферах общественной жизни, в том числе в сфере предупреждения бытовой преступности.

Подытоживая все сказанное, отмечаем, что ныне существующий механизм разработки криминологической политики объективно не может обеспечить диктуемый сложившийся криминальный и криминогенный ситуациями бытовой преступности. Достижение такого сопряжено с решением многих крупных проблем. В их числе первостепенное значение имеют рационализация системы субъектов предупреждением преступности, оптимизация их функционирования, четкое определение непосредственного объекта, а так же целей профилактических программ, производность планов, предупреждения преступности от криминологической политики, создание единой системы криминологического планирования, разработка законов, или комплексов законов о предупреждении различных видов преступности.

*Список использованной литературы*

1. Токаев: 2021-й станет годом 30-летия Независимости // <https://www.zakon.kz/5044954-tokaev-2021-y-stanet-godom-30-letiya.html>-дата обращения 24.01.2021

2. Клеймёнов М. П. Криминологическое законодательство и криминологическое право в России//№ 2 (135) февраль 2018- с.154

3. Медиков и учителей в Казахстане предлагают штрафовать за недонесение о насилии над детьми // <https://newtimes.kz/obshchestvo/87253-medikov-i-uchitelej-v-kazakhstane-predlagayut-shtrafovat-za-nedonesenie-o-nasilii-nad-detmi>-дата обращения 24.01.2021

*Магистрант  
Куштукулов Самат Саметович*

## **ВИКТИМОЛОГИЧЕСКИЕ ХАРАКТЕРИСТИКИ ЖЕНЩИН – ЖЕРТВ СЕКСУАЛЬНОГО НАСИЛИЯ**

**Андатпа.** зорлық-зомбылық құрбандарының мінез-құлқы қылмыстық жағдайға әрдайым бейтарап бола бермейді, бірақ көбінесе өздеріне қатысты қылмыстық әрекеттерді тудырады. Бұл факт зардап шеккендердің жеке психологиялық ерекшеліктерімен байланысты, атап айтқанда, адамның құрбан болуға (құрбан болуға) бейімділігі қандай дәрежеде анықталады. Бұл мақалада жыныстық зорлық-зомбылық құрбандарының мінез-құлқын анықтайтын детерминанттар қарастырылады.

**Түйін сөздер:** құрбандық, құрбандық, құрбандық, жеке тұлға, теріс мінез-құлық, бейтарап мінез-құлық, қылмыс, жыныстық зорлық-зомбылық

**Аннотация.** Поведение жертв насилия не всегда является нейтральным к преступной ситуации, а зачастую провоцируют преступные действия по отношению к себе. Этот факт связан с индивидуально-психологическими особенностями жертв, в частности, определяется тем, в какой мере человек обладает предрасположенностью быть жертвой (виктимностью). В данной статье будут рассмотрены детерминанты провоцирующего поведения жертв сексуального насилия, в чем они проявляются.

**Ключевые слова:** виктимность, виктимологическая ситуация, жертва, личность, негативное поведение, нейтральное поведение, преступление, сексуальное насилие

**Abstract.** The behavior of victims of violence is not always neutral to the criminal situation, and often provoke criminal actions against themselves. This fact is related to the individual psychological characteristics of the victims, in particular, it is determined by the extent to which a person has a predisposition to be a victim (victimhood). In this article, we will consider the determinants of provoking behavior of victims of sexual violence, in what they manifest themselves.

**Key words:** victimhood, victimological situation, victim, personality, negative behavior, neutral behavior, crime, sexual violence

Проблема гендерного насилия по отношению к женщинам во многих странах, в том числе на постсоветском пространстве, как в зеркале отражает сегодня нездоровую социально-психологическую и нравственную ситуацию в создании новых социальных отношений. В правовом демократическом государстве уважение прав и основных свобод человека, утверждение человеческого достоинства и ценности личности не совместимо с проявлениями насилия над человеком, особенно в условиях семьи как одного из фундаментальных социальных институтов общества.

В связи с изложенным актуализируются исследования причин и последствий домашнего насилия, психологических особенностей виктимного поведения женщин в процессе их семейной социализации. Это позволит разрабатывать психокоррекционные и психотерапевтические программы, направленные на предотвращение реализации виктимного потенциала женщин, обосновывать разработку и внедрение соответствующих правовых норм, обеспечивающих защиту прав женщин и предотвращение домашнего насилия.

Проблема насилия вообще и насилия в семье в частности достаточно рассмотрена в современной научной литературе. Многие исследователи обосновывают феномен насилия в обществе наличием людей, патологически склонных к агрессии и насилию. Так, С.Н. Ениколопов определяет особенности личности, отличающие тех, кто склонен к насилию, от людей, к насилию не склонных. Среди таких особенностей следующие: насильники воспитывались в семьях, где совершалось насилие, были свидетелями агрессии в отношениях между родителями; у насильников, злоупотребляющих алкоголем, выявлена наибольшая частота личностных расстройств; у насильников наблюдаются неполноценная Я-концепция, низкая толерантность к фрустрации; насильники менее уверены в себе, имеют большую вероятность злоупотребления наркотиками и/или алкоголем.

Ежегодно в Казахстане совершается более 145 тысяч преступлений, из них 1,9 % (примерно 30 тысяч) – это убийство, умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, изнасилования. Изнасилование считается самым опасным и самым распространенным видом сексуального насилия. Поэтому так важно изучить вопросы провоцирующие данные преступления. Огромную роль в создании способствующей преступной ситуации исследования отводят изучению личности преступника, при этом мало учитывается поведение и личность жертвы. Однако жертва может играть значительную роль в провоцировании преступной ситуации.

Термин «жертва» (от лат. «victim») часто подразумевается с насилием против этой жертвы. Насилие понимается как принудительное воздействие на кого-либо. Наиболее распространенная классификация видов насилия включает в себя: физическое, психологическое (эмоциональное), экономическое, сексуальное и т.д. насилие.

К сексуальному насилию относятся: навязчивые сексуальные прикосновения, сексуальные унижения, принуждение к половому акту и совершение сексуальных действий (вплоть до изнасилований) против воли жертвы.

Особенностью изнасилования, как преступления, является то, что в этом преступлении исключается противоправное поведение жертвы. Однако не следует считать, что поведение жертвы нейтрально и не имеет влияния на развития преступной ситуации.

На основе различных виктимологических исследований выделяют следующие группы жертв (потерпевших):

Агрессивные потерпевшие – лица, намеренно создающие конфликтные ситуации и предвидящие возможные опасные последствия для себя.

Активные потерпевшие – лица, поведение которых толкает преступника на причинение вреда, чего сама жертва полностью не осознает.

Инициативные потерпевшие – лица, положительное поведение которых привело к причинению им вреда.

Пассивные потерпевшие – лица, не способные оказать сопротивление в силу возраста, физического состояния, а также индивидуально-психологических особенностей.

Некритичные потерпевшие – лица, в поведении которых преобладает неумение правильно оценить жизненные ситуации.

Нейтральные потерпевшие – лица, поведение которых не вызывает преступные действия ].

На основе этой классификации, можно сказать, что существует 2 типа поведения: негативное и нейтральное.

Женщины гораздо чаще являются жертвами сексуального насилия, в силу своей физической и психологической организации. Но эти факты не могут утверждать о том, что жертва насилия не провоцировала преступника.

В статье И.Б. Бовиной и др. «Особенности социальных представлений о сексуальном насилии: «Маньяк» и «Жертва» глазами молодых мужчин и женщин» результаты исследования выявили, что мужчины больше приписывают вину жертве «сама виновата», в свою очередь женщины считают жертву насилия «невинной»

Мужчины и женщины оценивают маньяка как менее фемининного, по сравнению с мужчиной в целом, т.е. они воспринимают его как эмоционально тупого, безжалостного, не способного проявлять чувства. Это перцептивная защита, которая позволяет женщинам «обезопасить» образ мужчины, который для них более фемининный, а мужчинам дистанцироваться от образа маньяка. Что подтверждается и результатами по группе мужчин – образ Я у них ближе к образу мужчины (хотя и не сливается с ним), чем к образу маньяка, что вполне объяснимо..

Социальные представления женщин о «маньяке» и о «жертве» являются более согласованными и детальными, чем социальные представления мужчин, что связывается с действием защитной функции представлений.

Существуют несколько вариантов действия механизма «не-Я–Другие»: деидентификации и дегуманизация. Деидентификация проявлялась в отстранении собственного Я от провокационных образов (у мужчин – в случае образа маньяка, у женщин – в случае образа жертвы). Дегуманизация проявлялась в том, что в образах маньяка и жертвы минимизируется представленность психологических характеристик.

Происходит *выхолащивание* образов маньяка и жертвы в контексте собственных представлений о мужчине и женщине. Мужчины описывают маньяка так, чтобы дистанцировать его от образа мужчины, оставив для себя возможность безопасной идентификации и презентации женщинам относительно безопасного паттерна, а жертву дистанцировать от образа женщины, чтобы защитить образ, потенциально сексуально привлекательный, от насилия или лишить его черт неполноценности. Женщины, в свою очередь, описывают маньяка, выводя его за рамки мужской роли, снижая опасения в отношении окружающих их мужчин, а жертву описывают так, чтобы вывести этот образ из потенциальных объектов для идентификации.

Возрастной период: несовершеннолетние девочки и совершеннолетние женщины в возрасте от 18 до 26 лет больше подвержены стать жертвами сексуального насилия, чем женщины старше 27 лет. Большую роль в формировании виктимного поведения могут играть особенности самоотношения, детерминированные проблемами женского здоровья. Важное значение на возникновение преступных действий имеет виктимологическая ситуация. Виктимологической ситуацией называется совокупностью формирования личности с высоким уровнем виктимности, конкретная предпреступная ситуация, преступление и ситуация, после свершившегося преступления, являющиеся непосредственно реализацией индивидуальной виктимности, и рассматриваемые как причинно-следственный комплекс .

Также на возникновение преступной ситуации зависит профессиональная деятельность жертвы. Уровень виктимности выше у людей, работающих в социальной сфере, которая предполагает высокую вероятность многочисленных случайных знакомств, что ведет к большему риску стать жертвой .

Женщинами, подвергшимися насилию в большинстве случаев являются: жены, в том числе и разведенные, близкие родственники, знакомые и случайные знакомые. Женщины совершенно незнакомые с преступником составляют чуть более 40 %.

В статье Б.В. Морозова, А.А. Давыдовой приведены выводы результатов исследования поведения потерпевших: 70% жертв вели себя нейтрально, а 30% жертв спровоцировали преступника .

В основе негативного поведения жертв лежат недостатки воспитания, влияние микросреды, а также нравственная сформированность их личности. Для них характерно неразборчивость в связях, неосмотрительность, легкомыслие в приобретение новых знакомств. Мотивами таких знакомств могут быть различными: от «желание весело провести время», до «выйти замуж». Но нередко легкомысленные знакомства могут не иметь мотива, а вызваны состоянием опьянения. Зачастую потерпевшие употребляют алкогольные напитки вместе с насильниками, что показывает взаимосвязь отношений потерпевших с преступниками и местом совершения преступления.

Личность потерпевших и их поведение играет существенную роль в возникновении и развитии преступной ситуации. Из этого становится очевидным, что всестороннее изучение личностных особенностей жертвы, отношений с преступником, а также поведения дают толчок для дальнейшего развития профилактики и борьбы с преступностью.

#### *Список использованной литературы*

- 1.Состояние преступности январь – декабрь 2020 года. // Официальный сайт МВД РК. (дата обращения: 03.02.2021)[mvd.gov.kz](http://mvd.gov.kz)*
- 2.Морозов Б.В., Давыдова А.А. Виктимологическая характеристика негативного поведения жертв изнасилований. // Вестник Южно-Уральского государственного университета. Серия: Право. 2008.*
- 3.Виктимологические аспекты социально-правового контроля над преступностью в республике Казахстан. Муканов Р.Ж.*
- 4.Бовина И.Б., Дворянчиков Н.В., Гутник А.Д., Рикель А.М. Особенности социальных представлений о сексуальном насилии: «Маньяк» и «Жертва» глазами молодых мужчин и женщин. // Психологическая наука и образование <http://WWW.PSYEDU.RU>. 2011.*
- 5.Тихомирова Е.Д. Личность жертвы и ситуации в механизме сексуального насилия. // Труды Оренбургского института (филиала) Московской государственной юридической академии.*

*Мамытбаева Венера Галкиевна  
Магистр юридических наук  
Академии Кайнар*

### **ПОНЯТИЕ СУДЕБНОЙ ВЛАСТИ ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ НА ДОСУДЕБНОМ РАССЛЕДОВАНИИ**

**Аңдатпа.** Енгізілген жаңа Қылмыстық процестік кодексіні (бұдан әрі - ҚР ҚПК) сот билігін жүзеге асыруға уәкілетті субъектілердің, сыныбы, тағы бір тергеуші сотқатысушымен толықты. Судьяға, сот бақылауын жүзеге асыру негізгі функция тергеу арналған тапсырхатын тұрады сотқа дейін қолданылмайды. Алдын ала тергеу және анықтау заңдылығын прокурорлық қадағалау қатары бойынша тергеу судьяға шешімдері мен әрекеттеріне кері қайтарылған. Сонымен бірге, сотқа дейінгі іс жүргізуде соттың бақылау процесінде прокурордың қатысуы өз өзектілігін жоғалтқан жоқ.

Жаңа Қылмыстық процестік заңнамасын жетілдіру жөнінде ұсынымдар тұжырымдау мақсатында сот билігінің іске асырудың нысаны өзінің ғылыми ойларды талап етеді.

**Түйін сөздер:** Сот билігі, сотқа дейін судья соттың бақылауы өндірумен, тергеу, сот билігінің іске асырудың нысаны.

**Аннотация.** С принятием нового Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан, класс субъектов, уполномоченных осуществлять судебную власть, пополнился

еще одним участником в лице следственного судьи. Основная функция, возлагаемая на следственного судью, состоит в реализации судебного контроля за досудебным производством. Прокурорский надзор за законностью предварительного расследования и дознания по ряду решений и действий был передан следственному судье. Вместе с тем, участие прокурора в процессе судебного контроля в досудебном производстве своей актуальности не потеряло.

Новая форма реализации судебной власти требует своего научного осмысления в целях формулирования рекомендаций по усовершенствованию уголовно-процессуального законодательства.

**Ключевые слова:** судебная власть, судебный контроль за досудебным производством, следственный судья, форма реализации судебной власти.

**Abstract.** Together with acceptance of 04.07.2014 of the new Code of Criminal Procedure of the Republic of Kazakhstan (further – the Code of Criminal Procedure of RK) which is put into operation since 01.01.2015, the class of the subjects authorized to carry out judicial authority was replenished with one more participant in the person of the investigative judge. The main function assigned to the investigative judge consists in realization of judicial control of pre-judicial production. Public prosecutor's supervision of legality of preliminary investigation and inquiry on a number of decisions and actions was transferred to the investigative judge. At the same time, participation of the prosecutor in the course of judicial control in pre-judicial production of the relevance did not lose.

The new form of realization of judicial authority demands the scientific judgment for formulation of recommendations about improvement of the criminal procedure legislation.

