



**ҚАЗАҚСТАНДЫҚ ХАЛЫҚАРАЛЫҚ ҚҰҚЫҚ ЖУРНАЛЫ**  
**КАЗАХСТАНСКИЙ ЖУРНАЛ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА**  
**KAZAKHSTAN JOURNAL OF INTERNATIONAL LAW**

**2**  
**(75)**

Алматы 2020



**ҚАЗАҚСТАНДЫҚ ХАЛЫҚАРАЛЫҚ ҚҰҚЫҚ ЖУРНАЛЫ**  
**КАЗАХСТАНСКИЙ ЖУРНАЛ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА**  
**KAZAKHSTAN JOURNAL OF INTERNATIONAL LAW**

Научно-теоретический и информационно-практический журнал

**№2**  
**(75)**

*Журнал издается с 03.02.2000г., выходит ежеквартально.*

*Свидетельство о постановке на учет средства массовой информации, выданное  
Министерством культуры и информации Республики Казахстан  
№ 15701-Ж от 24 ноября 2015 г.  
(свидетельство первичной постановки на учет № 1073-Ж, 03.02.2000г.)*

***Редакционный совет:***

*Председатель – доктор юридических наук, профессор Жалаури О.Ш. (Алматы)*

***Члены Редакционного совета:***

*доктор юридических наук, профессор Айтхожин К.К.; доктор юридических наук,  
профессор Сарсембаев М.А. (Астана); доктор юридических наук, профессор  
Мауленов К.С.; (Алматы); доктор юридических наук, профессор Мацкевич И.М.  
(Москва); доктор юридических наук, профессор Шумилов В.М. (Москва)*

***Редакционная коллегия:***

*Главный редактор – доктор юридических наук Алибаева Г.А.*

***Члены Редакционной коллегии:***

*доктор юридических наук, доцент Сабитова А.А.; кандидат юридических наук  
Толкумбекова Н.О.; кандидат юридических наук Кудайбергенов М.Б., кандидат  
юридических наук, доцент Әбділда Д.Ә.*

***СОБСТВЕННИК:***

*Учреждение «Евразийская юридическая академия им.Д.А.Кунаева»  
(город Алматы)*

***Адрес редакции:***

*Республика Казахстан, г.Алматы, ул. Курмангазы, 107  
Телефон: 8 (727) 292-98-77, 350-78-88*

*e-mail: [nauka\\_kunaev@mail.ru](mailto:nauka_kunaev@mail.ru)*

ISSN 2308-2976



9 772308 297000

## СОДЕРЖАНИЕ

<b>Айдос Д.</b> Қазақстан Республикасының экологиялық заңнамасы бойынша қоршаған ортаны өндіріс және тұтыну қалдықтарымен ластаудан құқықтық қорғау мәселелері	4
<b>Ажиханов К.С.</b> Проблема реализации задач и функций уголовного процесса на современном этапе	9
<b>Алтынбек А.</b> Концепция соучастия в уголовном праве Республики Казахстан	17
<b>Асанова А.А., Музапар Д.Ж.</b> Structural and implementation features of «DAT» institute	23
<b>Асымова А.А.</b> Конституционно-правовые основы права на свободу распространения информации	28
<b>Әбдікерім Д.Т.</b> Особенности международно-правового обеспечения информационной безопасности детей	36
<b>Белхожаева Д.Ж., Рахимова Г.Н.</b> Қылмыстық іс жүргізуде медиация институтын қолдану мәселелері	44
<b>Бірімқұл Е. Б.</b> Судьяның беделі, оның құқықтық жағдайының, мәртебесінің элементі ретінде: оған БАҚ құралдарының ықпалы мәселесі	50
<b>Дауылбаев Қ.А.</b> Азаматтық іс жүргізудегі оңайлатылған іс жүргізу нысандарының даму тарихы	54
<b>Дуйсенова Б.Э., Ли С.О., Рахимбаев Э.Н.</b> Организационно-правовые основы деятельности института Омбудмена (Акыйкатчы) Кыргызской Республики и уполномоченного по правам человека Республики Казахстан	62
<b>Ермухамедов Е.</b> Кінәнің нысанын дұрыс анықтауадың қылмыстық құқық бұзушылықтарды саралаудағы рөлі мен маңызы	71
<b>Илахунов Д.М.</b> Заказное убийство – убийство из корыстных побуждений	76
<b>Канатжанова Ж.Ж.</b> Правовые основы и виды экологического контроля в Республике Казахстан	84
<b>Канатжанова Ж.Ж.</b> Правовые основы государственного экологического контроля	94
<b>Климова О.Р.</b> История возникновения, развития и становления института частных судебных исполнителей в Республике Казахстан	99
<b>Мансуров Ж.Б.</b> Историко-правовой анализ возникновения оперативно-розыскной деятельности в системе уголовно-процессуального доказывания	110
<b>Морозова Е.А.</b> Актуальные проблемы незаконного вмешательства в деятельность гражданской авиации	122
<b>Токошов Р.И., Асанова А.А., Рахимбаев Э.Н.</b> Организационно-правовые основы регулирования интернет-отношений: основные проблемы и практика реализации	127
<b>Хавдал К.</b> Конституциялық құқықтар мен бостандықтар қағидалары және олардың жіктелуі	135

УДК349.6(574)

## ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ЭКОЛОГИЯЛЫҚ ЗАҢНАМАСЫ БОЙЫНША ҚОРШАҒАН ОРТАНЫ ӨНДІРІС ЖӘНЕ ТҰТЫНУ ҚАЛДЫҚТАРЫМЕН ЛАСТАУДАН ҚҰҚЫҚТЫҚ ҚОРҒАУ МӘСЕЛЕЛЕРІ

**Д.Айдос**

*Д.А. Қонаев атындағы еуразиялық заң академиясының азаматтық-құқықтық пәндер кафедрасының магистранты, Қазақстан Республикасы, Алматы қаласы*

**Түйіндеме.** Мақалада автор қоршаған ортаны өндіріс және тұтыну қалдықтарымен лаस्ताудан құқықтық қорғау мәселелері қарастырады. Қоғам табиғат байлықтарын тұтына отырып, оны табиғи орта тепе-теңдігі мен адамдар денсаулығына ұзақ жылдар бойы теріс әсер ететіндей кері қайтарып отырған жағдайда, қоғам мен табиғаттың өзара ықпалын толық үндестік бастауларында қайта құру өте қиын. Бұл әлеуметтік, экономикалық және экологиялық проблемаларды шешуде теңгерімді және кешенді бағытты ендіруді, ведомствоаралық кедергілерден өту және әлеуметтік интеграцияны күшейту арқылы тұрақты дамуды басқару жүйесін жетілдіруді, халықтардың игілігін арттыруды, қоршаған орта ахуалын тұрақтандыру мен жақсартуды, тіршілікті қамтамасыз етудің ортақ жүйесіндегі мемлекет, қоғам және табиғаттың өзара байланысының синергетикалық тиімділігіне қол жеткізуді көздейді. Бұл стратегиялық міндет энергетикалық өндіріс пен тұтыну қалдықтарын орналастыру мен пайдаға асыруға қатаң мемлекеттік бақылау жүргізуден, кәсіпкерлердің экологиялық нормалар мен аз қалдықты технологияларды ендіруі бойынша келісімшарттық міндеттемелерді орындауынан тұрады. Аталған шаралардың барлығы еліміздің тұрақты даму бағытына қадам басуы аясында қабылдануда. Сондай-ақ бұл іс-шаралар бүкіл адамзат баласының даму басымдықтары мен жаңа мақсаттар құруымен үндес келеді. Қазақстан қоршаған ортаны қорғау проблемасын шешуге байланысты халықаралық жобалар мен бағдарламалардың бірқатарының белсенді мүшесіне айналды.

**Түйін сөздер:** экология, экожүйе, экспертиза, экологиялық қауіпсіздік, табиғат, өндіріс, тұтыну, қоғам, табиғат, табиғи байлық.

## ВОПРОСЫ ПРАВОВОЙ ОХРАНЫ ОКРУЖАЮЩЕЙ СРЕДЫ ОТ ЗАГРЯЗНЕНИЯ ОТХОДАМИ ПРОИЗВОДСТВА И ПОТРЕБЛЕНИЯ ПО ЭКОЛОГИЧЕСКОМУ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

**Аннотация.** В статье автор рассматривает вопросы правовой охраны окружающей среды от загрязнения отходами производства и потребления. Очень трудно восстановить взаимодействие общества и природы в полной гармонии, когда общество потребляет природные ресурсы и возвращает их таким образом, чтобы в течение многих лет отрицательно влиять на баланс природной среды и здоровья человека. Это предполагает внедрение сбалансированного и комплексного курса в решении социальных, экономических и экологических проблем, совершенствование системы управления устойчивым развитием путем преодоления межведомственных барьеров и усиления социальной интеграции, повышение благосостояния населения, стабилизацию и улучшение состояния окружающей среды, достижение

синергетической эффективности взаимодействия государства, общества и природы в общей системе жизнеобеспечения. Эта стратегическая задача состоит в проведении строгого государственного контроля за размещением и утилизацией отходов энергетического производства и потребления, выполнении предпринимателями контрактных обязательств по внедрению экологических норм и малоотходных технологий. Все эти меры принимаются в рамках реализации Стратегии устойчивого развития страны. Также эти мероприятия созвучны приоритетам развития и построению новых целей всего человечества. Казахстан стал активным членом ряда международных проектов и программ, связанных с решением проблемы охраны окружающей среды.

**Ключевые слова:** экология, экосистема, экспертиза, экологическая безопасность, природа, производство, потребление, общество, природа, природное богатство.

### ISSUES OF LEGAL PROTECTION OF THE ENVIRONMENT FROM POLLUTION BY PRODUCTION AND CONSUMPTION WASTES UNDER THE ENVIRONMENTAL LEGISLATION OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

**Abstract.** In the article, the author considers the issues of legal protection of the environment from pollution by production and consumption wastes. It is very difficult to reconstruct the mutual interaction of society and nature in full harmony when society holds natural resources and recalls it to the balance of the natural environment and the health of people for many years negatively affects. This implies the introduction of a balanced and integrated course in solving social, economic and environmental problems, improving the management of sustainable development by overcoming interdepartmental barriers and strengthening social integration, improving the well-being of the population, stabilizing and improving the environment, and achieving synergetic efficiency of interaction between the state, society and nature in the overall life support system. This strategic task is to conduct strict state control over the placement and disposal of waste from energy production and consumption, and to fulfill entrepreneurs' contractual obligations to implement environmental standards and low-waste technologies. All these measures are taken as part of the country's sustainable development Strategy. These events are also consonant with the priorities of development and the creation of new goals for all mankind. Kazakhstan has become an active member of a number of international projects and programs related to solving the problem of environmental protection.

**Keywords:** ecology, ecosystem, expertise, environmental safety, nature, production, consumption, society, nature, natural wealth.

Қазіргі таңда көптеген жылдар бойы тиісті шешімін таппай келген қоршаған ортаны қорғау мәселелері айрықша өзектілікке ие. Қазақстан Республикасының Конституциясы әрбір адамның қолайлы қоршаған ортада өмір сүру құқығына кепілдік береді, бұл өз кезегінде маңызды әрі міндетті элементтері қоршаған ортаны тиімді пайдалану мен экологиялық қауіпсіздікті басқару тетігін жасау болып табылатын ұтымды әлеуметтік-экономикалық саясаттың қажеттілігін тудырады[1].

«Қазақстан-2050» Стратегиясы қалыптасқан мемлекеттің жаңа саяси бағыты Қазақстан Республикасының Президенті – Елбасы Н.Ә. Назарбаевтың 2012 жылғы 14 желтоқсандағы Қазақстан халқына Жолдауында «Жердің табиғи ресурстарының шектеулілігі, түгесілуі жағдайында адамзат тарихындағы теңдесі жоқ тұтынудың өсуі әр бағыттағы, келеңсіз де, оң да үдерістерді үдете түседі. Біздің еліміз бірқатар

артықшылықтарға ие. Жаратқан бізге көп табиғи байлық сыйлаған. Басқа елдер мен халықтарға біздің ресурстарымыз қажет болады. Бізге өз табиғи байлықтарымызға деген көзқарасымызды ой елегінен өткізудің қағидатты маңызы бар. Біз оларды сатудан қазынамызға кіріс құя отырып, оларды дұрыс басқаруды, ең бастысы, еліміздің табиғи байлығын орнықты экономикалық өсуге барынша тиімді кіріктіруді үйренуіміз керек» - деп айтқан болатын[2].

Сондай-ақ, ел Президенті ұлттық экономиканың барлық саласын реформалау табиғи ресурстарды пайдалануға деген қатынасты өзгерту мен әлеуметтік-экономикалық дамуды қоршаған ортаны сақтауды ескере отырып жүзеге асырудың негізіне айналғанын атап өткен [3]. Аталған стратегияны қабылдаған сәттен бастап Қазақстан Республикасының қоғамдық дамуында елеулі өзгерістер орын алды. Мемлекетті дамытудың стратегиялық құжаттары жасалып, табиғатты қорғау заңнамасының негізі қаланды, қоршаған ортаны қорғау мәселелері бойынша бірқатар халықаралық конвенцияларға қол қойылды, табиғатты қорғау қызметін басқару жүйесі құрылды. Заңнаманы жетілдіру мақсатында республикамыз дамыған елдердің заңнамасына жақындастыру және халықаралық стандарттарды енгізуге бағытталды.

Бүгінгі таңда тағы да өзектілікке ие, шешілмеген мәселелердің біріне өндіріс пен тұтыну қалдықтары проблемасы жатады: республиканың түрлі аймақтарында оларды орналастыру орындарының саны мен көлемі үнемі артуда. Қалдықтарды орналастыру елді мекендерге тікелей жақын жерлерде жүзеге асуда, олардың физикалық және химиялық құрамы үздіксіз күрделене түсуде, қалдықтарды орналастыруға арналған аумақтар жетіспеуде, оларды қайта пайдаға жарату мен залалсыздандыруға жұмсалатын қаржы көлемі де арту үстінде.

Еліміздің аумағында жиналған өнеркәсіптік және тұрмыстық қалдықтардың үлкен мөлшері халықтың денсаулығына қауіп төндіруде, ал жиналған қалдықтарға қатысты қолданылып жатқан шаралар әлі де жеткіліксіз болып отыр.

Қазақстан Республикасындағы өндіріс пен тұтыну қалдықтарымен ластанудан қорғауды құқықтық реттеу проблемаларына байланысты мәселелерді қарастыру әлі де кешенді сипат ала қойған жоқ. Зерттеулер көбінесе тар ғылыми шеңберде жүргізілуде. Бұл өз кезегінде ғылыми зерттеулердің тәжірибеге енгізілуін қиындата түсуде.

Дегенмен, еліміз тәуелсіздікке қол жеткізген жиырма жылдың ішінде экологиялық проблемаларды шешуде айтарлықтай тәжірибе жинап үлгерді, бұл сонымен қатар халықаралық экологиялық ынтымақтастықтың да нәтижесі болып табылады. Ұлттық энергетикалық нарықта жаңа технологиялардың пайда болуы және өндіріс кезеңінде моральдық тұрғыда ескірген технологиялық жабдықтарды пайдалануды нормативтік шектеу өнеркәсіптік табиғатты қорғау тәжірибесін қолдануға көшудің алғышартын тудырады. Бұл бағытта жұмыста зерделенетін проблеманың құқықтық қырларына назар аударған жөн, сондай-ақ құқықтық саясатта анықталған стратегиялық бағытпен үйлестірілуі тиіс жаратылыс ғылымдары мен инженерлік шешімдердің жетістіктерін ескеруіміз қажет. Бұл тұрғыда әсіресе А.П. Оспановтың және Ф.К. Абдраимованың зерттеуін ерекше атап өткен жөн. Аталған жұмысқа қалдықтармен қауіпсіз жұмыс жасауды құқықтық қамтамасыз етудің теориялық проблемаларын зерттеуде, қалдықтармен байланысты мәселелерді реттеуші отандық заңнаманың қалыптасуы мен дамуының бастамасы ретінде қарауға болады. Онда қоршаған ортаны қалдықтармен ластанудан құқықтық қорғау ерекшеліктері қарастырылып, салалық қағидаттар тізбесі мен қалдықтармен жұмыс жасау саласындағы қатынастарды құқықтық реттеудің жекелеген ережелері ұсынылған[4].

Отандық жағдайда халықтың өмір сүру ұзақтығының күрт төмендеуі байқалады, ол өз кезегінде тиімді табиғатты қорғау заңдарын қалыптастырған өзге елдердің экологиялық, демографиялық, медициналық-әлеуметтік және басқа да мәліметтеріне айтарлықтай қарама-қарсы болып келеді. Экологиялық қатынастарды реттеу мәселесіндегі артта қалушылық көбінесе табиғатты қорғау заңдарының жетілмеуіне, сондай-ақ оны қолданудағы тұрақсыздыққа байланысты. Осының бәрі аталған проблемаларды кешенді ғылыми зерттеуді талап етеді.

Қазақстанда бұрынғы жылдары «экологиялық лас» салаларға жататын энергетика, кара және түсті металлургия, химия өнеркәсібі, көлік саласы және т.б. көп орын алатын экономика құрылымы қалыптасқан. Пайдалы қазбалардың кен орындарын ұзақ жылдар бойы іске қосу мен пайдалану барысында үйінділерде 22 млрд тоннадан астам тау-кен металлургиялық қалдықтары жиналған, жыл сайын бұл санға тағы 800 млн тонна қосылып тұрады. Мамандардың есептеуі бойынша, республика жыл сайын қоршаған ортаны қалдықтардың ластауынан 7 млрд теңгеден кем емес көлемде экономикалық шығынға ұшырауда. Қалдықтардың елеулі үлесін өнеркәсіптік өндіріс құрауда. Сонымен қатар, өндіріс пен тұтыну қалдықтары тек қана «зиянды заттар» ғана емес. Олардың басым бөлігі қажетті өнім алу үшін ірі шикізаттық әлеует болып табылады [5].

Бұл әсіресе құрылыс материалдары өндірісінің мүмкіндіктеріне тікелей қатысты. Өндіріс пен тұтынудың қалдықтарының екінші шикізат ретінде өңделу жұмыстарының тиісті деңгейде жүргізілмеу себептері алуан түрлі. Олардың қатарына Қазақстанның халықаралық ауқымда өз аумағында түзілетін және бұрын жиналған қалдықтардың құрамы мен көлемі жөнінен баламасыз болуын да жатқызуға болады. Отандық өндірістік кәсіпорындарда орта есеппен қалдықтардың алпыстан астам түрі жиналады. Аталған жағдайда қалдықтарды көму мен ұтымды қайта өңдеу мәселелері елеулі экономикалық мазмұнға ие.

Алайда, басты проблемалық сәттердің қатарына республикамызда қайталама ресурстарды барынша пайдалану ісінде практикалық тұрғыда көмек беретін және экономикалық бағытталған табиғатты пайдалану жүйесін басқарудың тиісті деңгейде ұйымдастырылған оңтайлы мемлекеттік құрылымы мен заңнамалық тетігінің жоқтығын да атап көрсетуге болады.

Бұл мәселе әсіресе өндірістегі қалдықтың бір түрінің екінші өндірісте шикізат негізі болып табылатын жапсарлас өндіріс орындары үшін өзекті болып табылады. Түбегейлі ұйымдасқан түрде мұндай технологиялық тізбектер ресурстық базаны барынша пайдаланатын бірыңғай цикл түзеді. Онда өндіріс қалдықтары басым пайызға ие болады.

Демек, «өнеркәсіптік метаболизм» тұжырымдамасынан нарық жағдайы әсерінен белгілі бір қалдықтарды тауарлы өнім алу үшін қайта өңдеу экономикалық тиімсіз боп көрінгенімен, пайдалы қазбаларды өндіруден бастап қоғамның экологиялық ахуалды жақсартуға жұмсаған барлық шығынын есепке алу, көп жағдайда аталған жайтты кері жағдайға өзгертетіні байқалады. Басқаша айтқанда, қалдықтарды қайта пайдалану бағыты басым және пайдалы болуы үшін қолданыстағы нормативтік-құқықтық базаны түзету мақсатында мемлекет араласуы қажет. Дамыған елдер тәжірибесін ескере отырып, нарықтық қатынастар қалдықтармен жұмыс үдерістерін, ең алдымен, ресурстарды үнемдеу үдерістерін өздігінен тиімді реттеуге қабілетсіз екенін атап өткен жөн. Мұнда мемлекеттің араласуы, мемлекет тарапынан шешу мәселесін қолға алу қажеттігі байқалады. Қазірдің өзінде көптеген өнеркәсібі дамыған елдер ресурстарды үнемдеу мен қалдықтармен жұмыс мәселелерін оларды реттеудің



мемлекеттік және нарықтық тетіктерін үйлестіру арқылы шешуде. Қалдықтармен жұмыс саласындағы қызметті реттеудің мемлекеттік тетігі тек заңнамалық актілерге ғана емес, аталған салада әзірленген және қолданылатын нормативтік-техникалық құжаттарға сүйенеді.

Елбасының республика халқына арналған «Жаңа әлемдегі жаңа Қазақстан» атты Жолдауында қойылған міндеттің бірі қалдықтармен күреске қатысты стратегиялық жағынан тексерілген және ұзақ мерзімді болашақ жоспарына есептелген міндет болды.

Алайда бүгінге дейін басты ластаушы салаларға бұрынғысынша мұнай-газ, түсті және қара металлургия, тау-кен өндірісі және жылу энергетикасы жатады. Қоршаған орта радиациялық, химиялық және өзге де қауіпті әсерлердің ықпалына ұшырауда. Каспий теңізі астын белсенді түрде игеру, теңіздегі мұнай операцияларының қарқындылығы да экологиялық ахуалдың күрделенуіне апарып соғуда. Кез келген өндірістік қызмет табиғатқа басып кіру арқылы іске асады, ол қызмет қарқынды болған сайын өндірістік, соған сәйкес, экологиялық қатерлер де жоғары, өндірістік қызмет барысында түзілген қалдықтар көлемі де артады.

Болашақ ұрпақ мүддесіне орай табиғатты сақтау үшін өндіріс пен тұтынудың экологиялық қауіпсіз моделіне көшу бойынша міндеттемелерді (БҰҰ оларды Мыңжылдықты дамыту мақсаттары деп атаған) Қазақстан 1992 жылы мойнына алған. Сол кезде мемлекетіміздің басшысы Рио-де-Жанейрода өткен Қоршаған орта мен дамыту бойынша «XXI ғасырға арналған күн тәртібі» деп аталатын әлемдік конференция жұмысына қатысқан болатын. Басымдық ретіндегі тұрақты дамуға көшу «Қазақстан-2030» Стратегиясына енгізілген, ал Үкімет жанында Тұрақты даму кеңесі құрылып, республиканың 2015 жылға дейінгі тұрақты дамуының Тұжырымдамасы қабылданған.

Қазақстан болашақта «экономика – экология – қоғам» үш тұғырлылығын сақтау қажеттілігінен тұратын тұрақты даму қағидатын ұстанады. Қоғам табиғат байлықтарын тұтына отырып, оны табиғи орта тепе-теңдігі мен адамдар денсаулығына ұзақ жылдар бойы теріс әсер ететіндей кері қайтарып отырған жағдайда, қоғам мен табиғаттың өзара ықпалын толық үндестік бастауларында қайта құру өте қиын.

#### ӘДЕБИЕТТЕР ТІЗІМІ

- 1 Қазақстан Республикасының Конституциясы - Алматы: «Юрист» баспасы, 2015. - 40 б.
- 2 «Қазақстан-2050» Стратегиясы қалыптасқан мемлекеттің жаңа саяси бағыты» Қазақстан Республикасының Президенті Н.Ә. Назарбаевтың Қазақстан халқына Жолдауы. 2012 жылғы 14 желтоқсан //www.akorda.kz/kz/category/poslaniya\_narody.
- 3 Назарбаев Н.Ә. Қазақстан – 2030. Барлық Қазақстандықтардың өсіп-өркендеуі, қауіпсіздігі және әл-ауқатының артуы: Ел Президентінің Қазақстан халқына Жолдауы. – Алматы: Білім, 1997. - 28 б.
- 4 Оспанов А.П. Правовая охрана окружающей среды от загрязнения отходами производства и потребления в Республике Казахстан: дисс. канд. юрид. наук. – Алматы. 2002. – 133с.
- 5 Қазақстан Республикасының Экологиялық кодексі 2007 жыл 9 қаңтар. N 212 // [http://adilet.zan.kz/kaz/docs/K070000212\\_](http://adilet.zan.kz/kaz/docs/K070000212_)

## ПРОБЛЕМА РЕАЛИЗАЦИИ ЗАДАЧ И ФУНКЦИЙ УГОЛОВНОГО ПРОЦЕССА НА СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ

**К.С. Ажиханов**

*Магистрант Евразийской юридической академии имени Д.А. Кунаева, Республика Казахстан, г. Алматы*

**Аннотация:** В данной статье автором, на основе изучения законодательных актов была предпринята попытка проанализировать проблему реализации задач и функций уголовного процесса в современных реалиях. Данная проблема заключается в том, что на сегодняшний день уголовно-процессуальное право устанавливает правовой порядок действий органов государства в случае совершения преступления, направленный на защиту личности и общества от преступных посягательств путем применения уголовного наказания к виновным при исключении случаев привлечения к уголовной ответственности и осуждения невиновных, по которым по тем или иным причинам было вынесено несправедливое обвинение. Уголовно-процессуальное право предусматривает конкретные правовые гарантии неприкосновенности личности, тайны личной жизни и других прав и свобод от необоснованного посягательства. Изучение уголовного процесса позволяет не только усвоить принципы и нормы уголовно-процессуального законодательства, но и ознакомиться с практикой его применения, проблемами, возникающими в жизни. Современные качественные изменения в судебном процессе определяют необходимость не только совершенствования законодательства, но и существенного повышения качества и эффективности уголовного судопроизводства. Для этого необходимо, чтобы каждый сотрудник правоохранительных органов обладал обширными знаниями по этим теоретическим вопросам, решение которых напрямую повышает уровень судебной и следственной работы.

С учётом выше сказанного в статье были подвергнуты исследованию и дано научно-правовое обоснование возможных способов разрешения ряда значимых проблем, затрагивающих основные задачи и функции уголовного процесса.

**Ключевые слова:** Уголовно-процессуальное право, функции уголовного процесса, правовые механизмы, досудебное расследование, процессуальный прокурор, ускоренное производство, процессуальное соглашение

## ҚАЗІРГІ КЕЗЕҢДЕ ҚЫЛМЫСТЫҚ ПРОЦЕСТІҢ МІНДЕТТЕРІ МЕН ФУНКЦИЯЛАРЫН ЖҮЗЕГЕ АСЫРУ МӘСЕЛЕСІ

**Түйіндеме.** Бұл мақалада автор заңнамалық актілерді зерттеу негізінде қазіргі заманғы реалыдағы қылмыстық процестің міндеттері мен функцияларын іске асыру мәселесін талдауға әрекет жасады. Бұл проблема бүгінгі күні қылмыстық іс жүргізу құқығы қылмыстық жауапкершілікке тарту және қандай да бір себептермен әділетсіз айыптау шығарылған кінәсіздерді соттау жағдайларын алып тастау кезінде кінәлі адамға қылмыстық жаза қолдану арқылы жеке адам мен қоғамды қылмыстық қол сұғушылықтан қорғауға бағытталған қылмыс жасалған жағдайда мемлекет органдарының іс-әрекеттерінің құқықтық тәртібін белгілейді. Қылмыстық іс жүргізу

құқығы жеке адамға қол сұғылмаушылықтың, жеке өмір құпиясының және негізсіз қол сұғушылықтан басқа да құқықтар мен бостандықтардың нақты құқықтық кепілдіктерін көздейді. Қылмыстық процесті зерделеу қылмыстық іс жүргізу заңнамасының принциптері мен нормаларын меңгеруге ғана емес, сонымен қатар оны қолдану практикасымен, өмірде туындайтын проблемалармен танысуға мүмкіндік береді. Сот процесіндегі заманауи сапалық өзгерістер заңнаманы жетілдіру ғана емес, сонымен қатар қылмыстық сот ісін жүргізудің сапасы мен тиімділігін айтарлықтай арттыру қажеттілігін анықтайды. Бұл үшін құқық қорғау органдарының әрбір қызметкері осы теориялық мәселелер бойынша кең білімі болуы қажет, оларды шешу сот және тергеу жұмысының деңгейін тікелей арттырады.

Мақалада жоғарыда айтылғандарды ескере отырып, қылмыстық процестің негізгі міндеттері мен функцияларын қозғайтын бірқатар маңызды проблемаларды шешудің мүмкін болатын тәсілдеріне ғылыми-құқықтық негіздеме берілді.

**Түйін сөздер:** қылмыстық іс жүргізу құқығы, қылмыстық процесс функциялары, құқықтық тетіктер, сотқа дейінгі тергеу, іс жүргізу прокуроры, жедел іс жүргізу, іс жүргізу келісімі.

### THE PROBLEM OF IMPLEMENTING THE TASKS AND FUNCTIONS OF THE CRIMINAL PROCESS AT THE PRESENT STAGE

**Abstract.** In this article, the author, based on the study of legislative acts, attempted to analyze the problem of implementing the tasks and functions of the criminal process in modern realities. This problem lies in the fact that today criminal procedure law establishes a legal procedure for the actions of state bodies in the case of a crime, aimed at protecting the individual and society from criminal attacks by applying criminal penalties to the guilty, while excluding cases of criminal prosecution and conviction of innocent people, for which, for one reason or another, an unfair charge was made. Criminal procedure law provides for specific legal guarantees of the inviolability of the individual, privacy and other rights and freedoms from unjustified encroachment. The study of the criminal process allows you not only to learn the principles and norms of criminal procedure legislation, but also to get acquainted with the practice of its application, problems that arise in life. Modern qualitative changes in the judicial process determine the need not only to improve legislation, but also to significantly improve the quality and effectiveness of criminal proceedings. This requires that every law enforcement officer has extensive knowledge of these theoretical issues, the solution of which directly increases the level of judicial and investigative work.

Taking into account the above, the article has been subjected to research and given a scientific and legal justification of possible ways to resolve a number of significant problems affecting the main tasks and functions of the criminal process.

**Keywords:** Criminal procedure law, functions of the criminal process, legal mechanisms, pre-trial investigation, procedural Prosecutor, accelerated proceedings, procedural agreement.

В последние годы в Казахстане также идет интенсивный процесс по совершенствованию уголовно-правовой базы страны и модернизации судебно-правозащитной сферы, в том числе, изменение парадигмы правоохранительной юстиции.

В рамках реформы в судебной и правоохранительной системы приняты ряд государственных программ, включая Концепцию правовой политики Республики

Казахстан на период с 2010 до 2020 года, утвержденную Указом Президента Республики Казахстан от 24 августа 2009 года [1].

Приоритетом развития уголовно-процессуального права Казахстана является дальнейшая последовательная реализация основополагающих принципов уголовного судопроизводства, направленных на безусловную защиту прав и свобод человека.

Важнейшим показателем развития Казахстана, как и любого другого современного государства, стремящегося к достижению общепринятых международных стандартов, безусловно, является эффективность защиты конституционных прав и свобод граждан, доступность и прозрачность правосудия [2].

Для этого требуется разработка оптимальных правовых механизмов, предусматривающих эффективное применение уголовно-процессуального законодательства в целях быстрого раскрытия преступлений, привлечения к уголовной ответственности лиц, их совершивших, и справедливого судебного разбирательства, а также защиты конституционных прав и свобод человека, законных интересов общества и государства.

Одним из основных направлений совершенствования уголовно-процессуального права Концепцией правовой политики определено упрощение и повышение эффективности уголовного процесса, в том числе упрощение порядка досудебного производства.

Соответственно, главной целью совершенствования правоохранительной юстиции стало повышение эффективности, упрощение и ускорение процесса, а также приведение нашего уголовно-процессуального законодательства в соответствие с международными стандартами и усиление защиты конституционных прав граждан.

На этой основе произошли качественные институциональные и функциональные изменения в судебных и правоохранительных органах Республики Казахстан. Существенными достижениями стало принятие гуманизация уголовного законодательства и создание оптимальной модели уголовного судопроизводства.

За истекшие годы многое сделано в плане формирования в Казахстане современной системы уголовного судопроизводства, отвечающей высоким международным стандартам.

Одним из наиболее важных событий в истории реформирования правоохранительной юстиции Казахстана, стало принятие Парламентом в 2014 году пакета законов, заложивших начало фундаментальной модернизации концепции уголовной политики государства – Уголовного и Уголовно-процессуального кодексов.

В результате принятия новых кодексов правоохранительная юстиция Казахстана все глубже стала приближаться к высоким ценностям, заложенным в Основном Законе, принятом в 1995 году, а также Международным пактам по правам человека и другим универсальным актам.

В них более четко определены полномочия и очерчены границы компетенций судов и правоохранительных органов. Упорядочены правомочия и ответственность органов уголовного преследования, проведена комплексная реформа уголовного процесса. И главное, в деятельности правоохранительных органов стала доминирующей правозащитная функция.

Весьма глубокая трансформация произошла в уголовном процессе, в рамках которого проходит тонкая грань между неотвратимостью наказания и защитой прав человека, вовлеченного в орбиту уголовного процесса.

◆ Действующий уголовный процесс, с одной стороны направлено на быстрое и полное раскрытие преступлений, изобличение и привлечение к ответственности виновного, с другой – на максимальное обеспечение прав подозреваемого (обвиняемого).

При принятии нового Уголовно-процессуального было изучено зарубежное законодательство и судебно-правоохранительная практика,

особенно стран Европейского Союза. В национальную систему правоохранительной юстиции были внедрены новые институты и механизмы, зарекомендовавшие в странах с развитой правоохранительной системой.

Первое, что было сделано – это исключение доследственной проверки. Как известно, ранее данная стадия законодательно не урегулировалась.

В корне было изменено уголовное преследование, введено досудебное расследование, которое начинается с момента регистрации заявления о преступлении и заканчивается с передачей уголовного дела в суд.

Данная модель начала уголовного процесса обеспечивает своевременную защиту подозреваемого и корреспондируется с рекомендациями Комитета Министров Совета Европы «Относительно путей облегчения доступа к правосудию» от 14 мая 1981 года.

Еще одно усовершенствование – это исключение постановления следователя о привлечении человека в качестве обвиняемого и вынесение обвинительного заключения. Составление этих актов ранее занимало довольно много времени. Порой обвинительное заключение составляло 500 и более страниц, с подробным изложением обстоятельств дела и собранных доказательств, показаний свидетелей, заключения экспертиз и т.д.

Взамен этих ёмких документов сейчас прокурором утверждается краткий обвинительный акт, где отражаются только сведения о подозреваемом лице, обстоятельства совершенного преступления, перечень собранных доказательств и процессуальные издержки.

Вновь принятым Кодексом в соответствии с Конституцией, упорядочен порядок задержания лица. По аналогии американских «Правил Миранды» введена норма, обязывающая при задержании разъяснять задержанному лицу его права и обязанности, в том числе право на защиту и право не свидетельствовать против себя.

Наиболее важным является учреждение фигуры следственного судьи – обеспечивающего судебный контроль за деятельностью органов уголовного преследования.

Следует отметить, что введение института следственного судьи предусмотрено в Концепции правовой политики до 2020 года.

В ходе дальнейшей модернизации уголовного процесса, Законом от 21 декабря 2017 года следственному судье преданы все процессуальные санкции, касающиеся конституционных прав граждан в уголовном процессе [3].

Сейчас следственный судья решает практически все вопросы санкционирования следственных действий, связанных с ограничением прав и свобод человека, в том числе санкционирует досудебное содержание под стражей, домашний арест, принудительное помещение в медучреждение для судебно-психиатрической экспертизы, эксгумацию трупа, арест имущества, международный розыск, помещения несовершеннолетнего лица в спецучреждение и другие.

Новым Уголовно-процессуальным кодексом предусмотрено введение во всех районных и приравненных к ним прокуратурах фигуры «процессуального прокурора». Он осуществляет надзор по уголовному делу с момента начала досудебного

расследования до принятия окончательного решения по делу и поддерживать государственное обвинение в суде первой инстанции [4].

Процессуальный прокурор несменяем, но может быть заменен другим процессуальным прокурором. Помимо повышения ответственности рядовых прокуроров, закрепленных надзирать за конкретными делами, значительно упрощена возможность согласования следователями и дознавателями процессуальных решений по уголовным делам.

Следователь, дознаватель, не дожидаясь приема прокурора района (как было до 2015 года на практике), сможет процессуальные решения, требующие согласования с органами прокуратуры, напрямую согласовывать с помощником прокурора района, закрепленным в качестве «процессуального прокурора».