**Keywords:** judicial authority, judicial control of pre-judicial production, investigative judge, form of realization of judicial authority.

Впервые понятие «судебная власть» вошло в терминологический оборот системы национального права Республики Казахстан вместе с принятием 30 августа 1995 года действующей Конституции. Согласно п.4 ст.3 Конституции РК (далее - КРК) государственная власть в Республике едина и осуществляется на основе принципа ее разделения на три ветви: законодательную, исполнительную и судебную. В развитие этого в КРК предусматривается следующее положение: «Судебная власть осуществляется посредством гражданского, уголовного и иных установленных законом форм судопроизводства». Это означает, что уголовный процесс – это форма судопроизводства, посредством которой реализуется судебная власть (п.2 ст.75). Для полноты понимания сущности субъекта производства имеют значение также иные положения, закрепленные в Основном законе страны. В числе таких положений мы усматриваем следующее:

- решения, приговоры и иные постановления судов имеют обязательную силу на всей территории Республики (п.3 ст. 76 КРК);
- принципы правосудия, установленные Конституцией, являются общими и едиными для всех судов и судей Республики (ст.77 КРК);
- арест и содержание под стражей допускаются только в предусмотренных законом случаях и лишь с санкции суда (ст.16 КРК).

Относительно последнего положения необходимо обратить внимание на то обстоятельство, что в результате второй конституционной реформы, проведенной 21 мая 2007 года, право санкционирования ареста и содержания под стражей, ранее предоставленное суду и прокурору, ныне оставлено только за судом.

Таким образом, суд обрел право санкционирования указанных выше мер пресечения с 21 мая 2007 года. Современная отраслевая регламентация установлена только с 1 января 2015 года.

Более глубокое развитие статус судьи получил в Конституционном законе РК «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» от 25 декабря 2000 года.

Согласно п.1 ст. 1 названного закона судебная власть принадлежит только судам в лице постоянных судей. Далее, в соответствии с п.1 ст.23 этого закона судья является «носителем судебной власти». Вместе с тем, термин «следственный судья» применяется только в УПК РК. В частности, в п.47 ст. 7 УПК РК дается следующее определение: «следственный судья – судья суда первой инстанции, осуществляющий предусмотренные настоящим Кодексом полномочия в ходе досудебного производства». Это обстоятельство представляется важным на том основании, что статус следственного судьи равнозначен статусу судьи при том, что понятие «следственный судья» не применяется в нормах КРК и Конституционного закона РК «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан». Отсюда вытекает, что следственный судья – это полноправный субъект реализации судебной власти и тому подтверждением является Концепция правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года, в которой указывается в качестве приоритета необходимость «усиления процессуального судебного контроля» [1].

Как всякий иной субъект процессуально-правовых отношений, следственный судья наделен полномочиями, которые реализуются исключительно в досудебном производстве по уголовному делу. Эти полномочия, закрепленные в ст.55 УПК РК, по основанию характера и направленности действий и принимаемых решений, могут быть сгруппированы следующим образом: а) санкционирование мер процессуального принуждения; б) санкционирование производства отдельных следственных действий; в) рассмотрение вопросов, связанных с досудебным производством; г) выполнение иных полномочий, предусмотренных законодательством. За исключением особенностей депонирования показаний потерпевшего и свидетеля, используемого непосредственно в главном судебном заседании при судебном следствии по делу, все полномочия ориентированы на решение задач досудебного расследования. Во взаимосвязи с изложенным представляет интерес такой аспект, как влияние принципов уголовного процесса на статус следственного судьи.

Так, принципы осуществления правосудия только судом (ст.11 УПК РК), судебной защиты прав и свобод человека и гражданина (ст.12 УПК РК), презумпция невиновности (ст.19 УПК РК), недопустимость повторного осуждения и уголовного преследования (ст.20 УПК РК), осуществления правосудия на началах равенства перед законом и судом (ст.21 УПК РК), осуществление судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон (ст.23 УПК РК), всестороннее, полное и объективное исследование обстоятельств дела (ст.24 УПК РК) не могут быть применены непосредственно к следственному судье в силу того, что они определяют правовые основы статуса судьи и не охватывают собой статус следственного судьи. Кроме того, отдельные принципы лишь частично могут быть применимы к следственному судье. К таким принципам мы относим, например, независимость судьи (ч.3 ст.22 УПК РК) о том, что гарантии независимости судьи установлены Конституцией РК и законом (части 1 и 2 ст.22 УПК РК посвящены независимости судьи при отправлении им правосудия, что не входит в полномочия следственного судьи.

Согласно Конституции РК исполнительную власть РК осуществляет Правительство РК, которые проверяют деятельность правоохранительных органов, иных органов, обеспечивающих права человека, заслушивают их отчеты, издаются постановления и распоряжения по вопросам обеспечения законности, прав и свобод граждан, рассматривают обращения граждан. В Конституции РК определены полномочия Правительства РК, необходимые для осуществления мер по обеспечению законности, прав и свобод граждан, охране собственности и общественного порядка, борьбе с преступностью. Правительство принимает меры, обеспечивающие правовую защищенность граждан, их право на труд, на охрану здоровья и окружающей среды, разрабатывает основные направления политики государства из защищенности населения, в том числе принимает меры по поддержке наименее защищенных групп населения – инвалидов, престарелых, малообеспеченных и т. д. Основным



предназначением ряда государственных органов исполнительной власти является правоохранительная деятельность и их именуют правоохранительными органами. Это органы МВД РК, которые охраняют и защищают субъективные права личности. Прокурорская форма защиты субъективных прав – это надзорная деятельность прокуратуры по применению способов защиты, исполнением законов органами, осуществляющими дознание и предварительное следствие, а также администрациями органов, исполняющих наказание и назначаемые судом меры принудительного характера, администрациями мест содержания задержанных и заключенных под стражу. По законодательству РК прокуратура занимает особое место в государственном механизме и не относится ни к какой из ветвей власти. Поэтому прокурорская форма защиты субъективного права носит самостоятельный и достаточно эффективный характер. На прокуратуру возлагается надзор за соблюдением прав и свобод человека и гражданина представительными (законодательными) и исполнительными органами местного самоуправления, органами контроля, их должностными лицами, так и руководителями коммерческих и некоммерческих организаций.

Права и свободы человека и гражданина органами прокуратуры защищаются не только в рамках надзора за соблюдением прав и свобод человека и гражданина, но и в ходе надзора за исполнением законов (так называемого «общего надзора» за исполнением законов всеми министерствами, ведомствами, органами местного самоуправления, контроля, коммерческими и некоммерческими организациями и т. д.), когда зачастую также выявляются нарушения прав и свободы человека и гражданина, а также в ходе надзора за исполнением законов органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие, надзора за исполнением законов в местах лишения свободы, в ходе участия прокурора в рассмотрении судами различного уровня разнообразных дел, в процессе координации деятельности правоохранительных органов по борьбе с преступностью.

С учетом того, что принципы уголовного процесса носят всеобщий характер, представляется, что в принципах, ориентированных непосредственно на правила отправления правосудия, целесообразно включить гарантии их соблюдения также следственным судьей. Однако и здесь имеет место определенный спорный момент. Дело в том, что большинство исследователей склонны считать, что судопроизводство – это не только судебные стадии, но и в целом производство в уголовно-процессуальном смысле. Иными словами, судопроизводством можно называть деятельность уполномоченных органов от начала досудебного расследования до обращения приговора к исполнению. Непосредственная деятельность суда в рамках общего понятия «судопроизводство» – это уже иное обозначение: отправление правосудия. Отсюда, экстраполяция принципов, лежащих в основе судопроизводства, на сферу деятельности следственного судьи является вполне правомерной.

#### *Список использованной литературы:*

1. *Концепция правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года // Каз. Правда, 24 августа 2009 г. (с изменениями и дополнениями на 01.01.2018 г.)*

*Қайнар Академиясының 7М04203-құқықтану мамандығының магистранты  
Алматы қаласы, Қазақстан  
Баймолданов Мирас Смағанұлы*

**ТМД-ҒЫ ЕҢБЕК КӨШІ-ҚОҢЫН ҚҰҚЫҚТЫҚ РЕТТЕУДІҢ  
ЕРЕКШЕЛІКТЕРІ**

**Аннотация.** ТМД-ғы еңбек көші-қонын құқықтық реттеудің ерекшеліктерін, еңбек көші-қонын халықаралық құқықтық деңгейде қарастыру. Қазақстан Республикасындағы көші-қон саясатын конституциялық-құқықтық реттеудің басты-басты кезеңдері қарастырылады.

**Кілт сөздер:** Көші-қон, Конституция, құқық, еңбек, саясат, мемлекет, қоғам.

**Аннотация.** В статье рассмотрены особенностей правового регулирования трудовой миграции в СНГ, трудовой миграции на международно-правовом уровне. Рассмотрены основные этапы конституционно-правового регулирования миграционной политики в Республике Казахстан.

**Ключевые слова:** Миграция, Конституция, право, труд, политика, государство, общество.

**Abstract.** Consideration of the peculiarities of the legal regulation of labor migration in the CIS, labor migration at the international legal level. The main stages of the constitutional and legal regulation of migration policy in the Republic of Kazakhstan are considered.

**Keywords:** Migration, Constitution, right, work, policy, state, society.

Еңбек көші-қонын халықаралық құқықтық деңгейде қарайтын болсақ, жалпы әмбебаптық тұрғыда және аумақтық деңгейде реттелетіндігін көреміз. Әрбір аумақтық деңгейде еңбек көші-қоны геосаяси, экологиялық, әлеуметтік, демографиялық факторларға байланысты өзіндік ерекшеліктерге ие болып табылады. Бірақ та, аумақтық деңгейдегі интеграциялық үрдістердің барлығы, халықаралық құқықтық нормалары мен қағидаларына сәйкес өрбуі қажет.

Біз ТМД елдеріндегі еңбек көші-қонын қарастырмас бұрын, ынтымақтастық елдеріндегі еңбек нарығының ерекшеліктерін және еңбек көші-қонының ерекшеліктеріне тоқтап өтуіміз қажет. Жалпы ТМД-ның құрылуы, КСРО тарағаннан кейін осы аумақтағы қордаланған геосаяси, экономикалық, әлеуметтік т.б. мәселелерді өзара кеңесе отырып шешуді мақсат еткен. ТМД әлемдік интеграциядағы жаңа және өзіндік болмыс-бітімі бөлек халықаралық ынтымақтастықтың бір түрі ретінде өмірге келді. Белгілі халықаралық құқықтың мамандары, интеграциялық бірігудің негізгі мақсаттарын, өздерінің зерттеу жұмыстарында жіктеп көрсетуге тырысады. Ресейлік ғалым В.М. Шумиловтың пікірі бойынша интеграциялық үрдістің мақсаты мынада:

«1) интеграциялық бірлестікке қатысушы мемлекеттер интеграциялық «орталыққа» дәстүрлі халықаралық экономикалық ұйымдарға қарағанда көбірек көлемдегі құзырын береді;

2) интеграциялық бірлестік шеңберінде тауарлардың, қызметтердің, капиталдар мен жұмыс күшінің жылжуына қатысты тараптардың өзге келесімі болмаған ретте ең қолайлы жағдай жасау қағидасына жатпайтын арнайы режим орнатылады;

интеграцияның құралы болып табылатын халықаралық экономикалық ұйымдардың ішкі құрылымы айрықша болып келеді, өйткені мұнда қатысушы мемлекеттердің ұлттық мүдделерін білдіру және қамтамасыз ету бойынша органдар ғана емес, жалпы аймақтық мүдделерді қалыптастыру және қамтамасыз ету бойынша да, оның ішінде субординациялық сипаттағы мемлекеттерден үстем өкілеттіктерге, функциялар мен құзыретке ие органдар болады; сонымен қатар, интеграция мәселелеріне байланысты істерді қарастыруға құқылы халықаралық соттар құру да айрықша үрдіс ретінде орын алуда;

интеграция шеңберінде мемлекеттік мүдделер тек үйлестірілу мен бірін бірі толықтырудан ғана өтіп қоймай, бір-біріне сіңісіп, бірігіп кетеді (мүше-мемлекеттердің ұлттық мүдделері мен жалпы интеграциялық бірлестіктің аймақтық мүдделері арасындағы тепе-теңдік);

интеграциялық бірлестіктер шеңберінде «интеграция құқығының» элементтері

пайда бола бастайды, ал ол болса ішкі құқыққа болсын, халықаралық құқыққа болсын белгілі бір автономияға ие болып келеді. Және, - дейді ғалым, - белгілі бір мемлекетаралық бірлестіктің интеграциялық процестерінде жоғарыда аталған белгілердің барлығының бірден болуы міндетті емес» [1, 92-93бб.], - деп көрсетіп кеткен.

Сонымен қатар, халықаралық құқықтың ресейлік тағы бір білікті мамандарының бірі, В.Н. Харламова интеграцияның негізгі тағайыны төмендегі міндеттерді шешуге бағытталған деп санайды:

«1. Интеграциялық келісімге қатысушы мемлекеттердің арасындағы тауарлардың, сондай-ақ қызметтердің, капиталдар мен адам ресурстарының жылжуындағы шектеулерді жою.

Қатысушы мемлекеттердің экономикалық саясатын келісімге келтіру.

Ұлттық өндірістік процестердің өзара сіңісуі және тығыз байланысқа түсуі, аймақ шеңберіндегі өнеркәсіптік процес бірлігінің қалыптасуы.

Өндірістегі, ғылым мен техникадағы ең прогрессивті және терең нысандар негізінде халықаралық мамандану (специализация) мен кооперацияның кең түрде дамуы, экономиканың дамуы мен оның инновациялық тетігін бірігіп қаржыландыру.

Жоғарыдағыларға байланысты қатысушы елдердің экономикасындағы құрылымдық өзгерістер.

Ұлттық заңнамалар, нормалар мен стандарттардың жақындастырылуы.

Интеграциялық процесті нақты бір мақсатта реттеу, шаруашылық әріптестікті басқару органдарының дамуы (бұл жерде мемлекетаралық та, Еуропалық Қауымдастыққа ұқсас болып келетін мемлекеттен үстем басқару тетіктері де қолданылуы мүмкін).

Интеграцияның кеңістік ауқымының аймақтық сипатта болуы [2, 116.]. Отандық халықаралық құқық мамандары да интеграциялық үрдістердің белгілі бір аумақтағы мемлекетаралық байланысқа оң септігін тигізетіндігін мойындайды. Сондай белгілі ғалымдарымыздың бірі, профессор С.Ж. Айдарбаев сөз етіп отырған, мәселе туралы былай дейді: «Исторический опыт свидетельствует, что процесс интеграции начинается с либерализации взаимной торговли, устранения ограничений в движении товаров, работ (услуг), капиталов и рабочей силы и находит свое продолжение в формировании единого рыночно-экономического, правового и информационного пространства в рамках региона. Все это ведет к качественно новому характеру складывающихся международных экономических отношений» [3, 3-7бб.].