Так, в полномочия процессуального прокурора, наряду с иными обязанностями, будет входить утверждение протокола об уголовном проступке, направление дел в суд и другие. Полномочия процессуального прокурора не ущемляют самостоятельность следователя, не подменяя его функций.

При этом, исключительно за руководителем органа прокуратуры сохранены ряд полномочий, к примеру, отмена незаконных постановлений следователя, дознавателя, органа дознания, а также постановлений и указаний начальников следственного отдела и органа дознания, нижестоящего (подчиненного) прокурора; изъятие уголовного дела у лица либо органа, осуществляющего досудебное расследование, и передача его другому лицу либо органу для производства досудебного расследования и другие.

В случае если по уголовному делу собраны достаточные доказательства, подтверждающие вину подозреваемого, и отсутствует необходимость в проведении дополнительных следственных и процессуальных действий, после заключения процессуального соглашения в форме сделки о признании вины, досудебное расследование считается оконченным, и процессуальный прокурор вправе направить уголовное дело в суд без обвинительного акта.

Процессуальный прокурор при участии в суде первой инстанции, в том числе при разбирательстве согласительного производства, вырабатывает и согласовывает позицию государственного обвинителя по делу (по вопросам квалификации, меры наказания, наличия и вида рецидива, вида и режима исправительного учреждения, разрешения гражданского иска) с руководителем прокуратуры либо поддерживает позицию, отраженную в утвержденном процессуальном соглашении в форме сделки о признании вины.

Также законодательно были повышены возможности адвоката по обеспечению защиты прав, как потерпевшего, так и подозреваемого (обвиняемого). Адвокат теперь наделен правом самостоятельно осуществлять сбор сведений, представлять их в правоохранительные органы и суд, опрашивать других лиц в интересах подзащитного, заявлять суду ходатайство о проведении следственных действий, участвовать в них.

До первого допроса, подозреваемого адвокат вправе проводить с ним беседу наедине. Законом запрещено проведение негласных следственных действий в отношении адвоката, за исключением случаев, когда он сам является подозреваемым.

В соответствии с практикой европейских стран путем внедрения ускоренного производства, процессуального соглашения о сотрудничестве и приказного производства усовершенствованы формы расследования.

В настоящее время в рамках ускоренного производства уголовные дела расследуются не более 10 дней. Ранее время обычного расследования по делам дознания было до 30 суток, а предварительное расследование – до 2-х месяцев.

Кроме того, введены две формы процессуального соглашения: о признании вины и о сотрудничестве. Основанием для заключения такого соглашения является согласие подозреваемого с выдвинутым подозрением, соответственно, обвиняемого – с обвинением, объемом причиненного ущерба, а также согласие потерпевшего.

В свою очередь процессуальное соглашение о сотрудничестве со следствием заключается тогда, когда подозреваемое лицо активно участвует в раскрытии особо тяжких преступлений, совершенных иными лицами, а также экстремистских и террористических преступлений.

Такая практика применяется в ряде других стран. В Грузии, к примеру, такими соглашениями завершается производство по 80% уголовных дел, в США – до 90%. Это позволяет сделать процесс более экономным и концентрироваться органам уголовного преследования на расследовании более сложных дел.

Для «уголовных проступков» введена очень простая – протокольная форма расследования. В статье 526 Уголовно-процессуального кодекса указано, что если установлен подозреваемый, совершивший уголовный проступок, то орган дознания немедленно составляет соответствующий протокол. При отсутствии лица, протокол составляется с момента его фактического установления в пределах срока давности привлечения к ответственности.

С учетом Европейской конвенции о защите прав человека (хотя Казахстан не является участником данного международного документа) введено понятие «разумный срок», который определяется такими обстоятельствами, как правовая и фактическая сложность расследования, поведение участников процесса и т.д.

Дополнительно регламентированы вопросы противодействия пыткам.

В частности, закреплена норма о том, чтобы администрация места заключения все жалобы на применение пыток сразу направляла напрямую прокурору.

Еще одним из направлений реформирования уголовного процесса является исключение стадии направления уголовного дела судом для производства дополнительного расследования.

Данная мера направлена на реальное обеспечение прав участников уголовного судопроизводства с исключением возможности суда, вопреки принципам беспристрастности и независимости, возвращая дела на доследование, фактически предлагать стороне обвинения найти дополнительные доказательства виновности обвиняемого.

В Уголовно-процессуальном кодексе более детально регламентированы процедуры медиации, заложены достаточные, наш взгляд, правовые основы для применения медиации и примирительных процедур [4].

В частности, расширены категория виновных лиц, которым разрешается примиряться, в том числе по уголовным делам о тяжких деяниях (несовершеннолетним, беременным женщинам, женщинам, имеющим малолетних детей и др.), а также перечни частных и частно-публичных деяний.

Медиатор вправе с согласия сторон осуществлять процедуру медиации с самого начала досудебного расследования, т.е. с момента регистрации заявления об уголовном правонарушении.

С учетом этого в Уголовном кодексе предусмотрено, что лицо подлежит освобождению от уголовной ответственности, если оно примирилось с потерпевшим, заявителем, в том числе в порядке медиации, и загладило причиненный вред.

Более того, указанная норма теперь носит обязательный характер.

В Законе «О медиации» более четко детализирован порядок проведения, форма и содержание медиативного договора [5].

Для органа, ведущего уголовный процесс, договор является обстоятельством, исключающим уголовное преследование.

В ходе принятия Уголовно-процессуального кодекса определенные вопросы вызвала новелла, связанная с введением в уголовный процесс новой процессуальной фигуры «свидетеля, имеющего право на защиту». Во Франции он называется «ассоциированный свидетель», а в Литве — «специальный свидетель».

Согласно Уголовно-процессуальному кодексу «свидетелем, имеющим право на защиту» автоматически становится лицо, на которое указали другие как на совершившее деяние человека, но в связи с недостаточностью доказательств орган расследования еще не признал его подозреваемым.

Этот статус дает ряд существенных преимуществ, отличающих его от обычного свидетеля.

В частности, как и у подозреваемого, у него есть право отказаться от дачи показаний, право на защитника до начала первого допроса, на ознакомление с материалами дела, заявление ходатайств о производстве экспертизы, очной ставке с тем, кто свидетельствует против него и т.д.

При этом, его отличает от подозреваемого то, что к нему не могут быть применены меры процессуального принуждения, конечно, кроме привода, который может быть применен и к свидетелю, и к потерпевшему.

Наряду с указанными новеллами, в Уголовно-процессуальном кодексе предусмотрены новые следственные и процессуальные действия такие как, «депонирование показаний» следственным судьей на стадии досудебного расследования, когда есть опасения, что лицо не сможет дать показания в главном судебном разбирательстве, производство дистанционного допроса путем видеосвязи и другие.

В целом, в результате принятия Парламентом в 2014 году новых уголовного и уголовно-процессуального кодексов в Казахстане концептуально изменена сфера уголовного судопроизводства и правоохранительная деятельность, реформировано содержание уголовной юстиции, укреплена система защиты прав и свобод человека и гражданина, а также интересов общества от противоправных посягательств.

Судебная система нашей страны развивается очень активно и последовательно.

В статье 1 Конституции Республики Казахстан наша страна утверждается как демократическое, светское, правовое и социальное государство, высшими ценностями которого являются человек, его жизнь, их права и свободы. Судебной системе Казахстана отводится особая роль в реализации этого конституционного стандарта. Поэтому демократические процессы в государстве и обществе требуют постоянного перехода судебной системы на качественно новый уровень ее деятельности.

Сегодня судебная система нашей страны развивается очень активно и последовательно. В стране проводятся реформы с целью ее улучшения и повышения качества отправления правосудия. Перспективы развития юстиции в Казахстане напрямую связаны с программными установками главы государства.

В повседневной работе судебной власти сегодня успешно выполняются задачи, поставленные главой государства в рамках плана страны «100 конкретных шагов» по реализации пяти институциональных реформ для Казахстана, которые объединяют 30 промышленно развитых стран мира.



Была проделана большая работа по выполнению поручений главы государства по модернизации уголовного законодательства и совершенствованию правоохранительной, организационной, кадровой, материальной, технической и других составляющих судебной системы страны.

Еще одним шагом в совершенствовании судебной системы является продолжающаяся реформа, направленная на повышение уровня защиты граждан в уголовном процессе и уменьшение их притеснений.

Новый уровень модернизации ориентирован на соответствие международным стандартам правоохранительных органов.

Для выработки эффективных подходов к уголовному правосудию в республике была создана межведомственная рабочая группа, в которую вошли первые главы Верховного суда, генеральный прокурор, министерство юстиции, правоохранительные органы и специальные органы [6].

В целях повышения рейтинга Казахстана по индексу верховенства закона в области уголовного правосудия члены рабочей группы подробно изучили зарубежный опыт таких стран, как Германия, Великобритания, Эстония и Грузия. На основе результатов учета международного права, рекомендаций иностранных экспертов и нынешней практики рабочая группа разработала соответствующие меры по совершенствованию уголовного судопроизводства в пяти ключевых областях. Они легли в основу законопроекта «О совершенствовании уголовного судопроизводства в Республике Казахстан».

Одним из ключевых направлений реформирования уголовного судопроизводства является повышение уровня защиты прав и свобод человека в уголовном судопроизводстве. В этом контексте предлагается рассмотреть серьезность такой меры пресечения, как содержание под стражей [7].

Представляется целесообразным придать этой мере исключительный характер и использовать ее только тогда, когда другие превентивные меры не могут быть применены.

Важным фактором должна быть его соразмерность высокому социальному риску совершенного преступления. В то же время содержание под стражей не подходит для преступлений, в которых сфера экономической деятельности может быть предметом злоупотреблений. Это ограничение не должно применяться к преступлениям, совершенным преступными группами и общинами, или к другим исключительным случаям.

Другим приоритетом является ограничение свободы человека, поскольку это одно из основных посягательств на его конституционные права.

Согласно конституции, человек может быть задержан на 72 часа без судебного разрешения. Несмотря на значительное улучшение методов и способов сбора доказательств, указанное время содержания под стражей не изменялось в законодательстве с 1959 года. В этом контексте планируется сократить время, необходимое для того, чтобы лицо предстало перед судьей, чтобы рассмотреть законность его задержания и принять решение о принятии превентивных мер против него.

Оптимальным решением проблемы была доставка в течение 48 часов с использованием времени, оставшегося до 72-часового срока для судебного разбирательства, в том числе в связи с проверкой действительности подозрения и возможностью немедленного освобождения, задержанного, если судья отказывает в

разрешении. Только в исключительных случаях, перечень которых должен быть юридически ограничен, доставление к следственному судье может превышать 48 часов.

### СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1 Концепция правовой политики Республики Казахстан (пункт 2.9) на период с 2010 до 2020 года, утвержденная Указом Президента Республики Казахстан № 858 от 24 августа 2009 года. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id](https://online.zakon.kz/document/?doc_id)

2 Гинзбург А.Я. «Читая проект Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан» // [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://www.zakon.kz/4548079-chitaja-proekt-ugolovno-processualnogo.html>

3 Закон Республики Казахстан от 21 декабря 2017 года № 118-VI «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам модернизации процессуальных основ правоохранительной деятельности» // [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=35167041](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=35167041)

4 Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 4 июля 2014 года № 231-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 04.05.2020 г.) // [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=31575852](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31575852)

5 Закон Республики Казахстан от 28 января 2011 года № 401-IV «О медиации» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 27.12.2019 г.) // [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30927376](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30927376)

6 Тугел А.К., Ахпанов А.Н., Тукиев А.С. Совершенствование уголовно-процессуального законодательства Республики Казахстан по вопросам обеспечения права на защиту и адвокатской деятельности на современном этапе // Евразийская адвокатура. 2013. № 1

7 Инструкции Генерального Прокурора Республики Казахстан №89 «Об утверждении Правил приема и регистрации заявлений и сообщений об уголовных правонарушениях, а также ведения Единого реестра досудебных расследований» от 19.09.2014 года // [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [https://online.zakon.kz/service/doc.aspx?doc\\_id=31653088](https://online.zakon.kz/service/doc.aspx?doc_id=31653088)

УДК 343.237 (574)

## КОНЦЕПЦИЯ СОУЧАСТИЯ В УГОЛОВНОМ ПРАВЕ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

**Алтынбек А.**

*Магистрант Евразийской юридической академии имени Д.А. Кунаева, Республика Казахстан, г. Алматы*

**Аннотация.** Статья посвящена правовой природе соучастия в уголовном праве Республики Казахстан. Проблема соучастия всегда была спорным, и некоторые ее аспекты остаются актуальными для обсуждения и по сей день. Вопрос о правовой природе соучастия неоднозначно решается в теории уголовного права. В статье излагаются основные точки зрения на правовую природу соучастия. Показана степень

проработки данного вопроса, эволюции взглядов на природу соучастия в преступлении. Рассмотрены взгляды авторитетных ученых на данную тему. Анализируются существующие теории соучастия, и влияние института соучастия на уголовные нормы Республики Казахстан, определение степени ответственности при соучастии в преступлении. Были отмечены достоинства и недостатки теории соучастия, теории криминалистов-социологов, теории самоответственности соучастников, смешанной теории ответственности соучастников. Критикуется теория смешанной ответственности соучастников. Автор приходит к выводу, что нормы института соучастия могут иметь различные свойства. В качестве наиболее объективной позиции рассматривается взгляд на соучастие как на самостоятельный правовой институт, также предлагается разработать классификацию института соучастия по степени сплоченности преступников и индивидуальной роли при совершении преступления.

**Ключевые слова:** соучастие в преступлении, убийство, бандитизм, совместное преступление, мотив преступления, ответственность, уголовная ответственность.

### ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ҚЫЛМЫСТЫҚ ҚҰҚЫҒЫНА ҚАТЫСУ ТҰЖЫРЫМДАМАСЫ

**Түйіндеме.** Ынтымақтастық мәселесі әрдайым даулы болды, және оның кейбір аспектілері талқылау қажеттілігі әлі күнге дейін қалады. Қатысудың құқықтық табиғаты туралы мәселе қылмыстық құқық теориясында бірдей шешілмейді. Мақалада құқықтық табиғатқа қатысты негізгі көзқарас баяндалады. Осы мәселенің пысықталу дәрежесі, қылмысқа қатысу табиғатына көзқарастың эволюциясы көрсетілген. Осы тақырыпқа беделді ғалымдардың көзқарастары қарастырылды. Қатысудың қазіргі теориялары және Қазақстан Республикасының Қылмыстық нормаларына қатысу институтының әсері, қылмысқа қатысу кезінде жауапкершілік дәрежесін анықтау талданады. Қатысушылардың қатысу теориясының, криминалист-элеуметтанушылардың теориясының, қатысушылардың өзін-өзі жауап беру теориясының, қатысушылардың жауапкершілігінің аралас теориясының артықшылықтары мен кемшіліктері атап өтілді. Қатысушылардың аралас жауапкершілігінің теориясы сыналады. Автор ынтымақтастық институтының нормалары әртүрлі қасиеттерге ие болуы мүмкін деген қорытындыға келеді. Неғұрлым объективті ұстаным ретінде дербес құқықтық институт ретінде қатысуға көзқарас қарастырылады, сондай-ақ қылмыскерлердің топтасуы дәрежесі және қылмыс жасаған кезде жеке рөлі бойынша қатысу институтының жіктелімін әзірлеу ұсынылады.

**Түйін сөздер:** қылмысқа қатысу, адам өлтіру, бандитизм, бірлескен қылмыс, қылмыс, жауапкершілік, қылмыстық жауапкершілік.

### CONCEPT OF COMPLICITY IN CRIMINAL LAW OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

**Abstract.** The issue of complicity has always been controversial, and some aspects of it remain to be discussed to this day. The question of the legal nature of complicity is ambiguously resolved in the theory of criminal law. The article presents the main points of view on the legal nature of complicity. It shows the degree of study of this issue, the evolution of views on the nature of complicity in crime. The views of authoritative scientists on this topic are considered. The article analyzes the existing theories of complicity, and the influence of the institution of complicity on the criminal norms of the Republic of

Kazakhstan, determining the degree of responsibility for complicity in a crime. It was noted the strengths and weaknesses of the theory of complicity, theories of criminologists sociologists, the theory of self-responsibility of partners, a mixed theory of accessory liability. The theory of mixed responsibility of accomplices is criticized. The author concludes that the norms of the institution of complicity may have different properties. As the most objective position considered view of complicity as a legal institution, it is also proposed to develop a classification of the Institute of complicity in the degree of cohesion of criminals and individual roles in the crime.

**Keywords:** complicity in a crime, murder, banditry, joint crime, motive of the crime, responsibility, criminal responsibility.

Большинство норм Особенной части Уголовного кодекса Республики Казахстан предусматривает ответственность лица за совершенное преступление. Однако существует множество случаев, когда преступление совершается не одним, а двумя или более лицами. Такие случаи согласно законодательству и судебной практике рассматриваются как соучастие в совершении преступления. Особенность этой концепции заключается в том, что одно преступление совершается в результате совместных действий нескольких лиц, связанных друг с другом и часто заранее согласованных, достигается общий преступный результат.

Во многих случаях, если преступник действовал в одиночку, он не сможет совершить преступление, например, из-за нехватки оружия и средств преступления, слабости физической силы, нерешительности и т.д., но вместе с другими лицами он может участвовать в обычном преступлении, давая советы, предоставляя оружие, транспортные средства или иным образом. Желание объединить усилия в совершении уголовных преступлений особенно частое явление в случае совершения преступного деяния несовершеннолетними лицами. Как отмечают эксперты, зачастую мотивы совершения преступлений несовершеннолетними не являются индивидуальной потребностью или желанием, а именно мнением группы, а также взрослых. Несовершеннолетние объединяются для совместной миссии по кражам, грабежам, разбоям, зачастую под руководством взрослых преступников. Кроме того, существуют преступления, которые могут быть совершены только через союз нескольких человек: бандитизм, организация преступного сообщества и участие в нем, насильственный захват власти, вооруженное восстание и другие. Совершение преступления несколькими лицами, обычно снижает уровень раскрытия преступления, облегчает сокрытие следов преступления. Таким образом, участие нескольких лиц в преступлении увеличивает общественную опасность самого преступления, а также личность преступника. Примерно каждые 10 преступлений совершаются в соучастии. Согласно ст. 27 Уголовного кодекса Республики Казахстан, Соучастием в уголовном правонарушении признается умышленное совместное участие двух или более лиц в совершении умышленного уголовного правонарушения [1].

Проблема соучастия всегда был спорным, и некоторые ее аспекты остаются в необходимости обсуждения и по сей день. Вопрос о правовой природе соучастия неоднозначно решается в теории уголовного права. Согласно вспомогательной теории соучастия, разделяемой некоторыми учеными, организатором признается центральная фигура соучастия, деятельность других сообщников носит вспомогательный характер. Другие авторы критически оценивают эту теорию и видят соучастие как самостоятельную форму преступной деятельности.

Конечно, общие критерии соучастия как института уголовного права полностью проецируются на соответствующие нормы конкретной части. Но при этом организованные формы преступной деятельности фактически представляются как самостоятельное учреждение. Во-первых, выделение соучастия как независимый институт оправдано с прикладной точки зрения, поскольку оно представлено в нормах не только общей, но и особой части уголовного права, напрямую влияет на квалификацию преступлений, т.е. назначение наказания. Во-вторых, соучастие - это отдельный институт, так как оно состоит из групп по отдельным нормативным актам. В-третьих, в соответствии со степенью нормативного обобщения, соучастие следует признавать в качестве общего института, поскольку унификация соответствующих нормативных положений закреплена на уровне Уголовного кодекса [2].

Представляется, что представленные соображения напрямую влияют на теоретическое обоснование криминальной оценки сложных форм соучастия. Действующее уголовное законодательство значительно улучшило институт соучастия в преступлении. Не только более точное представление о соучастии в преступлении, но и расширенные рамки, классификация исполнения и соисполнительства, представленные системой группового участия, а также возможность добровольного отказа от преступления всем партнерам. Похоже, что институт соучастия вышел за рамки общей части и приобрел принципиально новые характеристики, выражающие его функции. Реализованный в нормах особой части институт соучастия стал таким средством криминального противодействия преступности, которое сопровождалось установлением уголовной ответственности, реализованной в санкциях соответствующих норм особой части.

Другими словами, определенные сложные формы соучастия были получены в действующем Уголовном кодексе Республики Казахстан криминализацией в классическом смысле этого термина. Это дает возможность говорить о расширении функций института соучастия в уголовном праве Казахстана. Институт соучастия стал не только теоретической основой для определения сложных форм соучастия, но и формально-правовой основой для криминализации действий, выражающихся только в участии в сложных формах преступного взаимодействия.

В теории уголовного права были разработаны две устоявшиеся концепции правовой природы соучастия. Один из них имеет вспомогательный характер (от латинского слова *accessorium* - «экстра», «не-я») соучастие. сторонники другой теории считают соучастие самостоятельной формой преступной деятельности. Суть акцессорной теории, как пишет Балеев С.А. последовательный сторонник этой теории, заключается в признании очевидного факта, что без исполнителя нет соучастия. Отклонения от этого правила также возможны, но в строго определенных случаях. Правила принадлежности требуют, чтобы: а) все сообщники действовали вместе; б) действия каждого соучастника были причинно связаны с действиями исполнителя, а через них и с преступным результатом; в) все сообщники действовали преднамеренно [3].

В то же время ряд казахстанских ученых критически подходит к этой концепции. Впервые доктрина вспомогательного соучастия получила формально-правовое подтверждение во французском уголовном праве модели 1810 года. Она также была формализована в немецком уголовном праве. Казахстанское уголовное право, которое интегрировано в континентальную европейскую правовую систему, осуществляло ряд правовых принципов и традиций этой школы, включая регулирование института соучастия. Однако развитие системы социально-правовых отношений, сама уголовно-правовая наука, практика уголовного законодательства в регулировании соучастия

института внесли серьезные коррективы. Сегодня нет необходимости говорить о существовании учения о принадлежности к соучастию в «чистой форме» [4].

В Уголовном кодексе нашей страны учение о соучастии ослабляется не одним, а несколькими обстоятельствами. Во-первых, казахстанская доктрина регулирования уголовных отношений под влиянием идеи субъективной атрибуции, точнее - путем приобретения реального, а не декларативного характера, претерпела значительные изменения. Во-вторых, на этот процесс существенное влияние оказал принцип личной вины, который привел к более четкому разграничению ответственности сообщников в проекции на институт соучастия. В-третьих, Уголовный кодекс Казахстана установил независимую уголовную ответственность в нормах определенной части Уголовного кодекса для организации и соучастия (включая исполнение, подстрекательство, пособничество и подстрекательство) в определенных сложных формах преступных сообществ.

Результатом анализа является то, что институт соучастия в уголовном праве в настоящее время находится в переходном состоянии в отношении доминирования доктрины соучастия или доктрины соучастия как самостоятельной формы преступной деятельности. Характерно, что учение о принадлежности преобладает сегодня, когда речь идет о простых и групповых формах соучастия. Мы считаем, что это положение в определенной степени отражает особенности уголовного права и состояние регулирования института соучастия в казахстанском уголовном праве. Таким образом, выделение соучастия в независимом уголовно-правовом институте оправдано с теоретической и прикладной точек зрения, поскольку оно представлено в нормах не только общей, но и особой части уголовного права и напрямую влияет на квалификацию преступлений, назначение наказания. В соответствии с ч. 1 ст. 28 УК РК, признаются соучастники преступления: исполнитель, организатор, подстрекатель и пособник. Основанием для этого различия является функциональная роль соучастников, характер действий, которые они выполняют, и степень их участия в совершении преступления. Цель такого разграничения состоит в том, чтобы более точно оценить действия каждого соучастника, определить степень его вклада в достижение преступного результата и наложить соответствующее наказание, соответствующее характеру и степени совершенного действия, чтобы строго индивидуализировать меру пресечения. Обычная преступная деятельность в соучастии означает, что все сообщники способствуют совершению преступления. Однако фактические действия могут отличаться для каждого участника. Роли сообщников могут различаться по характеру действий, которые они выполняют, и, если роли одинаковы, то есть характер выполняемых действий одинаков, доля вклада в общее преступление определяется степенью его участия, интенсивность его поведения [5].

Однако, как упоминалось выше, поведение соучастника может варьироваться в зависимости от степени его или ее причастности к преступлению и в зависимости от типа соучастника, и эта наиболее активная роль не всегда принадлежит организатору. Например, один помощник предоставил лопату, чтобы подорвать ограждение складского помещения для запланированной кражи, а другой сделал пистолет на случай сопротивления от охраны лагеря. Оба сообщника являются соучастниками (их роли равны), но в зависимости от степени их вовлеченности в преступление, в зависимости от активности их поведения, они различаются. Роль второго сообщника будет более важной в достижении преступного исхода, хотя оба сообщника сыграли второстепенную роль. Конечно, можно согласиться с тем, что организатор и лидер вкладывают в преступление большую долю, чем другие сообщники, но нельзя

игнорировать тот факт, что исполнитель более активен, чем другие сообщники. Кажется, что степень вовлеченности каждого соучастника во многом определяется его типом, но в некоторых случаях это зависит от фактического поведения соучастника, от его вклада в общее уголовное дело.

Таким образом, характер и степень участия в преступлении - категории взаимосвязаны, их трудно разделить. Поэтому, чтобы уточнить роль каждого отдельного соучастника, было бы разумнее, как теоретически, так и с практической точки зрения, учитывать, как характер, так и степень его причастности к совершению преступления. В законе перечислены разные типы соучастников, начиная с исполнителя. Эта последовательность объясняется тем, что исполнитель является ключевой фигурой в соучастии. Его поведение влияет на правовую оценку действий других сообщников. Действия всех других соучастников связаны с его ролью в преступлении, потому что только субъект выполняет объективную сторону преступления, его действия ведут непосредственно к вступлению в преступный результат. Не будет исполнителя - не будет пособника или подстрекателя [6]. Соучастие в таких случаях исключено. Вы можете только подстрекать исполнителя к совершению преступления, вы также можете только помочь ему. В других случаях, например, если подстрекательство не удалось, можно говорить о подготовке к преступлению в форме поиска соучастников, а не о соучастии. Исполнитель - это лицо, которое непосредственно совершило преступление или принимало непосредственное участие в его совершении вместе с другими лицами (часть 2 статьи 28 Уголовного кодекса). Исполнитель выполняет физические действия, которые характеризуют объективную сторону преступления. Объективная сторона преступления может быть выполнена целиком исполнителем или частично совместно с другими лицами [7].

Их роли могут отличаться с технической точки зрения. Например, при убийстве нескольких человек не обязательно, чтобы каждый из участников получил смертельные травмы. Один из сообщников может удерживать жертву, применять насилие, лишать его возможности сопротивляться, а другой - наносить смертельные раны жертве. Так, районный суд Енбекшиказахского района Алматинской области осудил за убийство по предварительной классификации братьев А. Батырова и К. Батырова. Как следует из материалов уголовного дела, братья Батыровы вместе с двумя девушками Ж. и И. были на реке, где у Ж. и у одного из братьев А. Произошел конфликт, в ходе которого А. ударил женщину и выбил ей зуб. Ж. сказала, что, когда она вернется на берег, заявит в полицию. Услышав это, А. предложил К. убить обеих девушек, на что тот согласился. Пересекая реку на лодке, А. нанес несколько ударов ножом Ж. и И., которых К. держал, лишив их возможности защитить себя. Несмотря на то, что смерть потерпевших произошла непосредственно от действий А., суд обоснованно признал К. также виновным в убийстве и квалифицировал действия отдельных лиц в соответствии со статьей 2 ст. 99 УК РК как убийство, совершенное группой лиц по предварительному сговору.

Лица, совершающие совместные действия, являющиеся признаками объективной стороны преступления, как в примере выше, признаются соучастниками. Аналогичным образом решается вопрос о роли сообщников в групповом изнасиловании. Не является абсолютно необходимым, чтобы каждый из соучастников совершал насильственный половой акт, его роль могла бы заключаться в том, чтобы он посредством применения силы или угрозы насилия жертве непосредственно оказывал физическое содействие другому лицу в совершении изнасилования, поэтому такие дела также рассматриваются судом как соисполнительство [8].

В сочетании с юридическим разделением ролей субъективные отношения могут быть односторонними. Взаимопонимание, то есть двусторонняя субъективная связь между сообщниками, является неотъемлемым элементом сотрудничества. Исходя из этого, форма соучастия может быть определена как способ совершения преступления, который определяется характером действий соучастников и субъективной связью между ними. Вопрос о том, какие формы соучастия и каковы критерии их классификации, - один из самых обсуждаемых в теории казахстанского уголовного права. Единых критериев классификации форм соучастия еще не разработано, поэтому не разработана и общепринятая классификация этих форм. В качестве критерия классификации исследователи предлагают рассмотреть степень сплоченности преступников, вид деятельности, индивидуальную роль отдельных сообщников, тип существующей субъективной связи между сообщниками, а также другую комбинацию вышеупомянутых характеристик.

### СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1 Уголовный кодекс Республики Казахстан от 3 июля 2014 года № 226-V (с изменениями и дополнениями по состоянию на 04.05.2020 г.). - [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [https://online.zakon.kz/m/document?doc\\_id=31575252#sub\\_id=270000](https://online.zakon.kz/m/document?doc_id=31575252#sub_id=270000) (дата обращения: 21.01.2020);

2 Антонян Ю. М., Еникеев М. И., Эминов В. Е. Психология преступника и расследования преступлений. - Алматы. - 2015. - 407 с.

3 Балеев С. А. Ответственность за организационную преступную деятельность по действующему казахстанскому уголовному законодательству. Караганда: КЮИ МВД РК. - 2014. - 201 с.

4 Балеев С. А. Формы соучастия в преступлении как проблема правоприменительной практики: Вып. 5. - Караганда, 2014. - 21-29 с.

5 Бурчак Ф. Г. Соучастие: социальные, криминологические и правовые проблемы. - Астана, 2000. - 311 с.

6 Васильев А. И. Проблемы социальной и уголовно-правовой оценки преступлений техногенного характера. - Москва, 2008. - 99 с.

7 Галиакбаров Р. Р. Борьба с групповыми преступлениями. Вопросы квалификации. - Алматы. - 2010. - 289 с.

8 Ханов И. Г., Сундуrow Ф. Р. Организованная преступность: тенденции, проблемы, решения. - Семей. - 2008. - 387 с.

УДК 342(075.8)

### STRUCTURAL AND IMPLEMENTATION FEATURES OF «DAT» INSTITUTE

**A.Assanova<sup>1</sup>, D.Muzapar<sup>1</sup>**

<sup>1</sup>Teacher of Department of Constitutional, International Law and Customs affairs, Master of Law, The Eurasian Academy of Law named after D.A.Kunaev, Kazakhstan, Almaty

<sup>1</sup>Teacher of Department of Constitutional, International Law and Customs affairs, Master of Law, The Eurasian Academy of Law named after D.A.Kunaev, Kazakhstan, Almaty

**Abstract.** This article examines the emergence, formation, development and establishment of equality of words in traditional Kazakh society - the institution of «DAT» as a legal



institution. When distinguishing the system of customary law of Kazakhstan, the specifics of its individual institutions and norms, it is necessary to know not only the General nature of nomadic society and the basic laws of its development. Whatever the advantage, everyone has their limits. The principle of restraint was also adopted in nomadic society as a legal criterion that restricts and protects the equality of words. Similarly, there were certain limits and criteria for using equality. The nomads have made great efforts to resolve public relations in a non-confrontational, peaceful and conciliatory manner. Its main goal was to ensure the integrity of society and the stability of peace and unity. In any case, all issues are resolved within the framework of generally accepted norms that meet the needs of society. The main requirements are proficiency in public speaking, as well as literacy in the rules and regulations of customary law. Since the main goal of the judiciary, which has won the trust of the people in Kazakhstan's society, is reconciliation, a person who seeks justice in the peaceful settlement of a dispute is granted equal rights, regardless of age, status or position in society. At the same time to determine the scope of the institute, to identify the features of its implementation, to analyze its components, to reflect on its effectiveness.

**Keywords:** institute, law, right, society, family.

### «ДАТ» ИНСТИТУТЫНЫҢ ҚҰРЫЛЫМДЫҚ ЖӘНЕ ЖҮЗЕГЕ АСУ ЕРЕКШЕЛІКТЕРІ

**Түйіндеме.** Бұл мақалада дәстүрлі қазақ қоғамында сөз теңдігінің – «ДАТ» институтының құқықтық институт есебінде пайда болып, қалыптасуын, дамуын және орнығуын зерттеу. Қазақ әдет құқығының жүйесін, оның жекелеген институттарының, нормаларының ерекшеліктерін екішелеп білуде көшпелілер қоғамының жалпылама сипаты мен оның дамуының негізгі заңдылықтарын ғана білумен шектелмеу керек. Қандай артықшылық болмасын, оның әрқайсысының белгілі шегі болады. Сөзге тоқтау қағидасы көшпелілер қоғамында сөз теңдігін шектейтін, әрі қорғайтын құқықтық өлшем, меже ретінде де қабылданды. Сол секілді сөз теңдігін пайдалана білудің нақты шегі мен өлшемі болған. Көшпелілер қоғамдық қатынастарын дау-жанжалсыз, бейбіт түрде, өзара бітістіру негізінде шешуге аса күш салған. Ондағы басты мақсат қоғам тұтастығы мен татулық, бірлік тұрақтылығын қамтамасыз ету болатын. Осы мақсатқа жетудегі әділ де тура жолға бағыт сілтеуші нұсқаны да осы әдет-ғұрып нормаларынан іздеген. Қандай жағдайда да қоғам қажеттіліктерінің шешімін қанағаттандырып отырған әдет-ғұрып нормаларының аясында барлық мәселе реттелген. Басты талап етілген шарттардың ішінде шешендік өнерді игерумен қатар әдет құқығы нормалары мен ережелерінен де сауаттылық талап етілген. Қазақ қоғамында халықтың үлкен сеніміне ие болған сот билігінің басты мақсаты бітістіру болғандықтан даулы мәселені бейбіт жолмен шешуде әділдік іздеген қандай жағдайда да әділдігімен жұртты ұйыта білген адамға оның жасына, лауазымына, қоғамда алар орнына қарамастан сөз теңдігі берілген. Сонымен бірге осы институттың қызмет істеу аясын анықтау, оның іске асу ерекшеліктерін екішелеу, құрамдас бөліктерін сараптау, оның тиімділігі жайлы ой толғау.

**Түйін сөздер:** институт, құқық, заң, қоғам, отбасы.

### СТРУКТУРА И ОСОБЕННОСТИ РЕАЛИЗАЦИИ ИНСТИТУТА «ДАТ»

**Аннотация.** В данной статье рассматривается возникновение, становление, развитие и установление равенства слов в традиционном казахском обществе - институте «ДАТ»

как юридического института. При рассмотрении системы обычного права Казахстана, специфики его отдельных институтов и норм необходимо знать не только общую природу кочевого общества, но и основные законы его развития. Каким бы ни было преимущество, у каждого есть свои пределы. Принцип сдержанности был также принят в кочевом обществе в качестве правового критерия, который ограничивает и защищает равенство слов. Также были определены пределы и критерии для использования равенства. Кочевники приложили огромные усилия для разрешения общественных отношений неконфликтным, мирным и примирительным путем. Его главная цель состояла в том, чтобы обеспечить целостность общества и стабильность мира и единства. В любом случае все вопросы решались в рамках общепринятых норм, отвечающих потребностям общества. К числу основных требований относится мастерство публичных выступлений, а также грамотность норм и правил обычного права. Поскольку главная цель судебной власти, которая завоевала доверие народа в казахстанском обществе, заключается в применении к человеку, стремящемуся к справедливости, мирному урегулированию спора, предоставляются равные права, независимо от возраста, положения или положения в обществе. В то же время определить сферу деятельности института, выявить особенности его реализации, проанализировать его составляющие, задуматься о его эффективности.

**Ключевые слова:** институт, закон, право, общество, семья.

The main purpose of the norms of customary law in the nomadic Kazakh society, the legal system in general, was not to infringe on human rights and freedoms in any sphere of public life, to protect and preserve them. It was to preserve the purity and transparency of moral and spiritual values. This was a manifestation of the recognition of law as the main activity of the public consciousness.

«Currently, the philosophical literature has two persistent views on the content and nature of law. The first is prohibition or traditional law, and the second is liberal, the view that reflects the natural rights and freedoms of man. Traditionally, law and right are considered the same and there is no difference between them. Law is a system that regulates people's behavior and is constantly supported by the state. Violators of this system will be prosecuted and punished. In a word, «everything that is not allowed is forbidden». As for the meaning of the second view, it can be called a liberal approach. It appeared in the XVIII century in the framework of Enlightenment philosophy. The main representatives of this direction were I. Kant, Sh. Montesquieu, J.J. Russo, Ch. Beccaria.