Мемлекетаралық ынтымақтастық үрдістері де көп жағдайда, белгілі бір аумақтық мемлекетаралық байланыстар, өзінің тиімділігін көрсететіндігіне біз көп жағдайда куә болып отырмыз. Жалпы интеграциялық үрдістер ерекше және күрделі құбылыс болып табылады. Осы тұрғыдан интеграцияның бағалайтын болсақ, бұл туралы жоғарыда атап өткен, белгілі ғалым профессор С.Ж. Айдарбаевтың тағы да мына төмендегі ойымен келіспеуге бомайды: «Интеграция - это организованный процесс, далекий от стихийности, процесс, который предполагает активную роль государств по проведению интеграционной политики, заключению соглашений о создании регионального интеграционного объединения, созданию соответствующей нормативно-правовой базы и т.д. Следует иметь в виду, что само понятие «региональный» предполагает не только наличие географического фактора при создании интеграционного объединения, но и наличие исторически сложившейся региональной общности, характеризующейся сходством или близостью экономического механизма, ментальности населения и других сближающих факторов».

Жалпы интеграциялық үрдістердің мемлекетаралық қатынастарда ынтымақтастықты өзара бірлесе жұмыс істеуді тереңдетудегі мән-маңызын бізде мойындай отыра, қазіргі кезеңде ТМД аумағындағы интеграциялық үрдістердің белсенді дамуға үрдіс алып отырғандығын, атап өтпесек болмайды. ТМД мемлекетаралық ынтымақтастықтың нысаны ретінде кезіндегі КСРО ыдырағаннан кейін қалыптасқан әр түрлі қордаланған мәселелерді бұрынғы КСРО аумағында шешудің тиімді жолы болып

табылды. ТМД-ның қалыптасуы мен дамуы д үлкен өзара ымырашылдыққа негізделген көп жақты, екі жақты мемлекетаралық келісімдердің нәтижесінде мүмкін болғандығын айтып өтуіміз қажет. ТМД-ның нақты мәселелерді шешудегі аумақтық мемлекетаралық ынтымақтастық ретінде қалыптасуда 21 желтоқсан 1991 жылғы Алматы декларациясының орны ерекше деп атап өкөтсек болады. Бұл декларацияда ТМД-ға қатысушы елдердің барлығына ортақ төмендегідей базалық қағидаттар орын алды:

«-признавая и уважая территориальную целостность друг друга и нерушимость существующих границ;

считая, что укрепление имеющих глубокие исторические корни отношений дружбы, добрососедства и взаимовыгодного сотрудничества отвечает коренным интересам народов и служит делу мира и безопасности;

осознавая свою ответственность за сохранение гражданского мира и межнационального согласия;

будучи приверженными, целям и принципам Соглашения о создании Содружества Независимых Государств» [4, 11б.].

ТМД аумақтық мемлекетаралық ынтымақтастық нысаны ретінде құрылған алғашқы жылдары көбінесе, геосаяси мәселелерді шешуге басымдық бергенін жақсы білеміз. Сонымен қатар, ТМД құрамына кіретін елдер 22 қаңтар 1993 жылы Минскіде қаылданған ТМД-ның Жарғысында болашақтағы қызметтерінің негізгі бағыттары ретінде төмендегі мәселелерді айқныдап алған болатын: «К сферам совместной деятельности государств - членов, реализуемой на равноправной основе через общие координирующие институты в соответствии с обязательствами, принятыми государствами - членами в рамках Содружества, относятся:

обеспечение прав и основных свобод человека;

координация внешнеполитической деятельности;

сотрудничество в формировании и развитии общего экономического пространства, общеевропейского и евразийского рынков, таможенной политики; сотрудничество в развитии систем транспорта, связи; охрана здоровья и окружающей среды; вопросы социальной и миграционной политики; борьба с организованной преступностью;

сотрудничество в области оборонной политики и охраны внешних границ. Настоящий перечень может быть дополнен по взаимному соглашению государств - членов» [5, 14б.].

Көріп отырғанымыздай, ТМД мемлекетаралық ынтымақтастығын қалыптастыратын жоғарыдағы халықаралық-құқықтық құжаттардың барлығында осы мемлекеттердің арасындағы жалпы адам құқықтары мен бостандықтарын сақтаудың негіздері айқындалып, мойындалған болатын. Оның ішінде, біз сөз еткелі отырған еңбекші мигранттардың құқықтық жағдайын реттеуге қатысты базалық қағидалары бойынша да алғышарттар жасалған. ТМД аумағындағы еңбек көші-қонын зерделеу барысында біз көп жағдайда достастық аумағындағы, достастықтың негізін қалыптастыратын халықаралық шарттарға ерекше мән беруіміз қажет. 22 қаңтар 1993 жылы қабылданған ТМД-ның жарғысында достастық өзінің қызметін халықаралық нормаларға және жалпы мойындалған халықаралық құқық қағидаларына сәйкес жүргізетіндігін айта келе, БҰҰ-ның жарғысының қағидаларын сақтайтындығын басты назарда ұстайтындығын айта келе, ТМД-ның жарғысында достастық өзінің өзара байланысын мынандай талаптарға сәйкес жүргізеді деп көрсетілген:

«-принцип верховенства международного права в межгосударственных отношениях;

- принцип духовного единения народов, которое основывается на уважении их самобытности;

- принцип сотрудничества в сохранении культурных ценностей и культурного обмена;

- принцип развития взаимовыгодного экономического и научно-технического

сотрудничества, расширения интеграционных процессов» [6, 181б.].

Осы жерде айтып өтетін жағдай, халықаралық құқықтың мемлекетаралық қатынастарды реттеудегі басымдық қағидасы 24 қыркүйек 1993 жылы қабылданған «Экономикалық одақты құру туралы» шартта одан әрі жалғасын тапқан болатын. Бұл одаққа қатысушы мемлекеттер өзара экономикалық қатынастар халықаралық нормалармен және ұлттық заңнамамен реттелетіндігіне уағдаласты. Экономикалық одақты құру туралы шартта оған қатысушы-мемлекеттер одан арғы экономикалық интеграцияны тереңдету үшін төмендегідей қағидаларға уағдаласқан болатын:

«мирное разрешение споров и неприменение экономического давления в отношениях друг с другом;

ответственность за принятые обязательства;

уважение прав и свобод человека;

исключение любой дискриминации по национальному и иным признакам».

ТМД аумағындағы еңбекші көші-қоны мәселесі көпжақты және екі жақты арнайы шарттар мен келісімдерде өзінің нақты жетілдіру бағыттарын тауып отырды. ТМД аумағындағы еңбекші мигранттардың құқықтық жағдайын айқындайтын келісімдердің қатарына, 15 сәуір 1994 жылы Москва қаласында қабылданған «Еңбек мигранты саласындағы ынтымақтастық және еңбек мигранттарын әлеуметтік қорғау туралы» келісімнің алатын орны ерекше. Осы келісімнің 13-бабына сәйкес уағдаласушы тараптары бірін-бірі төмендегі мәселелер бойынша құлақтандыруға міндеттенген болатын: «Стороны информируют друг друга: о национальном законодательстве и других нормативных актах в области труда, занятости, эмиграции и иммиграции, в том числе об условиях жизни трудящихся-мигрантов; о состоянии рынков труда Сторон. Стороны предпринимают необходимые меры с целью предотвращения трудоустройства трудящихся-мигрантов посредниками, не имеющими соответствующих разрешений компетентных органов Стороны выезда на осуществление такой деятельности. Всякое лицо, способствующее тайной или незаконной иммиграции, несет ответственность в соответствии с действующим законодательством Стороны трудоустройства» [7, 24-30бб.].

ТМД-ға қатысушы елдердің арасындағы еңбекші-мигранттардың құқықтары мен бостандықтарын қорғаудағы тағы бір халықаралық құқықтық құжаттың қатырына 26 мамыр 1995 жылы қабылданған адам құқықтары мен бостандықтарының негіздерін бекіткен Конвенцияны жатқызуға болады. Бұл құжат адам құқықтары мен бостандықтарының негіздеріне тоқтала келе, төмендегі адам құқықтары мен бостандықтарына маңыз береді:

«- право каждого человека, законно находящегося на территории государств-участников, на свободное передвижение и свободу выбора местожительства в пределах этой территории;

- право каждого человека покидать любую страну, включая свою собственную;

право каждого человека на въезд на территорию государства, гражданином которого он является;

право на труд, равное вознаграждение, одинаковые условия труда и др».

Бұл көрсетілген құқықтардың еңбекші мигранттар үшін ерекше маңызды екендігі ешқандай дау тудырмайды. Сонымен қатар, біз қарастырып отырған Конвенцияның ержелері, әрбір адам үшін, оның ішінде еңбекші мигранттар үшін өте қажет, атап айтатын болсақ мынадай құқықтарды: отбасылық өмірді әлеуметтік қорғау, құқықтық көмек беру, қайта қайтарып жіберу, оны қорғауға кепілдіктер беруді бекітті.

2007 жылы ТМД елдерінің үкімет басшыларының кеңесіне «Тәуелсіз Мемлекеттер Достастығына қатысушы мемлекеттердің еңбекші-мигранттары мен олардың отбасы мүшелерінің құқықтық мәртебесі туралы» Конвенцияның Жобасы талқылауға ұсынылған болатын. 2008 жылдың қараша айында Кишинев қаласында ТМД елдерінің үкімет басшылары аталған Конвенцияға қол қойды. Қарастырып отырған құқықты терең саралай, талдайтын болсақ, оны әзірлеушілердің еңбекші-мигранттар мен олардың отбасы

мүшелерінің құқықтары мен бостандықтарының кепілдіктеріне терең мән бергендігін көреміз. Конвенцияда төмендегі қағидалардың орын алуына баса назар аударылған: «Принцип равного обращения с трудящимися-мигрантами и членами их семей в том, что касается труда и занятости, социального и медицинского обеспечения, профсоюзных и культурных прав, права на получение образования».

Біз сөз етіп отырған Конвенцияны терең талдаған Ресейлік ғалым Н.Н. Зинченко төмендегідей, біздің ойымызша орынды ұсыныстарын білдіреді: «Вместе с тем следует обратить внимание на то, что содержанием правовой статуса являются не только права, но и обязанности, В связи с этим в Конвенции следовало бы закрепить положение, устанавливающее обязанность трудящихся-мигрантов и членов их семей соблюдать законы государства трудоустройства, уважать его язык и культурные традиции, а также нести ответственность за совершенные правонарушения на территории принимающей страны. Соблюдение баланса между правами мигрантов и национальными интересами принимающих государств является важным условием эффективного правового регулирования миграционных процессов в странах - участницах СНГ».

ТМД едеріндегі көші-қон мәселесін рететудегі тағы бір көңіл аударылған маңызды жағдай, ол біздің ойымызша, еңбекші-мигранттың кім екендігі болып табылады. Жалпы еңбекші-мигранттың түсінігі «Барлық еңбекші-мигранттар мен олардың отбасы мүшелерінің құқықтарын қорғау туралы» халықаралық Конвенцияның 2-бабы қарастырылған. Оған сәйкес: «Еңбекші-мигрант-өзі азаматы болып табылмайтын мемлекетте ақылы қызметпен айналысатын, айналысып жатқан немесе айналысқысы келген адам» [8, 56.], - деп көрсетілген.

Ал, біз сөз еткен «Тәуелсіз Мемлекеттер Достастығына қатысушы мемлекеттердің еңбекші-мигранттары мен олардың отбасы мүшелерінің құқықтық мәртебесі туралы» Конвенцияда «еңбекші-мигрант» анықтамасы халықаралық стандарттарға сәйкес келеді. Термин төмендегідей анықталады: «еңбекші-мигрант»-тараптардың бірінің азаматы болып табылатын, сондай-ақ бір тараптың аумағында тұрақты тұратын, өзі азаматы болып табылмайтын және тұрақты тұрмайтын басқа тараптың аумағында заңды түрде тұратын және заңды негізде ақысы төленетін еңбек қызметімен айналысатын азаматтығы жоқ адам».

ТМД елдеріндегі көші-қон мәселесіндегі тағы бір өзекті мәселе, ол заңсыз көші-қон болып табылады. 15 желтоқсан 2000 жылы ТМД-ның экономикалық кеңесінің шешімімен мақұлданған ТМД-ғы қатысушы-мемлекеттердің еңбек күші көші-қонын реттеу мен жалпы еңбек нарығын кезең-кезеңмен қалыптастырудың Концепциясында заңсыз мигранттардың үлес салмағының басымдығына, заңсыз мигранттарды елдеріне қайтарудың тетіктерінің жасалмағандығын атап өтеді. ТМД елдерінің ішінде заңсыз көші-қонның үлес салмағы басым елдердің қатарына: Ресей, Беларусь, Украина жатады.

Қазіргі кезеңде заңсыз көші-қон тек жеке мемлекеттерге қауіпсіздік тудырып қана қоймайды, сонымен қатар белгілі бір аумақтардағы тұрақсыздықтарға жол ашатын фактор ретінде бағалауда. Оны заңсыз көші-қонның көлеңкелі экономикасымен байланысты екендігін түсіндіруге болады. Заңсыз көші-қонның жағымсыз салдарының қатарына төмендегі жағдайлар жатады:

«-распространение фальсифицированных, некачественных и контрабандных товаров;

финансовые издержки государств в виде неуплаты налогов и платежей в социальные внебюджетные фонды;

отток из принимающих государств неучтённых денежных средств, приводящий к формированию теневого оборота финансовых средств [9, 4-56б.]. Сонымен

қатар, бұл жағдайда, заң еңбекпен айналысушы заңсыз мигранттың өзі де қиын жағдайға душар болады. Заңсыз мигранттар өздерінің жағдайы бойынша, толыққанды дәрігерлік көмек ала алмайды. Заңсыз мигрант толық құқықтық тұрғыдан қорғаусыз болады. Өкінішке орай, ТМД елдерінде мигранттардың құқықтарын аяққа таптау және заңсыз

мигранттардың еңбегін қанау фактілері жиі кездеседі. Сарапшылардың пікіріне сүйенетін болсақ, бұл аумақта мигранттарды заңсыз жұмыс істеуге мәжбүрлеудің жиі кездесетін жағдайларына мыналар жатады:

- «- принуждение работать сверх положенного времени, без выходных;
- принуждение работать с повышенной интенсивностью;
- принуждение работать без оплаты;
- принуждение выполнять работу, на которую мигранты не давали согласия;
- ограничение свободы (контроль над передвижением, изоляция);
- длительные задержки заработной платы и др.» [10, 65-66бб.].