According to them, the first prohibition or punishment in law is not a restriction of human activity, but, on the contrary, a person's right to freedom and liberty. The first meaning of the concept of law is the right of man to life, property, security, freedom of speech, speech, migration. Thus, there are two methodological approaches to the issue of law. The first is the maintenance of peace and order in society by prohibiting the actions and behavior of people and the second is the right to personal freedom.

«The legal culture of a traditional society is characterized by its morality, continuity and evolving. The law has been constantly evolving for centuries. Because it is not a set of static, conservative legal rules and procedures. Each generation is developing legal institutions in accordance with its time» [1].

«DAT» Institute was one of the legal institutions that had significant differences in the legal regulation of the existing public relations of nomadic society. Both law and legal institutions, which are used to address issues that are relevant in any area of public life, have always embraced the inviolable principles of morality and ethics. After all, the preservation of

moral qualities and values was the main goal of nomadic life. Because the essence of the legal culture of the Kazakhs was reflected in the respect for the individual and his legal freedom. One of the peculiarities of the Kazakh society is that the rights and freedoms of each person are protected by the whole tribe. Therefore, there is a public «care» for the protection and observance of human rights.

In any sphere of society, if there is a need for «DAT», there are no obstacles to its implementation. When «DAT» was asked, it was obligatory.

The next question is to clearly define the components of «DAT» Institute. To do this, we need to consider in what areas of public life equality of speech is manifested.

At first, a seemingly simple, but meaningful relationship seems to begin with the family.

There is harmony and principle in the relationship between family members. In the eyes of the father, who is recognized as the «master of the black «shanyrak», the head of the family» and the mother, who is perceived as «the family, the warmth of the hearth», the children first of all adhere to the principle of «childish duty». In turn, parents have a great responsibility in the upbringing of their children. After all, the life course of future generations will be the result of this upbringing.

In any age, humanity has set itself the goal of raising a sensible, hard-working, kind child. In particular, the Kazakh people want their descendants to grow up to be honest, polite, fair, courageous, proud and well-meaning, respecting the elders.

The importance of bringing up a generation that cares about the fate of the nation is that generation is the owner of the ancestral heritage. The legacy of the generation carrying the burden of savings was to reach the limit of the unpaved path of the ancestors and conquer the peak of dreams. One of the main tasks of national education on this basis was the assimilation of moral and spiritual values, which were a measure of national character for generations. «Our people have preserved the country, the land, the homeland, natural and cultural resources, art and language, history, customs and traditions, developed and protected their virtues, and passed on their spiritual and moral teachings to future generations» [2]. At the same time, in the principles of national education, which are ingrained in the minds of the people, speaking in the presence of an elder, speaking in the presence of an older brother or father, was understood as a sign of immorality and rudeness.

The next component of the institution of «DAT» is characterized by the fact that the nomads have achieved equality in the judiciary. The judiciary and the judiciary were of great importance to the nomads. «In the nomadic Kazakh society, the judiciary was one of the most widespread, close and understandable to the people, respected and relied on, and therefore the most effective and powerful branch of government».

«The main representative of the judiciary was the judges. Judges are people who have gained great respect and prestige in society, where they are proud of the khan, and who have become a symbol of justice, truth and equality in the minds of the people. Therefore, in the Kazakh society, the judiciary and dance are inseparable. Both the judge and the judge were responsible for making a positive decision. «One of the main weapons of the judges is the art of oratory, where there is freedom of speech, if the public listens to the systematic speech, then it will develop only in that country. On the contrary, the mind, the word, the language is oppressed, where the limits are limited, the scope of talent is narrowed, the art of speech is stagnant» [3].

The organization of the judiciary in the nomadic Kazakh society took the form of a court of judges. The judiciary is a socio-political institution of the judiciary, the fairness of court decisions. In mastering the historical, political and legal nature of the judiciary, we see that

they are a truly democratic institution and are not indifferent to human rights. It is also an important cultural heritage of the nomadic civilization achieved by the Kazakh people.

In court, the question of equality of speech often arises in the expression of power. Because power is a decision. The result should be a settlement, as the main purpose of litigation in Kazakh society is to reconcile the disputing parties. Only a fair solution can reconcile the two sides. The legal principle of «speaking according to age» applies, which allows both young and old to speak in power. According to this principle, judges sent to court should be given the same rights and opportunities, regardless of their age or position. This principle also allowed children's dances to begin to speak, that is, to equalize the power of speech. In any case, spiritual principles, moral principles and mutual respect prevail in achieving equality of speech in the judicial sphere of nomads. We say this because the norms of customary law of the Kazakhs themselves try not to infringe on human rights and its core moral values. That is, the norms of customary law in I. Kant's words, it is «ethical law».

«At the same time, the judiciary provided its goals and interests mainly with the height of social and spiritual life. This explains the fact that most public disputes and disputes are resolved by the rules and requirements of human dignity and spirituality. Because nomads did not dare to sue and quarrel with each other. Thus, ascending from this level and sphere of life, he sought and was trying to solve his problems on a great spiritual level, on the level of mutual forgiveness and respect, without superfluous words (understood only with gestures, eyes, gestures), only in human terms.

In this sense, we understand from the traditions of our past speakers that the window of freedom of thought and freedom of speech is equal. They give up the idea that freedom is the overcoming of external phenomena that try to subdue man. This external phenomenon is not alien to man and does not frighten him, on the contrary, it establishes the view that general freedom comes only where a person recognizes, strengthens, criticizes, where it becomes a necessary moment or component of human life and takes a certain form. Therefore, this process inevitably recognizes that the freedom of speech of orators is rooted in our sovereignty today. Freedom of thought and freedom of speech of our ancestors is the spiritual foundation of the past».

In conclusion, the main aspects and areas of equality of speech in the nomadic Kazakh society, which we have tried to analyze and classify above, were the components of «DAT» Institute as a mechanism for its implementation and protection. At the same time, the vitality of the spiritual values protected by the principles of morality and ethics, which are guided by the implementation of this institution, can be seen in today's generation.

## REFERENCES

- 1 Zimanov S.Z. on the history of the assessment of Kazakh law // Kazakh Constitution: 10 volumes. - Almaty: Seven Charters, 2004. - Vol. 2. - pp. 7-14.
- 2 Abdrasilova G. folk principles in child rearing // Primary school. - 2006. - № 8. - pp. 28-31.
- 3 Magzumov M. institute of Judges // Truth. - 1995. - № 9. - pp. 14-19.

УДК342.7:004(574)

## КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ПРАВА НА СВОБОДУ РАСПРОСТРАНЕНИЯ ИНФОРМАЦИИ

**А.А. Асымова**

*Магистрант, Евразийская юридическая академия имени Д.А. Кунаева, Республика Казахстан,  
г. Алматы*

**Аннотация.** В данной статье рассматриваются вопросы совершенствования государственного управления в сфере деятельности СМИ. Медиа-структуры перерастают свое прежнее значение и превращаются в феномен, требующий нового осмысления. Необходимо глубокое понимание процессов, развивающихся в мировых СМИ, нарастающих год от года.

Установлена тесная взаимосвязь между демократическими реформами 1990-х гг. в РК и имеющейся нормативно-правовой основой сегодняшнего функционирования СМИ. Исторический анализ форм государственно-правового регулирования СМИ в РК показывает, что они в значительной степени обусловлены конкретно-исторической обстановкой в стране, традициями, менталитетом и принадлежностью к той или иной правовой системе.

Одной из важнейших проблем современности, да и многовековой истории человечества, является нахождение идеального соотношения, баланса развития трех своеобразных векторов: личности, общества и государства. В этом плане огромное значение имеют вопросы правового закрепления свободы информации. Общество только тогда можно считать свободным в информационной сфере, когда свобода информации определяется сущностью демократического права и правовыми законами. За годы суверенного развития Казахстана созданы необходимые политические, правовые и экономические условия для функционирования средств массовой информации и, прежде всего, независимых СМИ, и то, что сейчас их в нашей стране подавляющее большинство, является реальным подтверждением стремления республики к построению подлинно демократического общества. Дальнейший прогресс нашей страны связан только с демократией и открытым обществом, и свобода слова и СМИ рассматривается как неотъемлемая часть этого процесса.

Исследуется понятие и значение СМИ в современном Казахстане, а также виды действующих СМИ, сделан вывод, что национальная система нормативно-правового регулирования деятельности СМИ в РК в своей основе по формальным признакам адаптирована к правовым принципам, на базе которых строится организация и деятельность международной правовой системы СМИ.

Наравне со свободой деятельности СМИ на законодательном уровне закреплена и их независимость, которая является необходимым условием деятельности свободных СМИ. Вследствие того, что понятие свободы и независимости СМИ связаны и дополняют друг друга, их необходимо рассматривать вместе. Представляется целесообразным введение в дефинитивный ряд СМИ РК понятие «независимость» наравне с понятием «свободы» и обеспечение реального соблюдения независимости комплексом запрещающих и обязывающих норм на законодательном уровне

**Ключевые слова:** средство массовой информации, гражданские и политические права, массовая коммуникация, правовое регулирование деятельности СМИ.

## АҚПАРАТТЫ БІЛДІРУ БОЙЫНША ҚҰҚЫҚТЫҢ КОНСТИТУЦИОНАЛДЫҚ-ҚҰҚЫҚТЫҚ НЕГІЗДЕРІ

*Түйіндеме.* Бұл мақалада БАҚ саласындағы мемлекеттік басқаруды жетілдіру мәселелері талқыланады. Жылдан жылға өсіп келе жатқан әлемдік бұқаралық ақпарат құралдарында болып жатқан процестерді терең түсіну қажет. Медиа құрылымдар бұрынғы мағынасынан асып түсіп, жаңа түсінуді қажет ететін құбылысқа айналады.

Қазақстан Республикасындағы 90-жылдардағы демократиялық реформалар мен бұқаралық ақпарат құралдарының қолданыстағы нормативтік-құқықтық базасы арасында тығыз байланыс орнады. Қазақстан Республикасындағы бұқаралық ақпарат құралдарын мемлекеттік және құқықтық реттеу формаларына тарихи талдау олардың көбінесе елдегі тарихи жағдайға, дәстүрлерге, менталитетке және белгілі бір құқықтық жүйеге жататындығына байланысты екендігін көрсетеді.

Біздің заманымыздың және адамзаттың сан ғасырлық тарихының маңызды мәселелерінің бірі - үш ерекше вектордың: жеке тұлғаның, қоғамның және мемлекеттің даму тепе-теңдігін, тепе-теңдігін табу. Осыған байланысты ақпарат бостандығын құқықтық тұрғыдан бекіту мәселелері үлкен маңызға ие. Егер ақпарат бостандығы демократиялық заңның және құқықтық заңдардың мәнімен анықталса, онда қоғамды ақпарат саласында еркін деп санауға болады. Қазақстанның егеменді даму жылдарында бұқаралық ақпарат құралдарының және, ең алдымен, тәуелсіз бұқаралық ақпарат құралдарының жұмыс істеуі үшін қажетті саяси, құқықтық және экономикалық жағдайлар жасалды, ал қазір олардың басым көпшілігі біздің елімізде республиканың шынайы демократиялық қоғам құруға деген ұмтылысының нақты дәлелі болып табылады. Біздің еліміздің одан әрі ілгерілеуі демократиямен және ашық қоғаммен байланысты, ал сөз бен БАҚ бостандығы осы процестің ажырамас бөлігі болып саналады.

Қазіргі Қазақстандағы бұқаралық ақпарат құралдарының ұғымы мен маңызы, сондай-ақ қолданыстағы бұқаралық ақпарат құралдарының түрлері зерттеліп, Қазақстан Республикасындағы бұқаралық ақпарат құралдарының қызметін құқықтық реттеудің ұлттық жүйесі құқықтық принциптерге бейімделген формальды белгілерге негізделген, оның негізінде халықаралық-құқықтық жүйені ұйымдастыру мен қызметі құрылады деген қорытынды жасалды. **БҰҚАРАЛЫҚ АҚПАРАТ ҚҰРАЛДАРЫ.**

БАҚ бостандығымен қатар, олардың тәуелсіздігі заңнамалық деңгейде бекітілген, бұл еркін БАҚ қызметінің міндетті шарты болып табылады. БАҚ бостандығы мен тәуелсіздігі түсінігі бір-бірімен байланысты және бірін-бірі толықтыратын болғандықтан, оларды бірге қарастырған жөн. «Тәуелсіздік» ұғымын «бостандық» ұғымымен бірге Қазақстан Республикасының бұқаралық ақпарат құралдарында белгілі бір қатарға енгізу және заңнама деңгейінде тыйым салу және міндетті нормалар жиынтығы арқылы тәуелсіздіктің нақты сақталуын қамтамасыз ету орынды болып көрінеді.

*Түйін сөздер:* бұқаралық ақпарат құралдары, азаматтық және саяси құқықтар, бұқаралық коммуникация, бұқаралық ақпарат құралдарын құқықтық реттеу.

### CONSTITUTIONAL AND LEGAL FRAMEWORK OF THE RIGHT TO FREEDOM OF DISTRIBUTION OF INFORMATION

*Abstract.* This article discusses issues of improving public administration in the field of media. At present, Kazakhstan lacks comprehensive scientific works on the problems of legal

regulation of the field of mass media. A deep understanding of the processes developing in the world media, growing from year to year, is necessary. "Media structures outgrow their former meaning and turn into a phenomenon that requires a new understanding."

A close relationship has been established between the democratic reforms of the 90s in the Republic of Kazakhstan and the existing regulatory framework for the current functioning of the media. A historical analysis of the forms of state and legal regulation of mass media in the Republic of Kazakhstan shows that they are largely due to the specific historical situation in the country, traditions, mentality and belonging to a particular legal system.

One of the most important problems of our time, and the centuries-old history of mankind, is finding the ideal balance, the balance of development of three unique vectors: personality, society and the state. In this regard, issues of legal consolidation of freedom of information are of great importance. Society only then can be considered free in the information sphere when freedom of information is determined by the essence of democratic law and legal laws. Over the years of the sovereign development of Kazakhstan, the necessary political, legal and economic conditions have been created for the functioning of the media and, above all, independent media, and the fact that now the vast majority of them in our country is a real confirmation of the republic's desire to build a truly democratic society. The further progress of our country is associated only with democracy and an open society, and freedom of speech and the media is seen as an integral part of this process.

The concept and significance of mass media in modern Kazakhstan, as well as the types of existing mass media are investigated, the conclusion is made that the national system of legal regulation of mass media activities in the Republic of

Kazakhstan is based on formal features adapted to the legal principles on the basis of which the organization and activities of the international legal system are built MASS MEDIA.

Along with the freedom of the media, their independence is fixed at the legislative level, which is a prerequisite for the activities of free media. Due to the fact that the concept of freedom and independence of the media is connected and complementary, they must be considered together. It seems appropriate to introduce the concept of "independence" along with the concept of "freedom" in the definitive series of mass media of the Republic of Kazakhstan and to ensure real compliance with independence by a set of prohibiting and binding norms at the legislative level.

**Keywords:** mass media, civil and political rights, mass communication, legal regulation of the media.

Мировое сообщество всегда уделяло особое значение праву на свободное распространение информации, относя это право к одному из основных прав человека, которое заслуживает особого внимания, особой защиты. Это связано с тем, что, защищая право на свободное получение и распространение информации, общество защищает свое право на получение объективной информации о социальных отношениях, действующих в обществе, их изменении, о деятельности систем управления обществом.

Осознавая важность информации, основы информационного оборота были заложены мировым сообществом во Всеобщей декларации прав человека, закрепившей, что «каждый человек имеет право на свободу убеждений и на свободное выражение их; это право включает свободу... искать, получать и распространять информацию и идеи любыми средствами и независимо от государственных границ». Данный принцип был утвержден и в статье 10 Конвенции Совета Европы о защите прав человека и

Основных Свобод (ЕКПЧ): «1. Каждый человек имеет право на свободу выражать свое мнение. Это право включает свободу... получать и распространять информацию... без какого-либо вмешательства со стороны государственных органов...» [1].

Международным пактом о гражданских и политических правах также гарантируется право человека «на свободное выражение своего мнения», к которому отнесено: «свобода искать, получать и распространять всякого рода информацию и идеи, независимо от государственных границ, устно, письменно или посредством печати или художественных форм выражения, или иными способами по своему выбору».

Эти правовые принципы, заложенные в базовом международном законодательстве, зафиксированы также на уровне национального права, в подавляющем своем большинстве в конституциях [2].

Материальной предпосылкой возникновения массовых коммуникаций стало создание технических устройств, позволяющих осуществить быструю передачу и массовое тиражирование больших объемов словесной, образной и музыкальной информации. Именно развитие информационных технологий привели к резкому скачку мирового информационного обмена, а именно массовой коммуникации мирового сообщества.

Массовая коммуникация — систематическое распространение сообщений (через печать, радио, телевидение, кино, звукозапись, видеозапись и другие каналы передачи информации) среди численно больших рассредоточенных аудиторий с целью информирования и оказания идеологического, политического, экономического, психологического или организационного воздействия на оценки, мнения и поведение людей.

Массовые коммуникации — важный социальный и политический институт современного общества, выполняющий в широких масштабах функции: идеологического и политического влияния; поддержания социальной общности; организации, информирования, просвещения и развлечения. Им свойственен институциональный (т.е. имеющий организационно-правовую закрепленность) характер источников и отсроченность обратной связи между источниками и аудиториями.

Свобода убеждений есть естественное право человека. Если человек мыслит, то он имеет свои внутренние убеждения, которым следует в своей жизни. Психологи определяют убеждение как личностное образование, представляющее собой оценочное отношение человека к действительности и характеризующееся единством когнитивного (определенные идеи, принципы и их логическое обоснование) и потребностно-личностного (переживание истинности, необходимости данных идей и потребность в их практической реализации) компонентов [3].

В Конституции РК право на свободу убеждений не зафиксировано как отдельное право, но право на свободу убеждений закреплено во всем его многообразии. Основным законом РК признается политическое и идеологическое многообразие, право на свободу объединений и свободу совести. Политические, религиозные, нравственные и иные убеждения есть ни что иное, как внутренняя идеология человека.

Свобода слова опосредуется через возможность реализации ее составляющих элементов:

- свобода каждого человека публично выражать свои мысли и идеи;
- свобода СМИ от цензуры;
- право на получение информации и доступа к источникам информации.



Основным способом распространения информации являются средства массовой информации – СМИ. Средства массовой информации (массовой коммуникации) — организационно-технические комплексы, обеспечивающие быструю передачу и массовое тиражирование словесной, образной, музыкальной информации. Ведущая роль средств массовой информации (СМИ) в формировании общественного мнения отражается в их определении как «четвертой власти» [4].

Распространение информации нельзя рассматривать как нечто отдельное обособленное, что само по себе уже определено самим процессом информационного обмена, о чем уже отмечалось ранее. Кроме того, распространение информации предполагает наличие этой самой информации, а значит и ее производство.

Производство информации есть ни что иное, как процесс, в результате которого создаются новые информационные единицы. В кибернетике под информационными единицами понимается данные или такая их совокупность, которая обладает уникальными качествами, приобретенными в процессе ее создания. Именно способность создания новой информации и возможность ее передачи представляют собой основу роста информации в мировом сообществе, а если учитывать уже давно принятое в науке равенство: информация = знаниям, то и росту мировых знаний.

Производство информации представляет собой огромную сферу современного производства вообще, которая зарабатывает больше денег, нежели производственные, добывающие и перерабатывающие сферы. Именно в этом секторе задействованы самые крупные умы человечества, ученые, аналитики и пр.

Деятельность СМИ возможна только при наличии реально существующей свободы на распространение информации. Содержание понятий «свобода информации» зачастую сводится к свободе печати, свободе СМИ, правам личности в информационной сфере. Следует ли упоминать о том, что, право на свободу слова, на распространение и получение информации, запрет цензуры являются ключевыми элементами демократического общества – как при его становлении, так и при его развитии. Важно подчеркнуть то, что право СМИ появилось тогда, когда появилось и реально стало осуществляться право на свободу слова в самом широком смысле (которое включает не только право свободно выражать свое мнение, но и право на распространение и получение информации, свободу СМИ, свободу художественного и научного творчества и др.) [5].

Внедрение информационных технологии и трансграничных информационных сетей привело к возможности безоговорочного влияния СМИ на сознание практически каждого человека. Ярким подтверждением тому является само понятие «массовая информация» - предназначенные для неограниченного круга лиц печатные, аудиовизуальные и иные сообщения и материалы. Сейчас СМИ используют как способ распространения информации, являющейся оружием. То есть именно мультимедиа – основное оружие ведения информационных войн и информационных операций. Самым простым примером тому является предвыборная агитация.

Роль информации заключается в том, что посредством нее возможно воздействие на сознание народа, на осознание духовных, нравственных и иных ценностей. СМИ в условиях модернизации общества и государства могут сыграть первостепенную роль в формировании высокой политической и духовной культуры общества. Действительно, в современный период, когда в обществе возникает много споров о статусе казахского и русского языка, о понятии и содержании «казахстанская нация», о земле и пр. моментов, именно через СМИ должны вестись разъяснительные мероприятия, призывать граждан к благоразумию, стабильности.

Приостановление либо прекращение выпуска средства массовой информации либо распространения продукции средств массовой информации

возможно только по решению собственника или суда. Основания для такого прекращения прямо предусмотрены в Законе, среди них пропаганда: наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров, культа жестокости и насилия, социального, расового, национального, религиозного, сословного и родового превосходства, насильственного изменения конституционного строя, нарушения целостности Республики Казахстан, экстремизма или терроризма [6].

10 июля 2009 года принят Закон «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам информационно-коммуникационных сетей», в соответствии с которым информационные сайты были приравнены в СМИ, что в свою очередь позволило регулировать ранее спонтанную деятельность данного вида информационного обмена и в определенной степени контролировать размещающуюся в ней информацию.

Вместе с тем, перед казахстанским законодательством для предотвращения отставания национального сегмента Интернета от общемировых тенденций и обеспечения защиты государственных интересов Республики продолжают оставаться актуальными следующие задачи:

1) обеспечение свободного доступа казахстанских пользователей к сети Интернет и соответствующим сетевым информационным ресурсам, а также беспрепятственного информационного обмена, в том числе международного;

2) определение правового режима информации, размещаемой в Интернете или передаваемой через предоставляемые в Интернете средства обмена;

3) предотвращение общественно опасных деяний, совершаемых в Интернете, (в частности, распространения оскорбительной и непристойной информации, антиобщественных призывов), а также создание нормативных условий для эффективного выявления и наказания лиц, совершающих такие правонарушения;

4) действенная охрана авторских и иных исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности, размещаемые в Интернете;

5) защита персональных данных, в частности тех данных о пользователях Интернета, которые собираются в процессе их взаимодействия между собой и с операторами услуг в Интернете;

6) создание нормативных условий для электронного документооборота в Интернете, установление принципов и порядка использования адресного пространства Интернета, подтверждение подлинности информации в информационных продуктах, средствах просмотра и передачи информации;

7) обеспечение нормативной базы для электронной коммерции, признание юридической силы за сделками, совершенными в Интернете [7].

При разработке нормативных правовых актов следует руководствоваться, прежде всего, балансом интересов государства, общества и личности. Именно достижения такого баланса является одной из наиболее сложных задач, стоящих перед современным законодателем. Примером чему служит критика Закона РК «О внесении изменений и дополнений в некоторые

законодательные акты Республики Казахстан по вопросам информационно-коммуникационных сетей».

Спор возник о приравнивании правового статуса СМИ и информационных сайтов казахстанского сегмента сети Интернет. Это в свою очередь обязывает и владельцев и

пользователей казахстанского сегмента соблюдать ряд определенных требований, четко определенных Законом РК «О СМИ». А именно:

1. Не допускаются разглашение сведений, составляющих государственные секреты или иную охраняемую законом тайну, пропаганда и оправдание экстремизма или терроризма, распространение информации, раскрывающей технические приемы и тактику антитеррористических операций в период их проведения, пропаганда наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров, а также культа жестокости, насилия и порнографии.

2. Не допускается использование СМИ в целях совершения административных правонарушений либо уголовно-наказуемых деяний.

Вместе с тем, следует констатировать факт, что «беспределу» в Интернете приходит конец. Многие страны приняли специальные законодательные акты о правовом регулировании своих контентов Всемирной автоматизированной системы, а также внесли изменения в законодательство, предусматривающее ответственность владельцев и пользователей Сети за нарушение информационного законодательства.

Международный общественный проект «Глобальная инициатива по Интернет политике» (GIP) объединив представителей власти, предпринимателей, неправительственных и международных организации, СМИ и иных лиц, заинтересованных в правовом и демократическом развитии Сети, разработали основные направления политики в области Интернета:

1. продвижение правовой реформы, способствующей развитию Интернета и информационных технологий;

2. создание коалиционных рабочих групп из представителей государственного, общественного и предпринимательского сектора;

3. консультирование и информирование представителей государства, общественности о развитии децентрализованного, демократического Интернета, направленного на установление рыночных отношений;

4. разработка законопроектов, аналитических обзоров, комментирование действующего законодательства;

5. развитие политики государства, основанной на принципах децентрализованного, саморегулируемого и доступного Интернета, который будет пригодным для формирования электронного бизнеса, а также осуществления других действий со стороны всех членов общества.

Правовое регулирование деятельности СМИ – важный аспект реализации права на свободу распространения и получения информации. При регулировании общественных отношений, законодатель связан конституционным принципом соразмерности и вытекающими из него требованиями адекватности и пропорциональности используемых правовых средств. Что особо актуально в отношении средств массовой информации и

иных источников распространения и предоставления информации, это напрямую связано с конституционных правых граждан на свободу получения и распространения информации [8].

Регулирование отношений в области СМИ основывается на соблюдении баланса интересов в областях реальной свободы массовой информации; борьбы со злоупотреблениями свободой массовой информации и с ущемлением свободы массовой информации; запрета на распространение опасной для общества информации только на основе закона; ограничения информационной свободы при обороте информации, составляющие различные виды тайн, только на основе закона.

Сложность правового регулирования непосредственной реализации права на распространение информации заключается в том, что его нельзя рассматривать обособленно. Право на свободу слова (а в особенности ее составной – права на свободу распространения информации), необходимо рассматривать в свете права на свободные выборы; свободные выборы и свобода слова, свободы политической дискуссии.

Как и другая свобода, свобода распространения информации имеет границы, определенные интересами личности, общества и государства. Защита этих интересов определена правовым механизмом - ограничениями на распространение информации. По сути дела, правовые ограничения отдельных прав и свобод человека и гражданина служат гарантиями защиты тех социальных ценностей, в отношении которых в Конституции предусмотрена обязанность государства по их соблюдению и защите.

Поэтому требование сторонников безграничной свободы СМИ есть ни что иное как попытка оправдания злоупотребления свободой массовой информации, тем самым узаконивание противоправных действий, нарушающих законные интересы граждан и общества, и государства в целом. Данные основания детализируются действующим законодательством и рядом заключенных Казахстаном международных договоров. Такие ограничения преследуют три основные цели: защита интересов личности; защита интересов общества, направленной против нравственности, моральных и нравственных устоев; защита интересов государства.

Но следует учесть и тот важный момент как моральная ответственность журналистов и иных работников сферы СМИ. Здесь важен вопрос саморегуляции СМИ, играющей большую роль в нахождении баланса между правом на свободу выражения мнений и обеспечением уважения достоинства других лиц [9]. Именно в этом аспекте следует вспомнить постулаты теории социальной ответственности, которая исходит из того, что свобода прессы должна сочетаться с ее ответственностью перед обществом, задачами интеграции общества, цивилизованного разрешения возникающих конфликтов, и способствования формированию общих ценностей, представлению различных точек зрения, отражения позиций различных общественных групп. Важным положением теории социальной ответственности является тезис о разделении комментария, публикации (от имени автора, редакции) и факта, новости как таковой. За этим положением

стоит понимание роли прессы не только как фактора, формирующего позицию граждан по важным общественным проблемам, сколько способствующего ее самостоятельному формированию аудиторией путем представления ей максимально достоверной информации по соответствующей проблеме.

### СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1 Президент Республики Казахстан. Об утверждении премий и грантов Президента Республики Казахстан в области средств массовой информации: Распоряжение от 19 июня 1997г. // САПП Республики Казахстан. - 1997. - №27. - С.26.

2 Конституция Республики Казахстан от 30 августа 1995 г. - Алматы: Казахстан, 1997. – 56 с.

3 Баймаханова Д.М. Проблемы прав человека в системе конституционализма в Республике Казахстан: Автореф. докт. юрид. наук: 12.00.02. - Алматы, 2009. - 46 с.

4 Савельев Д.А. Права человека в области информации (международно-правовые аспекты). Автореф. дисс. канд. юрид. наук. - СПб., 2002. – 26 с.

5 Головистикова А.Н., Грудцына Л.Ю. Права человека. - М., 2006. - 144 с.

6Закон Республики Казахстан «О внесении и изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам информационно-коммуникационных сетей» // [https://online.zakon.kz/document/?doc\\_id=30447840](https://online.zakon.kz/document/?doc_id=30447840)

7Лебедева Н.Н., Федосеева С.А. Право граждан на информацию: становление и развитие // Государство и право. - 2006. - № 5. – С.159-162.

8Жатканбаева А.Е. Реализация права граждан Республики Казахстан на получение информации // Материалы международной научно-практической конференции «Правовые проблемы государственного управления в условиях рыночных отношений в Республике Казахстан». - Алматы, 2006. - С.64-72.

9Бусурманов Ж.Д. Евразийская концепция прав человека (новый взгляд на проблему). А., 2006. – 468 с.

**УДК 341.231.14:004**

## **ОСОБЕННОСТИ МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ ИНФОРМАЦИОННОЙ БЕЗОПАСНОСТИ ДЕТЕЙ**

**Д.Т. Әбдікерім**

*Магистрант, Евразийская юридическая академия имени Д.А. Кунаева, Республика Казахстан,  
г.Алматы, [Dimashabdukerim@gmail.com](mailto:Dimashabdukerim@gmail.com)*

*Аннотация.* В данной статье рассматриваются вопросы международно-правового обеспечения информационной безопасности детей. Вместе с этим в статье проводится анализ международных актов и законодательства Казахстана, содержащие положения, регулирующие использование детьми информационных средств. В последнее время стали доступными информации (продукции), побуждающие детей к совершению действий, представляющих угрозу их жизни и здоровью, самоубийству, такие как «Синий кит» или «Розовая пони», а также информация способная вызвать у детей желание употребить наркотические средства или одурманивающие вещества, алкогольную и спиртосодержащую продукцию, принять участие в азартных играх, заниматься проституцией, обосновывающую или оправдывающую допустимость насилия или жестокость либо побуждающую осуществлять насильственные действия по отношению к людям или животным, содержащую информацию порнографического характера и т.д. В процессе проведения анализа выявляются, что международно-правовые акты и национальное законодательство в основном определяет задачи, приоритеты, направления в области обеспечения информационной безопасности личности, общества и государства. В этих документах защита несовершеннолетних от деструктивного информационного воздействия, в том числе от нравственного растления, сексуального совращения, коммерческой и криминальной эксплуатации, распространяемые через информационно-телекоммуникационные сети, должным образом не обеспечивается.

*Ключевые слова:* государственная политика, защита детей, информационная безопасность, информационная сфера, информационная технология, национальный интерес, несовершеннолетние, практика.

## БАЛАЛАРДЫҢ АҚПАРАТТЫҚ ҚАУІПСІЗДІГІН ХАЛЫҚАРАЛЫҚ- ҚҰҚЫҚТЫҚ ҚАМТАМАСЫЗ ЕТУДІҢ ЕРЕКШЕЛІКТЕРІ

*Түйіндеме.* Бұл мақалада балалардың ақпараттық қауіпсіздігін халықаралық-құқықтық қамтамасыз ету мәселелері қарастырылады. Сонымен қатар мақалада балалардың ақпараттық құралдарды пайдалануын реттейтін ережелерді қамтитын халықаралық актілері мен Қазақстанның заңнамаларына талдау жүргізіледі. Соңғы уақытта балаларды өмірі мен денсаулығына зиян келтіретін, мысалы «Көк кит» немесе «Қызғылт пони» сияқты өзіне-өзі қол жұмсауға қауіп төндіретін іс-әрекеттер жасауға, сондай-ақ балаларда есірткі құралдарын немесе есеңгірететін заттарды, алкоголь және спирт құрайтын өнімдерді қолдануға, құмар ойындарға қатысуға, зорлық-зомбылыққа немесе қатыгездікке итермелейтін, адамдарға немесе жануарларға қатысты зорлық-зомбылық әрекеттерін жүзеге асыруға, жезөкшелікпен айналысуға жол беруге негіз болатын және оларды ақтауға жол беретін, итермелейтін порнографиялық сипаттағы және т.б. ақпараттар (өнімдер) қол жетімді болып қалды. Халықаралық-құқықтық актілер және Қазақстанның ұлттық заңнамасы негізінен жеке адамның, қоғам мен мемлекеттің ақпараттық қауіпсіздігін қамтамасыз ету саласындағы міндеттерді, басымдықтарды, бағыттарды айқындайды. Бұл құжаттарда кәмелетке толмағандарды ақпараттық-телекоммуникациялық желілермен таратылатын ақпараттарды пайдалануда деструктивті ақпараттық әсерден, соның ішінде адамгершілік және жыныстық өсуден, коммерциялық және криминалдық қорғау тиісті түрде қамтамасыз етілмеген.

*Түйін сөздер:* мемлекеттік саясат, балаларды қорғау, ақпараттық қауіпсіздік, ақпараттық сала, ақпараттық технология, ұлттық мүдде, кәмелетке толмағандар, тәжірибе.

## FEATURES OF INTERNATIONAL LEGAL SUPPORT OF CHILDREN'S INFORMATION SECURITY

*Abstract.* This article discusses the issues of international legal support of information security of children. At the same time, the article analyzes international acts and legislation of Kazakhstan containing provisions regulating the use of information tools by children. Recently, it has become available information (products) that encourage children to commit acts that threaten their life and health, suicide, such as "Blue whale" or "Pink pony", as well as information that can cause children to want to use drugs or intoxicating substances, alcohol and alcohol-containing products, take part in gambling, engage in prostitution, justify or justify the permissibility of violence or cruelty, or encourage violent actions against people or animals, contains information of a pornographic nature, etc. In the course of the analysis, it is revealed that international legal acts and national legislation mainly determine the tasks, priorities, directions in the field of ensuring information security of individuals, society and the state. In these documents, the protection of minors from destructive information influence, including from moral corruption, sexual seduction, commercial and criminal exploitation, distributed through information and telecommunications networks, is not properly provided.

*Keywords:* state policy, child protection, information security, information sphere, information technology, national interest, minors, practice.

Современное образование сопровождается глобальными процессами использования информационных ресурсов. Развитие компьютерных технологий и сетевых ресурсов, увеличение разнообразия предлагаемой ими продукции, а также повышение уровня

доступности глобальной сети Интернет, наблюдаемое в настоящее время, обуславливает ежегодный рост числа пользователей. Вместе с увеличением количества пользователей Интернета, расширяются и его размеры, измеряемые в количестве страниц, зарегистрированных в различных доменных зонах, а также растет количество используемых доменных зон.

В настоящее время в Республике Казахстан вопросы защиты детей от информации, не соответствующей их возрасту, не имеют законодательного регулирования, что порождает оборот наиболее опасных для детей видов информационной продукции вокруг них.

Вне сферы законодательного регулирования в настоящее время остается информация, распространяемая по сетям мобильной связи, посредством компьютерных и электронных игр, публичных, зрелищных мероприятий. Законодательно не закреплены требования к содержанию печатной, аудиовизуальной и электронной продукции, предназначенной для детей разных возрастных групп с учетом их психофизиологических особенностей.

Анализ правовых источников позволяет констатировать, что проблема правового обеспечения информационной безопасности детей является в общем мало изученной. В научной и публицистической литературе не раз обращалось внимание на отсутствие законодательства в области информационной безопасности.

Информационная безопасность Республики Казахстан должна находиться под пристальным вниманием государства, в связи с чем Президентом Республики Казахстан Н.А. Назарбаевым был принят Указ Президента Республики Казахстан от 14 ноября 2011 года №174 «О Концепции информационной безопасности Республики Казахстан до 2016 года» [1].

Концепция информационной безопасности Республики Казахстан разработана в целях обеспечения интересов общества и государства в информационной сфере, а также защиты конституционных прав гражданина [2, с.131].

Концепция основана на оценке текущей ситуации и определяет государственную политику, перспективы деятельности государственных органов в области обеспечения информационной безопасности.

В Концепции выдержан соответствующий международному опыту комплексный подход к реализации вопросов обеспечения информационной безопасности, включающий законодательное, нормативно-методическое, организационное, технологическое и кадровое обеспечение.