Соңғы кезеңдерде ТМД елдеріне қатысушы-мемлекеттер трапынан заңсыз көші-қоннан келетін қауіптерден сақтанудың жолдарын қалыптастыруда үлкен тәжірибе жинақталғаны байқалады. Сөзіміз дәлелді болу үшін, аз уақыт ішінде ТМД-ға қатысушы елдер заңсыз көші-қонға қарсы тұруға бағытталған төмендегі құжаттарды қабылдап үлгендігін айтсақ та жеткілікті деп санаймыз:

«- в январе 2000 года главы правительств государств-участников СНГ утвердили Положение об общей базе данных о незаконных мигрантах и лицах, въезд которым в государства-участники Соглашения закрыт в соответствии с их действующим законодательством, и порядке обмена информацией о незаконной миграции;

- 16 сентября 2004 года в Астане главами десяти государств-участников СНГ (кроме Грузии и Туркменистана) одобрена Концепция сотрудничества государств – участников СНГ в противодействии незаконной миграции;

- 26 августа 2005 года утверждена Программа сотрудничества государств-участников СНГ в борьбе с незаконной миграцией на 2006-2008 годы. 10 октября 2008 года утверждена аналогичная Программа на 2009-2011 годы. Необходимость дальнейшего сотрудничества в противодействии незаконной миграции обусловила разработку и принятие 3 сентября 2011 года в Душанбе Программу сотрудничества государств-участников СНГ в противодействии незаконной миграции на 2012-2014 гг. Программа предусматривала предложения и рекомендации по дальнейшему развитию между государствами СНГ двусторонних соглашений о реадмиссии; по совершенствованию и сближению национальных законодательств, в целом, и в противодействии незаконной миграции, в частности; о разработке Концепции общего миграционного пространства государств-участников СНГ и модельное соглашение о реадмиссии. 10 октября 2014 года на заседании Совета глав государств СНГ подписано решение «О программе сотрудничества государств-участников Содружества Независимых государств в противодействии незаконной миграции на 2015-2019 годы»;

- 28 ноября 2006 года главами государств - участников СНГ подписано Заявление об активизации сотрудничества в борьбе с незаконной миграцией;

- 5 октября 2007 года главами государств - участников СНГ подписано Соглашение об образовании Совета руководителей миграционных органов, которое подписало восемь государств Содружества, кроме Грузии, Республики Молдова, Туркменистана и Украины [11, 5-6бб.].

ТМД елдеріндегі көші-қон саласындағы тағы бір өзекті проблема босқындар мәселесін құқықтық тұрғыда реттеу болып табылады. Халықаралық құқықтық тұрғыда босқындардың мәселесі жүйелі түрде өзінің шешімін тапқан, оған дәлел ретінде 15 желтоқсан 1998 жылғы Қазақстан Республикасының заңымен ратификацияланған «Босқындардың мәртебесі туралы» Конвенцияны жатқызуға болады. Бұл Конвенция 28 шілде 1951 жылы қабылданғаны белгілі. Сөзіміз дәйекті болу үшін бұл Конвенциядағы босқын мәртебесін айқындаған, төмендегі құжаттарды айтсақ та болады: «Рассматривалось как беженец в силу соглашений от 12 мая 1926 года и 30 июня 1928 года или же в силу Конвенций от 28 октября 1933 года и 10 февраля 1938 года, Протокола от 14 сентября 1939 года или же в силу Устава Международной организации по делам беженцев» [12, 394б.]. ТМД аумағындағы босқындар мәселесінің құқықтық тұрғыда

реттелуін қарастырған ғалымдарымыздың бірі, Р. Өміртай мынандай қорытындыға келеді: «ТМД аймағындағы босқындар мәртебесін анықтап, реттейтін жан-жақты жетілдірілген аймақтық құқықтық құжат жоқ. Әрі босқындар мәселесімен айналысатын тұрақты БҰҰ БЖКБ-сы сияқты органдары жоқ болғандықтан, ТМД аймағында қабылданған босқындарға қатысты құқықтық құжаттардың орындалуы мен ол үшінгі жауапкершілік мәселелері жетілдірілмегендіктен, бұл аймақта босқындар мәселесі түбегейлі шешілмей отыр деген қорытынды жасалған» [13, 14-156б.]. Р. Өміртайдың бұл айтып отырған ойы Қазақстан жағдайы үшін де, шындық болып табылады. Қазақстан Республикасы ІІМ-нің көші-қон қызметі Комитеті төрағасының орынбасары А. Садановтың мәліметіне сүйенсек, Қазақстан аумағында 552 босқын, оның ішінде 126 отбасы, олардың 111-і мектепке дейінгі балалар (6-17 жас аралығы); және 78-і (5-ке дейінгі) мектепке дейінгі балалар. Шыққан мемлекеттері бойынша (531 адам) Ауғанстаннан, (9) Өзбекстаннан, (7) Сириядан, ҚХР, Палестинадан, Йеменнен, Түкіменстаннан және Турциядан бір-бір адам. Босқындардың көпшілігі негізінен Алматы, Түркістан, Алматы обл, Шымкентте тұрады.

ТМД елдеріндегі бүгінгі таңдағы экономикалық байланыстар рұқсатсыз немесе визасыз жұмысшы күштерінің алмасып отыруы, біртұтас еңбек нарығына қылыптастыруға септігін тигізуде. Біртұтас еңбек нарығының посткеңестік кеңістіктегі көшбасшысы Ресей болып отыр. Қазіргі кезеңде ТМД-да экономикалық тұрғыда жаһандану үрдістерінің жүруі, көші-қон режимдерінің тәртіптендірілуі, бұл аумақтағы еңбек көші-қонының векторларын өзгертуде. Сонымен қатар, ТМД-ның әр түрлі өңірлеріне шетелдік капиталдың қарқынды енуі, эмиграциялық процестің де артуына жол ашуда.

ТМД-ғы 25-жылдық даму көші-қон саласындағы қатынастарды реттеудің негізгі нормативтік-құқықтық массивін жасауға үлкен ықпал етті. Кейіннен ТМД аумағындағы құрылған өңіраралық мемлекеттік ынтымақтастықтың басқа да нысандары еңбек көші-қонын реттеуді одан әрі тереңдетуге және жетілдіруге жол ашқан болатын.

Еуразиялық экономикалық қоғамдастық-1998 жылы құрылды. ЕурАзЭҚ мүше мемлекеттердің азаматтарының еңбек және әлеуметтік қатынастарына айтарлықтай көңіл бөледі. ЕурАзЭҚ елдері азаматтарының уақытша еңбек қызметі туралы келісім жобасы талқыланып, кейіннен мемлекетаралық келісу сатысында 10 жылдай жатты. 2011 жылғы 27 мамырда Троицк қаласында ЕурАзЭҚ Интеграциялық Комитетінің жанындағы Көші-қон саясаты жөніндегі кеңес отырысында осы келісімге қол қоюдың дұрыстығы туралы мәселе талқыланды.

2010 жылғы 9 желтоқсанда ЕурАзЭҚ Мемлекетаралық кеңесі (мемлекет басшылары деңгейінде) көші-қон саласындағы ынтымақтастық бөлігінде «ЕурАзЭҚ дамуының басымдық бағыттарын іске асыру жөніндегі 2011-2013 жылдарға және кейінгі жылдарға арналған іс-шаралар туралы» шешім қабылдады.

2011 жылғы 27 мамырда ЕурАзЭҚ Көші-қон саясаты жөніндегі кеңестің соңғы отырысында тараптар «Еңбекші-мигранттар - ЕурАзЭҚ-қа қатысушы мемлекеттер азаматтары туралы деректердің мемлекетаралық банкі» атты ЕурАзЭҚ мемлекетаралық мақсатты бағдарламасының жобасын дайындау туралы мәселені қарады. Бұл деректер банкі Кеден одағына қатысушы мемлекеттер де пайдалана алады, өйткені олар Қоғамдастықтың да мүшелері болып табылады.

2009 жылғы 19 желтоқсанда үш мемлекеттің-Беларусь Республикасының, Қазақстан Республикасының және Ресей Федерациясының жетекшілері үш елдің Кеден одағын (КО) қалыптастыру туралы шешім қабылдады. Беларусь, Қазақстан және Ресейдің біртұтас экономикалық кеңістігін (БЭК) қалыптастыру жөніндегі іс-қимыл жоспары бекітілді. Іс-қимыл жоспары құжаттардың 20 жобасын әзірлеу мен қабылдауды көздеді. 2010 жылғы 1 қаңтарда БР, ҚР және РФ Кеден одағы құрылды. 2010 жылдың ішінде Беларусь, Қазақстан және Ресей интеграциясының халықаралық-құқықтық базасы белсенді жасақталды; тараптар төрт негізгі бағыттағы келісімдерге қол қойды: келісілген экономикалық саясат жүргізуді; табиғи монополиялардың қызмет көрсетуіне қол



жеткізуді; капитал қозғалысы мен қызмет көрсету еркіндігін қамтамасыз ететін келісімдер және соңғысы - жұмысшы күшінің еркін орын ауыстыруын қамтамасыз ететін келісімдер.

2010 жылғы 19 қарашада Санкт-Петербургте Кеден одағына мүше мемлекеттердің үкіметтері басшылары еңбек көші-қоны саласындағы келісімдерге қол қойды: Еңбекші-мигранттар мен олардың отбасы мүшелерінің құқықтық мәртебесі туралы келісім және Үшінші мемлекеттерден шыққан заңсыз көші-қонға қарсы іс-қимыл жөніндегі ынтымақтастық туралы, КО-ға қатысушы мемлекеттердің еңбекші-мигранттардың қабылдаушы елдердегі құқықтарын қамтамасыз ету және ұлттық еңбек нарықтарын заңсыз еңбек көші-қонынан қорғау жөніндегі ынтымақтастығы туралы келісімдер.

Келісімдер ұлттық заңнаманы шетел азаматтарының көші-қоны мен еңбек қызметі мәселелері бойынша КО-ға қатысушы мемлекеттердің нормативтік құқықтық актілерін алмасу жолымен үйлестіруді; заңсыз еңбек көші-қонын реттеу тәжірибесі мен ақпарат алмасуды, кадрлар даярлауды; заңсыз еңбек көші-қонына қарсы іс-қимылды; реадмиссия туралы келісімдер жасауды көздейді. Қазақстан үшін келісімдер жасасу ерекше маңызға ие, өйткені ҚР-Тәжікстаннан, Қырғызстаннан және Өзбекстаннан Ресейге өтетін еңбек мигранттары үшін негізгі транзиттік дәліз. Ресей мен Беларусьтің еңбекші-мигрант азаматтары үшін ҚР-да болуы үшін қолайлы жағдай жасалады. Олар шекарадан өткен және еңбек қызметін жүзеге асыру үшін арнайы рұқсат алған сәттен бастап 30 күннің ішінде көші-қон полициясы бөлімшелерінде тіркелу қажеттігінен босатылады.

Бұл келісімдер Беларусь, Қазақстан және Ресей арасындағы еңбек көші-қонын халықаралық-құқықтық реттеу саласындағы «серпін» деп атауға болады, әйтсе де елдер арасындағы еңбек көші-қонының құқықтық базасын, келісілген әлеуметтік саясат әзірлеу, азаматтықты оңайлатып қабылдау туралы келісімдер әзірлеу жөніндегі қыруар жұмыс күтіп тұр.

БЭК елдері арасында қол қойылған еңбекші-мигранттар құқықтарын қорғау туралы келісімде еңбекші-мигранттың жұмысқа орналасқан мемлекеттің заңнамасына сәйкес міндетті әлеуметтік сақтандырудың барлық түрлеріне жататыны көзделген. Еңбекші-мигрант пен оның отбасы мүшелері өз қаражаттары немесе жұмыс беруші қаражаты есебінен ерікті әлеуметтік сақтандырудың барлық түрлеріне құқылы. Еңбекші-мигрант пен оның отбасы мүшелерінің зейнетақымен қамтылу мәселесі Беларусьтің, Қазақстанның және Ресейдің зейнетақымен қамтамасыз етуіндегі үлкен айырмашылықтарға орай күрделі проблема болып табылады. БЭК елдері арасындағы бұл айырмашылықтарды келісу қиын да ұзақ процесс болады.

Беларусь парламенті келісімдердің барлық пакетін 2010 жылғы желтоқсанның соңында ратификациялады. Қазақстан парламенті 2011 жылғы 27 маусымда «Еңбекші-мигранттар мен олардың отбасы мүшелерінің құқықтық жағдайы туралы келісімді ратификациялау туралы» ҚР Заңын және «Үшінші мемлекеттерден шыққан заңсыз көші-қонға қарсы іс-қимыл жөніндегі ынтымақтастық туралы келісімді ратификациялау туралы» ҚР Заңын қабылдады. Ресей келісімдерді 2011 жылғы 6 шілдеде ратификациялады. Ратификация Біртұтас экономикалық кеңістіктің халықаралық-құқықтық базаны қалыптастыруға және БР, ҚР және РФ интеграциясының келесі кезеңін жақындатуға мүмкіндік береді (2012 жылғы 1 қаңтардан бастап), онда интеграцияның неғұрлым жоғары деңгейі мен үш ел арасында капиталдың, тауарлардың, қызмет көрсетулер мен жұмысшы күшінің еркін қозғалысы қамтамасыз етіледі.

Жұмысшы күшінің көші-қонын реттеудегі және бірыңғай еңбек нарығын қалыптастырудағы тағы бір маңызды бағыт екіжақты мемлекетаралық келісімдер болып табылады. 1990 және 2000 жылдары сол сияқты Қазақстан Республикасы мен Әзербайжан Республикасы (1999 ж.), Беларусь Республикасы (1997 ж.) үкіметтері арасындағы еңбек қызметі және Қазақстан Республикасы азаматтарын аталған мемлекеттерде және осы мемлекеттердің Қазақстан аумағында жұмыс істейтін азаматтарын әлеуметтік қорғау туралы үкіметаралық келісімдерге қол қойылды. Қазақстан Республикасының Үкіметі Қырғыз Республикасының (2002 және 2006 жылдар), Тәжікстан Республикасының (2006

ж.) үкіметтерімен және басқа мемлекеттермен республика аумағында уақытша жұмыс істейтін еңбекші-мигранттардың еңбек қызметі мен құқықтарын қорғау және әріптес мемлекеттер аумағында жұмыс істейтін еңбекші-мигранттар ҚР азаматтарының құқықтарын қорғау туралы келісімдер жасады. Барлық келісімдер шығатын және баратын мемлекеттер арасындағы еңбек қызметі мен еңбекші-мигранттар құқықтарын қамтамасыз ету саласындағы қатынастарды реттеуде маңызды рөл атқарады.

2000 жылғы 30 карашада Беларусь Республикасы, Қазақстан Республикасы, Қырғыз Республикасы, Ресей Федерациясы және Тәжікстан Республикасы Үкіметтері арасында азаматтардың өзара визасыз сапарлары туралы келісімге қол қойылды. ТМД кеңістігіндегі елдердің заңнамасын жетілдіру үрдісіне ден қою орынды болып табылады. Себебі, әлемдік тәжірибе қазақстандық көші-қон саласындағы ұлттық заңнаманың деңгейін арттыруға мүмкіндік жасар еді. ТМД елдеріндегі көші-қон саласындағы заңнаманың қағидаларын ортақтастыру осы кеңістіктегі көші-қон үрдісін жүйелі түрде жүргізуге және оңтайландыруға мүмкіндік жасайды. Сонымен қатар, біздің ойымызша, қазіргі таңда ТМД елдерінің көші-қон қатынастарын реттейтін типтік Кодекстерін өмірге алып келу қажет. Бұл көші-қон саласындағы интеграцияны, ынтымақтастықты жиілеті түседі. ТМД елдерінің көші-қон саласындағы ортақ типтік Кодексі, әр елдің көші-қон саласындағы заңнамасын қағидалық тұрғыда біртектендіруге мүмкіндік жасайды.