Также в положения Концепции включены основные направления Концепции сотрудничества государств-участников Содружества Независимых Государств в сфере обеспечения информационной безопасности, подписанной в городе Бишкеке 10 октября 2008 года, Соглашения между правительствами государств-членов Шанхайской организации сотрудничества о сотрудничестве в области обеспечения международной информационной безопасности, ратифицированного Законом Республики Казахстан от 1 июня 2010 года «О ратификации Соглашения между правительствами государств-членов Шанхайской организации сотрудничества о сотрудничестве в области обеспечения международной информационной безопасности» [3].

Концепция выражает совокупность официальных взглядов на сущность и содержание деятельности Республики Казахстан по достижению информационной безопасности государства и общества, их защите от внутренних и внешних угроз. Концепция определяет задачи, приоритеты, направления и ожидаемые результаты в

области обеспечения информационной безопасности личности, общества и государства. Она является основой для конструктивного взаимодействия органов государственной власти, бизнеса и общественных объединений для защиты национальных интересов Республики Казахстан в информационной сфере. Концепция призвана обеспечить единство подходов к формированию и реализации государственной политики обеспечения информационной безопасности, а также методологическую основу для совершенствования нормативных правовых актов, регулирующих данную сферу.

Растущая степень открытости экономик, свободы перемещения товаров, капиталов и трудовых ресурсов, межличностного взаимодействия размывает грань между внутренними и внешними политическими, экономическими и информационными процессами.

Усиливаются роль и влияние средств массовой информации и глобальных коммуникационных механизмов. Информационные технологии нашли широкое применение в управлении важнейшими объектами жизнеобеспечения, которые становятся все более уязвимыми перед случайными и преднамеренными воздействиями.

Концепция определяет основные стратегические цели, задачи и направления, стоящие перед страной, в целях обеспечения ее информационной безопасности.

Интересы личности в информационной сфере заключаются в реализации конституционных прав человека и гражданина на доступ к информации, на использование информации в интересах осуществления не запрещенной законом деятельности, физического, духовного и интеллектуального развития, а также в защите информации, обеспечивающей личную безопасность.

Интересы общества в информационной сфере заключаются в обеспечении интересов личности в этой сфере, упрочении демократии, создании правового социального государства, достижении и поддержании общественного согласия [2, с.133].

Процесс поступательного развития Республики Казахстан как суверенного и процветающего государства невозможно рассматривать вне контекста имеющихся общемировых тенденций и реалий. Человечество вступило в стадию кардинальных социальных, экономических, политических и иных изменений, характеризующихся быстрым развитием информационной сферы, становящейся одним из ключевых факторов, влияющих на жизнь людей, обществ и государств.

Ведущие государства мира вступили в эру информационного общества, основывающегося на новых технологиях, новых методах и новых подходах, или находятся в процессе его построения. В конечном итоге их использование должно способствовать адекватной новым реалиям реализации конституционных прав граждан, улучшению благосостояния населения, повышению конкурентоспособности компаний, укреплению государственности. Для государственных органов информационное общество позволит эффективно преобразовать процедуры предоставления услуг гражданам, повысить эффективность работы государственного аппарата и уровень доверия к нему граждан.

Таким образом, степень развитости информационного общества непосредственно влияет на процесс функционирования государственных институтов, экономику и обороноспособность каждой страны. В реалиях современного мира наличие адекватного потребностям граждан информационного общества является необходимым условием состоятельности государства.



Основными национальными интересами Республики Казахстан в информационной сфере являются:

- 1) реализация конституционных прав граждан на получение и распространение информации;
- 2) формирование и поступательное развитие информационного общества;
- 3) равноправное участие государства в мировом информационном обмене;
- 4) формирование, функционирование и защита единого национального информационного пространства страны;
- 5) опережающее развитие информационно-коммуникационных технологий;
- 6) эффективное и своевременное информационное обеспечение органов государственной власти;
- 7) недопущение фактов утраты и разглашения сведений, составляющих государственные секреты, а также иной охраняемой информации;
- 8) обеспечение надежности и устойчивости функционирования критически важных информационных систем, ресурсов и поддерживающей инфраструктуры [2, с.134].

В результате бурного развития процессов информатизации общества и государства, в т.ч. опережающего развития «электронного правительства», в Республике Казахстан сложились предпосылки для построения информационного общества. Так, согласно данным рейтинга готовности стран к использованию технологий электронного правительства Организации Объединенных Наций Казахстан занял 46 место из 192 стран (81 место в 2008 году).

Вместе с тем развитие вышеуказанных процессов привело к усилению существовавших и появлению новых проблем и угроз информационной безопасности детей.

Защита детей от информации, способной причинить вред их здоровью, репутации, нравственному, духовному и социальному развитию, признана одной из приоритетных задач государства как международным правом (ст.13, 17 Конвенции ООН о правах ребенка [4], Рекомендация №R(97)19 Комитета министров стран - участниц Совета Европы о демонстрации насилия в электронных средствах массовой информации от 30 октября 1997 года [5], Европейская декларация о свободе обмена информацией в Интернете от 2003 года [6]), так и национальным законодательством Республики Казахстан (Закон Республики Казахстан «О доступе к информации» [7], Постановление Правительства РК от 20 декабря 2016 года №832 «Об утверждении единых требований в области информационно-коммуникационных технологий и обеспечения информационной безопасности» [8], Постановление Правительства Республики Казахстан от 28 октября 2017 года №676 «Об утверждении Плана мероприятий по реализации Концепции кибербезопасности («Киберщит Казахстана») до 2022 года» [9], Постановление Правительства Республики Казахстан от 14 сентября 2004 года №965 «О некоторых мерах по обеспечению информационной безопасности в Республике Казахстан» [10], Постановлением Правительства Республики Казахстан от 31 декабря 2015 года №196 «Об утверждении Правил отнесения сведений к служебной информации ограниченного распространения и работы с ней» [11].

Вместе с тем защита несовершеннолетних от деструктивного информационного воздействия, в том числе от нравственного растления, сексуального совращения, коммерческой и криминальной эксплуатации с использованием СМИ и информационно-телекоммуникационных сетей, должным образом не обеспечивается. Среди детей пропагандируются насилие и жестокость, эротика и порнография,

потребление наркотиков и других психоактивных веществ, популяризируется потенциально опасное, антиобщественное и преступное по ведению, в их сознание внедряются нормы и ценности маргинальной и преступной среды. Тем самым создаются социально-психологические предпосылки нарастания процессов виктимизации и криминализации несовершеннолетних, облегчается их вовлечение в совершение правонарушений, незаконное использование в коммерческих и преступных целях [12, с.17].

На практике наблюдаются многочисленные нарушения в деятельности юридических и физических лиц, распространяющих информацию, оборот которой запрещен или ограничен законодательством.

Потеря нравственных ориентиров, деформация социальных ценностей является фактором десоциализации подрастающего поколения, детерминирующим различные формы асоциального поведения (алкоголизм, наркомания, проституция), среди которых наиболее социально опасными являются противоправные девиации несовершеннолетних [13, с.3].

Международная и зарубежная законодательная практика неуклонно придерживается принципа допустимости и правомерности ограничения общих прав физических и юридических лиц, когда это необходимо: для уважения прав и репутации других лиц; либо для охраны государственной безопасности, общественного порядка, здоровья или нравственности населения, в том числе в случаях, когда они вступают в противоречие с законными интересами детей. Помимо общих принципов разрешения коллизии прав и свобод граждан в информационной сфере, международное право закрепляет специальные стандарты оборота разных видов информации и ограничения на их распространение среди несовершеннолетних.

Так, в Рекомендациях №R (97)19 Комитета Министров стран-участниц Совета Европы о демонстрации насилия в электронных средствах массовой информации от 30 октября 1997 года [5] сформулированы ограничения (особенно в целях защиты детей) для распространения указанных аудиовидеозаписей, а также поощряющих прием наркотиков, допускается введение запрета на:

- коммерческое распространение или предложение таких аудиовидеозаписей несовершеннолетним;
- коммерческое распространение или предложение поставок, за исключением продаж, осуществляемых строго в отсутствие несовершеннолетних;
- на их распространение;
- торговлю ими по почте, поскольку это может оказать вредное воздействие на физическое, психическое или нравственное развитие общества, в особенности молодежи [5].

В настоящее время на законодательном уровне закреплена обязанность размещения знака информационной продукции (графического и (или) текстового обозначения информационной продукции в соответствии с классификацией информационной продукции, предусмотренной данным законом), содержащей сведения о классификации информационной продукции (распределение информационной продукции в зависимости от ее тематики, жанра, содержания и художественного оформления по возрастным категориям детей в порядке, установленном данным законом) на информационном продукте. Согласно национальному законодательству Республики Казахстан, классификация информационной продукции осуществляется ее производителями и (или) распространителями самостоятельно (в том числе с участием эксперта, экспертов и (или) экспертных организаций, отвечающих требованиям

действующего национального законодательства Республики Казахстан) до начала ее оборота на территории Республики Казахстан. При проведении исследований в целях классификации информационной продукции оценке подлежат:

- 1) ее тематика, жанр, содержание и художественное оформление;
- 2) особенности восприятия содержащейся в ней информации детьми определенной» возрастной категории;
- 3) вероятность причинения содержащейся в ней информацией вреда здоровью и (или) развитию детей.

Классификация информационной продукции осуществляется по следующим категориям информационной продукции:

- 1) информационная продукция для детей, не достигших возраста шести лет;
- 2) информационная продукция для детей, достигших возраста шести лет;
- 3) информационная продукция для детей, достигших возраста двенадцати лет;
- 4) информационная продукция для детей, достигших возраста шестнадцати лет;
- 5) информационная продукция, запрещенная для детей [7].

Классификация информационной продукции, предназначенной и (или) используемой для обучения и воспитания детей в образовательных учреждениях, реализующих соответственно основные общеобразовательные программы, основные профессиональные образовательные программы начального профессионального образования, среднего профессионального образования, в образовательных учреждениях дополнительного образования детей, осуществляется в соответствии с законодательством Республики Казахстан в области образования.

Классификация фильмов, осуществляется в соответствии с требованиями как ст.9 Закона Республики Казахстан «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» [14] и ст.8 Закона Республики Казахстан «О кинематографии» от 3 января 2019 года №212-VI ЗРК [15]. Сведения, полученные в результате классификации информационной продукции, указываются ее производителем или распространителем в сопроводительных документах на информационную продукцию и являются основанием для размещения на ней с соблюдением требований соответствующих технических регламентов знака информационной продукции и для ее оборота на территории Республики Казахстан. Несоблюдение вышеперечисленных требований также должно составлять состав рассматриваемого правонарушения.

Основные цели правовой ответственности состоят в защите правопорядка и воспитании граждан, они являются общими целями для всех видов юридической ответственности, в том числе и для административной ответственности за различные нарушения законодательства, связанного с информационной безопасностью несовершеннолетних.

Причем базовая интегрированная детерминанта правонарушаемости несовершеннолетних, связанная с издержками воспитания, не учитывается государством в своей превентивной политике, государственные органы системы профилактики правонарушений несовершеннолетних в совокупности с социальными институтами, ответственными за обучение и воспитание детей, в своей деятельности не сориентированы на ее устранение.

Рассматривая международно-правовых аспекты защиты детей от информации, способной нанести им вред, мы должны подчеркнуть, что непосредственная реализация механизмов защиты в данной области реализуется нормами национального законодательства, неотъемлемой частью которого, является установление

ответственности за правонарушения в сфере безопасности информации, которая может быть гражданско-правовой, административной и уголовной.

Необходимо учитывать, что нормы различных отраслей права, и в первую очередь норм международного права, традиционно взаимоприменяемы, и состав норм любой отрасли не исчерпывается только отраслевым кодексом. Необходимость учета принципов системного подхода в нормотворческой деятельности, обусловленная комплексным характером регулируемых отношений - одна из основополагающих в доктрине праве.

### СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1 Указ Президента Республики Казахстан 14 ноября 2011 года №174 «Об утверждении Концепции информационной безопасности Республики Казахстан до 2016 года» // ИС «Параграф». [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=31086318](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31086318) (дата обращения: 28.03.20.).

2 Татаринова Л.Ф. Информационное право: учебное пособие. – Алматы, 2016. 292 с.

3 Соглашения между правительствами государств-членов Шанхайской организации сотрудничества о сотрудничестве в области обеспечения международной информационной безопасности, ратифицированного Законом Республики Казахстан от 1 июня 2010 года «О ратификации Соглашения между правительствами государств-членов Шанхайской организации сотрудничества о сотрудничестве в области обеспечения международной информационной безопасности» // Государственные услуги и информация онлайн. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://egov.kz/cms/ru/law/list/Z100000286> (дата обращения: 13.04.20.).

4 Конвенцию о правах ребенка. Принята резолюцией 44/25 Генеральной Ассамблеи от 20 ноября 1989 года // Официальный сайт ООН. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://www.un.org/ru/documents/decl/conventions/childcon.shtml> (дата обращения: 05.05.20.).

5 Рекомендация №R(97)19 Комитета министров стран - участниц Совета Европы о демонстрации насилия в электронных средствах массовой информации от 30.10.1997 // Human Rights Library [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://hrlibrary.umn.edu/russian/euro/RRec2000\(11\).html](http://hrlibrary.umn.edu/russian/euro/RRec2000(11).html) (дата обращения: 23.04.20.).

6 Европейская декларация о свободе обмена информацией в Интернете от 28 мая 2003 года // Справочник по свободе массовой информации в Интернете [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://www.osce.org/ru/fom/13837?download=true> (дата обращения: 22.04.20.).

7 Закон Республики Казахстан «О доступе к информации» от 16 ноября 2015 года №401-V ЗРК. В редакции Закона РК от 06 апреля 2016 года №484-V // Казахстанская правда. - 19.11.2015 г. - №220 (28698).

8 Постановление Правительства РК от 20 декабря 2016 года №832 «Об утверждении единых требований в области информационно-коммуникационных технологий и обеспечения информационной безопасности» // Казахстанская правда. - 29.12.2016 г. - №251 (28979).

9 Постановление Правительства РК от 28 октября 2017 года №676 «Об утверждении Плана мероприятий по реализации Концепции кибербезопасности («Киберцит Казахстана») до 2022 года» // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Әділет». [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://adilet.zan.kz/kaz/docs/P1700000676> (дата обращения: 25.03.20.).

10 Постановление Правительства РК от 14 сентября 2004 года №965 «О некоторых

мерах по обеспечению информационной безопасности в Республике Казахстан» // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Әділет». [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://adilet.zan.kz/kaz/docs/P040000965> (дата обращения: 10.05.20.).

11Постановлением Правительства Республики Казахстан от 31 декабря 2015 года №1196 «Об утверждении Правил отнесения сведений к служебной информации ограниченного распространения и работы с ней» // Информационно-правовая система нормативных правовых актов Республики Казахстан «Әділет». [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://adilet.zan.kz/kaz/docs/P1500001196> (дата обращения: 02.04.20.).

12Пристанская О.В., Сальникова О.В. Прокурорский надзор за исполнением законодательства в сфере информационной безопасности несовершеннолетних: Методические рекомендации. - М., 2008. 64 с.

13Минор В.А. Превентивная функция административной ответственности несовершеннолетних: Автореф. дис. ...канд. юрид. наук: 12.00.14. - Воронеж, 2010. 23 с.

14Закон Республики Казахстан «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» от 2 июля 2018 года №169-VI ЗРК // Казахстанская правда. - 09.07.2018 г.- № 127 (29358).

15Закон Республики Казахстан «О кинематографии» от 3 января 2019 года № 212-VI ЗРК // Казахстанская правда. - 04.01.2019 ж. - № 2 (29481).

УДК 343.12(574)

## ҚЫЛМЫСТЫҚ ІС ЖҮРГІЗУДЕ МЕДИАЦИЯ ИНСТИТУТЫН ҚОЛДАНУ МӘСЕЛЕЛЕРІ

**Д.Ж. Белхожаева<sup>1</sup>, Г.Н. Рахимова<sup>1</sup>**

<sup>1</sup>Д.А.Қонаев атындағы Еуразиялық заң Академиясы, аға оқытушы, Алматы қ., Қазақстан [dinar\\_15@list.ru](mailto:dinar_15@list.ru)

<sup>1</sup>Д.А.Қонаев атындағы Еуразиялық заң Академиясы, аға оқытушы, Алматы қ., Қазақстан [gakku\\_almatycity@mail.ru](mailto:gakku_almatycity@mail.ru)

**Түйіндеме.** Медиативтік рәсім мемлекеттік сот талқылауына нақты балама жасай алатын түрлі даулар мен жанжалдарды шешудің тиімді және жылдам тәсілі ретінде қарастырылады. Заңнаманы талдау және қолда бар зерттеулер қылмыстық сот ісін жүргізуде қазіргі кезеңінде медиация институты даму үстінде деп айтуға мүмкіндік береді. Оның қалыптасуы контекстінде ҚР қылмыстық сот ісін жүргізуге медиация рәсімдерін енгізудің теориялық негіздері, алғышарттары, мақсаттылығы және мүмкін болатын негізгі бағыттары туралы айтуға болады. 2011 жылғы 28 қаңтардағы Қазақстан Республикасының «Медиация туралы» заңының қабылдануы, 2015 жылы 1 қаңтарынан күшіне енген жаңа Қазақстан Республикасының қылмыстық, қылмыстық-процестік кодекстерін қолданысқа енгізу сот ісін жүргізудің барлық сатыларында, оның ішінде медиация жолымен қылмыстық істерді шешудің бітімгерлік нысандарын енгізуге алып келді. Бұл институттың бүгінгі күні заңнамалық ресімделуі бар, бірақ нормативтік реттеудің көптеген кемшіліктері орын алуда. Медиация туралы заңнамалық нормалар декларациялық сипатқа ие, сондықтан оларды жетілдіру бойынша бірқатар күрделі міндеттерді шешу қажет.

**Түйін сөздер:** медиация, медиация рәсімі, сот, жанжал, дау, сот ісі.

---

## ВОПРОСЫ ПРИМЕНЕНИЯ ИНСТИТУТА МЕДИАЦИИ В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ

**Аннотация.** Медиативная процедура рассматривается как эффективный и быстрый способ разрешения различных споров и конфликтов, который способен составить реальную альтернативу государственному судебному разбирательству. Анализ законодательства и имеющиеся исследования позволяют утверждать, что в уголовном судопроизводстве на современном этапе развития отсутствует полноценный институт медиации. В контексте его становления можно говорить о теоретических основах, предпосылках, целесообразности и возможных ключевых направлениях внедрения процедур медиации в уголовное судопроизводство РК. Принятый 28 января 2011 года Закон Республики Казахстан «О медиации» и вступившие в силу 01 января 2015 года новые уголовный, уголовно-процессуальный кодексы Республики Казахстан привели к внедрению примирительных форм разрешения уголовных дел на всех стадиях судопроизводства, в том числе путем медиации. Данный институт на сегодняшний день имеет законодательное оформление, но существует много пробелов нормативного регулирования. Законодательные нормы о медиации носят скорее декларативный характер, поэтому необходимо решать ряд сложных задач по их совершенствованию.

**Ключевые слова:** медиация, медиативная процедура, суд, конфликт, спор, судебное разбирательство.

## QUESTIONS OF APPLICATION OF MEDIATION IN CRIMINAL PROCEEDINGS

**Abstract.** The mediation procedure is considered as an effective and fast way to resolve various disputes and conflicts, which can form a real alternative to state judicial proceedings. Analysis of legislation and available research suggest that there is no full-fledged institution of mediation in criminal proceedings at the present stage of development. In the context of its formation, we can talk about the theoretical foundations, prerequisites, expediency and possible key directions for the introduction of mediation procedures in the criminal proceedings of the Republic of Kazakhstan. Legislative reforms, the adoption of the law of the Republic of Kazakhstan "on mediation" on January 28, 2011, which entered into force on August 05, 2011, and the introduction of new Criminal and Criminal procedure codes of the Republic of Kazakhstan have led to the introduction of conciliatory forms of resolving criminal cases at all stages of legal proceedings, including through mediation. This institution currently has a legal framework, but there are many regulatory gaps. Legal norms on mediation are rather declarative, so it is necessary to solve a number of complex tasks to improve them.

**Keywords:** mediation, mediation procedure, court, conflict, dispute, litigation.

Демократиялық, жарыспалылыққа қабілетті елдің белгісі болып, құқық сауаттылығы бар бизнестің дамуына үлес қосатын азаматтар мен азаматтық қоғам болып табылады. Ең көзге көрінетін факторлардың бірі, ол – Қазақстан үшін, құқықтық жүйені жетілдіру мақсатында дамыған елдердің тәжірибесіне назар аудару қажет, және мүқият зерттеулерден кейін, прогрессивті құқықтық институт қабылдау керек.

Ғылыми зерттемелердің сараптауынша құқықтық даулар мен шиеленістерді баламалы шешудің отандық теориясын әрі қарай дамыту үшін белгілі бір потенциалдың бар екендігін көрсетеді. Соның негізінде шетел тәжірибесін алудың

дұрыс амалдары табылуы мүмкін, шиеленістерді баламалы шешудің еліміздің концепциясын дамыту келешегі анықталуы мүмкін. Құқықтық даулар мен шиеленістерді баламалы шешуде қоғамның қолданыстағы талаптарын бейнелейтін, қарастырылып отырған факторлар, теориялық зерттеу аймақтары мен заңды реттеу дәрежесі бүгінде дауларды баламалы шешу саласының әрі қарай дамыту үшін белгілі бір алғышарттардың бар екенін дәлелдейді, бірақ елімізде жеткілікті дәрежеде дамығаны жайында айту әлі ерте. Аталмыш үрдіс жылдам және мәжбүрлі бола алмайды (АҚШ-та, мысалы, дауларды баламалы шешудің ресми дамуы, оларды тәжірибе жүзінде азаматтық сот істерін қарауға енгізу 70-ші жылдардың басымен байланыстырылады, яғни бұл саланың американдық құқық жүйесінің ажырамас бөлігіне айналуы үшін 30 жылдан астам уақыт қажет болды) [1, 36 б.].

Дау қатысушыларының келісіміне негізделген және солардың өздерімен қолданылатын, және осы тұрғыда белгілі бір дәрежеде өзіндік дамуымен және өзін өзі реттеуімен сипатталатын балама процедуралардың көпшілігі сонымен бірге құқықтық саладан тыс та өз бетінше дами алмайтындығын және дамымауы қажет екенін есепке алғанымыз жөн. Олардың өмір сүруі мемлекеттің қатысуынсыз мүмкін емес, оның рөлі құқықтық шиеленістерді баламалы шешудің соттан тыс жүйесін ресми мойындауына және оның қызмет етуіне қажетті шарттармен қамтамасыз етуіне әкеледі.

Құқықтық даулар мен шиеленістерді шешудің балама формаларын тиімді түрде қолдану үшін біздің елімізде заң деңгейінде әлі де көптеген күрделі мәселелерді шешіп алу қажет, мәселен, процедураның берілген дау бойынша талап қою мерзімінің ағымына әсері, процедураның құпиялық шектері, дайындығы, аккредиттеу және делдалдардың кәсіби жауапкершілігі, делдалдық туралы келісімдердің заңнамалық күші және т.б. тәрізді.

Бірақ әлі халықаралық коммерциялық арбитраждың қызметін реттейтін халықаралық конвенциялардың қатысушылары болмайтын немесе халықаралық айналымның тұтынушылығына қалыптаспаған заңдарға ие мемлекеттердің едәуір мөлшері орын алады. Бірақ бұған қарамастан, арбитраж қолданады және халықаралық коммерциялық дауларды шешудің тиімді құралы ретінде одан сайын таралуда және танылуда.

Айта кеткен жөн, дауларды төрелік қарастыру кезінде тараптарға таңдаудың кең еркіндігі беріледі, ол төрелік тергеудің негізгі құндылығы болып табылады және сыртқы саудалық қызметтің қатысушылары үшін оны тартымды жасайды.

Төрелік тергеудің тараптарына өзінің қалауы бойынша құқық қабілеттілікті жүзеге асырған, еш нәрсемен шектелмеген мүмкіндік, құқықтар мен міндеттерге иелену, оларға билік ету, құқықтық қатынастың пайда болуын, өзгеруін және тоқтату кезін, қорғау тәсілін анықтау және т.б. беріледі. Шартты негізде төрелік келісімнің тараптары, олардың дауын қарастыратын арбитраждық органды таңдайды (ол институциялық төрелік пен бірге, төрелік *ad hoc* та болуы мүмкін). Тұрақты әрекет ететін төрелік органды таңдаған кезде, оған тараптармен берілген дауды шешетін нақты төрелік институтты тараптар анықтайды. Тараптар *ad hoc* төрелігін таңдаған кезде, тараптар төрелікте істі қараудың процедурасын дербес анықтайды, я бомаса төрелік *ad hoc* үшін төрелік регламенттердің біреуін қолдану туралы келісе алады. Сонымен қатар, тараптарға өзінің қалауы бойынша төрешілерді тағайындау және төрелік соттың құрамын қалыптастыру мүмкіндігі беріледі (төрешілер, төрелік мекемелер ұсынатын, төрешілер тізімінен таңдала алады және тараптармен олардың қалауынша таңдалады). Істі қарастырған кезде, төрелік сот тараптардың талаптарының шегінен шықпауы тиіс. Одан басқа, төрелік келісімнің тараптары төрелік тергеуді жүргізудің орны, істі қарау

тілді анықтау, сонымен бірге олардың келісім-шартына қолданылатын құқықты көздеу туралы келісе алады.

Қазіргі таңда халықтың аузынан, бұқаралық ақпарат құралдарының беттерінен «Медиация» сөзі түспейді. Алайда, «Медиация» сөзінің мағынасын қарапайым халық толықтай түсіне бермейді. Себебі, бұл ұғым біздің қоғамға енді ғана еніп жатыр. Елбасы Нұрсұлтан Назарбаев Судьялар одағының V съезінде сот тәртібімен қаралуға жататын дау-дамайларды азайту мәселесіне назар аударуды, соттан тыс реттеудің баламалы тетіктерін, соның ішінде бітімгершілік және медиация процедураларын енгізуді тапсырған болатын. Осыған орай, 2011 жылдың 28 қаңтарында ҚР-ның «Медиация» туралы Заңы қабылданды [2]. Аталған Заңға сәйкес Қазақстанда дауларды баламалы шешудің жаңа түрі – медиация енгізілді. Медиация – өзара қолайлы шешімге келу мақсатында медиатордың бейтарап жақ көмегімен тараптар арасында дауды (шиеленісті) реттеу тәртібі.

Медиациялық тәртіптің мақсаты – тараптардың шиеленіс деңгейін төмендету және даудың екі жақты да қанағаттандыратын шешіміне қол жеткізу. Медиацияның тараптары жеке және заңды тұлғалар болуы мүмкін. Медиатор медиация тарабы болып табылмайды. Медиация сотқа дейінгі тәртіпте жеңіл және орташа ауыр қылмыс туралы істер бойынша қылмыстық ісі барысында қарастырылатын дауларда қолданылады. Медиатор басшылыққа алатын негіз болатын 5 қағидамен ерекшеленеді – еріктілік, тараптардың тең құқылығы, медиатордың тәуелсіздігі және бейтараптығы, медиация рәсіміне араласуға жол берілмеуі, құпиялылық. Медиацияның артықшылықтары: тараптар уақытын үнемдейді, себебі, сот рәсіміне қарағанда бұл рәсім әлдеқайда қысқалау; мемлекеттік баж салығы төленбейді және адвокаттың қымбат тұратын қызметі керек емес;

Медиация тараптардың ерікті келісім бойынша жүзеге асырылатын, олардың өзара қолайлы шешімге қол жеткізуі мақсатында медиаторлардың жәрдемдесуімен тараптар арасындағы дауды реттеу рәсімі. Медиацияны, қарапайым тілмен айтқанда, бітімгершілік деп түсінуге болады. Яғни, қандай да бір мәселе бойынша тараптар арасында келіспеушілік туған жеке азаматтар немесе заңды тұлғалар оны соттан тыс, өзара келісім жағдайында шеше алады. Екі арадағы келісім медиаторлар арқылы жүзеге асырылады. Аудан, қала, ауыл әкімдері республика аумағында кәсіби емес негізде медиацияны жүзеге асыратын кәсіпқой емес медиаторлардың тізілімін жүргізеді. Медиацияның мақсаты: дауды бітімгершілікпен шешудің екі тарапты да қанағаттандыратын нұсқасына қол жеткізу. Медиацияны жүргізу кезінде еріктілік, құпиялық, медиатордың тәуелсіздігі мен бейтараптығы және медиация тараптарының тең құқылығы мен оның рәсіміне араласуға жол бермеушілік қағидаттары сақталуы тиіс. Медиация тәсілі сот ісіндегі тазалықты, әділ төрелікті қамтамасыз етудің негізгі тәсілдерінің бірі. Біздің ата-бабаларымыз бұрын бұл тәсілді тиімді қолданып, түрлі дауды билер соты арқылы бітімгершілікпен шешіп келгендіктен, бұл заң қазаққа жат емес. Жеке және заңды тұлғалар қатысатын құқық қатынастарынан туындайтын дауларды реттеу кезіндегі медиация сотқа жүгінгенге дейін де, сот талқылауы басталғаннан кейін де қолданылуы мүмкін.

Құқықтық дауларды шешудің мемлекеттік емес әдістері әділ балама түрде қарастырылады. Сондықтан, бұл өте заңды және керекті юриспруденция да бұл термин «балама дауларды шешу» деп аталады [1, 56 б.]. Баламалы нысандарын элементтерін, жеке іс жүргізу заңының одан әрі трансформациялау үрдісі жалпы құқықтық даулар мен жанжалдарды шешудің кешенді баламалы жүйесінің үйлесімі болып табылады. Даулар баламалы сектор аралық құқықтық институт ретінде қаралады. Дауларды



баламалы шешу институтын, тараптардың позицияларын мен мүдделерін, келісімімен жеке салалардағы даулар мен жанжалдарды шешуге байланысты туындайтын қарым-қатынастарды реттейтін ережелер жиынтығы ретінде анықтауға болады.

Дауларды баламалы шешу әдісінің критериясы болып, олардың ішкі бірлігі, өзіндігі мен құқықтың жария салаларынан сапалы ерекшелігінде, оларға:

- іс жүргізушілік дауларды баламалы тәсілмен шешудің болуы;
- дауларды баламалы тәсілдермен реттеуді орындау кезінде диспозитивтік әдіс қолданылуы;
- тараптар үшін бірдей іс жүргізушілік форманың жоқтығы;
- нақты құқық туралы дау немесе тараптардың заңи мүдделері дауларды баламалы тәсілдермен реттеу үшін негіз сияқты;
- жалпы ереже бойынша, жеке салада даулардың шешілуі мен құқықтық даулардың реттелуі;
- дауларды баламалы тәсілдермен реттеу нәтижесіне бір шешімге келу мен оларды ерікті орындау, және міндетті орындау әдісі қолданылмайды.

Медиация – дауларды балама шешу процессінің спецификасы негізіндеі жүйе сияқты өзіндік қағидалармен сипаттала отырып, бұл құқықтық институционализацияға негіз тудырады. Медиация қағидаларының жалпы структурасына жалпы құқықтық, сала аралық және салалық болып келе отырып өз кезегінде екіге бөлінеді, міндетті және ішінара. Медиация процедурасын бастан аяқ құқық нормаларымен реттелетін болса, ол оның мағынасына қайшы келіп, мемлекеттік әділ соттың барлық жеткіліксіздігімен бірге оны әр алуан түрге бөліп оның қолдануын болдырмай тастар еді.

Медиация құқықтық құбылыс сияқты бірінғай білім емес, бірақ бірнеше ірі блоктардан тұрады – дауларды баламалы тәсілдермен реттеу әдісі, медиацияның мақсатына жететін процедурада бар. Дауларды баламалы тәсілдермен реттеу әдісі астында дауларды шешу қабілетіне ие бөлек құқықтық институт түсініледі.

Дауларды баламалы тәсілмен қараудың жіктелу әдістеріне – дауларды баламалы тәсілмен қараудың жалпы бірінғай белгілер бойынша дауларды шешу үшін маңызды рөлді білдіретін топтарын жатқызуға болады. Медиация әдісін таңдау кезінде тараптар даудың мінездемесін ескеру қажет; өз арасындағы қарым-қатынас және серіктестік қатынасты сақтап қалу маңыздылығы; жеке талаптар мен мүмкіндіктерді. Медиация жүйесі Қазақстан Республикасына белсенді енгізілуі тек қана нормативтік, заңи, не психологиялық өзгертулерді ғана талап ете қоймай, дауды реттеу кезінде кәсіпкерлік қатынасты сақтап қалу жолдарын да іздейді. Солай етіп, қойылған тапсырмалардың нәтижелері бойынша, жоғарыда аталған диссертациялық жұмыстың мақсатына жетуге болады. Бұл бағытта барлық мүмкіндіктерді пайдалану қажет.

Қазақстан Республикасы Қылмыстық кодекстің 68-бапта татуласуға байланысты қылмыстық жауаптылықтан босату бөлігі бекітілді [3]. Қылмыстық теріс қылық немесе қазаға ұшыратумен байланысты емес онша ауыр емес немесе ауырлығы орташа қылмыс жасаған адам, егер ол жәбірленушімен, арыз берушімен татуласса, оның ішінде медиация тәртібімен татуласса және келтірілген зиянды қалпына келтірсе, қылмыстық жауаптылықтан босатылуға жатады.

Қазаға ұшыратумен немесе адамның денсаулығына ауыр зиян келтірумен байланысты емес ауыр қылмысты алғаш рет жасаған кәмелетке толмағандар, жүкті әйелдер, жас балалары бар әйелдер, жас балаларын жалғыз өзі тәрбиелеп отырған еркектер, елу сегіз жастағы және ол жастан асқан әйелдер, алпыс үш жастағы және ол жастан асқан еркектер, егер олар жәбірленушімен, арыз берушімен татуласса, оның

ішінде медиация тәртібімен татуласса және келтірілген зиянды қалпына келтірсе, қылмыстық жауаптылықтан босатылуы мүмкін. Қылмыстық жауаптылықтан босату кезінде кәмелетке толмаған адамға тәрбиелік ықпалы бар мәжбүрлеу шаралары қолданылады.

Қылмыстық құқық бұзушылықпен қоғамның және мемлекеттің заңмен қорғалатын мүдделеріне зиян келтірілген жағдайларда, адам, егер ол шынайы өкінсе және қоғамның немесе мемлекеттің заңмен қорғалатын мүдделеріне келтірілген зиянды қалпына келтірсе, қылмыстық жауаптылықтан босатылуы мүмкін. Заң аясында медиацияны қолданудың ережелері азаптаулар; кәмелетке толмағандардың жыныстық тиіспеушілігіне қарсы қылмысты кәмелетке толмаған адам он төрттен он сегізге дейінгі жастағы кәмелетке толмаған адамға қатысты жасаған жағдайды қоспағанда, мұндай қылмыс; абайсызда жақын туыстарының, жұбайының (зайыбының) өліміне алып келген жол-көлік оқиғасын жасау жағдайын қоспағанда, абайсызда адам өліміне не екі және одан көп адамның өліміне алып келген қылмыс; сыбайлас жемқорлық қылмыс; террористік қылмыс; экстремистік қылмыс; қылмыстық топ құрамында жасалған қылмыс жасаған адамдарға қолданылмайды. Бұрын жасаған қылмысы үшін тараптардың татуласуына байланысты қылмыстық жауаптылықтан босатылғаннан кейін белгіленген қылмыстық жауаптылыққа тартудың ескіру мерзімі ішінде қасақана қылмыс жасаған адамдарға қолданылмайды.

Сот міндетіне тек ҚР ҚК-де бекітілген 68-бап талаптарын түсіндіру кіреді, сот ешкімді мәжбүрлеп, жүктемейді. Ал медиатор сот төрелігін іске асырумен байланысты емес бейтарап тұлға ретінде сотталушы мен жәбірленушінің татуласуына жағдай жасайды. Екі жақ медиативті келісім құруға өз еркімен келіскен жағдайда сотталушы жәбірленушімен татуласуына байланысты қылмыстық жауаптылықтан босату туралы сот төрелігін іске асырады.

Қазақстан Республикасы қылмыстық процестік кодекстің 85-бабымен медиатор процессуалды тұлғаның өкілеттігі бекітілді [4]. Тараптар заң талаптарына сәйкес медиацияны жүргізу үшін тартатын тәуелсіз жеке тұлға медиатор болып табылады. Медиатор медиация тараптарына қылмыстық процесті жүргізетін орган беретін ақпаратпен танысуға, медиация тараптары болып табылатын қылмыстық процеске қатысушылар туралы деректермен танысуға, қылмыстық-процестік заңға сәйкес кездесулердің саны мен ұзақтығын шектемей, медиация тараптары болып табылатын қылмыстық процеске қатысушылармен оңаша және құпия кездесуге, тараптарға медиация тәртібімен татуласуға қол жеткізу туралы келісім жасасуға жәрдемдесуге құқылы. Медиатор медиация жүргізген кезінде медиация тараптарының келісуімен ғана әрекет жасауға, медиация басталғанға дейін медиация тараптарына оның мақсаттарын, сондай-ақ олардың құқықтары мен міндеттерін түсіндіруге, медиация рәсімін өткізуге байланысты өзіне белгілі болған мәліметтерді жария етпеуге міндетті. Медиатор тараптардың келісуімен медиация рәсімін қылмыстық құқық бұзушылық туралы арыз бен хабар тіркелген кезден бастап және қылмыстық процестің үкім заңды күшіне енгенге дейінгі кейінгі сатыларында жүзеге асыруға құқылы.