ЕурАзЕҚ елдерімен бірлесе отыра, үш жақты ынтымақтастықты дамыту қажет. Бұл еңбек миграттарының әлеуметтік қорғалуын қамтамасыз етер еді. Сонымен қатар, осы елдермен реадмиссия туралы келісім-шартқа қол қойып, оны ратификациялауды жүйелі жолға қою қажет. ЕурАзЕҚ жасалған көші-қон мәселесіне байланысты бірнеше келісім-шарттарды ратификациялау керек. Бұл осы елдердің арасындағы еңбек миграциясының жүйелі түрде заңдық негізде жүргізілуіне мүмкіндік жасайды.

#### *Пайдаланылған әдебиеттер тізімі*

1. Шумилов В.М. *Международное публичное экономическое право. Учебное пособие.* - М.: НИМП, 2001. - 288 с.
  2. Харламова В.Н. *Международная экономическая интеграция. Учебное пособие.* МГИМО. - М.: Издательство «Анkil», 2002. - 175 с.
  3. Айдарбаев С.Ж. *Общая характеристика сущности региональной интеграции в условиях глобализации // Айдарбаев С.Ж. право и интеграции в СНГ: сборник международно-правовых документов / сост. С.Ж. Айдарбаев. – Алматы: Қазақ университеті, 2006. – С. 3-7.*
  4. *Алма-Атинская Декларация (Алма-Ата, 21 декабря 1991 г.) // Айдарбаев С.Ж. право и интеграции в СНГ: сборник международно-правовых документов / сост. С.Ж. Айдарбаев. - Алматы: Қазақ университеті, 2006. - С. 11.*
  5. *Устав Содружества Независимых Государств (Минск, 22 января 1993 года) // Айдарбаев С.Ж. право и интеграции в СНГ: сборник международно-правовых документов/сост. С.Ж. Айдарбаев. - Алматы: Қазақ университеті, 2006. - С. 12-20.*
  6. *Ст 1. Договора о создании Экономического союза от 24 сентября 1993 года // Действующее международное право» / Сост. Ю.М. Колосов и Э.С. Кривчикова. В 3 тт. - Т. 2. - С. 181.*
  7. *Постановление Веховного Совета Республики Казахстан «О ратификации соглашения о сотрудничестве в области трудовой миграции и социальной защиты трудящихся-мигрантов // Международные договоры, ратифицированные Республикой Казахстан, в сфере обеспечения прав, основных свобод человека, охраны труда, миграционной политики / Сост. Межибовская И.В., Мухамеджанов Э.Б. – Алматы: Жеті Жарғы, 2000. – С. 24-30.*
  8. *«Қазақстан Республикасындағы мигранттар құқықтарының ахуалы туралы» арнайы баяндама / жалпы ред. басқ. Қ. Сұлтанов, Т. Әбішев. - Астана, 2013. - 120 б.*
- Бобырев В. *Законодательная деятельность-основа пртиводействия незаконной*

миграции // Миграционное право. - 2008. - №1. - С. 3-10.

9. Тюрюканова Е. Трудовая миграция в России // Отечественные записки. - 2004. - №4. - С. 53-68.

10. Джансараева Р.Е. Концептуально-правовые основы миграционной политики Республики Казахстан // Вестник КазНУ. Серия юридическая. - 2015. - №4 (76). – С. 238-246.

11. Закон Республики Казахстан «О присоединении Республики Казахстан к конвенции о статусе беженцев и протоколу, касающемуся статуса беженцев» / «Конвенция о статусе беженцев» // Международные договоры, ратифицированные Республикой Казахстан, в сфере обеспечения прав, основных свобод человека, охраны труда, миграционной политики / Сост. Межибовская И.В., Мухамеджанов Э.Б. - Алматы: Жеті Жарғы, 2000. - С. 394-413.

12. Омиртай Р. Босқындардың құқықтық мәртебесі туралы: заң ғыл.канд.дисс... автореф.: 12.00.01. - Алматы, 2010. - 26 б.

Қалаганов Б.Қ. Қайнар Академиясы Құқықтық пәндер кафедрасының профессоры  
Керімбек К. Қайнар Академиясының магистранты

## ҚҰҚЫҚ ҚОРҒАУ ОРГАНДАРЫНЫҢ ҚЫЛМЫСТАН САҚТАНДЫРУҒА ҚАТЫСТЫ ӨКІЛЕТТІЛІКТЕРІ

**Түйін.** Бұл мақалада автор құқық қорғау органдарының қылмыстан сақтандыруға қатысты өкілеттіліктері жөнінде баяндайды.

**Резюме.** В данной статье рассмотрены роли правоохранительных органов в предупреждении преступности.

**Summary.** This article examines the role of law enforcement agencies in crime prevention

Қазақстан мемлекетінің алдында тұрған маңызды мәселенің бірі – мемлекеттің саяси бағытын қылмысқа қарсы күресте нақты анықтап, жеткілікті нәтижеге қол жеткізу болып отырғандығы белгілі. Егемендік алғаннан соң, тәуелсіз мемлекет талаптарына сай қылмыстық саясаттың басқа түрдегі ұтымды бағыттарын анықтау мемлекеттік дәрежедегі қажеттілік екендігі байқалды. Мемлекет басшысының жыл сайынғы халыққа жолдаулары, қолданыстағы заң актілері, азаматтардың құқықтық мемлекет құруға талпыныстары - Қазақстан Республикасын шын мәніндегі адам мен азамат құқықтары мен бостандықтарының қорғалуы мен бүтіндігін қамтамасыз ететін мемлекетке айналдырары сөзсіз. Құқық қорғау органы қызметкерінің негізгі тірегі – құқықтық ойлау. Құқықтық ойлау – қылмыстық саясатты жүзеге асырудың бірінші кезеңіне тән болса, құқық қолдану – қылмыстық саясатты жүзеге асырудың екінші кезеңіне жатады. Ал, құқық қолдану актісі – құқық қорғау органдарының өзіндік функционалдық міндетін жүзеге асырудың нысаны мен құралына жатады. Әр қылмыстық құқық нормасында мемлекеттің қылмыстық саясатының бағыты мен сипаты көрініс табады. Ал, қылмыстан сақтандыру әлеуметтік саясаттың бір бөлігі ретінде, қоғамдағы қылмыс жасаған және қылмыстан зардап шеккен әлеуметтік топтардың қайшылықты мүдделерінің жиынтығынан тұрады.

Қылмыспен күресте құқық қолдану актілерін шығару құқығына ішкі істер органдары, соттар, прокуратура, қаржы полициясы органдары ие. Бұл тізбек қылмыстық саясатты жүзеге асыру субъектілерінің тұйықталған шеңберін көрсетеді деген ой тудырмау керек.

Құқық қорғау органдары – құқықтық мемлекеттегі азаматтардың бұзылған құқықтары мен заңды мүдделерін қалпына келтіруші, қылмыстың жолын кесу мен азаматтарды қылмыстан сақтандыруды жолға қоятын бірден-бір жүйе. Соңғы кездері

құқық қорғау органдары арасындағы «күштілікті» анықтауға арналған текетірес құқықтық мемлекеттегі реформалардың бағыты мен негізгі мақсатына қайшы келіп отырғандығы жасырын емес және бұл салалық құқық қорғау қызметкерлерінің бірін-бірі заңсыз аңдуына, ұстау кезіндегі Қылмыстық іс жүргізу заңның талаптарының өрескел бұзылуына әкеліп тіреуде. Қылмыспен күрес – ата заңымызға сәйкес, барлық Республика азаматтарының табиғи міндеті, яғни, мемлекеттегі құқықсыйлаушы азаматтар қылмыстық сақтандыруды жүзеге асыруда маңызды рөлге ие болады. Бұл жерде азаматтардың қылмыстық саясаттағы міндеттері жанама екендігін де ескерткен жөн және тікелей өкілеттілікке жоғарыда көрсетілген органдар құқылы. Қылмыстылыққа мемлекеттік әсер етудің бір нысаны ретінде, құқық қорғау органдарының қызметі болашақта өз мәні бойынша, жалпы және арнаулы сақтандыруды жүзеге асыра отырып, қылмыстылықтың деңгейіне белгілі шекте әсер етеді. Бұл қызметті жоққа шығару мен қылмыстылықтың деңгейіне қылмыстық репрессиялау жолымен әсер ету күткен нәтижеге ешқашан әкелмейді және де қылмыстық жазалануды көздейтін теріс әлеуметтік салдарды да дұрыс түсінбеудің себебі болады. Қылмыстан сақтандырудағы мемлекеттік белсенділікті – құқық қорғау органдары жасайды. «Қылмыстан сақтандырудың нәтижесі дегеніміз - қазіргі заманғы себептер мен үдерістердің, ағымдардың құрамдас бөліктеріне терең талдау жасау»[1- 3 б.]. Бұл пікір қылмысты зерттеу қызметі - үдерістер мен ағымдарды зерттеуден басталатындығын көрсетеді.

Қылмыстылықты жоюдағы маңызды мәнге ие - мемлекет пен қоғамдық мекемелердің және идеологиялық және ғылыми құралдардың маңызын анықтау әлі де кемшін соғуда, құқық қорғау жұмысы мен құқық қолдану тәжірбиесінің жоғары қарқындылығы мен қызмет сапасы және шынайылығы - қылмыстық сақтандырудағы қоғам күткен үлкен жетістік. Қазақстан Республикасының құқық қорғау органдары қызметкерлерінің (оның ішінде ішкі істер органдарының) біраз бөлігінің жоғары заң білімі жоқ екендігі жасырын емес. Әсіресе бұл жағдай, шалғай аудандардың құқық қорғау органдарының басына тән жағдай. Бұл олқылықты еліміздегі қабылданған «Заң білімін берудің тұжырымдамасы» толтырады деген ойдамыз. Сонымен қатар анықтама мен тергеу жүргізудің жалпы тәртібі бойынша, қылмыстық істердің қозғалуы мен тергелуі – ішкі істер органдарының құзырына тиісті функционалдық міндет. Жалпы кез-келген қауіпті деп танылған әрекеттің қылмыс категориясына жатуын анықтау кезінде анықтау органдары қылмыстық заңнамалар нормаларына жүгінеді. Қазақстан Республикасының қылмыстық іс жүргізу кодексінің 65-бабына сай анықтау органдары болып мына құрылымдар табылады:

- а) ішкі істер органдары;
- б) әскери бөлімнің және әскери мекемелердің командирлері өздеріне бағынышты әскери қызметкерлер мен оқу жиындарынан өту кезінде әскери міндеттілер жасаған барлық қылмыстық істер жөнінде;
- в) ұлттық қауіпсіздік органдары - өздерінің қарауына заңмен жатқызылған қылмыстық істер бойынша;
- г) түзеу мекемелерінің басшылары - өздеріне заңмен берілген өкілеттік шеңберінде;
- д) мемлекеттік өртке қарсы күрес қызметі органдары - өрт істері және өрт қауіпсіздігі ережелерін бұзу фактілері бойынша;
- с) шекара қызметі органдары – мемлекеттік шекараны бұзу фактілері бойынша;
- х) алыс сапардағы теңіз кемелерінің капитандары;
- ж) сотты құрметтемеуге және сот шешімдерінің орындалмауына байланысты істер бойынша - әділет органдары;
- д) кеден төлемдерін төлеуден жалтару мен контрабанда істері бойынша кеден органдары;
- з) өздерінің қызметкерлері болған елде жасаған қылмыстық істер бойынша – ҚР дипломатиялық өкілдіктерінің, консулдық мекемелердің және өкілетті өкілдіктерінің басшылары; [2]. Жоғарыда көрсетілген құрылымдардың анықтауына жататын қылмыстық істердің тізбегін ҚР ҚІЖК-нің 285-бабы белгілейді.

Жалпы анықтау қызметінің қылмыстан сақтандыруды жүзеге асырудағы маңызы ерекше. Анықтау қызметінің қылмыстық істер жүргізу заңдарының талаптарына сай жүргізілуі – еліміздегі криминогендік ахуалдың қалыптылығын қамтамасыз етеді. ҚІЖК-нің 67-бабы анықтаушының процессуалдық міндеттерін көрсетеді. Қылмыстық істер жүргізу кодексі – анықтаушының маңызды процессуалдық құқықтарын көрсетеді: яғни, анықтаушы белгілі нысандарда сотқа дейінгі іс жүргізудің басталуы және жүзеге асырылуы туралы шешім қабылдай алады. Анықтау органдарының алдына қойылатын міндеттер қатарына – заңмен көрсетілген шекте жедел-ізвестіру шараларын және басқа да процессуалдық әрекеттерді жүзеге асыру; және де қылмысты тойтару мен жолын кесу мақсатында барлық шараларды қабылдау жатады. Анықтау органдарының барлық процессуалдық әрекеттері қылмыстық іс жүргізу заңдарымен белгіленеді. Анықтау қызметінің қылмыстық-құқықтық саясатты жүзеге асырудағы мәні – тұлғаның әрекетінен қылмыс белгілерінің бар немесе жоқ екендігін анықтап, аталған әрекетті қылмыстық-құқықтық тұрғыда саралап, қылмыстық іс қозғайтын бірінші мемлекеттік органның атынан әрекет етуінде жатыр. Анықтау қызметі – мемлекеттік мүдденің бірінші қорғаушысы және адамның қылмыстық ниетін құқықтық тұрғыда саралаушы. «Қылмыстық ниет – субъекті қылмыс жасаған кезде басшылыққа алатын ішкі қажеттілік, талап, мүдде, түрткі» [3, 91 б.]. Анықтаушының қылмыстық істі дұрыс саралап, істі объективті, жан-жақты, толық зерттеуі істің тергеу органына немесе айыптау қорытындысымен сотқа келіп түскеннен кейінгі тағдырына маңызды әсер етеді.

ә/Тергеу органдары – ҚР ҚІЖК-нің тиісті баптарына сәйкес, тергеу қызметімен айналысатын тергеу бөлімінің бастығы мен тергеушілерден тұратын құрылым. ҚР ҚІЖК-інің 63-бабы тергеу бөлімінің бастығының процессуалдық құқықтары мен міндеттерін белгілейді. Ал, тиісінше осы кодекстің 64-бабы тергеушінің анықтамасын беріп, оның процессуалдық міндеттері мен құқықтарын көрсетеді және тергеуші функциясын қай органның қызметкері атқара алатындығының заңдық негізін көрсетеді. Бұл екі бап тергеу қызметінің бірқалыпты ырғақпен жүруін қамтамасыз етеді. Тергеу бөлімінің бастығы заңға сәйкес, тергеушілердің жүргізуіндегі қылмыстық істер бойынша, олардың дер кезінде іс-әрекет жасауына, тергеушілердің алдын-ала тергеу мен күзетпен ұстаудың мерзімдерін сақтауына, прокурор нұсқауларының сонымен қатар тергеушілер тапсырмаларының орындалуына бақылау жасайды т.б. Тергеу бөлімі бастығының кәсібилігі мен өз ісіне берілгендігі - қылмыстық құқық пен қылмыстық іс жүргізу қағидаларының толыққанды орындалуы мен тергеу жұмысы сапасының заң талаптарына сай болуының кепілі болмақ.

ә/ Прокуратура органдарының қылмыстан сақтандыруды жүзеге асыру кезіндегі атқаратын қызметтері хақында: Қылмыстық саясаттың өзекті бағыты ретіндегі қылмыстан сақтандыруды талап етілген деңгейде жүзеге асыру жоғарыда аталған органдардың қызметінің тиімділігімен бірге прокуратура қызметінің тиімді ұйымдастырылуына да қатысты. Қазақстан Республикасының Конституциясының 83-бабына сәйкес, «мемлекет атынан Республиканың аумағында заңдардың, Қазақстан Республикасы Президенті жарлықтарының және де өзге де нормативтік актілерінің дәлме –дәл әрі біркелкі қолданылуын, жедел-ізвестіру қызметінің, анықтау мен тергеудің, әкімшілік және орындаушылық іс жүргізудің заңдылығын жоғары қадағалауды жүзеге асырады, заңдылықтың кез-келген бұзылуын анықтау мен жою жөнінде шаралар қолданады, сондай-ақ Республикасы Конституциясы және заңдарына қайшы келетін заңдар мен басқа да құқықтық актілерге наразылық білдіреді, сондай-ақ заңмен белгіленген жағдайда, тәртіпте және шекте қылмыстық қуғындауды жүзеге асырады». Прокуратура органдарының тиімді қызметі қылмыстық әрекеттен залал шеккен адамдардың құқығы мен заңды мүдделерін қалпына келтірумен қатар, мемлекетіміздің әлеуметтік, экономикалық потенциалының артуына да ықпалын тигізуде. Әрине бұл жағдайды прокуратура органдарының барлығына тән деп қарастырмау керек. Прокуратура қызметкерлерінің заңдардың орындалуы мен қылмыстық істер бойынша анықтау мен

тергеу қызметінің заңдылығын жеткілікті қадағалауы алдымен тергеу және анықтау органдарының қызметінің сапасын көтеруге ықпал етеді.

Прокурор – қылмыстық-құқықтық нормаларды қолдануды жүзеге асыратын лауазым иесі. Прокурор қылмыстық істер бойынша заңсыз шығарылған сот үкімдеріне наразылық білдіріп, азаматтардың жазықсыз сотталуына, олардың құқықтары мен мүдделерінің шектелмеуіне процессуалдық тұрғыда тосқауыл болады. Прокурорлық қадағалау - әсіресе қылмыстық істер саласындағы заңдылықты сақтау кезінде бірнеше мақсатты көздеуі тиіс. Олар: а) халыққа прокуратура органдарының іс жүзінде заңдылықты қадағалаушы орган екенін сезіндіре алуы; б) мемлекеттің заңнамаларының толық орындалуы мен құқықтық реформалардың кедергісіз жүзеге асуын қамтамасыз ету;

Прокурорлық қадағалау – бұл осы құрылым қызметкерлерінің қоғамдағы заңдылықты сақтауды қамтамасыз етуге бағытталған тиісті заң актілерімен анықталған процессуалдық сипаттағы әрекеттерінің нысаны. Шындығында прокурорлық қадағалаудың мәні тек заңмен көзделген әрекеттерді жүзеге асырудан ғана емес, сонымен қатар прокурордың ішкі сана-сезім, адамгершілік, моральдық қасиеттерінің деңгейінен де құралады. Сондай-ақ құқық қорғау органдары тарапынан азаматтардың Конституциялық құқықтарының бұзу фактілері де жиі кездесіп отыр. Азаматтарды заңсыз ұстау, ұрып-соғу жолымен мойындату, түзеу мекемелеріндегі сотталғандарға қатысты зорлық көрсету, еңбек заңнамалары талаптарының жиі бұзылуы жағдайлары азаяр емес.

б) Қылмыстан сақтандыру және сот билігі. Қылмыстан сақтандыруды жүзеге асыруда сот органдары маңызды орын алады. Тек сот органдары ғана қылмыс фактісінің бар немесе жоқ екендігін, нақты тұлғаны қылмыскер ретінде тануды, қылмыстық істі саралау, қылмыскерге берілетін жаза шегін белгілеуді жүзеге асырады. Көрсетілген функциялар сот органдарының қызметінің бағытын белгілеп қана қоймай, аталған органдардың қылмыстық саясаттағы маңызын да айқындайды.

Сот органдары әр қылмыстық іске заңдық нүкте қояды. Қазақстан Республикасы Конституциясының 75-82 баптары соттар және сот төрелігінің қызметі мен билік бұтағы ретіндегі мәртебесін анықтайды.

Соттар қызметі қылмыстық саясаттың өзекті саласы қылмыстан сақтандыру мәселесін зерттегенде ерекше мәнге ие болуы – сот билігінің шын мәніндегі билік бұтағы екендігін дәлелдей түседі. Қорыта айтқанда, қылмыстан сақтандырудың түсінігі мен сақтандыру шаралары, түрлері, жүйеленуі және қылмыспен күрестің ғаламдық жайы, сонымен қатар, қылмыстан сақтандыруға байланысты құқық қорғау органдарының қызметін зерттеу қылмыстан сақтандыруға байланысты кешенді көзқарас қалыптастырудың негізі. Қылмыстан сақтандырудың әр сұрағы адам құқығы, оның заңды мүддесі, бостандығына қатысты дейтін болсақ, мемлекет азаматтарының салығы есебінен жиналған қаржымен қаржыландырылатын құқық қорғау органдары қызметкерлерінің адалдығы мен кәсібилігіне деген қоғам мұқтажы әрқашан да қанағаттандырылуы тиіс.

#### *Қолданылған әдебиеттер тізімі:*

1. *Сыбайлас жемқорлыққа қарсы күрес туралы. Қазақстан Республикасының заңы // Параграф ақпараттар жүйесі, 2014*

2. *Қазақстан Республикасының қылмыстық іс жүргізу кодексі. – Алматы. ЮРИСТ, 2009 – 212б.*

3. *Криминологические и уголовно-правовые проблемы наказания. /Джекебаев У.С., Судакова Р.Н., Шапинова С.А. и др. – Алма-Ата: Наука, 1983. – 208б.*

*Қалағанов Б*

*Қайнар Академиясының Құқықтық пәндер кафедрасының профессоры*

*Керімбек К., Әтенова С.*

*Қайнар Академиясының магистранттары*

## СОТТАР ҚЫЗМЕТІ ҚЫЛЫМЫСТЫҚ САЯСАТТЫҢ ӨЗЕКТІ САЛАСЫ

**Түйін.** Бұл мақалада авторлар соттар қызметінің қылмыстық саясаттың өзекті саласы ретінде қарастырады.

**Резюме.** В данной статье авторы раскрывает роли судебных органов в уголовной политике Республики Казахстан.

**Summary.** In this article, the authors reveal the role of the judiciary in the criminal policy of the Republic of Kazakhstan

Қазақстан Республикасының 1995 жылғы тамыздың 30 жұлдызында бүкіл халықтық Референдум арқылы қабылданған Ата Заңымыздың 1- бабында: «Қазақстан Республикасы өзін демократиялық, зайырлы, құқықтық және әлеуметтік мемлекет ретінде орнықтырады, оның ең қымбат қазынасы – адам және адамның өмірі, құқықтары мен бостандықтары» деп көрсетілген [1]. Осы бап талаптарын көздей жүргізілген саясат мемлекет басшылығының - қылмыстық саясатқа қатысты ұстанып отырған бағытын көрсетеді.

Жалпы саясат- мемлекет тағдырын шешуге қатысты саяси сипаттағы әрекеттердің жиынтығы десек, мемлекеттің қылмыстық саясатты ізгілендіру сипатында жасап отырғандығы мемлекеттің қылмыстық саясаттағы бағыты десек, онда қылмыстық саясат - дегеніміз қылмысқа қарсы күресте оны жою мен жолын кесуге бағытталған әрекеттердің жиынтығы деген түсінікті ұсынамыз. Осы себепті де қылмыстық сақтандыру мәселелеріне қатысты ғылыми зерттеулердің өзектілігі - байыпты көзқарас пен терең зерттеуді қажет етеді.

Тәуелсіздік алғаннан соң елімізде қалыптасқан ауыр криминогендік жағдай, қылмыстың өршуі, сыбайлас жемқорлықтың ерекше қарқынмен дамуы - экономикалық дамуды кенжелетіп қана қоймай, мемлекеттің халықаралық қауымдастықтағы саяси беделінің дұрыс дәрежеде қалыптаспауына да әсер еткендігі ақиқат. Ұлттық құқықтық жүйеміздің қалыптасуына байланысты қоғамда қалыптасқан саяси, экономикалық, қылмыстық қатынастарды реттеуде жаңа заңнамаларды қабылдау қажеттілігі айқындалды. Осы мәселелерді шешу үшін көптеген заңдарды қабылдап, қолданысқа енгізу осы қажеттілікті қанағаттандыру тұрғысынан қажет еді. Елбасы Н. Назарбаевтың қылмысқа қарсы күресте табанды позицияны ұстануы бірінші кезекте қылмыстың ауыздықталуына, сонымен қатар экономикалық өсуді бірқалыпты деңгейге қоюға қол жеткізгендігін қамтамасыз еткендігін айта кету керек. Жаңа Қазақстанның қылмыстан сақтандыру саласындағы қылмыстық саясаты: методологиялық, саяси, әлеуметтік, тарихи, ғылыми – жаратылыстану, заңдық, қылмыстық – құқықтық, криминологиялық аспектілерден тұратындығы анық. Көрсетілген бағыттың әрқайсысы – терең зерттеу мен талқылауды қажет етеді.

Методологиялық тұрғыдағы – қылмыстық саясаттың методологиялық негіздері мен әлемдік таным жүйесін зерттеуді;

саяси тұрғыда – қылмыстық саясаттың саяси мәні мен қағидалары, қағидалардың түсінігі мен өзектілігі, саяси басқа бағыттармен ара – қатынасын;

әлеуметтік тұрғыда қылмыстық саясаттың әлеуметтік мәні мен тамырын;

тарихи тұрғыда – қылмыстық саясаттың даму кезеңдері мен пайда болу уақытын;

жаратылыстық – ғылыми сипатта – қылмыстық саясаттың жаратылыстану ғылымының өзге салаларымен ара – қатынасын;

заңдық сипатта – қылмыстық саясаттың пәнінің жүйелік, кешенді, салааралық ерекшелігін және оның заңдық табиғаты, қылмыстық саясаттың басты бағыты ретінде қылмыстан сақтандыру кезінде қолданылатын нормативті – құқықтық актілер мен олардың қайнар көздерін;

қылмыстық – құқықтық тұрғыда – қылмысқа құқықтық баға беру мен қылмысқа қолданылатын жазалау жүйесін, қылмыстық заңды жетілдіру, криминологиялық тұрғыда – қылмыстың жасалу себептері мен жағдайларын, қылмыстылықтың деңгейін, қылмыстылыққа бақылау мен криминологиялық болжау жүргізуді талап етеді.

Қазақстан Республикасының Конституциясында көрсетілген құқықтық мемлекет қағидаларының қоғамда көрініс табуы, яғни, заңдық актілердегі қағидалардың қоғамдық қатынастардағы азаматтардың әрекеттерінің мәнімен толық сәйкес келуі – құқық қорғау құрылымдарының қызметімен тікелей байланысты.

Қылмыстылықты жоюдағы маңызды мәнге ие - мемлекет пен қоғамдық мекемелердің және идеологиялық және ғылыми құралдардың маңызын анықтау әлі де кемшін соғуда, құқық қорғау жұмысы мен құқық қолдану тәжірибиесінің жоғары қарқындылығы мен қызмет сапасы және шынайылығы - қылмыстық сақтандырудағы қоғам күткен үлкен жетістік. Қазақстан Республикасының құқық қорғау органдары қызметкерлерінің (оның ішінде ішкі істер органдарының) біраз бөлігінің жоғары заң білімі жоқ екендігі жасырын емес. Әсіресе бұл жағдай, шалғай аудандардың құқық қорғау органдарының басына тән жағдай. Бұл олқылықты еліміздегі қабылданған «Заң білімін берудің тұжырымдамасы» толтырады деген ойдамыз. Сонымен қатар анықтама мен тергеу жүргізудің жалпы тәртібі бойынша, қылмыстық істердің қозғалуы мен тергелуі – ішкі істер органдарының құзырына тиісті функционалдық міндет. Жалпы кез-келген қауіпті деп танылған әрекеттің қылмыс категориясына жатуын анықтау кезінде анықтау органдары қылмыстық заңнамалар нормаларына жүгінеді. Қазақстан Республикасының ҚІЖК – інің 65-бабына сай анықтау органдары болып мына құрылымдар табылады:

- а) ішкі істер органдары;
- б) әскери бөлімнің және әскери мекемелердің командирлері өздеріне бағынышты әскери қызметкерлер мен оқу жиындарынан өту кезінде әскери міндеттілер жасаған барлық қылмыстық істер жөнінде;
- в) ұлттық қауіпсіздік органдары - өздерінің қарауына заңмен жатқызылған қылмыстық істер бойынша;
- г) түзеу мекемелерінің басшылары - өздеріне заңмен берілген өкілеттік шеңберінде;
- д) мемлекеттік өртке қарсы күрес қызметі органдары - өрт істері және өрт қауіпсіздігі ережелерін бұзу фактілері бойынша;
- с) шекара қызметі органдары – мемлекеттік шекараны бұзу фактілері бойынша;
- х) алыс сапардағы теңіз кемелерінің капитандары;
- ж) сотты құрметтемеуге және сот шешімдерінің орындалмауына байланысты істер бойынша - әділет органдары;
- д) кеден төлемдерін төлеуден жалтару мен контрабанда істері бойынша кеден органдары;
- з) өздерінің қызметкерлері болған елде жасаған қылмыстық істер бойынша – ҚР дипломатиялық өкілдіктерінің, консулдық мекемелердің және өкілетті өкілдіктерінің басшылары; [2]

Жоғарыда көрсетілген құрылымдардың анықтауына жататын қылмыстық істердің тізбегін ҚР ҚІЖК-нің 285-бабы белгілейді.

Қылмыстан сақтандыру және сот билігі. Қылмыстан сақтандыруды жүзеге асыруда сот органдары маңызды орын алады. Тек сот органдары ғана қылмыс фактісінің бар немесе жоқ екендігін, нақты тұлғаны қылмыскер ретінде тануды, қылмыстық істі саралау, қылмыскерге берілетін жаза шегін белгілеуді жүзеге асырады. Көрсетілген функциялар сот органдарының қызметінің бағытын белгілеп қана қоймай, аталған органдардың қылмыстық саясаттағы маңызын да айқындайды.