Қорыта келгенде, қоғам аясында туындайтын құқықтық қатынастарды реттеуге бағытталған қолданыстағы заң шеңберінде медиация институтының қылмыстық сот ісін жүргізу процесінде айтарлықтай белсенділік танытпайтындығын баса айтқан жөн. Оны қоғамның медиация институтының тиімділігі және медиацияны қолдану тәртібі жайлы ақпараттан жеткіліксіз түрде хабардар екендігімен байланыстыруға болады. Бұл бағытта қылмыстық істерді қарайтын соттар бұқаралық ақпарат құралдары арқылы

қоғам назарына сот жүйесіндегі соңғы реформалар туралы ақпараттарды ұсынып отырады.

Медиацияны толық қолдану сот қызметінің жұмысын оңтайландырып, жұмыс жүктемесін анағұрлым азайтуға қолайлы мүмкіндік туғызады. Медиация рәсімін енгізу мен қолдану сайып келгенде қоғамдық қарым-қатынастың мәдениетін арттырады. Медиация институтын қылмыстық істерді қарау барысында қолдану Қазақстанда медиацияның дамуына, әрі бірегей құқық қолдану практикасын қалыптастыруға мүмкіндік туғызады.

#### ӘДЕБИЕТТЕР ТІЗІМІ

- 1 Судебная медиация: теория, практика, перспективы: книга / Аболонин В.О. – Москва: Инфотропик Медиа, 2014. – 120 с.
- 2 Қазақстан Республикасының Медиация туралы заңы. – Алматы: Юрист, 2019. – 54 б.
- 3 Қазақстан Республикасы Қылмыстық кодексі. – Алматы: Юрист, 2020. – 207 б.
- 4 Қазақстан Республикасы қылмыстық процесілік кодексі– Алматы: Юрист, 2020. – 344 б.

УДК 342.565.5

### СУДЬЯНЫҢ БЕДЕЛІ, ОНЫҢ ҚҰҚЫҚТЫҚ ЖАҒДАЙЫНЫҢ, МӘРТЕБЕСІНІҢ ЭЛЕМЕНТІ РЕТІНДЕ: ОҒАН БАҚ ҚҰРАЛДАРЫНЫҢ ЫҚПАЛЫ МӘСЕЛЕСІ

**Е. Б. Бірімқұл**

*Д.А.Қонаев атындағы Еуразиялық заң академиясының магистранты, Қазақстан Республикасы,  
Алматы қаласы*

**Түйіндеме:** Мақала сот билігін жүзеге асыру кезінде судьялардың қызметіне билік өкілдерінің, қоғам өкілдерінің, БАҚ өкілдерінің тарабынан жасалатын ықпалы мәселелеріне арналған. Мақалада автор сот билігі өкілдері мен БАҚ өкілдерінің арасында қалыптасқан кешенді ынтымақтастық шаралары жеткіліксіз екенін баяндайды. Қоғам сенімі өте тұрақсыз құбылыс, жылдар бойы адал әрі әділ қызмет етіп келе жатқан, жоғары билікті судьяның беделі бір ғана резонансты іс бойынша шығарған шешімі туралы БАҚ құралдары, әлеуметтік желілердегі пікірлер салдарынан түсуі мүмкін, бұл тұрғыда қоғамның және журналистердің судья қызметіне беретін бағасы кәсіби емес екеніне назар аудару қажет. Көп жағдайларда жекеленген істер бойынша түпкілікті шешім қабылдамай жатып, заңды негіздердің бар-жоғына қарамастан, журналистер мен азаматтар БАҚ, әлеуметтік желілер арқылы судьяның қызметіне қысым көрсетеді. Мақалада сот билігі мен БАҚ арасындағы қатынасты бірқалыпқа келтіру үшін шешімдер ұсынылған.

**Түйін сөздер:** судья, сот тәуелсіздігі, сот билігі, сот билігіне араласпау, бұқаралық ақпарат құралдары, транспаренттілік, ашықтық, ынтымақтастық.

---

**АВТОРИТЕТ СУДЬИ, КАК ЭЛЕМЕНТ ЕГО ПРАВОВОГО СТАТУСА:  
ВОПРОСЫ ВЛИЯНИЯ НА НЕГО СМИ**

**Аннотация:** Статья посвящена вопросам влияния на деятельность судей со стороны представителей власти, общественности, представителей СМИ при осуществлении судебной власти. В статье автор отмечает о недостаточном комплексном сотрудничестве между представителями судебной власти и представителями СМИ. Доверие общества очень нестабильное явление, авторитет высококвалифицированного судьи, который долгие годы добросовестно и справедливо служил, может пострадать из-за СМИ, мнений в социальных сетях о решении, вынесенном по одному резонансному делу, при этом необходимо обратить внимание на то, что оценка общества и журналистов на деятельность судьи является непрофессиональной. В большинстве случаев, не приняв окончательного решения по отдельным делам, несмотря на наличие законных оснований, журналисты и граждане оказывают давление на деятельность судьи через СМИ, социальные сети. В статье представлены решения для унификации отношений между судебной властью и СМИ.

**Ключевые слова:** судья, независимость суда, судебная власть, не вмешательство в судебную власть, средства массовой информации, транспарентность, открытость, сотрудничество.

**THE JUDGE'S AUTHORITY AS AN ELEMENT OF HIS LEGAL STATUS:  
PROBLEMS OF MEDIA INFLUENCE ON IT**

**Abstract:** The article is devoted to the issues of influence on the activity of judges by representatives of the government, the public, and the media in the exercise of judicial power. In the article, the author reports on the lack of comprehensive cooperation between representatives of the judiciary and representatives of the media. Public trust is a very unstable phenomenon, and the authority of a highly qualified judge who has served faithfully and fairly for many years may suffer because of the media, opinions in social networks about the decision made in one high-profile case, while it is necessary to pay attention to the fact that the assessment of society and journalists on the judge's activities is unprofessional. In most cases, without making a final decision on individual cases, despite the existence of legal grounds, journalists and citizens exert pressure on the judge's activities through the media and social networks.

**Keywords:** judge, independence of the court, judicial power, non-interference in the judiciary, media, transparency, openness, cooperation.

2019 жылдың қыркүйек айында Халықаралық соттар ассоциациясының жыл сайынғы кезекті кездесуі Қазақстанда өтті. 90 мемлекеттің делегациялары заманауи сот билігінің өзекті мәселелерін талқылады[1]. Соның ішінде сот билігіне бұқаралық ақпарат құралдарының ықпалы мәселесіне үлкен мән берілген.

Қазақстан Республикасының Конституциясына сәйкес судья сот төрелігін іске асыру кезінде тәуелсіз және Конституция мен заңға ғана бағынады. Сот төрелігін іске асыру жөніндегі соттың қызметіне қандай да болсын араласуға жол берілмейді және ол заң бойынша жауапкершілікке әкеп соғады[2]. Бұл конституциялық ережелерге қарамастан, соңғы жылдары қазақстандық судьялар және сотта тараптар атынан өкілдік ететін барлық адамдар сотқа қысымның басты және жалғыз көзі ретінде мемлекеттік биліктің басқа тармақтары мен күш құрылымдарын атайтын. БАҚ-тың немесе

элеуметтік желілердің қандай да бір әсері туралы ескерілмейтін. Алайда, ақпарат тарату мен элеуметтік желілерді, қоғамдық пікірді қалыптастырудың жаңа мүмкіндіктері пайда болған кезде, ең алдымен, соттар өзіне қысым жасап, істі қарау нәтижесіне ықпал ету әрекеттерін бастан кешіріп отыр. Әрбір шешім, әрбір үкім, әсіресе резонансты істер бойынша, ғаламторда белсенді түрде талқылануда, адамдар судьялар мен сот жүйесі туралы өздерінің пікірлерін элеуметтік желілерде жариялап отырады.

Сот төрелігі БАҚ-тан зардап шегетін дамыған елдердің саны аз емес. Бұл тек демократияға ғана емес, сондай-ақ журналистер мен массмедиа иелерінің адамгершілік мәселесіне байланысты сұрақ болып табылады.

Азаматтар судьяларды қаржылық-материалдық қамтамасыз етуге, олардың құқықтық мәртебесіне бағытталған реформаларға емес, судьялардың адами, адамгершілік (этикалық) сапасына (адалдық пен әділеттілік) баса назар аударады. Мемлекет басшысы 2019 жылғы Қазақстан халқына Жолдауында Сот және құқық қорғау жүйесіндегі күрделі реформалар – азаматтарымыздың құқықтарын қорғаудың және олардың қауіпсіздігін күшейтудің негізгі факторы. Сот шешімдерінің сапасын арттыру үшін бірқатар маңызды шараларды жүзеге асыру қажет. Судьялардың заңды және ішкі сенімді басшылыққа алып, шешім шығару құқығы мызғымас сипатқа ие[3] екенін атап өтті.

Судьялар қызметінің кәсіби және кәсіби емес бағалануы судьяның жұмысы туралы қанағаттанарлық немесе қанағаттанарлық емес екені туралы куәлік етпейді, оның қызметі азаматтардың үміттерін қаншалықты ақтайтынын көрсетпейді. Мысалы, судья бір үлгідегі және қарапайым істерді қарастырса, оның актілерінің күшін жою, өзгерту көрсеткіші төмен болады. Керісінше, күрделі істерді шешетін судья жоғары тұрған инстанциялардың сот актілерінің күшін жоюмен, істі мерзімдері бойынша қараудың объективті кідірістерімен бетпе-бет келуі мүмкін. Қолданыстағы бағалау жүйесінде бұл қанағаттанарлықсыз жұмыс туралы куәландырады, алайда ол ақиқатқа сәйкес келмейді.

Азаматтардың көпшілігі сот билігін БАҚ ақпаратына сүйене отырып бағалайды, олар дау-жанжалды сипаттағы күрделі процесстерді көрсетеді, онда процеске, судьяларға, алқабиге, шешімдерге саяси, әкімшілік, коммерциялық әсер етеді, бірақ мұндай істер аз. Істің басым бөлігі заңға сәйкес шешілуде.

Судьялар мен БАҚ өкілдері арасында (атап айтқанда, олар қоғамдық пікір қалыптастырады) әртүрлі құнды бағдарлармен, коммуникативтік стратегиялармен күрделенген толыққанды өзара іс-қимыл жоқ, нәтижесінде өз іс-әрекетіне түсініктеме алғысы келмейтін судьяның "ашық емес", "жабық" бейнесі құрылады.

Қоғамдық пікір негізінен "күрделі, шулы" сот процесстерін жариялайтын БАҚ көмегімен қалыптасатынын ұмытуға болмайды. Мұнда Б. Ааронның сөзін келтіру орынды: "Қоғамдық сенім-бұл шындық емес. Оның болуын сыйлық деп санауға болмайды. Қоғамдық сенім-бұл ағым. Оны тәрбиелеу керек. Оны сақтаудан гөрі зақымдау оңай. Күш-жігердің жылдар бір зұлым шешімінен біржола жоғалуы мүмкін"[4,17].

Соттардың БАҚ-пен өзара іс-қимылына қатысты заңгерлер ғана емес, сондай-ақ журналистер де көптеген жұмыстар жазған, мәселелерді шешудің түрлі нұсқалары ұсынылған (сот журналистикасын жаңғырту, баспасөз қызметінің жұмысын жетілдіру, БАҚ-пен өзара іс-қимылды реттейтін заңнама және т.б.), бұл қарсылық тудырмайды.

Сонымен қатар, судьяның арнайы құқық субъектісі ретіндегі мәртебесін элеуметтендіру қоғаммен кері байланысты болжайтынын атап өткен орынды:

А) судья қоғаммен қарым-қатынас жасау үшін күш-жігер жұмсайды, қоғамның талаптарына, элеуметтік ортаның ықпалына кері байланыс құрайды;

Б) қоғам оның дербестігі мен тәуелсіздігін қолдайды, оның қызметін бағалайды, оған қатысты белгілі бір талаптар қояды.

Егер төрешілер (судьялар) өз жұмысы туралы өздері айтпаса, олардың орнына басқа адамдар бұрмалап айтуы мүмкін. Мәселен, қоғамдық резонанс тудырған шулы іс бойынша шешім шығарылғанда, оны шығарған судья түсініктеме беруі тиіс, оған баспасөз қызметі, БАҚ-пен жұмыс жөніндегі арнайы құралдар немесе курстар көмектесе алады. Судьялар олардың қызметі БАҚ-та және әлеуметтік желілерде бұрмаланбауы үшін барынша белсенді және ашық болуы тиіс, олар бүгінде дәстүрлі бұқаралық ақпарат құралдарына қарағанда айтарлықтай және ықпалды, бұл онда судьялар қауымдастығы өкілдерінің қатысу мүмкіндігі мен көлеміне тиісті талдау жасауды талап етеді. Осылайша, қоғамдағы судья мәртебесінің қызмет ету мәселелері оны атқарушы (құқық қорғау) органдар жүйесінен ажыратуға бағытталған қайта құрулар тиісті дәрежеде оның әлеуметтік ортада тиімді өзгеруін қамтамасыз етпеген. Қоғамның судья мәртебесінің тәуелсіздігін қамтамасыз ету қажеттілігін қалыптастырудағы жетекші рөлі мен оның осы процестерге әлсіз тартылуы арасында, азаматтардың судьясының, ғылыми, судьялар қоғамдастықтарының, билік құрылымдарының, кәсіпкерлердің рөлі туралы, судьялардың қызметіне кәсіби және кәсіби емес баға беру және т. б. арасында қарама қайшылықтар туындайды.

Судьялардың арнайы құқық субъектісі ретіндегі қызметінің маңызды индикаторлары сенім мен бедел болып табылады, бұл оның тәуелсіздігін, дербестігін қамтамасыз етудің ерекше көзіне айналады, бағалауға жатады (іс-әрекеттің күтілетін нәтижелерінің эталонмен, стандарттармен, аспаптармен сәйкестігін белгілеу тәсілі), шектеулердің бір бөлігін алып тастауға ықпал етеді. Сенім заң санаты ретінде, судьяның мәртебесін айқындайтын қасиеттерге қатысты қоғамның заңды үміттеріне сәйкес әрекет ету міндетін және азаматтардың осы заңды үміттерді заңды құралдармен қорғау құқығын көздейді. Осының негізінде судья беделінің заңды нысаны қалыптасады, ол оның маңыздылығына байланысты қоғам мүшелерінің дауларды шешу саласындағы құқық үстемдігінің кепілі болып табылатын судья шығарған актілерді ерікті түрде ұстануға және бағынуға әзірлігін негіздейді.

Судья мәртебесін құқықтың арнайы субъектісі ретінде әлеуметтендіру проблемасын мақсатты саясат ретінде кең мағынада қараған жөн, соның негізінде тек әлеуметтік-құқықтық ғана емес, экономикалық, саяси, психологиялық сипаты бар қоғамдық өмірдің барлық салаларында әртүрлі шаралар кешені қалыптасатын болады[5,15]. Тар мағынада-бұл ұйымдық-құқықтық іс-шаралар жүйесін білдіретін нақты келісілген шаралар, оларды жүргізу әлеуметтік жүйе тарапынан оң жауап беруге тиіс. Мысалы, сот төрелігінің транспаренттілігін қамтамасыз етуге қатысты қабылданатын шаралар судьялардың тәуелсіздігін қоғамдық қолдауға (әлеуметтік-мәдени заңдылық) әкелуі тиіс. Транспаренттілік бұл - сот жүйесі мен БАҚ-тың өзара қарым-қатынастарын жүйелі жағдайға келтіру. Сот шешімдері, судьялар корпусын қалыптастыру мәселелері, сот жүйесінің қызметі туралы әртүрлі ақпарат азаматтық қоғамның кең ауқымына, оның ішінде БАҚ өкілдеріне де еркін айналыста болуға тиіс. Сот органдары мен олардың баспасөз қызметінің БАҚ өкілдерімен өзара іс-қимыл жасау үшін жеткілікті материалдық, технологиялық базасы болуы тиіс. Баспасөз қызметі сот мәселесі бойынша журналистермен жұмыс істей алатын тиісті деңгейдегі кәсіпқойлармен жасақталуы тиіс[6].

## ӘДЕБИЕТТЕР ТІЗІМІ

1Новости Верховного суда РК «В Астане состоится совместный форум международных ассоциаций судей и судебного администрирования»: [Электрондық ресурс] <http://sud.gov.kz/rus/news/v-astane-v-2019-godu-sostoitsya-sovmestnyy-forum-dvuh-mezhdunarodnyh-associaciy-sudey-i>

2Қазақстан Республикасы Конституциясы 1995жыл 30 тамыз: Қазақстан Республикасы нормативтік құқықтық актілерінің электрондық түрдегі эталондық бақылау банкі <http://zan.gov.kz/>

3«Сындарлы қоғамдық диалог – Қазақстанның тұрақтылығы мен өркендеуінің негізі» Мемлекет басшысының 2019 жылғы 2 қыркүйектегі Қазақстан халқына жолдауы: [Электрондық ресурс] <http://adilet.zan.kz/kaz/docs/K1900002019>

4Барак А. Судейское усмотрение: учебник, пер. с англ.- Москва, 1999 – 376 с.

5Зорькин В.Д. Право в условиях глобальных перемен: монография – Москва: Норма, 2013 369 с.

6Одинцов П. Суды и СМИ: принципы и технология эффективного взаимодействия: статья/ [Электрондық ресурс] [www.medialaw.ru](http://www.medialaw.ru)

УДК 347.919.3

### АЗАМАТТЫҚ ІС ЖҮРГІЗУДЕГІ ОҢАЙЛАТЫЛҒАН ІС ЖҮРГІЗУ НЫСАНДАРЫНЫҢ ДАМУ ТАРИХЫ

**Қ.А. Дауылбаев**

*Д.А. Қонаев атындағы Еуразиялық заң академиясы, Қазақстан Республикасы, Алматы қ.,  
DKA@mail.ru*

**Түйіндеме.** Әр кезеңде әртүрлі мемлекетте өздерінің азаматтық сот ісін жүргізу тәртібін оңтайландыру, қарапайымдату бағытында ұмтылыстар жасалған болатын. Біздің елімізде азаматтық іс жүргізудің оңтайланған нысаны ретінде сот бұйрығы арқылы іс жүргізу институты 1999 жылы қабылданған Қазақстан Республикасының азаматтық іс жүргізу заңнамасымен алғаш рет енгізілді. Осы институттың, жалпы оңтайландырылған іс жүргізу нысандарының даму тарихы ғалымдардың арасында қызығушылық тудыруда.

Жалпы оңтайландырылған азаматтық іс жүргізу нысандарының даму тарихы Ежелгі Римнен бастау алады. Рим құқығында ол преторлық интердиктілер деп аталды.

Әрі қарай оңтайланған іс жүргізудің бұл нысаны уақыт өте келе елеулі өзгерістерге ұшырады. Интердиктілік іс жүргізудің кейбір элементтері Батыс Еуропа елдерінде ортағасырлық азаматтық сот ісін жүргізудің оңайлатылған (қысқартылған) нысандарында өзінің дамуын тапты. Романно-германдық отбасына кіретін мемлекеттерінің құқықтық жүйелерінде кеңінен қолданыла бастады. Революцияға дейінгі Ресейдің азаматтық іс жүргізуінде оңтайландырылған іс жүргізу нысандары орын алды. Ал Кенес Одағы республикаларының азаматтық іс жүргізу заңнамаларында мұндай нысандар орын алмады. Бірақ сол кездегі социалистік лагерьге кірген бірқатар мемлекеттердің азаматтық іс жүргізу заңдарында сот бұйрығы сияқты институттар орын алды.

**Түйін сөздер:** оңтайландырылған, іс жүргізу, сот бұйрығы, претор, интердикті, талап, рәсім.

## ИСТОРИЯ РАЗВИТИЯ ВИДОВ УПРОЩЕННОГО ПРОИЗВОДСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

**Аннотация.** На каждом этапе в разных странах были предприняты попытки упрощения и оптимизации своего гражданского судопроизводства. В нашей стране в качестве упрощенной формы гражданского процесса институт приказного производства впервые введен гражданским процессуальным законодательством Республики Казахстан, принятым в 1999 году. Интерес у ученых вызывает история развития института упрощенных видов гражданского судопроизводства.

История развития упрощенных видов гражданского судопроизводства начинается с Древнего Рима. В римском праве он назывался интердиктами преторов.

В дальнейшем данная форма упрощенного производства со временем претерпела существенные изменения. Некоторые элементы интердиктного производства нашли свое развитие в странах Западной Европы в упрощенных (сокращенных) формах средневекового гражданского судопроизводства. Наиболее широко используется в правовых системах государств, входящих в романо-германскую правовую семью. В гражданском судопроизводстве дореволюционной России имели место упрощенные процессуальные формы. А в Гражданском процессуальном законодательстве республик Советского Союза таких видов судопроизводства не было. Однако в гражданском процессуальном законодательстве ряда государств, вошедших в тогда социалистический лагерь, имели место институты, в виде судебных приказов.

**Ключевые слова:** упрощенный, процессуальный, судебный приказ, претор, интердикт, требование, процедура.

## HISTORY OF DEVELOPMENT OF TYPES OF SIMPLIFIED PRODUCTION IN CIVIL PROCEEDINGS

**Abstract.** At each stage, attempts were made in different countries to simplify and optimize their civil proceedings. In our country, as a simplified form of civil procedure, the institution of writ proceedings was first introduced by the civil procedure legislation of the Republic of Kazakhstan, adopted in 1999. Scientists are interested in the history of the development of this institution, simplified types of civil proceedings.

The history of the development of simplified types of civil proceedings begins with Ancient Rome. In Roman law, it was called the praetor's interdicts.

In the future, this form of simplified production has undergone significant changes over time. Some elements of interdict proceedings found their development in Western European countries in simplified (abbreviated) forms of medieval civil proceedings. It is most widely used in the legal systems of States belonging to the Romano-German legal family. In civil proceedings in pre-revolutionary Russia, simplified procedural forms took place. And in the Civil procedure legislation of the republics of the Soviet Union, there were no such types of legal proceedings. However, in the civil procedure legislation of a number of States that were then part of the socialist camp, there were such institutions in the form of court orders.

**Keywords:** simplified, procedural, court order, praetor, interdict, demand, procedure.



Ежелгі құқық көздеріне біздің замандастарымызбен жүргізілген зерттеулері азаматтық іс жүргізудің оңайлатылған нысандары Ежелгі Римде алғаш рет пайда болды деп айтуға мүмкіндік береді.

Рим құқығы ақша мен мүлікті сот шешімсіз мәжбүрлеп өндіріп алу мүмкіндігін қарастырды. Бұл үшін қорғаудың талап қою нысанымен бірге айрықша (қосымша) шаралар қолданылды, олар әкімшілік-құқықтық ықпалдың бір түрі преторлық интердиктілер деп аталады. М.А. Черемин преторлық интердиктілерді сот бұйрығының бастапқы түрі деп таниды[1,196.].

Новицкий И.Б. преторлық интердиктіні тәртіппен азаматтың мүдделерін бұзатын кез келген әрекетті дереу тоқтату туралы претордың ұйғарымы ретінде анықтайды[2,446.].

Салогубова Е.В. талап қоюшының өтініші бойынша берілетін және жауапкерге қандай да бір әрекетті жасауды (decretum) немесе, керісінше, әрекет жасауға тыйым салуды (interdictum) жүктейтін магистраттың бұйрығын интердикт деп санайды[3].

Осылайша, интердикт - бұл талап етушінің бұзылған құқығын қалпына келтіруге бағытталған, жауапкермен міндетті түрде орындалуға жататын жоғары тұрған билік органының өкілінің құқықтық актісі.

Интердиктіні шығару тәртібі әртүрлі нысанда болды. Алдымен оны растайтын фактілерді зерттегеннен кейін әрбір нақты жағдай бойынша претор шығарды және оны екі тараптың қатысуымен жариялады, сол арқылы интердикт сөзсіз және аяқты ұйғарым екендігін білдірді. Алайда, істердің саны көбейген сайын претор фактілерді тексермей-ақ, интердиктілер бере бастады. Интердикт шартты ұйғарым түріне айналды және арызданушы сілтеме жасаған фактілер расталғаннан кейін ғана жарамдылыққа ие болды[2,446.]. Шығарылған интердиктінің орындалмауы одан әрі сот ісін жүргізуге әкеліп соқтырды.

Интердиктке шағым жасалуы мүмкін. Тиісті шағым қанағаттандырылуға жатады, егер интердикт қарсы шығарылған тұлға претордан шықпай-ақ бұл туралы мәлімдесе және судья (arbiter) тағайындауды талап етсе. Сот талқылауының нәтижесі бойынша екі шешімнің бірі қабылдануы мүмкін: интердиктті растау немесе оны растамау және жауапкерді ақтау. Бірінші жағдайда интердикт шартты бұйрықтан сөзсіз бұйрыққа айналады және сөзсіз орындалуға жатады[4]. Егер ол жауапкермен орындалмаған жағдайда, судья жауапкерге талапкер анықтаған ақша сомасын төлеуді міндеттеді.

Осылайша, интердиктілік іс жүргізу – бұл претор бұйрықтарына негізделген іс жүргізудің белгілі бір нысаны болып табылады. Бұл тұрғыдан претор жоғарғы биліктің иегері ретінде әрекет етті, ал оның шешімдері азаматтарға шартты бұйрықтар болып табылды және қатаң түрде орындалуға жатты. Интердикт шығарған кезде претор анықтылық және кезеңділік туралы тиісті ережелерді ескерді. Оның үстіне, бұл стандартты емес, бастамашылары тараптар дауды тезірек шешу үшін қолданылатын оңайлатылған нысан болды. Соттан тыс жерде ол әкімшілік сипатқа ие болды, біздің ойымызша, интердиктілік іс жүргізуді даулы құқықтық қатынастарды шешудің сотқа дейінгі сатысы ретінде қарастыруға мүмкіндік береді.

Интердиктіні әртүрлі негіздер бойынша бірнеше түрге бөлу қызықты болып көрінеді: олар арналған тараптардың санына байланысты интердиктілер қарапайым және екі жақты; мақсатына қарай интердиктілер тыйым салушы (prohibitoria), қалпына келтіруші (res tutoria) және ұсынушы (exhibitoria) болып бөлінді. Бірінші түрі белгілі бір қатынастарға және жүріс-тұрысқа тыйым салды, екінші түрі бұзылған қатынастарды немесе құқықтарды қалпына келтіруге бағытталды, үшінші түрі бірқатар жағдайларда белгілі бір тұлғаны немесе құжатты ұсынуды талап етті. Қалпына келтіруші интердиктілер әрдайым біржақты болды, ал тыйым салушы интердиктілер екі жақты

болуыда мүмкін болды. Қарастырылып отырған жіктеме претормен интердиктілік іс жүргізуде шешетін қатынастардың кең түрін анықтауға мүмкіндік берді. Бұл жерде қазіргі кездегі бұйрық өндірісіндегі сияқты тек бір нәрсені мысалы, заттарды, ақшаны талап етуге бағытталған талаптар туралы ғана емес, сонымен қатар бұзылған құқыты қалпына келтіруге, қорғауға бағытталған талаптар туралы мәселе болуы мүмкін.

Уақыт өте келе, қолдануға ыңғайлы болуы үшін интердиктілер нақты жағдайларда қолданылатын, тұрақты тұрақты формулалар түрінде магистраттардың эдиктілерінде орналастырыла бастады. Олар азаматтардың мүдделері қақтығысын шешуде қолданылатын жалпы немесе арнайы сипаттағы нұсқаулықтардан, бұйрықтардан, тыйымдардан тұрды. Интердикт нақты тараптар арасындағы дауды шешетін жеке акті ретінде қолданысын тоқтатты.

Нәтижесінде Ежелгі Римде интердиктілік іс жүргізу соттық іс жүргізу тәртібінен тыс болатын негізгі іс жүргізушілік нысандарға қатысты көмекші сипатта болатын іс жүргізудің қосымша (ерекше) нысанына айналды. Бұл жағдай, біздің ойымызша, оңайлатылған іс жүргізудің басқа сот рәсімдері арасындағы және азаматтық сот ісін жүргізу жүйесіндегі орны туралы пікірталастың, атап айтқанда, қазіргі іс жүргізу құқығында туындауына негіз болды. Сонымен бірге, Ежелгі Рим заңгерлері жоғары дамыған құқықтық мәдениетінің болғанына қарамастан, бұзылған құқықтарды соттық қорғауға уақытты үнемдеуге ұмытыла отырып, өздері қалыптастырған теориялық құқықтық негіздерден ауытқуға тырысты және сол арқылы бұзылған құқықты қорғаудың стандартты емес (оңайлатылған) нысандарының дамуын бастап берді.

Рим құқығының рецепцияларын негізінде құрылған романно-германдық отбасы мемлекеттерінің құқықтық жүйелері оның құрылымы мен құқтың қайнар көздерінің ортақтығымен біріктіріледі, өйткені ол азаматтық іс жүргізу құқығының бүкіл жүйесінің негізін құрайды[3]. Интердиктілік іс жүргізудің элементтері Батыс Еуропа елдерінде дами және қолданыла бастады, бірақ ортағасырлық азаматтық сот ісін жүргізудің оңайлатылған (қысқартылған) нысандарында.

Бұл жағдайды К.И. Малышев оңайлатылған іс жүргізудің түрлерінің пайда болуының алғышарты ретінде қарастырды. Ол рим құқығын дамудың төменгі деңгейі бар жаңадан құрылып жатқан мемлекеттердің құқықтық жүйесін дамытуға дайын негіз болды деп санайды[5,436.]. Бұл жағдай ортағасырлық мемлекеттердің дамымаған құқықтық жүйелерінің дамуының бастапқы кезеңдерінде Ежелгі Рим құқығының негізгі түсініктері мен элементтерін көшіріп алумен түсіндіреді.

Екінші себеп - азаматтық істерді қарау кезінде уақытты және қаражатты үнемдеу қажеттілігі, оларға азаматтық істерді қараудың ерекше оңайлатылған нысандарын даулы қатынастардың жекелеген түрлеріне қолдану арқылы қол жеткізуге болады деп К.И. Малышев санады[5,436.].

Поляк Ақиқаты (XIII ғасыр), Магдебург құқығының жазбалары (XIV ғасыр), Стефен Душанның Заңдар жинағы (XIV ғасыр), Ұлы Казимир Статуттарының толық жинағы (XV ғасыр) сияқты ортағасырлық құқықтың қайнар көздерін талдау іс жүргізуді қарапайымдатуға және тараптар сот отырысының белгіленген күні келмеген кезде істі мәні бойынша шешуге мүмкіндік беретін нормалардың болғандығын растайды[1,226.]. Демек, Еуропа елдерінде оңайлатылған іс жүргізудің пайда болу себептері тараптардың істі қарау үшін сотқа келмеуімен байланысты.

Аталған себептер жиынтығында, классикалық азаматтық іс жүргізу нысанынан ауытқуға, содан кейін іс жүргізуді қарапайым (кәдімгі) және қысқартылған (оңайлатылған) болып бөлінуіне себеп болды. Сонымен бірге, заң шығарушының қысқартылған нысандарды жалпылауға және бүкіл өндірісті жеделдетуге үнемі ұмтылу

үрдісі байқалды. Сол кездегі «іс жүргізуді жеңілдету» және «іс жүргізуді қысқарту» терминдері бірдей ұғымдар болып табылды.

Оңайлатылған және қысқартылған іс жүргізудің әрі қарай дамуы және даралана бастауы ұлттық ерекшеліктер мен қолдану шарттарына, сондай-ақ қоғамның сот ісін жүргізуге деген қатынасына байланысты болды.

Германияда классикалық іс жүргізу нысанынан ауытқуы «жиынтық іс жүргізу» түрінде болды, бұл сот ісін жүргізуді созып алған кезде және қойылған талаптардың даусыздығы кезінде қолданылды, борышкерді шақырмай-ақ және тыңдамай-ақ жазбаша құжаттар негізінде сот шешімін шығарудан тұрды, осы жерде өз кезегінде борышкерге төлемнің төленгендігі туралы немесе арызданушы ұсынған құжаттың жалғандығы туралы дәлелдемелерді ұсыну арқылы өзін-өзі қорғау құқығы берілді[6,429б.]. Жиынтық іс жүргізу арқылы шығарылған шешім түпкілікті болып табылған жоқ: егер құжаттарда дұрыс емес мәліметтер табылса немесе борышкер қарсылық білдірсе, бұл істі әдеттегі талап қою тәртібімен қарау мүмкіндігіне алып келді.

XIX ғасырдың аяғы мен XX ғасырдың басында Германиядағы заң шығарушы судьялардың санын күрт ұлғайту және оңайлатылған рәсімдерді енгізу арқылы азаматтық іс жүргізуді жылдамдатуға бірнеше рет ұмтылыс жасады («Vereinfachungs novelle», «Beschleunigungsetze», «Entlastungsgesetze»: 1910, 1924, 1933, 1976)[7,42,43бб.].

Кейінірек сот ісін жүргізудің оңайлатылған нысандарының көбеюі, отбасылық істер бойынша сот ісін жүргізу шегінде кәмелетке толмағандарға қамқорлықты қамтамасыз ету үшін оңайлатылған іс жүргізудің, бір түрі вексельдер мен чек істері бойынша іс жүргізу болып табылатын жазбаша құжаттар негізінде сот ісін жүргізудің пайда болуы туралы айтыла бастады[8,63б.].

1855 жылдан бастап оңайлатылған іс жүргізу рәсімдері ағылшынның азаматтық іс жүргізуінде - summary judgement бекітілді. Олардың мәні келесіде болды, талап қою негіздерінің жауапкер жоққа шығара алмайтындығын және талаптарды жауапкердің даулай алмайтындығы туралы талап қоюшы сотты сендірген кезде, талап қоюшы күрделі соттық талқылау рәсімін қолданбай-ақ, сот ісін жүргізудің оңайлатылған тәртібімен қойған талабының қанағаттандырылуына қол жеткізе алатындығында болды[9,156-163бб.].

Бұл талап қоюшы белгілі бір шарттарды сақтаған жағдайда мүмкін болды: талап қою мүмкіндігін негіздей отырып жазабаша нысанда арыз беру; талаптың пәні - белгілі бір ақша сомасын төлеу туралы талап; талап қоюшының беріп жатқан арызында жауапкердің қойылып жатқан талабын даулай алмайтындығына сенімділігі. Сонымен бірге материалдар сот отырысында зерттеуді қажет ететін қарсы дәлелдерді ұсына отырып, талап қоюшының оңайлатылған рәсімді қолдану туралы өтінішінен бас тартуды талап етуге құқығы бар жауапкерге табысталуы керек[10,64б.].

Оңайлатылған іс жүргізуде іс судьяның көмекшісінде (master) болады, ол аралық және екі тарапта келіскен жағдайда, апелляциялық тәртіпте шағымдалуға жатпайтын түпкілікті шешім қабылдауы мүмкін. Шешім талап қоюшының талабын қанағаттандыруы мүмкін, сонымен қатар одан бас тартып, жалпы талаптық нысанда жүріп жатқан іс жүргізуде жауапкерге қорғауды қамтамасыз етуі мүмкін. Өз кезегінде жауапкер талап қоюшының талабын даулауы мүмкін[11,127б.].

Германия мен Англияда жиынтық іс жүргізудің арқасында, төлемді төлеуді кейінге қалдыру және уақытты ұту мақсатында істі кейінге қалдыру арқылы іс жүргізуді қозғатын адал емес борышкерлердің теріс пиғылдарына жол бермеу үшін істерді қарау

мерзімі қысқарды. Іс жүргізуді оңайлатуға талап қоюшы ұсынған жазбаша дәлелдемелер негізінде борышкерді шақырмастан шешім шығару арқылы, яғни азаматтық іс жүргізудің классикалық моделінен белгілі бір кезеңдерді алып тастау арқылы қол жеткізілді.

Басқа елдерде (мысалы, АҚШ, Францияда, Италияда)[8,63б.], оңайлатылған (жеделдетілген) түрдегі сот ісін жүргізу аздап өзгеше нысанда болды. Дау екі тарапты шақыра отырып қаралды, ауызша нысанда болды, тараптар арасында қағаз алмасу болмады, және қарапайымдатудың мәні келесіде болды, сот іс жүзіндегі мән-жайлар даудың пәнін құрамайтындығын мойындай отырып, тек құқықтық жағын қарайды, яғни нақты мән-жайлар орын алған кезде талаптарды қанағаттандыратын сот шешімінің құқыққа сәйкестігін. Бұл жағдайда тараптардың істі оңайлатылған іс жүргізу тәртібінде қарауға уәжі маңызды болып табылады.

АҚШ-та осы тәртіппен талап қоюшының ескіру мерзімін жіберіп алу туралы, іс бойынша бұрын қабылданған шешім туралы және вексельдер мен сақтандыру полисі бойынша даулар туралы істер шешілуі мүмкін еді. 1946 жылдан кейін, оңайлатылған іс жүргізу тәртібімен зиянның мөлшерін кешірек анықтаған кезде талап қоюшыға келтірілген зиян үшін жауапкершілік туралы мәселе бойынша аралық сот шешімдері шығарылды.

Францияда оңайлатылған іс жүргізу тәртібімен шешілуге жататын істердің нақтыланған тізімі болған жоқ. Оларға арнайы оңайлатылған іс жүргізу нысанын қолданудың критерийлері ретінде танылды: дауласушылардың мүддесіндегі сомма елеулі болған кезде істің күрделі емес сипаты; қарастырылып жатқан іспен байланысты мүдделердегі сомманың елеулі еместігі; сот шешімінің жедел түрде шығару (мысалы, талап қоюды қамтамасыз ету үшін шаралар қабылдау).

Қарастырылып отырған елдердегі оңайлатылған іс жүргізу тараптар үшін ерекше салдар туындатты. АҚШ-та жозықсыз талап қоюшы немесе жауапкер оңайлатылған тәртіпте істі қарау туралы жазбаша арызбен сотқа жүгінгені үшін арнайы санкция белгіленген. Ол мысалы, оңайлатылған іс жүргізуде істі қарау туралы арыз беру арқылы іс жүргізуді созумен байланысты басқа тарапқа келтірілген шығынды өтеуден тұрды. Сонымен қатар, бұл тарап тиісті салдардың туындауымен «сотты құрметтемегені» үшін кінәлі деп танылуы мүмкін.

Францияда тараптарға оңайлатылған іс жүргізу тәртібімен алдын-ала талаптарды шешуге мүмкіндік берілді, ал бұл өз кезегінде арызданушыға дәлелдемелер жинау сатысында, сотқа негізгі талапты қояр алдында оның орындалуын қорғауға және қамтамасыз етуге мүмкіндік берді.

XVIII ғасырда Италияда жедел тергеу жеке, дербес іс жүргізу түрінде қарастырылды, ол тараптармен өз жағынан жасалған соңғы иеленушілік әрекеттің шындыққа сәйкес екендігін сотты сендіруден тұрды. Сайыстағы жеңімпаз тарап басқа тарап *ordinarium* тәртібінде өзінің иелігінің заңдылығы мен құқыққа сәйкестігін дәлелдегенше, иелігін қорғауды алды.

Жоғарыда қарастырылған оңайлату нұсқасы бүгінде қолданылып жүрген бұйрықтық іс жүргізуден өзгеше. Ондағы оңайлату жекелеген сатыларды жеңілдету арқылы қол жеткізілді, бірақ құрылымдалған азаматтық іс жүргізу нысанын сақтай отырып.

Оларды осы зерттеуде қарастыру, қазіргі азаматтық іс жүргізуде орын алған қазіргі кездегі оңайлатылған іс жүргізудің мәнін, олардың пайда болу себептерін білуге мүмкіндік береді. Олардан алынған кейбір элементтерді бейімдеу оңайлатылған іс жүргізу түрлерінде орын алған олқылықтардың орнын толтыруға, түсініксіздіктерді анықтауға көмектеседі.

Социалистік елдерде қалыптасқан және қолданылған іс жүргізудің оңайлатылған нысандары мазмұны бойынша отандық бұйрықтық іс жүргізуге өте ұқсас келеді.

1963 жылғы Чехословакия Социалистік Республикасының Азаматтық іс жүргізу кодексінде төлемдік және вексельдік бұйрықтарды сот бұйрығының аналогы ретінде қарауға болады.

Төлем бұйрығы дегеніміз – бұл белгілі бір шарттар орын алған жағдайда тараптарды сот отырысына шақырусыз, шығарылған сот актісі, оның ішінде М.А. Черемин келесілерді бөліп қарастырды: талапты бағасы бойынша шектеу (5 мың кронге дейін); жазбаша құжатта растай отырып, дауды шешудің сотқа дейінгі рәсімін сақтау; алқалы соттың қарауына жататын еңбек және отбасылық дауларды қоспағанда, істің барлық санаттары бойынша төлем бұйрығын беру мүмкіндігі; жауапкердің тұрғылықты жері белгісіз болғанда немесе ол шетелде болған жағдайда бұйрық шығарудың мүмкінсіздігі. вексель бұйрығы өтініш беруші сотқа вексельдің түпнұсқасымен (чекпен) арызданушы вексельді төлеу туралы сотқа жүгінген кезде вексельдік бұйрық шығарылды.

Жоғарыда қарастырылған екі сот актісі іс жүргізу заңнамасында белгіленген мерзім өткеннен кейін (төлем тапсырмасы үшін - 15 күн; вексель бойынша - 3 күн) және олардың орындалуына қатысты қарсылықтар болмағаннан кейін сот шешімінің заңды күшіне ие болады. Жауапкер қарсылық білдірген кезде судья бұйрықты жойып, талап қою тәртібінде талқылау тағайындаған[1,296.].

Венгрияда 1952 жылғы Венгрия Халық Республикасының Азаматтық іс жүргізу кодексінде (1972 жылғы мәтіндегі) сот бұйрығы жауапкер сот отырысына келмегені үшін санкция ретінде қолданылды. Егер жауапкер бірінші сот отырысына келмесе және өзін қорғауға жазбаша құжаттарды ұсынбаса, сот талап қоюшының өтініші бойынша сот бұйрығымен жауапкерді талапкердің талап арызына сәйкес талаптарын орындауды міндеттейді. Сот бұйрығына қатысты борышкер оны берген күннен бастап 15 күн ішінде ауызша және жазбаша түрде қарсылық беруге құқылы. Егер қарсылық бар болса, сот – жаңа сот талқылауын тағайындады, егер қарсылық болмаса, сот шешімінің күшіне ие болады[12,266б.].

Аталған санкция, өз кезегінде, жауапкерлерді тәртіпке келтірді, сот органдарының әрекеттеріне уақытылы жауап беруге, өзінің мүдделерін қорғауға үйретті. Осыған байланысты біз сот бұйрығы жауапкерлердің белсенділігі мен тәртібін арттыруға ықпал ететін алдын-алу шарасы болып табылады деген венгр ғалымы Ж. Неметтің пікірімен келісеміз. Осымен сот бұйрығының тиімділігіне қол жеткізілді[13,976.].

Польша азаматтық іс жүргізуінде 1965 жылғы 1 қаңтардан бастап күшіне енген Польша Халық Республикасының Азаматтық іс жүргізу кодексі ақша мен қарызға алынған заттарды өндіріп алу жағдайында қолданылатын бұйрық пен еске салу іс жүргізу тәртіптерін белгіледі. Бұйрық ісін жүргізу нотариалдық бюроның құзыретіне жатқызылды, ал егер нотариалдық бюро белгілі бір аумақта болмаса, іс сотта нотариус органдарындағыдай тәртіпте қаралуға жатты.

Мемлекеттік нотариалдық бюро талаптың және оған қоса берілген құжаттардың негізінде жауапкерді шақырмай-ақ төлем жасау туралы бұйрық шығарды. Егер ол шағымдалмаса, онда ол заңды күшіне еніп, сот шешімінің күшіне ие болды.

Қарастырылған нысанды қолданудың міндетті шарты несие берушілердің талаптарын негіздейтін құжаттардағы қолтаңбаларын мемлекеттік органдармен куәландыруы болды[12,338-341бб.]. Көрсетілген ереже, өндіріп алу туралы дауды шешудің соттан тыс тәртібін, іс жүргізудің жарыспалылығының және шектеуші

ақшалай ценздің болмауын ескере отырып, борышкердің құқығын қорғауға бағытталған.

Сот тәртібімен еске салу іс жүргізуінің көмегімен тек 2 мың злотыйдан аспайтын ақшалай қарызды өндіріп алу туралы талаптар қаралды. Талапкер дәлелдеме ретінде кез келген құралды қолданды. Іс жүргізу жазбаша нысанда болды және іске борышкер шақырылмады.

Жоғарыда айтылғандар қаралып жатқан социалистік елдердің барлығында істерді қараудың оңайлатылған тәртібі болғанын айтуға мүмкіндік береді, бірақ істерді қараудың оңайлатылған тәртібі барлық жерде бірдей болған жоқ. Негізінен бұл іс жүргізу жазбаша болды, іске қатысушылар іске шақырылмады, егер борышкер қарсы болса, талап қоюшының талаптары жалпы тәртіппен қаралуы мүмкін болды. Сонымен бірге, жалпы талаптық іс жүргізу, керісінше, жауапкердің келмегені үшін санкциялар белгілеу арқылы, қазіргі уақытта қолданыстағы ішкі заңнамада сырттай іс жүргізуді еске түсіретін бұйрықтық іс жүргізуге айналған. Бұл әрекеттердің барлығы іс жүргізуді қарапайымдатуға бағытталды, бірақ оның үдеуіне әрқашан бағыттала бермеді. Мұндай істерді қараудың жалпы міндетті шарты ретінде қарастырылатын талаптың даусыздығы, ал кейбір жағдайларда олардың елеусіздігі танылды.

Осылайша, азаматтық іс жүргізудің тарихына жүргізілген шолу ежелгі заманнан бері заңгер-құқықтанушылар, заң шығарушылар және құқық қолданушылар әр түрлі жолдармен іс жүргізуді тездетуге және қарапайымдатуға ұмтылғанын көруге мүмкіндік берді. Көпжылдық тәжірибе көрсеткендей, қатынастардың барлық түрлерінде тараптардың құқықтары мен заңды мүдделерін қорғаудың бірдей тәсілдерін әрқашан қолдану мүмкін болмады. Бұл жерде классикалық түсініктегі жарыспалылық рәсімдері әрқашан қолданыла бермеді. Әрбір мемлекет бұл мәселені әр түрлі жолмен шешті, бірақ олардың бәрі қарапайым (даусыз) істерді созбастан, тездетіп шешуге, сотқа жүктемені азайтуға бағытталған арнайы рәсімдерді құруға ұмтылды. Ұсынылған жеңілдету азаматтық іс жүргізу нысанын жеңілдетіп қана қоймай, сонымен қатар кейбір елдерде сот органдарының құзырының шегінен шығып отырды.

Азаматтық істерді шешудің оңайлатылған нысандарының отандық азаматтық іс жүргізуде пайда болуы істі жан-жақты қарауды және заңды және негізді шешім шығаруды қамтамасыз ететін, жеке құқықтық дауларды шешудің оңтайлы түрін іздеуменен байланысты болды.

### ӘДЕБИЕТТЕР ТІЗІМІ

1 Приказное производство в российском гражданском процессе. Дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03 / Черемин М.А. - Иваново, 1999. - 211 с.

2 Новицкий И.Б. Римское право, -Изд. 6-е, стереотипное. -М., 1997. -245с.

3 Салогубова Е.В. Римский гражданский процесс. М., 1997 // Библиотека юридического виртуального клуба EX-JURE. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://ex-jure.ru/law/news.php?newsid=165>

4 Римское частное право: учеб. / под ред. И.Б. Новицкого, И.С. Перетерского. -М., 2004. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.consultant.ru/search/?q>

5 Курс гражданского судопроизводства. Т. 1 / Малышев К.. - 2-е изд., испр. и доп. - С.-Пб.: Тип. М.М. Стасюлевича, 1876. - 454 с.

6 Курс русского гражданского судопроизводства / Энгельман И.Е.. - 3-е изд., испр. и доп. - Юрьев: Тип. К. Маттисена, 1912. - 646 с.

7 Способы защиты гражданских прав в суде. Дис. ... докт. юрид. наук в форме науч. доклада: 12.00.03 / Вершинин А.П. - С.-Пб., 1998. - 56 с.

8 Упрощение гражданского судопроизводства: российский и зарубежный опыт. Монография / Крымский Д.И.; Под ред.: Кудрявцева Е.В., Морщакова Т.Г. - М.: Юриспруденция, 2008. - 120 с.

9 Судостроительство и гражданский процесс капиталистических государств: Гражданский процесс. Ч. 2 / Кейлин А.Д.; Под ред.: Лунц Л.А. - М.: Внешторгиздат, 1958. - 359 с.

10 Ускоренные формы рассмотрения дел в гражданском судопроизводстве. Дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.15 / Папулова З.А. - Екатеринбург, 2013. - 193 с.

11 Гражданское судопроизводство Англии / Кудрявцева Е.В. - М.: Городец, 2008. - 320 с.

12 Гражданский процесс в социалистических странах - членах СЭВ: Вводный раздел. НРБ. ВНР. Ч. 1 / Добровольский А., Неваи Л., Неваи Л., Реваи Т., и др.; Под ред.: Добровольский А., Неваи Л. - М.: Юрид. лит., 1977. - 335 с.

13 Рябкин В.И. Рассмотрение гражданских дел индийскими судами первой инстанции // Государство и право. -1993. -№ 5. -С. 97.

УДК 342.7(575.2+574)

**ОРГАНИЗАЦИОННО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ  
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ИНСТИТУТА ОМБУДСМЕНА (АКЫЙКАТЧЫ)  
КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ И УПОЛНОМОЧЕННОГО ПО ПРАВАМ  
ЧЕЛОВЕКА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН**

**Б.Э.Дуйсенова<sup>1</sup>, С.О. Ли<sup>2</sup>, Э.Н.Рахимбаев<sup>2</sup>**

<sup>1</sup>*Аспирантка Академии государственного управления при Президенте Кыргызской Республики, Кыргызская Республика, г. Бишкек, e-mail: [bika2210@inbox.ru](mailto:bika2210@inbox.ru)*

<sup>2</sup>*Магистр юридических наук кафедры конституционного, международного права и таможенного дела, Евразийская юридическая академия имени Д.А. Кунаева, Республика Казахстан, г. Алматы, [svetulik\\_li@mail.ru](mailto:svetulik_li@mail.ru)*

<sup>2</sup>*Доктор юридических наук, профессор кафедры конституционного, международного права и таможенного дела, Евразийская юридическая академия имени Д.А. Кунаева, Республика Казахстан, г. Алматы, [23ren09@mail.ru](mailto:23ren09@mail.ru)*

**Аннотация:** В статье рассматриваются правовые основы, а также опыт развития института Акыйкатчы (Омбудсмена) Кыргызской Республики. Отмечается, что наряду с положительными результатами имеется и ряд проблем в организации его деятельности. Практическое влияние института Акыйкатчы (Омбудсмена) Кыргызской Республики в защите прав человека все еще остается не достаточным. Раскрываются некоторые проблемы и предлагаются соответствующие рекомендации. Институт омбудсмена является уникальным правозащитным механизмом, предназначенным для защиты прав и свобод граждан от произвола государственных органов и должностных лиц. В зависимости от положения в правовой системе, в каждом государстве деятельность омбудсменов имеет свои национальные особенности. Эффективная деятельность правозащитного института – омбудсмена привела к тому, что он получил распространение сегодня в более чем 100 странах мира. Институт омбудсмена успешно функционирует в государствах, с различными формами правления и государственного

устройства, принадлежащих к различным правовым семьям. Проведенный анализ деятельности института Акыйкатчы (Омбудсмена) Кыргызской Республики показал, что основными причинами его не эффективной деятельности явились недостаточное организационно-правовое и четкое функциональное обеспечение в достижении миссии, целей и задач. Анализ показал, что к основным недостаткам деятельности института Акыйкатчы (Омбудсмена) Кыргызской Республики мы отнесли следующие: отсутствие эффективного партнерства Акыйкатчы (Омбудсмена) как с основными государственными структурами, так и с гражданским обществом; не достаточно эффективная структура офиса Акыйкатчы (Омбудсмена) и его структурных подразделений не дали возможности для достижения высоких результатов деятельности; указанные недостатки послужили препятствием для налаживания рабочих отношений между специализированными подразделениями Акыйкатчы (Омбудсмена) и соответствующими органами государственного и муниципального управления; отсутствие четкой государственной концепции и государственной программы развития Акыйкатчы (Омбудсмена) на долгосрочную перспективу; наличие высокой текучести кадров; недостатки в развитии внутреннего потенциала обучения привели к недостаточной компетентности сотрудников; отсутствие технических средств для должной обработки, анализа и принятия решения по жалобам.

**Ключевые слова:** Омбудсмен, правовые основы, институт Омбудсмена (Акыйкатчы), Кыргызстан, проблемы, препятствия, государственные органы, местные органы, соблюдение законодательства, оптимизация, модернизация, защита прав человека и гражданина, рассмотрение жалоб, обеспечение и защита прав и свобод человека, исполнительная власть, должностное лицо, правозащитный механизм.

## ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ АДАМ ҚҰҚЫҚТАРЫ ЖӨНІНДЕГІ ЖӘНЕ ҚЫРҒЫЗ РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ОМБУДСМЕН ИНСТИТУТЫН ҚҰҚЫҚТЫҚ ҰЙЫМДАСТЫРУ НЕГІЗДЕРІ

**Түйіндеме.** Мақалада Қырғыз Республикасының Ақықатшы (Омбудсмен) институтының құқықтық негіздері, даму тәжірибесі қарастырылады. Атап өтілгендей, оң нәтижелермен қатар оның қызметін ұйымдастыруда бірқатар проблемалар да бар. Қырғыз Республикасы Акыйкатчы (Омбудсмен) институтының адам құқықтарын қорғаудағы практикалық әсері әлі де жеткілікті емес. Кейбір проблемалар ашылады және тиісті ұсыныстар ұсынылады. Омбудсмен институты азаматтардың құқықтары мен бостандықтарын мемлекеттік органдар мен лауазымды тұлғалардың еркіндігінен қорғауға арналған бірегей құқық қорғау тетігі болып табылады. Омбудсмен – құқық қорғау институтының Тиімді қызметі бүгінде әлемнің 100-ден астам елінде таралуына алып келді. Омбудсмен институты түрлі құқықтық отбасыларға тиесілі әртүрлі басқару және мемлекеттік құрылым нысандары бар мемлекеттерде табысты жұмыс істейді. Қырғыз Республикасы Ақықатшы (Омбудсмен) институтының қызметіне жүргізілген талдау оның қызметінің тиімді еместігінің негізгі себептері миссияға, мақсаттар мен міндеттерге қол жеткізуде жеткіліксіз ұйымдық-құқықтық және нақты функционалдык қамтамасыз ету болып табылатынын көрсетті. Талдау Қырғыз Республикасының Ақықатшы (Омбудсмен) институты қызметінің негізгі кемшіліктеріне біз төмендегілерді жатқызғанымызды көрсетті: Ақықатчаның (омбудсменнің) негізгі мемлекеттік құрылымдармен, сондай-ақ азаматтық қоғаммен тиімді әріптестігінің болмауы; Ақықатчаның (Омбудсменнің) және оның құрылымдық бөлімшелерінің



офисі қызметінің жоғары нәтижелеріне қол жеткізуге мүмкіндік бермеді.; аталған кемшіліктер Ақыйқатчаның (Омбудсменнің) мамандандырылған бөлімшелері мен мемлекеттік және муниципалдық басқарудың тиісті органдары арасында жұмыс қатынастарын жолға қоюға кедергі болды; ұзақ мерзімді перспективаға арналған Ақыйқатчаны (омбудсменді) дамытудың нақты мемлекеттік тұжырымдамасы мен мемлекеттік бағдарламасының болмауы; кадрлардың тұрақтамауының жоғары болуы; оқытудың ішкі әлеуетін дамытудағы кемшіліктер қызметкерлердің жеткіліксіз құзыреттілігіне әкеп соқты; шағымдар бойынша тиісті өңдеу, талдау және шешім қабылдау үшін техникалық құралдардың болмауы.

**Түйін сөздер:** Омбудсмен, құқықтық негіздер, Омбудсмен (Ақыйқатчы) институты, Қырғызстан, мәселе, кедергілер, мемлекеттік органдар, жергілікті органдар, заңнаманы сақтау, оңтайландыру, жаңғырту, адам және азамат құқықтарын қорғау, шағымдарды қарау, адамның құқықтары мен бостандықтарын қамтамасыз ету және қорғау, атқарушы билік, лауазымды тұлға, құқық қорғау тетігі.

### **ACTIVITIES OF THE INSTITUTE OF THE OMBUDSMAN (AKIKIKATCHI) F THE KYRGYZ REPUBLIC AND THE AUTHORIZED BY HUMAN RIGHTS OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN**

**Abstract.** The article discusses the legal framework, as well as the experience of the development of the Institute of akyykatchy (Ombudsman) Of The Kyrgyz Republic. It is noted that along with the positive results, there are a number of problems in the organization of its activities. The practical impact of the Institute of Akyikatchy (Ombudsman) The Kyrgyz Republic's human rights protection is still insufficient. Some problems are revealed and recommendations are made. The institution of the Ombudsman is a unique human rights mechanism designed to protect the rights and freedoms of citizens from arbitrary actions of state bodies and officials. Depending on the situation in the legal system, the activities of ombudsmen in each state have their own national characteristics. The effective work of the human rights institution – the Ombudsman has led to the fact that it has become widespread today in more than 100 countries around the world. The institution of the Ombudsman is successfully functioning in States with different forms of government and state structure, belonging to different legal families. The analysis of the activities of the Institute of akyykatchy (Ombudsman) The Kyrgyz Republic has shown that the main reasons for its not effective activities were insufficient organizational and legal and clear functional support in achieving the mission, goals and objectives. The analysis showed that the main drawbacks of the activity of the Institute of akyykatchy (Ombudsman) In the Kyrgyz Republic we attributed the following: lack of effective partnership of akyykatchy (Ombudsman) both with the main state structures and with civil society; the insufficiently effective structure of the office of the Akyikatchy (Ombudsman) and its structural divisions did not allow for achieving high performance results; these shortcomings have hindered the establishment of working relationships between the specialized units of the Akyikatchy (Ombudsman) and relevant state and municipal authorities; lack of a clear state concept and state program for the development of akyykatchy (Ombudsman) in the long term; high turnover of staff; shortcomings in the development of internal training capacity led to insufficient competence of employees; lack of technical means for proper processing, analysis and decision-making on complaints.

**Keywords:** Ombudsman, Ombudsman (Akyikatchy), administration of complaints, promotion and protection of human rights and freedoms, executive, official, the Ombudsman institute, Kyrgyzstan, problems, obstacles, public authorities, respect for human rights,

Executive Ombudsman, Independent Ombudsman, Parliamentary Ombudsman, development, implementation.

Конституция Кыргызской Республики, равно как и Конституция Республики Казахстан устанавливают ясное и прямое требование к органам государственной власти обеспечивать права и свободы человека всем лицам, находящимся в пределах соответствующих территорий и под их юрисдикцией. Права человека определены как смысл и содержание деятельности всех государственных органов, органов местного самоуправления и их должностных лиц и являются высшей ценностью государства.

В настоящее время почти в более 100 странах мира функционируют институты омбудсменов, в том числе и в Кыргызстане. В разных странах по-разному называют омбудсменов. Так, в Казахстане, в отличие от Кыргызстана, функционирует институт Уполномоченного по правам человека, который приравнивается к институту Омбудсмана, и который также ежегодно отчитывается с докладом Главе государства. В Австрии - это Народный правозащитник; в Великобритании – Парламентский комиссар по администрации и комиссары по местному самоуправлению; в Венгрии – Уполномоченный Государственного Собрания по гражданским правам; в Грузии – Народный защитник; в Дании – Парламентский Омбудсмен; в Латвии – Контролеры Сейма и т.д.

В докладе Акыйкатчы (Омбудсмана) Кыргызской Республики «О соблюдении прав и свобод человека и гражданина в Кыргызской Республике за 2017 год» подготовленный в соответствии со статьей 113 Закона Кыргызской Республики «Об Акыйкатчы (Омбудсмене) Кыргызской Республики» отмечается, что основными направлениями деятельности Акыйкатчы являются следующие. Это, прежде всего, рассмотрение поступивших обращений; посещение закрытых учреждений; проведение по собственной инициативе действий в защиту прав и свобод неограниченного круга лиц; проведение расследований по делам, имеющих важное общественное значение, с позиции гарантий прав и свобод человека; экспертное сопровождение и участие в нормотворческой деятельности; предоставление правовых консультаций и проведение просветительской работы [12]. В данном докладе отмечается, что в списке государственных органов, предприятий, учреждений, организаций и их должностных лиц, которые в 2017 году нарушили права и свободы человека, не считались с рекомендациями Акыйкатчы (Омбудсмана) Кыргызской Республики насчитывается 68 единиц.

Правовую основу организации и деятельности Акыйкатчы (Омбудсмана) Кыргызской Республики входят более 10 нормативных правовых актов. В их числе Закон Кыргызской Республики «Об Омбудсмене Акыйкатчы (Омбудсмана) Кыргызской Республики», Регламент деятельности Аппарата Акыйкатчы (Омбудсмана) Кыргызской Республики, Положение об Аппарате Акыйкатчы (Омбудсмана) Кыргызской Республики, Инструкция по проведению проверок (инспектирования) соблюдения прав и свобод человека и гражданина органами государственной власти, местного самоуправления, предприятиями, учреждениями и организациями независимо от их форм собственности и др.

Принимая во внимание возрастающий формат деятельности и признание в международном правозащитном сообществе омбудсменов, представляется важным изучение опыта правоприменительной деятельности Омбудсмана (Акыйкатчы) Кыргызской Республики и Уполномоченного по правам человека Республики Казахстан.

◆ Институт омбудсмена является уникальным правозащитным механизмом, предназначенным для защиты прав и свобод граждан от произвола государственных органов, и должностных лиц. В зависимости от положения в правовой системе, в каждом государстве деятельность омбудсменов имеет свои национальные особенности. Эффективная деятельность правозащитного института – омбудсмена привела к тому, что он получил распространение сегодня в более чем 100 странах мира. Институт омбудсмена успешно функционирует в государствах, с различными формами правления и государственного устройства, принадлежащих к различным правовым семьям.

Актуальность выбранной нами темы исследования обусловлена тем, что созданная в Кыргызстане конституционная система защиты прав и свобод человека и гражданина, одним из элементов которой является институт Омбудсмена (Акыйкатчы) Кыргызской Республики, нуждается в дальнейшем совершенствовании. Одним из приоритетных направлений правовой политики современного кыргызского государства является утверждение человека как личности и как гражданина, которому от рождения гарантированы равные права, свободы и возможности.

Акыйкатчы (Омбудсмен) действует согласно ст. 108 Конституции Кыргызской Республики [1] и Закону Кыргызской Республики «Об Омбудсмене (Акыйкатчы) Кыргызской Республики» [2] и осуществляет контроль за соблюдением прав и свобод человека и гражданина в Кыргызстане.

В Статье 3. Закона Кыргызской Республики «Об Омбудсмене (Акыйкатчы) Кыргызской Республики» [2] определена цель контроля Омбудсмена (Акыйкатчы) за соблюдением конституционных прав и свобод человека и гражданина. Так, целью контроля Омбудсмена (Акыйкатчы) являются: 1) защита прав и свобод человека и гражданина, провозглашенных Конституцией и законами Кыргызской Республики, международными договорами и соглашениями, ратифицированными Кыргызской Республикой; 2) соблюдение и уважение прав и свобод человека и гражданина субъектами, указанными в статье 2 настоящего Закона; 3) предупреждение нарушений прав и свобод человека и гражданина или содействие их восстановлению; 4) содействие приведению законодательства Кыргызской Республики о правах и свободах человека и гражданина в соответствие с Конституцией, международными стандартами в этой области; 5) улучшение и дальнейшее развитие международного сотрудничества в области защиты прав и свобод человека и гражданина; 6) предупреждение любых форм дискриминации по реализации человеком своих прав и свобод; 7) содействие правовой информированности населения и защита конфиденциальной информации о частном лице.

В настоящее время в мировой практике встречаются три модели института омбудсмена – исполнительный омбудсмен, независимый омбудсмен, парламентский омбудсмен. Наиболее распространенной моделью является - парламентская.

Следует отметить, что несмотря на свою короткую историю (с 2002 года) института Акыйкатчы Кыргызской Республики первый Международный форум омбудсменов был проведен в 2003 году по инициативе Акыйкатчы (Омбудсмена) Кыргызстана, в ходе которого был обсужден опыт деятельности омбудсменов различных стран.

В 2011 году в Кыргызстане прошел IV Международный форум омбудсменов, который впервые посетили омбудсмены из исламских стран. В работе IV Международного форума омбудсменов также приняли участие представители из России, Австралии, стран Европы и Азии, всего из 14 стран. Форум проходил на берегу озера Иссык-Куль с 27 по 30 октября 2011 года, в ходе которого было проведено 6

рабочих сессий. Основной темой IV Международного форума омбудсменов стали вопросы толерантности и проблемы национальных меньшинств. Все участники мероприятия очень тепло отозвались в части плодотворности и результативности работы IV Международного форум омбудсменов. Об этом особо отметила заместитель директора Азиатско-Тихоокеанского форума национальных институтов по правам человека из Австралии Филиппа Эрика Дарган [7].

Институт Акыйкатчы (Омбудсмена) Кыргызской Республики является важным и нужным правозащитным механизмом, который функционирует в интересах народа Кыргызстана. В настоящее время развитие института омбудсмена является актуальной задачей и требует дальнейшей теоретической разработки, научных исследований и практической реализации в новейшей истории Кыргызстана.

Жогорку Кенеш (Парламент) Кыргызстана 18 сентября 2019 года на своем заседании принял к сведению ежегодный доклад Омбудсмена (Акыйкатчысы) Кыргызской Республики Т.Б. Мамытова «О соблюдении прав и свобод человека и гражданина в КР в 2018 году».

Так, в докладе было отмечено, что в 2018 году на имя Акыйкатчысы поступило 3237 письменных обращений, из них 2092 (64,6%) – в Центральный аппарат, 1145 (35,4%) – в региональные представительства омбудсмена. Устные консультации получили 6115 человек, общее количество обратившихся в 2018 году составило 11260 человек, из них 47,4% – женщины. Из 3237 письменных обращений (62,3%) содержат жалобы на действия сотрудников силовых структур и судебных органов. В 2018 году в различные организации, ведомства было направлено 79 актов реагирования [4, с. 7].

На действия сотрудников силовых структур и судебных органов жаловались граждане Кыргызстана и в 2013 году. Так, в 2013 году на имя Омбудсмена (Акыйкатчы) Кыргызской Республики поступило более 2400 жалоб, из которых 59,8 % на действия судей и работников правоохранительных органов [3, с. 17]. Рассмотрение поступающих в офис Акыйкатчы (Омбудсмена) Кыргызстана в 2013 году обращений от граждан позволяет сделать вывод о том, что значительное число людей иждивенчески ждет от государства не столько соблюдения своих прав, а сколько помощь в его стремлениях удовлетворить потребности в различных материальных благах [3, с. 69]. Значительную часть жалоб, не входящих в компетенцию Акыйкатчы (Омбудсмена), составляют жалобы на решения судов, которые сегодня иногда принимают не совсем справедливые правомерные решения, тем самым вызывая недоверие к судебной ветви власти.

В ежегодных докладах Омбудсмена (Акыйкатчы) Кыргызской Республики анализируются наиболее актуальные проблемы соблюдения конституционных прав и свобод человека и гражданина органами государственной власти, органами государственного управления и местного самоуправления, объединениями граждан, предприятиями, учреждениями, организациями независимо от формы собственности, и их должностными лицами. Излагаются реакция государственных органов, органов государственного управления и их должностных лиц на обращения граждан Омбудсмену (Акыйкатчы) Кыргызской Республики.

После назначения на должность, Омбудсмен (Акыйкатчы) Кыргызской Республики Т.Б. Мамытов организовал проверку соблюдения сотрудниками Аппарата конституционных прав и свобод человека и гражданина. В октябре 2017 года Государственной кадровой службой, и в июне-июле 2018 года Счетной палатой Кыргызской Республики были выявлены нарушения законодательства в кадровых и финансовых вопросах в Аппарате Омбудсмена (Акыйкатчы) Кыргызской Республики.

Материалы по финансовым нарушениям направлены на рассмотрение Генеральной прокуратуры Кыргызской Республики.

Как ранее мы отметили, в Казахстане, в отличие от Кыргызстана, функционирует институт Уполномоченного по правам человека, который приравнивается к институту Омбудсмана, и который также ежегодно отчитывается с докладом Главе государства.

Отчеты Уполномоченного по правам человека Республики Казахстан подготавливаются на основе Положения об Уполномоченном по правам человека, утвержденным Указом Президента Республики Казахстан от 19 сентября 2002 года № 947 [6].

Так, например, Уполномоченный по правам человека А. Шакиров в соответствии с законодательством Казахстана представил В 2018 году Президенту государства Н.А. Назарбаеву отчет о деятельности своего учреждения за 2017 год. В 2017 году было рассмотрено 1474 индивидуальных и коллективных обращений от физических и юридических лиц, поступивших в адрес Омбудсмана. Документ содержал обзор ситуации с правами человека в стране на основе анализа рассмотренных жалоб и обращений граждан, результатов мониторинговой деятельности, а также взаимодействия с государственными органами, международными и неправительственными правозащитными организациями. Для офиса Омбудсмана Казахстана 2017 год ознаменовался рядом знаковых событий. Закрепление статуса Уполномоченного по правам человека в Основном законе существенно укрепило роль национального правозащитного учреждения в правовой системе страны и расширило возможности для реализации своего мандата [5]. Этому предшествовало соответствующее обращение Уполномоченного по правам человека в 2016 году в адрес Президента Республики Казахстан Н.А. Назарбаева.

В указанном обращении Уполномоченный по правам человека А. Шакиров просил содействия Президента Казахстана в необходимости укрепления его правового статуса, что, на его взгляд, это способствовало бы повышению имиджа страны в приверженности защите прав и свобод человека и гражданина.

В очередной раз 17 мая 2019 года Уполномоченный по правам человека Республики Казахстан А. Шакиров, презентовал свой ежегодный отчет о ситуации с правами человека в Казахстане за 2018 год, который положительно оценили участники презентации.

Отчет представил собой анализ рассмотренных Уполномоченным по правам человека Республики Казахстан жалоб и обращений, результатов мониторинговой деятельности, а также взаимодействия с правозащитными организациями, международными и неправительственными правозащитными организациями, и главное с органами государственной власти, органами государственного управления и местного самоуправления страны.

Уполномоченный по правам человека сообщил, что всего по итогам 2018 года к нему обратились 1811 граждан с жалобами на нарушения их прав. Большая часть обращений поступила из городов Нур-Султана и Алматы, Акмолинской, Карагандинской, Костанайской областей.

Уполномоченный по правам человека Республики Казахстан А. Шакиров отметил, что в числе приоритетных вопросов в 2018 году были жилищные права граждан, охрана здоровья, реформирование судебной и правоохранительной систем, обеспечение прав детей и других уязвимых групп общества Казахстана.

Высокими отмечены показатели жалоб на действия или бездействие должностных лиц государственных органов, в том числе правоохранительных органов (28%);

нарушение социальных прав граждан (17,5%); несогласие с судебными решениями (26%). Соответствующие предложения и рекомендации по актуальным правозащитным вопросам были отражены в обращениях Уполномоченного по правам человека Республики Казахстан в адрес государственных органов, Генеральной прокуратуры, Правительства и Верховного суда. Уполномоченный по правам человека Республики Казахстан отметил, что из-за не своевременной реакции отдельных государственных органов ему приходилось неоднократно обращаться к руководителям соответствующих органов государственной власти, органов государственного управления и местного самоуправления, а также до Премьер-министра Казахстана.

Итак, на наш взгляд, все еще существуют серьезные проблемы в деятельности Уполномоченного по правам человека Республики Казахстан, и главным образом из-за не своевременной реакции отдельных государственных органов, органами государственного и муниципального управления на обращения по вопросам и проблемам жилищных прав граждан, охраны здоровья, реформированию судебной и правоохранительной систем, обеспечению прав детей и других уязвимых групп общества.

Проведенный анализ деятельности института Акыйкатчы (Омбудсмена) Кыргызской Республики показал, что основными причинами его не эффективной деятельности явились недостаточное организационно-правовое и четкое функциональное обеспечение в достижении миссии, целей и задач. С этими проблемами согласна и Жумабекова Т.А. в работе которой «Государственно-правовой механизм обеспечения прав человека в Кыргызской Республике» впервые был проведен анализ проблем прав человека в контексте становления и развития политической и правовой системы в Кыргызской Республике, раскрыта роль институтов государственной власти, как гарантов прав и свобод человека [11].