Сот органдары әр қылмыстық іске заңдық нүкте қояды. Қазақстан Республикасы Конституциясының 75-82 баптары соттар және сот төрелігінің қызметі мен билік бұтағы ретіндегі мәртебесін анықтайды. Ата Заңға сәйкес сот билігінің мақсат-міндеттері ретінде азаматтар мен адамдардың құқықтарын, заңды мүдделерін, бостандықтарын қорғау, және



де Республика Конституциясының, заңдарының, өзге де нормативті құқықтық актілерінің, халықаралық шарттарының орындалуын қамтамасыз ету табылады. Қылмыстық істер бойынша сот билігін жүзеге асыру кезінде соттардың орындауы міндетті қағидалар тізбегі Қазақстан Республикасы Конституциясының 77- бабында көрсетілген. Көрсетілген қағидалар тізбегі көрсетілу ретіне қарай, олардың басымдық күшінің дәрежесін анықтамайды. Көрсетілген қағидалардың қайсын болмасын орындамау немесе бұзу қылмыстық істер бойынша шығарылған сот үкімдерінің күшін жоюға әкеліп соғады. «Қазақстан Республикасының сот жүйесі мен судьяларының мәртебесі туралы» Қазақстан Республикасының 2000 жылғы 25 желтоқсандағы № 132-11 Конституциялық заңының 1-бабына сәйкес:

- Сот билігі Қазақстан Республикасы атынан ғана жүзеге асырылады және азаматтар мен ұйымдардың құқықтары мен бостандықтарын, заңды мүдделерін қорғауға, Республика Заңдарының, өзге де нормативті – құқықтық актілерінің, халықаралық шарттарының орындалуын қамтамасыз етуге қызмет жасайды;

- Сот билігі азаматтық, қылмыстық және заңда белгіленген өзге де сот ісін жүргізу нысандары бойынша жүзеге асырылады;

- Соттың сот төрелігін жүзеге асыру кезіндегі тәуелсіздігі, соттардың қызметіне араласпау заңмен қамтамасыз етіледі және бұл арнайы жауаптылық қарастырылады; Міне, бұл талаптардың орындалуы мен судья біліктілігі мемлекеттің қылмыстық саясатының бағыттарын жүзеге асыру кезінде алға қойған мақсаттарға жетудің мүмкіндігі.

Соттар қызметі қоғам мүшелерінің үнемі назары мен бақылауында болады. (қоғамдық бақылауға жоғарыда түсінік бере кеткенбіз) Сол себепті де сот жүйесінің алдында мемлекеттегі қылмыстық ахуалды жеңілдету мен қылмыстық саясатты алға жылжыту міндеті тұр. Соттар сот билігін жүзеге асыру барысында заң қабылдаушы органдарға тиісінше ықпал ете алады. Өйткені судьялар тарапынан шығарылған әр үкім мемлекет атынан шығарыла отырып, мемлекеттің криминогендік ахуалға қатысты ұстанып отырған позициясын көрсетеді. Яғни, әр судья – қылмыстық саясаттың қоғамдық қатынастардағы әділдік үшін күресуші.

Қылмыстық заңнамаларды жетілдіруге қылмыстық саясатты жүзеге асырудың бір нысаны ретінде - қылмыстық-құқықтық нормаларды тексеріп, керекті жағдайда олардың мәнін көрсететін, қылмыстық іс бойынша құқықтық ақиқатты анықтайтын сот тәжірибесі елеулі әсер етеді. Осы жерде “сот тәжірибесі” ұғымына түсінік беру міндеті туады. Сот тәжірибесі – судьялардың қылмыстық істер бойынша заңмен берілген өкілеттігін жүзеге асыру барысында туындайтын кәсібилік қызметінің сот үкімінде көрініс табуы. Жалпы теориялық тұрғыда сот тәжірибесіне ғылыми көзқарас жеткілікті білдірілген, алайда қылмыстық-құқықтық тұрғыда бұл проблема ғалымдар тарапынан төмен қызығушылыққа ие болып келеді. Жоғарыда көрсеткеніміздей қылмыстық саясатты жүзеге асырудың маңызды құралы судьялар болып табылады. Ал, сот тәжірибесінің қалыптасу негізі – судьялар қызметі. Заң ғылымында сот тәжірибесінің түсінігіне қатысты түрлі көзқарастар бар. Сот тәжірибесі – құқықтық негізінде қолданылған норманың мәні мен маңызын ашу жататын, құқық нормаларын қолданушы сот қызметі. «Қылмыстық істерді қарау барысында судьяның өмірдің түрлі жағдайларына тап болуы сот үдерісіне қатысушылардың заңдық дайындығынан басқа да мәселелерді туындатады» [3, 5 б.]. Бұл көзқарасқа біз қосыла алмаймыз, өйткені сот қызметін детальдауға жол беруге болмайды және сот қызметі негізгі мақсаты ретінде әділдікті тұтастай қалпына келтіру мен аталған әділдікті қалпына келтіруге бағытталған кешенді процессуалдық әрекеттердің жүйесін қамтиды.

Қазақстан соттарының қызметіне кедергі ретінде қоғамдық жағдайдың күрделенуі де себепші болып отыр. Бұл жағдайларға: қоғамдық институттарды, сонымен қатар омбудсмен институтын дамыту, жаңа заңдар қабылдау, құқық қорғау органдары мен қоғамдық ұйымдардың ара-қатынасының құқықтық тұрғыда реттелмеуі, сот орындаушылардың құқықтық мәртебесі мен әлеуметтік жағдайын көтеру, жалған

кәсіпкерлік пен жеке меншікке рейдерліктің жолын кесетін заңдық негіздерді күшейту секілді өзекті мәселелер жатады. Сонымен қатар алқабилер сотының да жақсы жақтары толық қоғам назарына ұсынылып отырған жоқ. Мыс: Ақтөбе облысында 2000-дай адам алқабилер тізіміне алынған. Бір рет те алқабилер соты өтпеген облыстар бар екендігін, алқабилер соты қарастырған қылмыстық істерде тергеу сапасы мен тергеудің қалай жүргізілгендігі дәйектелетіндігі, тұтқынға алуға санкция беру құзіреті соттарға өткеннен бері Республика бойынша сотқа түскен істер саны 40 пайызға азайған [4].

Сот тәжірбиесінің процессуалдық нысаны бұл – сот үкімі. Ал, сот үкімі өз кезегінде істің мәніне қатысты қолданылған қылмыстық-құқықтық норманы талқылайды. Бұл жерден сот үкімінің мәні тек норма талқылаумен шектеледі деген ой тумауы керек. Сот тәжірбиесі сот үкімін шығара отырып, тек қылмыстық-құқықтық норманы ғана талқыламай, қылмыстың қоғамға қауіптілік дәрежесінің нақты деңгейін, сонымен қатар қылмыстық іс бойынша зерттелуі тиіс барлық мән-жайға талдау жасайды. Жалпы алғанда сот тәжірбиесі дегеніміз – нақты жағдайға байланысты норманы електен өткізу арқылы және норманы қолданумен шығарылған сот шешімі ғана емес, сонымен қатар мұндай норма қолдану істің фактілі мән-жайларын електен өткізу арқылы да шығарылған сот шешімінің сапасын анықтайтын субъективтік фактор. Бұл жерде норма ұғымы мен норма қолдану қылмыстық құқықтық нормалардан бастау алатындығын да ескерте кету керек.

Қылмыстық сақтандыруды жүзеге асыруда елеулі кедергі келтіріп отырған жағдай: тергеу сапасының нашарлығы, тергеу қызметінде қылмыстық процесс қағидаларының толық жүзеге аспауы қылмыстық істер бойынша қорытынды шығаруда соттарға елеулі қиындық туғызуда. Соттардың істерді қосымша тергеуге қайтару туралы шығарған шешімдері көп жағдайда дау тудырмай, қылмыстық қудалау органдары тарапынан түсіністікпен қабылданғандығы байқалады. Тергеу сапасын көтеру мақсатында Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының “Соттардың қылмыстық істерді қосымша тергеу жүргізу үшін қайтаруы туралы” 2002 жылғы № 16 қаулысы бірқатар кемшіліктердің орнын толтыруға негіз болары сөзсіз. ҚР Конституциясының 75-бабына сәйкес, соттар қылмыстық істерді қарау кезінде, айыптау мен қорғау функцияларынан ажыратылып, тек сот төрелігі функциясын жүзеге асырады. Осыған байланысты соттар өз бастамасы бойынша сотталушының жауапкершілігін күшейту және басқа адамдарды қылмыстық жауапкершілікке тарту туралы мәселені қоюға құқылы емес. Міне бұл, аталған нормативті қаулының дұрыс көрсеткен мәселесі болып отыр.

Сот жүйесін реформалау - қажетті кезінде басталып, дұрыс ұйымдастырылған мемлекеттік шаралардың бірі болып отыр. Соттардың материалдық жағдайларын елеулі деңгейге көтеріп, еңбекақымен, тұрғын үйлермен қамтамасыз ету бір жолға қойылды. Атап айтқанда, Павлодар, Алматы облыстық соттары және Республиканың бірқатар аудандық соттары жаңа ғимаратпен қамтамасыз етілді. Үкімдерді өзгертудің себебі судьялардың қылмыстық істі қарау кезіндегі жіберген кемшілігі болып отыр. Қылмыстық істерді кешіктіріп қараудың негізгі себептеріне: материалдардың сараптама орталықтарына кешіктіріліп жіберілуі, сот процестерін нашар ұйымдастыру жағдайлары жатып отыр. Жергілікті соттарда судья әдебі жөніндегі комиссиялар жұмыс істеуде. Бұл комиссиялардың қарауына судьялардың іс-әрекетіне қатысты түскен арыз-шағымдар санының көлемі азаймай отыр. Көрсетілген фактілер сот билігі өкілдерінің біраз бөлігінің әлі де болса, қарапайым халыққа жоғары кәсібилік пен адамгершіліктің үлгісін көрсете алмай отырғандығын көрсетеді.

Судьялардың этикалық ережеге сай келмейтін іс-әрекеттері қоғам мүшелерінің сот билігіне деген теріс көзқарасын қалыптастыруға негіз болып отырғандығы өкінішті. Қазақстан Республикасының Жоғарғы Соты сот билігінің беделін көтеру мен қылмыстық істер бойынша шығарылатын сот үкімінің бұзылмауын мақсат ете отырып, 2002 жылы “Сот үкімі туралы” N 19 нормативті қаулысын шығарды. Аталған қаулыға сәйкес сот үкімі – қылмыстық іс жөніндегі бүкіл өндірістің қорытындысы шығарылатын құқықты қолданудың аса маңызды кесімі болып табылады. Осы нормативті қаулының

талаптарының соттар тарапынан дер кезінде назарға алынуы және де орындалуы сот үкімдерінің мазмұны мен жасалған қылмыстық істің мәнімен сәйкес келуін қамтамасыз етеді.

Сот қызметі тергеу мен анықтаудың, қылмысты іздестірудің сапасын бағалайтын билік тармағы. Сот саласындағы сыбайлас жемқорлықтың алдын-алу мақсатында соңғы үш жыл ішінде Америка Құрама штатының USAID (KIAP) сот жүйесіне жәрдемдесу жобасы мен Қазақстан Республикасы Жоғарғы Соты жанындағы Сот әкімшілігі комитетінің ұйымдастыруымен Қазақстан соттарының ғимараттары мен сот үрдісі залдарына бейне жазу қондырғылық жүйесі орнатылды. Сонымен қатар сот қызметінде әділ үкім шығаруға кедергі келтіретін фактор ретінде сот үкіміне мүдделі адамдардың лауазымдық жағдайы қарастырылады. Олардың сот ісіне заңсыз араласуы мен «телефон қысымының» жолын кесу мақсатында ҚР Жоғарғы сот төрағасының «Судьялардың тәуелсіздігін қамтамасыз етуді әрі қарай жалғастыру, сот қызметіне заңсыз араласуды болдырмау және сыбайлас жемқорлық құқықбұзушылықтың алдын алу жөніндегі шаралар туралы» өкімінің негізінде қаралып жатқан іске қатысы жоқ азаматтардың судьяға айтқан заңсыз өтініштері арнайы дайындалған журналға тіркелетін болады. Бұл жағдай азаматтарды Қазақстан Республикасы Қылмыстық кодексінің 407- бабында көрсетілген қылмыстық жауаптылыққа тартылмауынан сақтандырып қана қоймай, сот үкімінің әділдігін де қамтамасыз етеді.

Соттар қызметі қылмыстық саясаттың өзекті саласы қылмыстан сақтандыру мәселесін зерттегенде ерекше мәнге ие болуы – сот билігінің шын мәніндегі билік бұтағы екендігін дәлелдей түседі. Қорыта айтқанда, қылмыстан сақтандырудың түсінігі мен сақтандыру шаралары, түрлері, жүйеленуі және қылмыспен күрестің ғаламдық жайы, сонымен қатар, қылмыстан сақтандыруға байланысты құқық қорғау органдарының қызметін зерттеу қылмыстан сақтандыруға байланысты кешенді көзқарас қалыптастырудың негізі. Қылмыстан сақтандырудың әр сұрағы адам құқығы, оның заңды мүддесі, бостандығына қатысты дейтін болсақ, мемлекет азаматтарының салығы есебінен жиналған қаржымен қаржыландырылатын құқық қорғау органдары қызметкерлерінің адалдығы мен кәсібилігіне деген қоғам мұқтажы әрқашан да қанағаттандырылуы тиіс.

#### *Қолданылған әдебиеттер тізімі:*

1. Қазақстан Республикасының Конституциясы // «Параграф» ақпараттар жүйесі, 2013
2. Қазақстан Республикасының қылмыстық іс жүргізу кодексі. – Алматы: ЮРИСТ, 2009. – 212б.
3. Антонян Ю.М. Социальная среда и формирование личности преступника. (неблагоприятные влияния на личность в микро среде). РИО, Москва. 1975 – 160с.
4. Кирич В.А. Законодательство о борьбе с преступностью: отрасли их взаимосвязь. Москва. Юридическая литература, 1978 – 280с.

*Қалаганов Б*

*Қайнар Академиясының Құқықтық пәндер кафедрасының профессоры*

*Атенова С.*

*Қайнар Академиясының магистранты*

### **ӘСКЕРИ ҚЫЛМЫСТАРДЫҢ НЕГІЗГІ СЕБЕПТЕРІ МЕН АЛҒЫШАРТТАРЫ**

**Түйін.** Бұл мақалада автор әскери қылмыстылықтың себептері мен олардың алғышарттары туралы баяндайды.

**Резюме.** В данной статье автор рассматривает вопросы причины и условия воинских преступлений.

**Summary.** This article discusses the causes and conditions of military crimes.

Жауынгерлік қатынастарды реттейтін құқықтық жүйе ҚР Конституциясы – елдің Негізгі заңынан, басқа да заңнамалық актілерден, сондай-ақ командирлер мен барлық дәрежедегі басшылардың бұйрықтарынан тұрады. Әскери тәртіп әрбір әскери қызметкердің отан алдындағы борышы мен патриоттық сезімінің асқақ болуына байланысты. Басшылық әскер мен флотта құқықбұзушылықтың алдын алу бойынша жоспарлы және жүйелі түрде жұмыс жүргізіп отырады.

Әскер мен флотта құқықбұзушылықпен күресудің ұтымды тәсілдерінің бірі қылмыстық заңнама болып табылады. Оны қылмыстық әрекеттер мен әскери қызмет өтеудің тәртібімен байланысты өзге де құқықбұзушылықпен күресуде дұрыс қолдану әскери-жарғылық тәртіп ережелерін сақтаудың бірден бір кепілі болады. Қазақстан Республикасының Конституциясын, заңдарын және әскери жарғыларын әрбір әскери қызметкер қатаң сақтай отырып Қарулы күштердің бөлімдерінің әрдайым ұрысқа дайын қалыпта болуын қамтамасыз етеді. Әскери заңнама нормаларына негізделген әскери қызметтегі қоғамдық қатынастардың жүйесі әскери тәртіпті құрайды.

Ол жауынгерлерге ең күрделі жағдайларда отанды қорғаудың тапсырмаларын сәтті орындауға мүмкіндік беретін өзара қатынастардың құқықтық базасын қалыптастырады. Күнделікті өмірдің, тұрмыс, демалыс т.б жүріс-тұрыс ережелерін белгілеп, әрбір әскери қызметкердің оларға берілген құқық пен бостандығын шынайы қолдануыларын білдіреді. Әскери тәртіп әскери қызметкер қатысатын қатынастардың бір бөлігін ғана құрайды. Азаматтар әскери қызметті өтей отырып ҚР барлық азаматтарына тән құқықтар мен міндеттерді иеленеді. Сондықтан әскери құқықтық тәртіппен қатар жалпы заңнама нормасына негізделген қоғамдық қатынастар жүйесі әскери қызметтің құқықтық тәртібін анықтап алу қажет.

Құқықтың қорғау функциясы әскери қызметшілердің құқықтары мен міндеттерінің негізінде жүзеге асады. Жауапкершілік міндетін орындамағандығы үшін, ал кей жағдайда құқығын қолданбағаны үшін тағайындалады (мысалы, әскери лауазымды тұлғаның биліктік әрекетсіздігі). Жіберілген құқықбұзушылықтың сипатын анықтау үшін тұрақты құқық нормасына – Жарғы жүгінуге тура келеді. Берілген немесе орындалмаған бұйрықтың мәнін анықтап алмайынша бағынбаудың сипатын білу мүмкін емес. Дәл солай, қарауыл қызметін, ішкі қызмет және басқа да қызметті атқарудың ережелерін бұзу қылмысының мазмұнын анықтау мүмкін емес.

Бұл тек қана осы қызметтерді өткерудің тәртібін белгілейтін жарғы нормаларына және өзге де актілерге жүгіне отырып анықталады. Яғни, әскери құқықтық тәртіп мемлекетті қарулы күштермен қорғау үшін бекітіледі. Бұл тәртіптің маңыздылығы соншалық, оны бұзудан ешқандай салдар туындамаса да қылмыс деп танылып, қылмыстық жауапкершілікке тартылады. Бұйрықты орындамау немесе оны өзгедей орындамау одан ауыр салдар туындамаса да қылмыс болып саналады (ҚР ҚК 437 бап.) Қарауыл қызметін атқарудың жарғылық ережелерін ішкі қызмет атқарудың ережелерін бұзу қылмыстары жөнінде де соны айтуға болады. (ҚР ҚК 446, 447 баптары) [1].

ҚР Конституциясының 36 бабы Қазақстан Республикасын қорғаудағы Қарулы Күштердің және ҚР азаматтарының міндеттерін нақты анықтайды. Әскери тәртіптің деңгейінің төмендігі, жарғылық тәртіпті бұзу, әскери қызметті ұйымдастыруға селқос қарау – Қарулы Күштер шешетін мәселелермен сиыспайтын теріс факторлар.

Жарғылық ережелерді бұзу өз кезегінде жалпы тұрғыдан сөгу, заңның барлық тетіктерін қолдана отырып күресу, кінәліні тәртіптік және қылмыстық жауапкершілікке тартуды қажет етеді. Осылайша әскери тәртіпті нығайту арқылы жалпы мемлекеттің әскери құрылымының отан қорғауға дайындығын нығайтуға болады. Заңсыздықты тәртіптік тәжірибені бұзуды жою бірінші кезектегі маңызды мәселе. Құқықтық салдары бойынша қарастырсақ, қылмыстық заңнаманың арнайы бөлігі болып табылатын әскери-қылмыстық заңнаманы қолдану өте маңызды.

Елбасы Н. Назарбаев Қазақстан халқына Жолдауында жұрттың назарын жасөспірімдер арасындағы қылмыстың өсу проблемасына аударып, оны кеміту шараларын қолдану керектігін атап етті.

Бүгінгі жасөспірімдер - ертеңгі әскер қатарында өздерінің қасиетті борыштарын атқаратын азаматтар. Әрине, әскердегі қылмыстылықты елдегі жалпы қылмыстылықтан бөле жарып қарауға болмайды. Қоғамымызда әлі де болса орын алып отырған жалпы қылмыстылықтың сипаты әскери қылмыстардың да түбегейлі себептеріне түрткі болса керек. Әскери қызметке деген жауаптылықты жеткілікті деңгейде сезінбеу, кейбір әскери қызметшілердің өздерінің жеке бас мүдделерін қызметтік мүдделерден жоғары санайтындығы әскери қылмыстардың жалпы алғышарттарын құрауда. Статистикалық мәліметтерге сәйкес әскери қылмыстардың басым көпшілігінің (80%) қасақана жасалатындығы да осы себептермен түсіндіріледі.

Біздің жүргізген зерттеуіміздің нәтижелері және тәжірибе көрсетіп отырғандай, қылмысқа бой ұрған әскерилер әскери қызметке дейін ішімдікке салынғандығы немесе өзге біреулерге «әлімжеттік» жасаған.

Әскери қылмыстардың себептері, жалпы қылмыстар сияқты, экономикалық, әлеуметтік, идеологиялық, ұйымдастырушылық және басқа да факторлармен тығыз байланысты. Еліміздегі, оның ішінде, әскердегі қылмыстылықтың елеулі себептері бүгінде әлеуметтік-экономикалық сипат танытады.

Әрине, халық тұрмысының бірте-бірте жақсаруы, адамдардың, әсіресе, жастар санасының және олардың мәдени деңгейінің ұлғаюы әскер қатарында әскери дайындық пен әскери тәртіпті нығайтуға оң ықпалын тигізіп, әскери қылмыстылықтың алдын алудың негізгі жолы болып табылады.

Қылмыс себептеріне терең үңілгенде, адамның қоғамға қауіпті әрекетті жасауға деген шешіміне қандай жағдайлар түрткі болды, міне осы мәселелерге басты назар аударылуы тиіс. Мәселен, жас сарбаз өзінен әскерге ерте шақырылған жауынгерлердің қорлық-зомбылықтарына төзбей дезертирлік, яғни, қашқындық жасауға мәжбүрліктен бел буады. Мұндағы қоғамға қауіпті әрекеттің себебі - өзге адамдардың /сарбаздардың/ бұрыс пиғыл-әрекеттері. Дегенмен де, сол әрекеттің себебі кінәлінің өзінің қасиетті конституциялық борышын дұрыс түсінбей, әскери қызметтен жалтару, қашу ниеті де болуы мүмкін. Ондай әрекеті үшін кінәлі заңда көзделген жауаптылыққа тартылуы тиіс [2, 35].

Әскери қызметшілердің қоғамға қауіпті әрекеттері /әрекетсіздіктері/, сонымен бірге әскери бастықтарға бекітілген тәртіппен құрмет керсетпеу, бұйрыққа бағынбау, бір-бірінің арасында бағыныштылық қатынастары жоқ әскери қызметшілердің жарғылық ережелерді бұзуы, бір-бірінің ар-намысы мен қадір-қасиетіне қол сұғу, тіл тигізу, әскери жарғылар мен әскери ант талаптарын орындамау, қарапайым мораль ережелеріне тұрақсыздық таныту және т.с.с. теріс қылық істерімен көрінеді. Ондай жат қылықтарға қиындыққа төзе алмау, қайрат-жігерінің әлсіздігі, арамдық әрі көре алмаушылық, ұмытшақтық пен ұқыпсыздық сияқты адам бойындағы тәрбиеленуі тиіс қасиеттер себепші болады.

Әскери қылмыстардың жасалуына, пайда болуына уақыт, тарих тұрғысынан қарасақ, жоғарыда аталған факторлардың әсер етуі әр түрлі. Бұдан бірнеше жылдар бұрын ғана Қазақстан әскерін қажетті азық-түлік және киім-кешекпен, амунициямен қамтамасыз ету мәселелері бой ұрып тұрған болса, қазіргі таңда, контракт жүйесіне ауысу сатысында, біздің ойымызша, әскери қызметшілерді, яғни, адам факторы, оның кәсіби дайындық деңгейі, білім және тәрбие сапасы, отаншылдық және рухани қасиеттері назардан тыс қалдырмайтын басты жұмыс бағдары болса керек. Бұл бағыттағы олқылықтардың әскери тәртіпке, әскери қызмет атқару ережелеріне кері әсерін тигізбей қоймайтыны айдан анық.

Сонымен, әскери қылмыстылық дегеніміз - әлеуметтік құбылыс.

Қазақстандық заңгерлердің пікіріне сәйкес, әскери қылмыстарды жасау, әскердегі өзге де құқық-бұзушылықтармен қатар, мына екі негізгі алғышарттармен түсіндіріледі:

1. жеке тұлғаның әскерге дейінгі тәлім-тәрбиесі мен дамып-жетілуі;

2. әскерилерге ықпал етуші түрлі қоғамға жат әлеуметтік теріс құбылыстар.

Осы орайда, жас азаматқа әскери борышын өтеуге шынайы сүйіспеншілігін тәрбиелеуде отбасының, туған ошақтың алар орны ерекше. Өкінішке орай, бірқатар отбасында ата-аналары балаларына отанға деген, оны қорғайтын әскерге деген сезімдерін тәрбиелемейді. Сол себепті сондай отбасылардан шыққан жасөспірімдер отан қорғаушысы деген ұғымға немқұрайшылықпен қарайды. Айта кететін бір жай, ондай жасөспірімдер, әдетте, таным-көзқарастарының шектеулігімен, эгоизм, жалған батырсымақтық және т.б. мінез-құлықтарымен ерекшеленеді. Әскер қатарына шақырылған олар өз құрсауларынан шыға алмай, әскери қызметке қызығушылық танытпай, командирлерге де, айналасындағыларға да үнемі про-блемалар туғызып жүреді.

Әскердегі қылмыстылыққа қарсы күреске жазаланбағандық, яғни, заңда көзделген жаза-талаптарды қолданбау немесе дер кезінде қолданбау, елеулі кер-тартпалық жасайтыны құпия емес. Бұл - әрекетсіздік пен талап ете алмаушылықтың бір нысаны. Әскери жарғылар бастықтарға әскери тәртіпті болдырмауға, олардың алдын алуға міндеттейді. Командирлердің, өз кезегінде, әскери тәртіп бұзушылық пен тәртіп бұзушыларға немқұрайдылық танытуға құқықтары жоқ. Олар әскери жарғы талаптарына сай қатаң шешім қабылдауға міндетті. Себебі, дер кезінде жазаланбаған, жауапқа тартылмаған тәртіп бұзушылар тікелей қылмыс жолына түсіп кетуден де тайынбауы әбден ықтимал.

Сарбаздарға жоғары тәлім-тәрбие беруде командирлердің өздерінің жеке қасиеттері, өз борышына деген жауапкершілігі, атқарушылық тәртібі, жеке басының әдептілігі мен сыпайылығы, адамгершілігі, әскери істі терең меңгергендігі, ізденімпаздығы мен кішіпейілдігі үлкен үлгі болатыны сөзсіз. Сонымен қатар, қылмыстылық пен тәртіп бұзушылыққа қарсы күрес, іс-шаралар жүргізуде командирлердің өз қарамағандағы бағынышты қызметшілерге деген қатаң сұраныс-талаптары маңызды мәнге ие. Әскери қызметшілердің жеке тұлғаларын зерттеу-сараптауда біз олардың сотталғанға дейін ішімдік ішу, бастықпен сөз жарыстыру, қызмет орнын өз бетінше тастап кету сияқты, жалпы, бос уақытын өз білгенінше, ешбір бақылаусыз өткізіп, атап өтілген кішігірім, ұсақ тәртіп бұзушылықтармен айналысқандығын анықтадық. Бұл дегеніміз - одан да сорақы қылмыс жасаудың тікелей алғышарттары емес пе?

Осы орайда, біз өз тәжірибемізде дәстүрлі жақсы орын алған мына бір іс-шаралармен бөлісе кетуді жөн санаймыз: біріншіден, рота, батальондағы әрбір сарбаздың ата-анасымен хат жазысу (қазіргі байланыс құралдарының дамыған уақытында телефонмен хабарласу). Осы шаралардың нәтижесі сарбаздарды үйретіп-тәрбиелеуде қомақты үлес қосатыны рас, себебі, әрбір сарбаздың мінез-құлқының, оның тек өзіне тән қасиеттерін біле-білу құптарлық іс; екіншіден, сарбаздарды толық қаруландырып, (әрине, жоғары бастықтардың рұқсатымен, алдын ала жоспар құрып) жиі-жиі әскери бөлім аумағынан тыс жерлерде тактикалық, ұрыс дайындық сабақтарын жүргізу. Ондай шараларды жүргізу барысында сарбаздар өздерін нағыз жауынгер ретінде сезініп, әскери қызметтің ауыртпалығын ұжыммен бірге көтеріп, өздерінің мүмкіндіктерін, төзімділіктерін сынап-бағады әрі соған іштей қуанады, келесі сәтте соған ұмтылады. Тек сол шараларды дұрыс жоспарлап, түрлендіріп әрі тиімді жүргізе білу абзал.

Тақырып бағытына қайта оралар болсақ, тәртіп бұзушылыққа жол берген әрбір жас азаматтың бойынан болашақ қылмыскерді тану дұрыс болмас еді. Әйтсе де, тәжірибе сабақтарын естен шығармаған абзал, себебі, ұсақ, кішігірім тәртіп бұзушылықтар қылмыстылыққа жалғасып кете баратындығы жиі кездеседі. Сондықтан да, олардың алдын алу және қылмыстарға ұласып кетпеуіне мүмкіндік бермеудің маңызы зор.

Сонымен, әскери қылмыстылықтың себептері мен олардың алғышарттарына жасөспірімнің отбасында, мектепте, өндірісте дұрыс қалыптаспауы, оның ішімдікке, нашақорлыққа салынуы, ал әскер қатарында - командирлердің сарбаздың жеке мінез-құлқын өз деңгейінде білмеуі, тәртіп бұзушылардың жазаланбауы, қарамағындағы бағынышты әскери қызметшілерге қатаң талап қоя білмеушілік және т.б. жатады.

*Қолданылған әдебиеттер тізімі:*

- 1. Қазақстан Республикасының Қылмыстық кодексі.- Алматы: ЮРИСТ, 2015. – 204б.*
- 2. Юрченко Р. Роль прокурора при осуществлении судопроизводства в стадии исполнения приговора // Заң және Заман. – 2007. – 35*