Кроме того, к основным недостаткам деятельности института Акыйкатчы (Омбудсмена) Кыргызской Республики мы отнесли следующие: отсутствие эффективного партнерства Акыйкатчы (Омбудсмена) как с основными государственными структурами, так и с гражданским обществом; не достаточно эффективная структура офиса Акыйкатчы (Омбудсмена) и его структурных подразделений не дали возможности для достижения высоких результатов деятельности; указанные недостатки послужили препятствием для налаживания рабочих отношений между специализированными подразделениями Акыйкатчы (Омбудсмена) и соответствующими органами государственного и муниципального управления; отсутствие четкой государственной концепции и государственной программы развития Акыйкатчы (Омбудсмена) на долгосрочную перспективу; наличие высокой текучести кадров; недостатки в развитии внутреннего потенциала обучения привели к недостаточной компетентности сотрудников; отсутствие технических средств для должной обработки, анализа и принятия решения по жалобам [3, 4, 8].

В настоящее время в Кыргызстане продолжают попытки взять под контроль НПО. Об этом на круглом столе по обсуждению законопроекта, который обязывает неправительственные организации отчитываться об источниках финансирования, заявила руководитель правовой клиники «Адилет» Ч. Джакупова. Более того, Акыйкатчы (Омбудсмена) Кыргызской Республики Т. Мамытов при обсуждении данного законопроекта призвал депутатов Парламента отозвать эту инициативу [13]. В обращении к депутатам Жогорку Кенеша, Президенту, Правительству, Омбудсмену Кыргызской Республики представители НКО страны требуют обеспечить защиту

фундаментальных прав и свобод (относительно проекта Закона Кыргызской Республики, предполагающего внесение изменений в Законы КР «О некоммерческих организациях», «О государственной регистрации юридических лиц, филиалов (представительств)» [14].

Таким образом, общественное признание является основным рычагом в поднятии престижа Акыйкатчы (Омбудсмена) Кыргызской Республики. Исходя из вышеизложенного, очевидно, что для эффективного функционирования данного института необходим не только профессионализм и обширные знания в области права, но и его всеобщее признание.

Подводя итоги, делаем заключение, что институт Акыйкатчы (Омбудсмена) Кыргызской Республики является важным и нужным правозащитным механизмом, который функционирует в интересах народа. В настоящее время развитие института Акыйкатчы (Омбудсмен) Кыргызской Республики является актуальной задачей и требует дальнейшей теоретической разработки, научных исследований и практической реализации в новейшей истории Кыргызской Республики. Полагаем, что необходимо на законодательном уровне повысить статус Акыйкатчы (Омбудсмена) Кыргызской Республики, четко определить функции и полномочия Акыйкатчы, обеспечить соответствующими финансовыми и материально-техническими средствами, значительно повысить ответственность органов государственного и муниципального управления республики.

#### СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

- 1 Конституция Кыргызской Республики, принята референдумом (всенародным голосованием) Кыргызской Республики 27 июня 2010 года. Изд-во «Академия». - Бишкек, 2017. – 96 с.
- 2 Закон Кыргызской Республики «Об Омбудсмене (Акыйкатчы) Кыргызской Республики» от 31 июля 2002 года, № 136. - г. Бишкек, 2002.
- 3 Доклад Омбудсмена (Акыйкатчы) Кыргызской Республики «О состоянии прав и свобод человека и гражданина в Кыргызской Республики в 2015 г». – Б.: 2015. - С 19.
- 4 Доклад Омбудсмена (Акыйкатчы) Кыргызской Республики «О соблюдении прав и свобод человека и гражданина в КР в 2018 году». / ПОЛИТИКА Бишкек (АКИpress), 18 сентября 2019.
- 5 Ныгмет К. Омбудсмен подвел итоги. Казахстанская правда, 17 мая 2019 года. - Астана. - 2019. - С. 7. Интернет ресурсы: [www.parlam.kz](http://www.parlam.kz).
- 6 Положение об Уполномоченном по правам человека, утвержденного Указом Президента Республики Казахстан от 19 сентября 2002 года № 947. [www.prezident.kz](http://www.prezident.kz).
- 7 В Кыргызстане проходит IV Международный форум омбудсменов. <http://kant.kg2011-10-27kyrgyzstane-proxodit-issyk-kulskij>.
- 8 Бойцова Л.В., Бойцова В.В. Сравнительно-правовая характеристика института омбудсмана [Электронный ресурс] URL: <http://5fan.info/ujgpeljgeyfsujg.html>.
- 9 Доспаев М.А. Международный опыт развития института омбудсмена // Вестник КРСУ [Электронный ресурс] URL: <http://www.lib.krsu.edu.kg/uploads/files/public/2021.pdf>.
- 10 Мешкова А.В. Становление и развитие института омбудсмена в зарубежных странах // Вестник МГОУ [Электронный ресурс] URL: <http://evestnik-mgou.ru/Articles/Doc/553>.
- 11 Жумабекова Т.А. Государственно-правовой механизм обеспечения прав человека в Кыргызской Республике: Монография/Т.А. Жумабекова. - Бишкек, 2015. - 277 с.

12 Доклад Акыйкатчы (Омбудсмена) Кыргызской Республики «О соблюдении прав и свобод человека и гражданина в Кыргызской Республике в 2017 году». Бишкек. - 2017. - 241 с.

13 Омбудсмен призвал депутатов отозвать законопроект о финансовой отчетности НПО. Respublika № 4 (828), 30.01.2020. - С. 2.

14 Требуем обеспечить защиту фундаментальных прав и свобод. Обращение представителей НКО Кыргызстана относительно проекта Закона Кыргызской Республики, предполагающего внесение изменений в Законы КР «О некоммерческих организациях», «О государственной регистрации юридических лиц, филиалов (представительств)». Respublika № 2 (826), 17.01.2020. - С. 5.

УДК 343.2(094)

## **КІНӘНІҢ НЫСАНЫН ДҰРЫС АНЫҚТАУДЫҢ ҚЫЛМЫСТЫҚ ҚҰҚЫҚ БҰЗУШЫЛЫҚТАРДЫ САРАЛАУДАҒЫ РӨЛІ МЕН МАҢЫЗЫ**

**Ермухамедов Е.**

*Д.А.Қонаев атындағы Еуразиялық заң академиясының магистранты, Қазақстан Республикасы,  
Алматы қаласы*

**Түйіндемe.** Ғылыми мақалада терең сарапқа түскен кінә мәселесі – қылмыстық құқық теориясындағы аса даулы мәселелердің бірі. Өртүрлі ғалымдар кінәнің түсінігіне, түрлеріне, нысандарына, әлеуметтік мәніне және т.б қатысты түрліше көзқарастар білдіреді. Аталған мәселені зерттеудің өзектілігінің өзі кінәнің қылмыстық құқықтағы рөлімен тығыз байланысты. Қылмыс жасағандағы кінә (қасақаналық, абайсыздық) құқық қолданушының (судья, прокурор, тергеуші) санасынан объективті түрде пайда болады. Ол сотқа дейінгі 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 автор мақаласында ғылыми тұрғыда дәлелдеп отыр. Сонымен бірге 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 жасалып, бұл аталғандар нәтижелерге қол жеткізудегі үлкен үлес болып саналады.

**Түйін сөздер:** қылмыстық құқық, қылмыстық құқық бұзушылық, субъективтік жағы, кінә, ниет, қасақаналық, абайсыздық.

## **РОЛЬ И ЗНАЧЕНИЕ ПРАВИЛЬНОГО ОПРЕДЕЛЕНИЯ ФОРМЫ ВИНЫ В КВАЛИФИКАЦИИ УГОЛОВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЙ**

**Аннотация.** Проблема вины, которая глубоко обсуждается в научной статье - одна из самых спорных вопросов в теории уголовного права. Различные ученые выражают разнообразные взгляды относительно понятий, видов, форм вины, социального значения и т.д. Актуальность исследования данного вопроса неразрывно связана с ролью вины в уголовном праве. Виновность в совершении преступления (умысел,



неосторожность) объективно возникает из сознания правообладателя (судьи, прокурора, следователя). Он входит в предмет доказывания при производстве досудебного расследования, судебного разбирательства по уголовным делам. Данное обстоятельство осуществляется на основе оценки выявленных в деле доказательств. Вина-не только психологическое, но и социально-политическое понятие. Психологическое содержание вины подразумевает, что человек понимает или имеет возможность понять, что совершенное им деяние и его последствия фактически существовали. Социально-политическое значение вины – это способность человека осознавать или понимать социальное значение своих действий и его последствий, то есть характер их общественной опасности.

**Ключевые слова:** уголовное право, уголовное правонарушение, субъективная сторона, вина, намерение, умысел, небрежность.

### THE ROLE AND IMPORTANCE OF THE RIGHT TO DETERMINE THE FORM OF GUILT IN THE QUALIFICATION OF CRIMINAL OFFENCES

**Abstract.** The problem of guilt, which was discussed in depth in a scientific article, is one of the most controversial issues in the theory of criminal law. Different scientists Express different views about concepts, types, forms of guilt, social meaning, etc. The relevance of this research is inextricably linked to the role of guilt in criminal law. Guilt in the Commission of a crime (intent, negligence) objectively arises from the consciousness of the rightholder (judge, Prosecutor, investigator). It is included in the subject of evidence in the pre-trial investigation, trial in criminal cases. This circumstance is carried out on the basis of an assessment of the evidence identified in the case. In this regard, the author's article scientifically proves that guilt is not only a legal and psychological category, but also an evaluative category. At the same time, in the legal literature, an attempt is made to combine the concept of the criminal's view of the consequences of crimes with the concept of guilt, which he committed outside the mind of the judge, and its consequences in the form of intent and carelessness, which is a great contribution to achieving results.

**Keywords:** criminal law, criminal offense, subjective party, guilt, intent, negligence.

Қылмыстың 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 [1, 25 б.].

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 ауырататындары) 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.

Қылмыстың себебі мен мақсаты және адамның қылмыс жасағандағы көңіл-күйінің жағдайы кінәға қарағанда қылмыс құрамының қажетті нысандары 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, қылмыстың субъективтік жағының басқа да элементтері – оның себебі, мақсаты, тұлғаның қылмыс жасаған сәттегі көңіл-күйінің қызбалық жағдайы да назарға алынатындығы есептеледі деген сөз [2, 287 б.].

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 қылмыс жасаған адамның ойы, ниеті, тілегі мен сезімдеріне бойлау қылмыстың объективтік жағдайларын анықтаудан әлдеқайда күрделі мәселе. Сондықтан да, «өзгенің жаны – жаппай жұмбақ» деген мақал тегін тумаса керек. Осыған орай, адамның өзі істеген қоғамға қауіпті іс-әрекеті мен зардаптарына, оның себептерін, мақсаттарын және эмоциясын (көңіл-күй жағдайын) анықтағанда («әдетте солай болатын», «көбінесе сөйтуге тура келетін» дейтін тұжырымдармен, дәлелдермен нығарланатын) әлгі тұлғаның өз істегеніне психикалық қатынасын белгілеуде қандай да болмасын жалпылай бағалау болуы мүмкін емес әрі болмауы да керек. Сондықтан, қайсыбір адамды өзге тұлғаны өлшейтін аршынмен өлшеуден асқан әділетсіздік жоқ, олар не бір-біріне қарама-қарсы келеді, немесе әйтеуір бір-бірінен қайтсе де өзгешелігі болатыны хақ». Міне, осыдан қылмыстың субъективтік жағына мұндай жалпылама (жекешеліндірілмеген) баға беру қылмыстық заңды қолдануда дөрекі қателіктерге ұрындыруға, яғни қылмыстық істер жөніндегі әділ қазылық ауқымында да адам құқықтарын бұзуға әкеп соғуы мүмкін [3, 62 б.].

Қылмыстық құқықтың ең маңызды қағидасы жауаптылықты кінә болған жағдайда ғана белгілеуді білдіретін кінәлі жауаптылық қағидасы болып табылады. Бұл қағида ҚР ҚК-тің 19 - бабында анық тұжырымдалған. ҚР ҚК-тің 19-бабының бірінші бөлігіне сәйкес, адам тек қоғамға қауіпті әрекеті (әрекетсіздігі) және содан келген қоғамға қауіпті зардаптарының туындауы 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 құқық бұзушылық жасаған адам ғана қылмысқа кінәлі болып танылады делінген [4].

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 интеллектуалдық 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 интеллектуалдық (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 (интеллектуалдық 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 [5, 103 б.].

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 [4].

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.

Қылмыс 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 қылмыс жоқ жерде кінә да жоқ.

Кінәнің қылмыстық құқықтық мағынасын асыра бағалау қиын. Біріншіден, кінәлі жауаптылық қағидасы тұрғысынан келетін болсақ, кінә қылмысты және қылмыстық

емес іс-әрекеттердің арасын межелеуге қызмет етеді. Мысалы, ҚР ҚК-нің 23-бабының 2-бөлігіне сәйкес, кінәсіз зиян келтіргені үшін қылмыстық жауаптылыққа тартуға болмайды. Екіншіден, егер заң шығарушы жауаптылықты кінәнің түріне байланысты дифференцияласа (бөлшектерге бөлсе), онда бұл жағдай қылмыстың дәрежеленуіне әсер етеді. Мәселен, кісі өлтіру ҚР ҚК-нің 99-бабы бойынша дәрежеленсе, ал абайсызда қазаға ұшырату ҚР ҚК-нің 104-бабымен дәрежеленеді. Кінәнің түрі сондай-ақ денсаулыққа қасақана немесе абайсызда зиян келтіргенде (ҚР ҚК-нің 106, 107, 108 және 114-баптары), өзгенің мүлкін қасақана немесе абайсызда жойғанда не бүлдіргенде (ҚР ҚК-нің 202 және 204-баптары) және басқа қылмыстық құқық бұзушылықтар жасалғанда араға шек қоятын құрал ретінде қызмет етеді. Үшіншіден, кінәнің түрі қылмыстарды заңды тұрғыда дәрежелеу кезінде есепке алынады. Қасақана және абайсыздағы кінәлардың айырмашылығы қылмыстық жауаптылықтың басқа да бірқатар жағдайларында ескеріледі (алдын ала келісілген және бірлескен іс-әрекет үшін қылмыстық жауаптылық негіздерінен анықтауда, шартты түрде соттау мен жазадан шартты түрде мерзімінен бұрын босату кезінде және т.б.).

Қылмыстық құқық бұзушылықтар 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.

Б.С. Утевскийдің пікірінше, кінә қылмыстық жауаптылықтың негізі ретінде «соттың сенімі бойынша, мемлекет тарапынан теріс қоғамдық (адамгершілік-саяси) бағаға ие болуға, сотталушының қылмыстық жауаптылыққа тартылуына негіз болатын жағдайлардың жиынтығы болып табылады» [6, 105-106 б.].

Кінәні түсінуге бұл жағынан келу кеңестік заң ақпарат құралдарында аяусыз сынға ұшырады деуге болады. Оның себептері негізінен идеологиялық сипат арқаланады. Бұл авторға буржуазиялық заңгер ғалымдар ұсынған кінәні бағалау теориясынан «ұрлаған» деген кінә тағылды (ол кезде мұндай жағдай едәуір кінә болып саналатын). Бірақ, кейде кеңестік қылмыстық құқықта кінәні бағалау арқылы түсінуде күрт қабыл алмау біртіндеп артта қалды да, ал кінәлі жауаптылық қағидасы (яғни кінәні қылмыстық жауаптылықтың негізі деп мойындау) бұл күнде ҚР Қылмыстық кодексінде заңды түрде қисындастырылған. Мұны дұрыс деп мойындаған жөн, өйткені қылмыстық заң қылмыстық жауаптылықты жеке тұлғаның өзі жасаған іс-әрекеті мен зардаптарына деген кез келген психикалық қатынасы емес, оның белгілі түрлері – қасақаналық және абайсыздықпен ғана тектен-текке байланыстырмайды. Психикалық қатынастың осы түрлері ғана кінәлінің қылмыстық заң қорғайтын, яғни жеке адамның, қоғамның және мемлекеттің мүдделеріне деген әлеуметке қарсы (қасақана қылмыстардағы) немесе немқұрайды (абайсызда жасалған қылмыстардағы) көзқарастарын дәйектейді. Сондықтан, кінә дегеніміз – жеке тұлғаның өзі жасаған қауіпті әрекетке немесе әрекетсіздікке және осының салдарынан туындаған залалды зардаптарға (оларда оның

қылмыстық заң қорғайтын мүдделерге (байлықтарға) деген теріс қарым-қатынасы бой көрсетеді) деген психикалық қатынасы деген сөз [1, 286 б.].

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.

### ӘДЕБИЕТТЕР ТІЗІМІ

1 Дагель П.С. Учение о личности преступника в уголовном праве. - Владивосток, 2018. – 282 с.

2 Қылмыстық құқық. Жалпы бөлім. А.В.Наумов. Астана, «Фолиант» баспасы, 2010. – 269 б.

3 Уголовное право Республики Казахстан. Общая часть. Отв. редакторы: И.И.Рогов, Г.И.Баймурзин. Алматы, «Жеті жарғы», 2003. – 358 с.

4 ҚР Қылмыстық кодексі. 03 шілде 2014 жыл.- Алматы, 2019. – 226 б.

5 Уголовное право. Под общ. ред. Л.Д. Гаухмана, Л.М. Колодкина, С.В.Максимова. М., Юриспруденция, 2009.- 398 с.

6 Утевский Б.С. Вина в уголовном праве. М., 2010. – 147 с.

УДК 343.611(574)

### ЗАКАЗНОЕ УБИЙСТВО – УБИЙСТВО ИЗ КОРЫСТНЫХ ПОБУЖДЕНИЙ

**Д.М. Илахунов**

*Магистрант Евразийской юридической академии имени Д.А. Кунаева, Республика Казахстан, г. Алматы*

**Аннотация.** Статья посвящена одной из основных проблем современного общества - увеличение преступности, в том числе повышение количества убийств. В статье излагаются основные точки зрения на заказное убийство и корыстные побуждения при совершении убийства. Также раскрываются понятия «традиционных» и «нетрадиционных» убийств, концепция убийства по найму. Автор приходит к мнению, что мотивом жестоких преступлений, как правило, является распределение сфер влияния и имущества, в борьбе за новые источники прибыли многие бандиты и предприниматели предпочитают физически устранять конкурентов, а не вести с ними переговоры, что является корыстным побуждением к совершению заказного убийства. Анализ уголовного законодательства многих государств указывает на то, что уголовное законодательство ряда стран участниц СНГ не имеет понятий «совершение преступлений по найму или по заказу. Квалифицирующими признаками многих преступлений, в том числе убийств, является их совершение «из корыстных побуждений», «из корысти». В статье анализируется взаимосвязь заказного убийства и корыстного мотива. Любое заказное убийство имеет корыстный мотив: либо получение материальной выгоды заказчиком, либо получение вознаграждения исполнителем.

Корыстные побуждения при убийстве могут сочетаться с другими квалифицирующими признаками, действия виновного при этом следует квалифицировать по совокупности преступлений. Автор приходит к выводу, что заказное убийство равнозначно убийству, из корыстных побуждений.

**Ключевые слова:** убийство, заказное убийство, расследование, корыстное побуждение, уголовный кодекс, убийства по найму, модельный закон.

## ТАПСЫРЫСПЕН ӨЛТІРУ — ПАЙДАКҮНЕМДІК НИЕТПЕН ӨЛТІРУ

**Түйіндеме:** Мақала қазіргі қоғамның негізгі проблемаларының біріне арналған - қылмыстың артуы, соның ішінде кісі өлтіру санының артуы. Мақалада адам өлтіру кезінде тапсырыстық кісі өлтіру мен пайдакүнемдік ниеттерге негізгі көзқарас баяндалады. Сондай-ақ "дәстүрлі" және "дәстүрлі емес" кісі өлтіру ұғымдары, жалданып өлтіру тұжырымдамасы ашылады. Автор қатыгез қылмыстың себебін, әдетте, ықпал ету және мүлік салаларын бөлу болып табылады деп санайды, жаңа пайда көздері үшін күресте көптеген бандит пен кәсіпкерлер тапсырыс өлтіруді жасауға пайдакүнемдік болып табылатын олармен келіссөздер жүргізу емес, бәсекелестерді физикалық жоюды қалайды. Көптеген мемлекеттердің қылмыстық заңнамасын талдау ТМД-ға қатысушы бірқатар елдердің қылмыстық заңнамасының "жалданып немесе Тапсырыс бойынша қылмыс жасау. Көптеген қылмыстардың, оның ішінде кісі өлтірудің саралау белгілерін оларды "пайдакүнемдік ниетпен" жасау болып табылады. Мақалада тапсырыстық өлтіру мен пайдакүнемдік уәждің өзара байланысын талданады. Кез келген тапсырыстық кісі өлтіру пайдакүнемдік ниетпен: не тапсырыс берушінің материалдық пайда алуын, не орындаушының сыйақыны алуы. Адам өлтіру кезінде пайдакүнемдік ниеттер басқа саралау белгілерімен ұштастырылуы мүмкін, бұл ретте кінәлінің әрекеттерін қылмыстардың жиынтығы бойынша саралау керек. Автор тапсырыспен кісі өлтіру, пайдакүнемдік ниетпен бірдей деген қорытындыға келеді.

**Түйін сөздер:** адам өлтіру, тапсырыспен өлтіру, тергеу, пайдакүнемдік ниет, қылмыстық кодекс, жалданып өлтіру, модельдік заң.

## MURDER FOR HIRE – MURDER FROM PROFIT MOTIVE

**Abstract.** The article is devoted to one of the main problems of modern society - an increase in crime, including an increase in the number of murders. The article presents the main points of view on contract murder and mercenary motives in the commission of murder. It also reveals the concepts of "traditional" and "non-traditional" murders, the concept of murder for hire. The author comes to the conclusion that the motive for violent crimes is usually the distribution of spheres of influence and property in the struggle for new sources of profit, many bandits and entrepreneurs prefer to physically eliminate competitors rather than negotiate with them, which is a self-serving incentive to commit a contract murder. An analysis of the criminal legislation of

many States indicates that the criminal legislation of a number of CIS member States does not have the concept of "Commission of crimes for hire or by order. The qualifying features of many crimes, including murder, are their commission "out of self-interest". The article analyzes the relationship between contract murder and a mercenary motive. Any contract murder has a mercenary motive: either obtaining material benefits by the customer, or receiving remuneration by the performer. Self-serving motives for murder can be combined with other qualifying characteristics, the actions of the perpetrator should be qualified by the

totality of crimes. The author comes to the conclusion that the contract murder is equivalent to murder, from mercenary motives.

**Keywords:** murder, contract murder, investigation, profit motive, criminal code, murder for hire, model law.

В связи с изменениями социально - экономических условий в Республике Казахстан участились случаи совершения заказных убийств, они стали фактором, дестабилизирующим современную РК, условием, оказывающим большое влияние на снижение ценностных ориентаций граждан, а также их представление о безопасности жизни человека. Технический рост и собранный человеком опыт довольно сильно видоизменили способы совершения преступлений. Одну из ключевых ролей сыграли перемены в законодательстве и распад советской правоохранительной системы, недостаток созданных способов расследования аналогичных преступлений, малое субсидирование правоохранительных органов, а также как результат, недостаток грамотных сотрудников и специалистов.

Отрицательные тенденции в экономических и социальных отношениях, жесткие ограничения государственного надзора, явная депрофессионализация правоохранительных органов и другие не положительные явления привели не только к реальному «краху» преступности, но и к созданию новых и очень опасных ее проявлений, к которым относятся убийства по найму. Убийство за вознаграждение или другая плата становятся частым явлением в тех областях, где процессы приватизации интенсивны и часты процедуры несостоятельности бизнеса и банков.

С криминологической точки зрения немаловажно отличать две группы преднамеренных убийств, которые условно называют «традиционными» и «нетрадиционными». «Традиционными» являются хорошо известные и криминологически контролируемые умышленные убийства, совершаемые главным образом в сфере быта и отдыха. Вторая группа - «нетрадиционные» убийства, связанные с областью организованной преступности, ранее не столь широко распространенной (убийства по заказу, различные виды криминальных разборок в бизнесе, устранение конкурентов и т.д.), расследование которых представляет большую сложность, что является одной из причин низкой раскрываемости [1].

Хотя «нетрадиционные» убийства составляют незначительную долю от всех совершенных убийств, они обладают значительной социальной угрозой.

Подобные убийства обычно совершаются с прямым умыслом. Характерная отличительные признак таких убийств: наглость, жестокость, хитроумные способы скрыть следы преступления, а значит и высокая сложность раскрытия. Совершение «нетрадиционного» убийства затрагивает все больше людей, которые прямо или косвенно влияют на очень широкий круг человеческих отношений.

Заказные убийства в ряду «нетрадиционных» занимают значительное место, их общераспространенность, трудность раскрытия ставят их в лидеры с точки зрения социальной угрозы. Физическое устранение конкурента, врага, противника, должника, кредитора стало популярным способом решения проблемы. В настоящее время правоохранительные органы в Казахстане все чаще сталкиваются с проблемой внезапного роста количества убийств, которые, как справедливо упоминается в литературе, становятся «обслуживающим фактором» в сфере финансовой деятельности, как законной, так и незаконной. Разговор идет об устранении соперников, их запугивании, решении, различных вопросов в области бизнеса и т.д.

Убийство за вознаграждение имело место на протяжении всей истории человечества. Убийц нанимали для устранения политических конкурентов (одно из первых на Руси - убийство князем Святополком своих братьев Бориса, Глеба и Святослава в 1015 году), разрешения семейных распрей, устранения любовных соперников. Тем не менее, в общей массе убийств, носивших в основном бытовой характер, они составляли лишь незначительный процент [2].

За последние 10-15 лет убийства по найму (заказные убийства), совершаемые на территории нашей Республики, приобрели характерные криминологические черты (так называемое «криминальное лицо»), т.е. данный вид преступления стал относительно самостоятельным криминальным феноменом.

В.В. Кудрявцев справедливо отмечает, что «несмотря на юридический распад Советского Союза, государства ближнего зарубежья остаются фактически связанными тысячами невидимых нитей, образованных как общностью исторической, так и иной направленности, в частности географической общностью государственных границ» [3].

«Убийство по найму» как категории убийства впервые на постсоветском пространстве было закреплено в Модельном уголовном кодексе. Разработка осуществлялась во исполнение постановления Межпарламентской ассамблеи государств-участников Содружества Независимых Государств от 28 октября 1994 г. «О правовом обеспечении интеграционного развития Содружества Независимых Государств» и в соответствии с постановлением Совета Межпарламентской ассамблеи от 14 февраля 1995 г. №4 «О программном комитете и рабочих группах по созданию модельных уголовного и уголовно-процессуального кодексов для государств-участников СНГ». Непосредственная разработка осуществлена рабочей группой, состоявшей из ведущих научных работников и должностных лиц правоохранительных органов десяти государств.

Принятие Модельного уголовного кодекса для нескольких государств является важным, но и не уникальным, событием в мировой практике. В истории государства и прав более известны нормативные акты рекомендательного или частично обязательного характера, призванные обеспечить единообразие уголовного права внутри страны.

Как установлено, модельный закон не является нормативным актом прямого действия, и он не имеет обязательной юридической силы, а является лишь научно обоснованной рекомендацией законодательным органам государств рассматривать положения типового закона в качестве образца в разработке собственного законодательства. Поэтому рекомендации Модельного Уголовного кодекса СНГ могут послужить основой для создания уголовного закона, который в определенной степени унифицирован для всех государств, входящих в Содружество [4].

Анализ уголовного законодательства государств указывает, что уголовное законодательство ряда стран участниц СНГ вообще «не знает» понятий «совершение преступлений по найму или по заказу. Квалифицирующими признаками многих преступлений, в том числе убийств, является их совершение «из корыстных побуждений», «из корысти».

В уголовном законодательстве ряда стран убийство по найму рассматривается как убийство на основании личной выгоды. Так, п. 5 § 114 Пенитенциарного кодекса Эстонии определяет ответственность за убийство, сопряженное с разбоем или совершенное из мотивов личной выгоды. Понятие «личная выгода» более емко, чем понятие «корысть». Первое понятие охватывает как убийство, совершенное с целью извлечения материальной выгоды непосредственно от его совершения, за счет



имущества потерпевшего, так и за счет получения вознаграждения от третьих лиц - убийство по найму [5].

В п. «и» ч. 2 ст. 111 Модельного уголовного кодекса СНГ определяет уголовную ответственность за убийство по корыстным мотивам, а равно по найму. Некоторые законодатели Содружества подчеркнули отдельный пункт квалифицированного характера убийства в Уголовном кодексе - «убийство из корыстных побуждений, а равно по найму» [6].

Казахстанское законодательство уточнило квалификацию данного вида убийства, в частности, добавив «убийство, сопряженное с разбоем или вымогательством». Так, УК РК в п. 8 ч. 2 ст. 99 «Убийство» следующим образом определяет данный квалифицированный вид убийства: «убийство из корыстных побуждений, а равно по найму сопряженное с разбоем или вымогательством». Как совершенно справедливо заметил Геворгян В.М., данная формулировка представляется дискуссионной, хотя аналогичную позицию заняло большинство законодателей бывших союзных республик: например, Армении (п. 8 ч. 2 ст. 104); Белоруссии (п. 12 ч. 2 ст. 139); России (п. «з» ч. 2 ст. 105) и др.

Из вышесказанного, можно сделать вывод, что на сегодняшний день нет единой концепции убийства по найму или заказного убийства. В законодательстве используют фразу «убийство по найму», которая в свою очередь укоренена в прессе и повседневной речи, в термин «заказное убийство». Похоже, что некоторая неясность возникает при использовании терминов «заказное убийство» и «наемное убийство» возникает из-за их различных сфер применения: «заказное убийство» - понятие, употребляемое криминологией, «убийство по найму» - конкретный квалифицирующий признак убийства и оперируют им теория и практика уголовного права.

Обратите внимание, что законодатель, который консолидирует существование такого явления, как убийство по найму, одновременно рассматривает его как своего рода убийство по корыстным мотивам. Рассматривая уголовное определение «убийство по найму», кажется, что личный интерес является обязательным условием для обвинения в убийстве по найму. Корысть - это признак качества для ряда преступлений, включая убийства. Эгоистичный мотив особенно характерен для имущественных преступлений. Но закон не связывает понятие корысти только с преступлениями против собственности. Кажется, что личный интерес присущ только тем преступлениям, в которых преступник пытается получить материальную выгоду.

Представление «найм» означает наличие соглашения, на основании которого одна сторона приказывает совершить убийство, вторая - обязуется их выполнить. Отличительной чертой «заказных» убийств является то, что в их осуществлении участвуют несколько лиц. Всегда есть организатор и обычно - посредник организатора. В традиционной трактовке уголовного права все они являются соучастниками преступления. По характеру их участия в преступлении различают организатора, исполнителя, пособника и подстрекателя. Степень участия, характеризующая ответственность виновного в совместном преступлении, во многом зависит от вида соучастия.

При анализе подобного отягчающего обстоятельства немаловажно понимать следующее. «Заказное» убийство постоянно происходит по инициативе и в интересах определенного лица, именуемого нередко как в периодике, так и в официальных документах правоохранительных органов «нанимателем» или «заказчиком». Однако данные определения могут быть истолкованы двусмысленно: равно как субъект, в

заинтересованности которого происходит преступление, так и другой субъект, которое подыскивается для первого исполнителя его преступного замысла. Помимо этого, в практической деятельности имеют место случаи, когда в устранении определенной личности заинтересована какая-либо группа (например, преступная группировка или совладельцы коммерческого предприятия). В таких случаях заказчиком, т.е. лицом, которое имеет контакт с непосредственным исполнителем, обычно, бывает один человек, для которого личность предстоящей жертвы не обладает никакой значимостью.

Подобное убийство относится к посягательствам только на один правоохранный объект - жизнь человека, что обусловлено рвением виновного приобрести вещественную выгоду от данного убийства. Главным аспектом, причисляющим предумышленное убийство к данному виду убийства, совершенному при отягчающих обстоятельствах, считается наличие у виновного корыстного мотива. Корыстный мотив свойственен не только для умышленного убийства, совершенного из корыстных побуждений, он, прежде всего, принадлежит к имущественным преступлениям, хотя закон не объединяет понятие корысти только с преступлениями против собственности. С целью правильной квалификации убийства из корыстных побуждений, необходимо точно определиться с содержанием самого термина «корыстные побуждения». При совершении умышленного убийства из корыстных побуждений корыстный мотив включает получение материальной выгоды в самом широком смысле этого слова.

Убийство из меркантильных побуждений происходит больше в целом, для того чтобы овладеть собственностью и денежными средствами и не обязательно самой жертвы. Однако невозможно материальную выгоду уменьшать только к завладению имуществом или деньгами. Она может быть достигнута и при освобождении от вещественных затрат.

Из чего следует вывод, что понятие «корысть» обладает большим значением в процессе анализа убийства из корыстных побуждений. Адвокат определяет корысть как влечение к получению денег и наживе, жадность к деньгам, богатству и падкость, а также стремление к захвату богатств.

Термин «корысть» подразумевает получение любой материальной выгоды в самом широком смысле этого слова. Собственный интерес может быть сведен не только к конфискации имущества, денег и полученных прав собственности, хотя, как показывает практика, убийство в личных интересах чаще всего совершается с целью завладеть имуществом и деньгами. Сюда входят убийство за вознаграждение, желание избавиться от алиментов, погашение долгов и т.д. Корысть сводится не только к случаям материальных благ, но и к стремлению виновного избавиться от материальных затрат.

Убийство признается корыстным, если оно совершено ради материальной выгоды, включая других лиц. Но даже это важное и правильное утверждение было поставлено под сомнение некоторыми учеными. По мнению А. И. Стрельникова, «корысть - это чувство и стремление к выгоде имущественного характера для себя. Забота о материальных интересах чужих лиц не порождает корысти. Корысть будет только, если убийство совершается во имя имущественных интересов своих близких» [7]. Месть не часто является неотъемлемым мотивом организатора заказного убийства, даже гипотетически такой мотив не принят. Но независимо от мотивов организатора убийства (месть, ревность, зависть, национальная вражда или другие), характеризующим считается корыстный мотив киллера, совершающего преступление за награды, иногда вообще не осознавая мотив организатора. Для применения п. 8 ч. 2

ст. 99 УК нет особой разницы, достиг ли обвиняемый свои миссии извлечения материальной выгоды. Необходимо определить, чем он руководствовался при совершении убийства (как и при покушении на него) корыстным мотивом, который в любом случае может возникнуть из того, что для признания корыстного убийства оконченным преступлением не имеет значение, получил ли виновный те блага, к которым стремился, совершая убийство. А как правило, заказные убийства в основном являются оконченными преступлениями, так как их совершению всегда предшествует тщательная подготовка.

Стремление к получению материальной выгоды от убийства может быть связано с целью противозаконного завладения имуществом потерпевшего. При этом возникают определенные сложности при квалификации убийства с целью завладеть чужим имуществом, так как при таком убийстве виновный посягает кроме жизни человека еще и на другой объект, обычно имущество потерпевшего. Тогда может возникнуть необходимость квалификации содеянного по совокупности: как преступления против жизни и против собственности. Решение вопроса о том, какое имущественное преступление, помимо убийства из корыстных побуждений, совершил виновный, зависит от способа и времени завладения имуществом и других обстоятельств.

Содеянное квалифицируется по совокупности как убийство из корыстных побуждений и разбой, если оно не охватывается полностью составом каждого из этих преступлений. Следовательно, если убийство было совершено в процессе разбойного нападения с целью завладения чужим имуществом или его удержания непосредственно после завладения, действия виновного должны быть квалифицированы по совокупности преступлений как убийство из корыстных побуждений и разбой при отягчающих обстоятельствах. Если преступник убил потерпевшего, чтобы скрыть совершенный разбой, налицо реальная совокупность разбоя и убийства при отягчающих обстоятельствах с целью сокрытия другого преступления, но не из корыстных побуждений.

Наличие наемника - определенной фигуры исполнителя, определяет самостоятельный тип убийства по найму. Как полагает Л.А. Андреева, выделение убийства по найму в качестве самостоятельного вида вызвано не только распространенностью этого преступного явления, но и своеобразием данного преступления, отличающегося от классического убийства из корыстных побуждений тем, что обогащается практически только один соучастник - исполнитель, а организатор несет материальные затраты. Убийство по найму является частным случаем убийства из корыстных побуждений, и оно не может совершаться без ориентации на материальную выгоду [8].

Неправильно было бы признать, что убийство обогатило только лицо, совершившее преступление, и что организатор несет только материальные издержки. В материалах уголовных дел указывается, что большинство подобных преступлений (около 95%) совершаются по мотивам корысти. Как справедливо замечал А.Н. Попов, представляется, что затраты организатора преступления чаще всего с лихвой «окупаются» в результате совершенного убийства по найму. Поэтому нельзя отрицать корыстные мотивы и в действиях заказчиков данного преступления.

Одним из первых громких заказных убийств было убийство директора крупнейшей сталелитейной компании Александра Свичинского в Темиртау 28 декабря 1992 года. Убийца выстрелил ему в затылок на проходные управления КарМетКомбината. Затем он исчез с места преступления на автомобиле марки «Запорожец». В связи с тем, что это первое заказное убийство в РК, подробности держались в секрете. Заказчиком

убийства был бывший замдиректор Борис Тимофеев, исполнитель Альгирдас Забюленас. Они были приговорены к расстрелу. Посредники - Юозас Микенас и Михаил Чернов - сидели за решеткой 10 и 12 лет. Суд признал всех четырех обвиняемых виновными в совершении убийства.

В том случае, когда убийство совершено по другим мотивам, а затем преступник взял материальные ценности жертвы из-за внезапного умысла, квалификация убийства из корыстных побуждений исключается. Обязательным элементом данного состава является эгоистичный мотив, под которым понимается желание всячески получать материальную выгоду. Корыстные убийства по способу совершения отличаются: от прямого нападения до активного действия, отравления или смерти от бездействия. Если корыстная цель не была мотивом для убийства, значит, действия преступника в связи с захватом имущества жертвы после убийства должны квалифицироваться в соответствии с Уголовным кодексом, ответственность за преступления против собственности и убийство по соответствующему пункт ч. 2 ст. 99 УК РК в зависимости от того, отягчают ли обстоятельства. Например, смерть, вызванная неуплатой долга потерпевшего, не должна рассматриваться как совершенная по корыстным мотивам, поскольку виновник понимает, что таким образом он вряд ли получит долг, а тем более материальную выгоду.

В основе такой причины смерти лежит не личная заинтересованность, а месть, а квалификация в соответствии с п. 8 ч. 2. 99 УК РК будет ошибочной. Убийство должника, который должен возместить должнику ущерб, причиненный имуществу, также считается убийством из мести. Существенные различия в квалификации действий «заказчика» и «исполнителя» заказа должны быть приняты во внимание. Действия лица, совершившего убийство за вознаграждение, квалифицируются по п. 8 ч. 2. 99 УК РК. Действия заказчика, который организовал это убийство, или склонил исполнителя совершить убийство за вознаграждение, то есть в соответствии со статьей 28 и пунктом 8 статьи 99 Уголовного кодекса. Особенностью и обязательной чертой рассматриваемого типа убийства является распределение ролей между сообщниками. «Заказчик» выступает зачинщиком или организатором преступления (мотивы его преступного действия могут быть не только корыстными, но и политическими или криминальными). Человек, который непосредственно выполняет преступный план за деньги, является исполнителем.

Таким образом, заказчик убийства по найму должен отвечать за соучастие в убийстве по найму, несмотря на отсутствие у него корыстного мотива. Например, он может действовать по мотивам мести, ревности, зависти. Для квалификации деяния соучастников данного вида убийства важно установление наличия цели получения вознаграждения только у исполнителя. Но если исполнитель заказного убийства совершил это преступление не с целью получения вознаграждения, а из жалости, сострадания, то такое убийство нельзя квалифицировать по п. 8 ч. 2 ст. 99 УК РК. Убийство по найму, относится к корыстным убийствам, когда убийца лишает человека жизни по указанию лица, пообещавшего уплатить или уплатившего за убийство вознаграждение.

Корыстные побуждения при убийстве могут сочетаться с другими квалифицирующими признаками, действия виновного при этом следует квалифицировать по совокупности преступлений. Но ни один из указанных признаков нельзя принимать за самостоятельный критерий разграничения убийства при разбойном нападении и просто убийства из корыстных побуждений.

Правильная квалификация указанных деяний поможет справедливо назначить виновному наказание, соответствующее совершенному уголовному правонарушению, и таким образом приведет к уменьшению их числа и дальнейшему сведению к минимуму.

Обобщая данные, можно сделать вывод, что кодекс каждой страны устанавливает уголовную ответственность за убийство из корыстных побуждений, а равно по найму и каждый человек должен и обязан нести ответственность за совершенное им преступное деяние.

### СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1 Как менялась статистика убийств в Казахстане, или Откуда берутся преступники. [Электронный ресурс]. – 2017. – Режим доступа: [https://baigenews.kz/analysis/analytics/kak\\_menyalas\\_statistika\\_ubiistv\\_v\\_kazahstane\\_ili\\_ot\\_kuda\\_berutsya\\_prestupniki/](https://baigenews.kz/analysis/analytics/kak_menyalas_statistika_ubiistv_v_kazahstane_ili_ot_kuda_berutsya_prestupniki/) (дата обращения: 21.01.2020);

2 Бородулин А.И. Убийство по найму. – Москва, 1997, – 100 с.

3 Кудрявцев В.В. Настольная книга частного охранника: учебное пособие, 2005, - 500 с.

4 Тишкин А. В. Убийство по найму: значение корыстного мотива при квалификации преступления. Проблема соотношения убийства по найму с корыстными преступлениями // Молодой ученый. — 2013. — №5. — 556 с.

5 Пенитенциарный кодекс Эстонии. [Электронный ресурс]. – 1996. Режим доступа: <https://v1.juristaitab.ee/ru/zakonodatelstvo/penitenciarnyy-kodeks> (дата обращения: 22.01.2020).

6 Модельный уголовный кодекс СНГ. [Электронный ресурс]. – 1996. Режим доступа: <https://www.cisatc.org/1289/135/154/241> (дата обращения: 22.01.2020).

7 Стрельников А.И. Об основании уголовной ответственности // Lex russica. - 2019. - № 1. - 60 с.

8 Андреева Л.А. Понятие преступления. - СПб.: Издательство «Юридический центр Пресс». - 2015. - 100 с.

УДК 349.6(574)

## ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ И ВИДЫ ЭКОЛОГИЧЕСКОГО КОНТРОЛЯ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

**Ж.Ж.Канатжанова**

*Магистрант Евразийской юридической академии имени Д.А.Кунаева, Республика Казахстан,  
г. Алматы, [kanatzhanova@mail.ru](mailto:kanatzhanova@mail.ru)*

**Аннотация.** На сегодняшний день экологическому контролю уделено большое внимание, с точки зрения научной литературы, и поддержке государственного управления в данной области.

Главным элементом управления в экологии является обеспечение охраны окружающей среды.

Что касается функции и разрешений экологического контроля, существует нормотворческая деятельность по рациональному использованию и охраны природы,

также немало важную роль играет: план, финансы, лицензии, контроль, мониторинг и надзор природоохранного законодательства.

Экологический контроль имеет большое влияние на нашу окружающую среду, которая представляет собой важнейшую правовую меру по обеспечению природопользования, защита от вредных воздействий, и правовой институт экологического права.

Можно выделить три важных элемента, относящиеся к экологическому контролю: с точки зрения законодательства, целесообразность действий, принятие мер для устранения нарушений.

И в заключении, на сегодняшний день по системе экологического контроля выделяем три формы ЭК - предупредительная, карательная и информационная.

Предупредительная функция заключается в том, что субъекты экологического контроля, зная о возможной проверке исполнения ими правовых экологических требований, самостоятельно проявляют активность в исполнении требований законодательства и предупреждении нарушений.

Информационная функция связана с тем, что в процессе контроля соответствующие органы и лица собирают разнообразную информацию о природоохранительной деятельности подконтрольных и поднадзорных объектов.

Карательная функция проявляется в применении к нарушителям правовых экологических требований предусмотренных законодательством санкций.

**Ключевые слова:** экологический контроль, экологическое управление, природопользование, охрана окружающей среды, экологическая деятельность, общество, природные ресурсы, экологические нормы.

## ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДАҒЫ ЭКОЛОГИЯЛЫҚ БАҚЫЛАУДЫҢ ҚҰҚЫҚТЫҚ НЕГІЗДЕРІ МЕН ТҮРЛЕРІ

**Түйіндеме.** Бүгінгі күні экологиялық бақылауға, ғылыми әдебиеттер тұрғысынан және осы саладағы мемлекеттік басқаруды қолдауға көп көңіл бөлінді.

Экологиядағы менеджменттің негізгі элементі қоршаған ортаны қорғау болып табылады.

Экологиялық бақылаудың функциясы мен рұқсаттарына қатысты табиғатты ұтымды пайдалану мен қорғау бойынша нормативтік-құқықтық актілер жұмыс істейді, сонымен қатар жоспар, қаржы, лицензия, экологиялық заңнаманы бақылау, қадағалау маңызды рөл атқарады.

Экологиялық бақылау қоршаған ортаны қорғауға, қоршаған ортаны қорғауды, зиянды әсерлерден қорғауды және экологиялық құқықтың құқықтық институтын қамтамасыз етудің маңызды құқықтық шарасы болып табылатын біздің қоршаған ортаға үлкен әсеретеді.

Экологиялық бақылауға байланысты үш маңызды элементті бөліп көрсетуге болады: заңнама тұрғысынан, әрекеттердің орындылығы, бұзушылықтарды жою бойыншашаралар қабылдау.

Қорытындылайкеле, бүгінгі күні экологиялық бақылау жүйесіне сәйкесіз ЕС-нің үш түріне жыратамыз - алдыналу, жазалау және ақпараттық.

Сақтықшарасы – экологиялық бақылау субъектілері олардың заңды экологиялық талаптарға сәйкестігін мүмкін тексеруді біле отырып, заңталаптарын орындауда және бұзушылықтардың алдын-алуда дербес әрекететуі.

Ақпараттық функция бақылау барысында тиісті органдар мен адамдардың бақыланатын және бақыланатын объектілердің экологиялық қызметі туралы әртүрлі ақпарат жинауымен байланысты.

Жазалау функциясы экологиялық заңнаманың талаптарын бұзушыларға заңнамада қарастырылған санкциялар қолданудан көрінеді

**Түйін сөздер:** экологиялық бақылау, экологиялық басқару, табиғат пайдалану, қоршаған ортаны қорғау, экологиялық қызмет, қоғам, табиғи ресурстар, экологиялық нормалар.

## LEGAL BASES AND TYPES OF ENVIRONMENTAL CONTROL IN THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

**Abstract.** To date, much attention has been paid to environmental control, from the point of view of the scientific literature, and to the support of public administration in this area. The main element of management in ecology is environmental protection.

With regard to the function and permits of environmental control, there is a rule-making activity for the rational use and protection of nature, and an important role is also played by the plan, finances, licenses, control, monitoring and supervision of environmental legislation.

Environmental control has a big impact on our environment, which is an essential legal measure to ensure environmental management, protection from harmful effects, and the legal institute of environmental law. Three important elements related to environmental control can be distinguished: from the point of view of legislation, the appropriateness of actions, the adoption of measures to eliminate violations.

And in conclusion, today, according to the environmental control system, we distinguish three forms of EC - preventive, punitive and informational. The precautionary function is that the subjects of environmental control, knowing about a possible verification of their compliance with legal environmental requirements, are independently active in fulfilling the requirements of the law and preventing violations.

The information function is connected with the fact that in the process of control the relevant bodies and persons collect various information on the environmental activities of controlled and supervised objects.

**Keywords:** environmental control, environmental management, nature management, environmental protection, environmental activity, society, natural resources, environmental standards.

В научной литературе вопросам экологического контроля уделяется достаточно большое внимание. Вместе с тем на современном этапе развития науки и экологического законодательства проблема определения понятия и системы экологического контроля остается не полностью разрешенной, поэтому необходимо теоретическое и практическое исследование данного вопроса.

Прежде чем перейти непосредственно к определению понятия экологического контроля отметим, что основная задача в сфере охраны окружающей среды - деятельность государства по поддержанию биологического равновесия и обеспечению эффективного государственного управления в данной области.

Управление в сфере взаимодействия общества и природы представляет собой совокупность предпринимаемых соответствующими субъектами действий, направленных на обеспечение исполнения требований экологического законодательства относительно распоряжения природными ресурсами, рационального

использования и воспроизводства ресурсов, сохранения и восстановления благоприятного состояния окружающей среды, обеспечения соблюдения, охраны и защиты, экологических прав и законных интересов человека и гражданина.

Важнейшим элементом экологического управления являются функции, представляющие собой деятельность по обеспечению охраны окружающей среды. Так, С.Т. Культелеев к функциям управления природопользованием и охране окружающей среды относит: создание системы органов управления; подзаконное нормотворчество; координацию деятельности по управлению природопользованием и охране окружающей среды; управление природными ресурсами; экологическое планирование; экологическое нормирование; экологическую экспертизу; экологическое лицензирование; экологический аудит; экологический мониторинг; экологический контроль [1,с.115.].

Н.Н. Веденин к основным функциям управления природопользованием и охраны окружающей среды причисляет нормотворческую деятельность по рациональному использованию и охраны природы; организационную деятельность, в том числе - планирование, финансирование, лицензирование; мониторинг окружающей среды, контроль и надзор за соблюдением природоохранного законодательства [2,с.84.].

Безусловно, каждая из приведенных точек зрения представляет научный интерес, поскольку расширяет понятие функций государственного управления сфере охраны окружающей среды, но ключевым элементом, объединяющим эти понятия, является, на наш взгляд, функция экологического контроля, которая наиболее интересна для настоящего исследования.

Термин «экологический контроль» достаточно часто употребляется в законодательстве, научной литературе, в практической сфере деятельности. Однако в науке нет единого мнения о содержании этого термина. Для уяснения понятия экологического контроля рассмотрим то общее, что традиционно понимается под контролем вообще, и то специфическое, что применимо к контролю экологическому, осуществляемому в современных условиях.

«Контроль» - категория административного права. Д.Л.Байдельдинов, рассматривают контроль как функцию государства, метод (способ) правоохранительной деятельности [3,с.122.], а также одну из функций управления. Д.Н. Бахрах отмечает, что контроль является одним из специальных средств обеспечения законности в государстве [4,с.25.]. А.П. Алехин, А.А. Кармолицкий, Ю.М Козлов дополняют определение, рассматривая контроль как специальное средство обеспечения дисциплины в государстве [5,с.160.].

Контроль не представляет сам по себе первичной деятельности: он касается той деятельности, которая осуществляется независимо от контроля. Сущность контроля как относительно обособленной ее части состоит в наблюдении за соответствием деятельности подконтрольного объекта тем предписаниям, которые он (объект) получил от управляющего звена (органа, должностного лица).

Функция управления как контроль - систематическая, конструктивная деятельность, которая является необходимым элементом принятия и реализации управленческих решений, без которого невозможно успешное осуществление поставленных задач, а также предупреждение возможных ошибок и недоработок. Особенность этой функции в том, что она носит всеобщий характер в масштабе государственного управления, т.е. она есть во всех отраслях и сферах, из которых складывается исполнительно-распорядительная деятельность, более того, - присуща всем органам государственного



управления, с чем стоит согласиться и отметить, что не являются исключением федеральные органы исполнительной власти в области охраны окружающей среды.

В правовой литературе встречаются такие понятия как международный контроль, конституционный контроль, судебный контроль, налоговый контроль, но для диссертанта представляется наиболее важным исследование правового регулирования контроля в области охраны окружающей среды.

С позиции экологического права понятие экологического контроля весьма неоднозначно. В юридической литературе существует несколько определений, различных по своему содержанию. В.В. Петров определяет экологический контроль как проверку соблюдения предприятиями, учреждениями, организациями, т.е. всеми хозяйствующими субъектами и гражданами требований по охране окружающей среды и обеспечению экологической безопасности общества [6,с.153].

В.В. Петров использовал широкий подход к определению субъектов государственного экологического контроля, не считая его прерогативой органов исполнительной власти, а его формами называл информационный, предупредительный, карательный контроль. Государственный экологический мониторинг и экспертиза были определены им как самостоятельные виды экологического контроля. Объектами экологического контроля В.В. Петров называл состояние окружающей природной среды и ее отдельных объектов, их изменение под влиянием хозяйственной деятельности, выполнение мер по охране природы и ее объектов, соблюдение природоохранительного законодательства.

При этом под объектами окружающей природной среды понимаются составные части окружающей природной среды, взятые под охрану законом — естественные экологические системы, озоновый слой атмосферы; земля, ее недра, поверхностные и подземные воды, атмосферный воздух, леса и иная, растительность, животный мир, микроорганизмы, генетический фонд, природные ландшафты, природно-заповедный фонд [6,с.153].

Экологический контроль — одно из проявлений экологической функции государства и представляет собой совокупность мероприятий по наблюдению за состоянием окружающей природной среды и ее изменениями, а также проверке выполнения экологических требований всеми предприятиями, организациями, должностными лицами и гражданами. Экологический контроль представляет собой вид деятельности государственных и общественных органов по наблюдению за состоянием окружающей природной среды, ее изменениями под влиянием хозяйственной и иной деятельности, проверке выполнения планов и мероприятий по охране природы, рациональному использованию природных ресурсов, оздоровлению природы, соблюдению требований природоохранного законодательства и нормативов качества окружающей природной среды.

Законодательное определение экологического контроля дано в ст.1 «Экологического кодекса Республики Казахстан»: «государственный экологический контроль - деятельность уполномоченного органа в пределах его компетенции, направленная на обеспечение соблюдения физическими и юридическими лицами требований законов Республики Казахстан, указов Президента Республики Казахстан и постановлений Правительства Республики Казахстан в области охраны окружающей среды».

Объектом экологического контроля является, с одной стороны, окружающая среда (ее компоненты), с другой — деятельность органов государственной власти, предприятий, организаций, должностных лиц и граждан по соблюдению экологических правил и нормативов.

Принципиальным нововведением является изменение подходов к определению объекта надзора. Назван объект, оказывающий негативное воздействие на окружающую среду. Его определение дается как объект капитального строительства и (или) другой объект, а также их совокупность, объединенные единым назначением и (или) неразрывно связанные физически или технологически и расположенные в пределах одного или нескольких земельных участков. В зависимости от уровня негативного воздействия на окружающую среду предусмотрено деление объектов на четыре категории:

I категория — объекты, оказывающие значительное негативное воздействие на окружающую среду и относящиеся к областям применения наилучших доступных технологий;

II категория — объекты, оказывающие умеренное негативное воздействие на окружающую среду;

III категория — объекты, оказывающие незначительное негативное воздействие на окружающую среду;

IV категория — объекты, оказывающие минимальное негативное воздействие на окружающую среду.

Теоретические основы экологического контроля подробно разработаны в трудах А.К. Голиченкова. Экологический контроль рассматривается в трех уровнях. Во-первых, как функция экологического управления. В этом смысле экологический контроль - система действий по сбору информации о подконтрольных объектах, ее обработке, оценке и передаче для принятия управленческих решений в заранее определенных целях. Во-вторых, как элемент механизма управления качеством окружающей природной среды. Этот срез экологического контроля позволяет рассматривать его в качестве гарантии выполнения природоохранительных мероприятий и реализации регулирующих эти мероприятия правовых норм, способа обеспечения законности в государственном управлении. В-третьих, как правовая форма экологической деятельности, которая является системой действий по обеспечению.

В соблюдении законодательства об экологической безопасности, об охране окружающей природной среды, об использовании природных ресурсов, применение предусмотренных им мер государственного принуждения, а также формирование законодательства, адекватного происходящим в этой области изменениям [7, с.25].

Помимо информационной, предупредительной, правоохранительной функции ученым выделена и обоснована корректирующая функция экологического контроля.

В работах начала 1990-х гг. А.К. Голиченков, в соответствии с действовавшим в то время законодательством включал в систему органов государственного экологического контроля высшие органы государственной власти и управления, то есть законодательной, исполнительной ветвей власти, Президента, местные Советы народных депутатов местную администрацию; специально уполномоченные на проведение контроля государственные органы.

По нашему мнению, нельзя полностью согласиться с данным пониманием экологического контроля, поскольку оно не достаточно широко раскрыто. В определении говорится о проверке соблюдения требований по охране окружающей среды субъектами хозяйственной деятельности, но нет упоминания о контроле по выявлению, пресечению и привлечению к ответственности за нарушения в данной сфере. Несомненным достоинством определения является перечисление всех субъектов подпадающих под экологический контроль, что отсутствует в позиции Б.В. Ерофеева, который считает, что экологический контроль это способ организационно-правового

обеспечения рационального эколого пользования и сохранности экологической системы, представляющий собой активное вмешательство по фактам выявленных отклонений на предмет их устранения [8,с.87].

По мнению С.А. Боголюбова, экологический контроль является важным звеном организационно-правового механизма охраны окружающей среды. В задачи экологического контроля входят наблюдение за состоянием и изменениями окружающей среды, проверка соблюдения требований экологического законодательства и нормативов качества окружающей среды, выполнения мероприятий по рациональному использованию природных ресурсов и оздоровлению окружающей среды [9,с.116].

Экологический контроль – это одно из масштабно применяемых организационно-правовых средств управления охраной окружающей среды. Экологический контроль осуществляется абсолютно на всех этапах деятельности по использованию природных ресурсов и оказанию воздействий на окружающую среду, можно сказать, тотально. В нем заняты многие органы и лица, различающиеся по своему статусу, ведомственной принадлежности, используемым методам, масштабам полномочий. Так, одни субъекты осуществляют лишь экологический контроль в узком смысле как проверку соблюдения и исполнения законодательства по охране окружающей среды, другие наделены правом осуществлять и надзор в сфере государственного экологического управления [10,С.442-443].

Экологический контроль представляет собой важнейшую правовую меру обеспечения рационального природопользования и охраны окружающей среды от вредных воздействий, функцию государственного управления и правовой институт экологического права. Именно посредством экологического контроля,

в основном, обеспечивается принуждение соответствующих субъектов экологического права к исполнению экологических требований. Меры юридической ответственности за экологические правонарушения применяются либо в процессе экологического контроля, либо с привлечением иных государственных органов [11].

Применительно к экологическому контролю можно выделить следующие три элемента:

-проверку фактических результатов экологической деятельности природо пользователя с точки зрения не только законности, но и целесообразности проверяемых действий, решений;

-проверку путей и средств выполнения природо пользователем своих функций с точки зрения соответствия требованиям экологического законодательства;

-принятие мер для устранения экологических нарушений, привлечения ответственности виновных.

Экологический контроль выполняет ряд функций:

Функции экологического контроля:

- предупредительная;
- информационная;
- карательная.

**Предупредительная функция** заключается в том, что субъекты экологического контроля, зная о возможной проверке исполнения ими правовых экологических требований, самостоятельно проявляют активность в исполнении требований законодательства и предупреждении нарушений.

**Информационная функция** связана с тем, что в процессе контроля соответствующие органы и лица собирают разнообразную информацию о природоохранительной деятельности подконтрольных и поднадзорных объектов.

**Карательная функция** проявляется в применении к нарушителям правовых экологических требований предусмотренных законодательством санкций. [12,С.129-130].

Существуют три вида экологического контроля:

- 1)государственный экологический контроль;
- 2)производственный экологический контроль;
- 3)общественный экологический контроль.

Также экологический контроль можно разделить по отдельным видам в зависимости от стадии контроля:

**Предупредительный экологический контроль.** Происходит на стадии подготовки к осуществлению хозяйственной деятельности (согласование, проектирование, получение разрешений на допустимый вред окружающей среде и т.д.). Позволяет предусмотреть профилактические меры для недопущения причинения вреда объектам природного мира, а также предотвратить потенциально опасную экологическую деятельность на стадии согласования.

**Текущий экологический контроль.** Осуществляется в рамках текущей хозяйственной деятельности и состоит в контроле за хозяйствующими субъектами. Такой контроль заключается в запросе документальной информации, выездных проверках и инспекциях.

**Последующий экологический контроль.** Заключается в сборе информации по итогам хозяйственной деятельности, ее обобщении и систематизации с целью дальнейшего регулирования природоохранных мероприятий.

В экологическом праве выделяют следующие формы экологического контроля:

**Информационный экологический контроль.** Реализовывается путем постоянного мониторинга за ситуацией в сфере охраны окружающей среды и позволяет своевременно отслеживать положительные или негативные изменения как в отношении отдельных объектов природы, так и в экологической ситуации в целом.

**Карательный (принудительный) экологический контроль.** Состоит в применении мер властного принуждения к субъектам, нарушающим нормы экологического права. Привлечение к ответственности осуществляется в пределах установленных санкций.

По методам проведения экологический контроль подразделяется на следующие виды:

**Инспекционный экологический контроль.** Уполномоченные органы в сфере охраны окружающей среды имеют право проводить инспекции хозяйствующих субъектов на предмет контроля за выполнением норм по охране окружающей среды. В процессе проверки инспекционные органы имеют доступ ко всей разрешительной и технической документации организации;

**Аналитический экологический контроль** заключается в анализе информации, полученной в ходе инспекционного контроля, а также обязательной отчетности хозяйствующих субъектов;

**Инструментальный экологический контроль** производится путем сбора проб и анализов на предмет причинения вреда объектам окружающей среды и дальнейшего их исследования в лабораторных условиях.

Экологический контроль - это функция экологического управления, правовая форма экологической деятельности, гарантия работы экономического, организационного и

правового механизмов обеспечения экологической безопасности, охраны окружающей природной среды, рационального природопользования [13,с.63]. Эффективный экологический контроль является необходимым условием привлечения виновных лиц к различным видам юридической ответственности, и с этой точки зрения может рассматриваться как способ обеспечения законности и правопорядка, средство защиты конституционного права граждан на благоприятную окружающую среду.

В то же время излишнее, экономически неоправданное административное регулирование создает барьеры для развития предпринимательской деятельности. Поэтому в последние годы особое внимание государства направлено на создание системы мер защиты прав и законных интересов индивидуальных предпринимателей и юридических лиц при проведении в отношении них контрольных мероприятий.

Хотя теоретически экологический контроль является одной из важнейших мер охраны природы, в настоящее время он, по мнению некоторых специалистов, относится к одним из наименее эффективных и слабейших мер охраны окружающей среды [14,с.25]. Нуждаются в дальнейшем совершенствовании вопросы разграничения полномочий между органами государственной власти различных уровней, обеспечения необходимого взаимодействия между ними, в том числе информационного обмена, порядка проведения государственного надзора.

Из вышесказанного можно сделать вывод, что на сегодняшний день главными задачами государственного экологического контроля являются обеспечение соблюдения всеми юридическими и физическими лицами (в том числе должностными лицами, гражданами, лицами, не имеющими гражданства и иностранными лицами) требований природоохранительного законодательства, нормативных правовых актов, экологических норм, правил и других нормативных документов по охране окружающей природной среды. Содержание экологического контроля сводится к проверке соблюдения хозяйствующими субъектами (физическими и юридическими лицами) требований экологического законодательства, нормы которого призваны обеспечить благоприятную для здоровья и жизни обстановку, экологическую безопасность и рациональное использование природных ресурсов.

Экологическая ситуация в Казахстане может быть стабилизирована и улучшена только путем коренного изменения ориентации социально-экономического развития страны, формирования новых ценностных и нравственных установок, пересмотра структуры потребностей, целей, приоритетов и способов деятельности человека. Это требует реализации целого комплекса радикальных политических, социально-экономических, законодательных, технологических мер. При этом важно и необходимо соблюдение принципа разумных компромиссов при разрешении возникающих конфликтов между необходимостью соблюдения экологических регламентаций и ограничений и потребностями развития.

Экологический контроль – установление соответствия намечаемой хозяйственной и иной деятельности экологическим требованиям, определение ее допустимости в целях предупреждения возможных неблагоприятных воздействий на окружающую среду и связанных с ними социальных, экономических и иных последствий.

Сегодня экологическая экспертиза и контроль в Казахстане является одним из наиболее эффективных управленческих рычагов рационального природопользования и охраны окружающей среды. Существуют некоторые успехи и недостатки, проблемы и трудности в развитии этого института.

А в свою очередь общественный экологический контроль пока не достаточно развит в нашей стране, в силу небольшого количества общественных организаций в стране и заинтересованности населения в целом.

Приоритетным решением для улучшения экологических требований также является прозрачность и доступность информации в свободном доступе, также следовало бы уделить пару часов в учебных заведениях для разъяснения экологических проблем и недопущения экологических правонарушений в сфере охраны окружающей среды.

Также для совершенствования современного управления целесообразно использовать программное управление, основанное на разработке и управлении по конкретным природным объектам ( лес, вода, атмосферный воздух), или отбелному виду отрицательного воздействия на окружающую среду ( пестициды, радиация).

### СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

- 1Культелеев С.Т. Экологическое право Республики Казахстан. Общая часть: учебное пособие / С. Т. Культелеев - 2-е изд., доп. и перераб. - Алматы : NURPRESS, 2011,2013. - 115с.
- 2Веденин Н.Н. Экологическое право: Вопросы и отчеты. – М., 2016. –84 с.
- 3Байдельдинов Д.Л., Экологический контроль: учебник, 2015. – 122 с.
- 4Бахрах Д.Н. Административное право: Учебник для вузов. - М., 1996.– 25 с.
- 5Алехин А.П., Кармолицкий А.А., Козлов Ю.М. Административное право Российской Федерации. - М.: Теис, 1994. - 160 с.
- 6Петров В.В. Экологическое право России: учебник для вузов. - М.,1996. – 153 с.
- 7Голиченкова А.К. Экологическое право России: учебник. - М., 2018.– 25 с.
- 8Ерофеев Б.В. Экологическое право: учебник. - М., 2016. – 87 с.
- 9Боголюбов, С.А. Экологическое право: учеб.для бакалавров. – М.: Юрайт, 2017. – 116 с.
- 10Дубовик О.Л., Кремер Л., Люббе-Вольфф Г. Экологическое право: учебник. – М.: Издательство Эксмо, 2015. – 442-443 с.
- 11Правовые основы экологического контроля// [www.yourlib.net](http://www.yourlib.net) [Электронный ресурс]
- 12Республика Казахстан. Экологический кодекс .212-III // ИС Параграф, 2018.
- 13Бекишева С.Д. Экологическое право Республики Казахстан: учебное пособие. – Караганда: Арко, 129-130 с.
- 14Пономарев М. В. Круглый стол «Правовые проблемы государственного, муниципального и иных видов экологического контроля» // Экологическое право. № 4. С. 15.

УДК 349.6:504.06(574)

## ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ГОСУДАРСТВЕННОГО ЭКОЛОГИЧЕСКОГО КОНТРОЛЯ

**Ж.Ж.Канатжанова**

*Магистрант Евразийской юридической академии имени Д.А.Кунаева, Республика Казахстан,  
г.Алматы, [kanatzhanova@mail.ru](mailto:kanatzhanova@mail.ru)*

**Аннотация.** Экологический контроль это важнейшая правовая часть по рациональному природопользованию и защиты окружающей среды от вредных воздействий.

Словосочетание «государственный экологический контроль» включает в себя три составляющих (термина): «государственный», «экологический» и «контроль». Четкое понимание значения каждого из них очень важно, так как эти термины не являются случайными, а каждый определяет (характеризует) ту или иную сторону этого правового явления. Для определения понятия государственного экологического контроля необходимо рассмотреть каждую из его составляющих отдельно.

Эффективный экологический контроль может обеспечить надлежащую реализацию потенциала охраны окружающей среды, на которую в наше время сосредоточены в государственных экологических программах и законодательствах Республики Казахстан, поэтому главной задачей государственного контроля на наш взгляд является соблюдение законодательства об охране окружающей среды.

В эколого-правовой литературе, также как и в административно-правовой, рассмотрение вопросов экологического контроля, проводилось как в работах, посвященных общим вопросам экологического права, так и в рамках специальных научных правовых исследований по вопросам экологического контроля. Одни исследования посвящены экологическому контролю в целом, другие - отдельным видам экологического контроля в зависимости от субъектов его осуществляющих, третьи рассматривают вопросы контроля в сфере использования и охраны отдельных природных ресурсов.

**Ключевые слова:** экологический контроль, охрана окружающей среды, природные ресурсы, правовые требования.

## МЕМЛЕКЕТТІК ЭКОЛОГИЯЛЫҚ БАҚЫЛАУДЫҢ ҚҰҚЫҚТЫҚ НЕГІЗДЕРІ

**Түйіндеме.** Экологиялық бақылау-табиғатты ұтымды пайдалану және қоршаған ортаны зиянды әсерлерден қорғау жөніндегі маңызды құқықтық бөлім.

"Мемлекеттік экологиялық бақылау" сөз тіркесі үш құрамдас бөліктен тұрады (термин): "мемлекеттік", "экологиялық" және "бақылау". Олардың әрқайсысының мәнін нақты түсіну өте маңызды, өйткені бұл терминдер кездейсоқ емес, ал әрқайсысы осы құқықтық құбылыстың қандай да бір жағын анықтайды (сипаттайды). Мемлекеттік экологиялық бақылау ұғымын айқындау үшін оның құрамдас бөліктерінің әрқайсысын жеке қарау қажет.

Тиімді экологиялық бақылау қазіргі уақытта Қазақстан Республикасының мемлекеттік экологиялық бағдарламалары мен заңнамаларында шоғырланған қоршаған

ортаны қорғау әлеуетін тиісінше іске асыруды қамтамасыз ете алады, сондықтан біздің ойымызша, мемлекеттік бақылаудың басты міндеті қоршаған ортаны қорғау туралы заңнаманы сақтау болып табылады.

Экологиялық-құқықтық әдебиетте, әкімшілік-құқықтық сияқты экологиялық бақылау мәселелерін қарау экологиялық құқықтың жалпы мәселелеріне арналған жұмыстарда да, экологиялық бақылау мәселелері бойынша арнайы ғылыми құқықтық зерттеулер шеңберінде де жүргізілді. Кейбір зерттеулер Жалпы экологиялық бақылауға арналған, басқалары - оны жүзеге асыратын субъектілерге байланысты экологиялық бақылаудың жекелеген түрлеріне, үшіншілері жекелеген табиғи ресурстарды пайдалану мен қорғау саласындағы бақылау мәселелерін қарастырады.

**Түйін сөздер:** экологиялық бақылау, қоршаған ортаны қорғау, табиғи ресурстар, заң талаптары.

## LEGAL BASIS OF STATE ENVIRONMENTAL CONTROL

**Abstract.** Environmental control is the most important legal part of the rational use of natural resources and protection of the environment from harmful effects.

The phrase "state environmental control" includes three components (term): "state", "environmental", and "control". A clear understanding of the meaning of each of them is very important, since these terms are not random, but each defines (characterizes) this or that side of this legal phenomenon. To define the concept of state environmental control, it is necessary to consider each of its components separately.

Effective environmental control can ensure the proper implementation of the potential of environmental protection, which is currently focused on in the state environmental programs and legislation of the Republic of Kazakhstan, so the main task of the state control in our opinion is to comply with legislation on environmental protection.

In the environmental law literature, as well as in administrative law, consideration of the environmental monitoring was carried out as in works devoted to General issues of environmental law and in the framework of special scientific legal studies on environmental control. Some studies are devoted to environmental control in General, others to certain types of environmental control, depending on the subjects that implement it, and others consider issues of control in the use and protection of individual natural resources.

**Keywords:** environmental control, environmental protection, natural resources, legal requirements.

Словосочетание «государственный экологический контроль» включает в себя три составляющих (термина): «государственный», «экологический» и «контроль». Четкое понимание значения каждого из них очень важно, так как эти термины не являются случайными, а каждый определяет (характеризует) ту или иную сторону этого правового явления. Для определения понятия государственного экологического контроля необходимо рассмотреть каждую из его составляющих отдельно.

Как справедливо было замечено Н.В. Кичигиным, в отношении муниципального экологического контроля, термин «муниципальный» определяет внешнюю форму, «экологический» определяет содержание деятельности, «контроль» - опосредует функциональное назначение этого вида деятельности, определяет общие принципы, формы, методы его осуществления. При этом экологический компонент является определяющим, основным в данной системе, он придает специфику иным компонентам системы [1].



В научной литературе институту «контроля» уделено большое внимание. Так, в административно-правовой литературе природа и содержание контрольной деятельности были неоднократно исследованы как в рамках общей теории административного права, так и в качестве самостоятельного объекта исследования.

В эколого-правовой литературе, также как и в административно-правовой, рассмотрение вопросов экологического контроля, проводилось как в работах, посвященных общим вопросам экологического права, так и в рамках специальных научных правовых исследований по вопросам экологического контроля. Одни исследования посвящены экологическому контролю в целом, другие - отдельным видам экологического контроля в зависимости от субъектов его осуществляющих, третьи рассматривают вопросы контроля в сфере использования и охраны отдельных природных ресурсов.

Столь частое обращение к вопросам контроля первоначально создает впечатление, что его правовая природа изучена в полной мере.

Разница в подходах обусловлена тем, что контроль - многоплановое и многогранное явление, и в каждом исследовании его определение дается через призму научного направления, в рамках которого проходит исследование (философского, политического, правового и др.), объекта исследования, методологии исследования, целей и задач исследования и т.д.

Вопрос о том, какой станет система государственного экологического контроля в зависимости от многих факторов, во-первых от того, какая модель социально-экономического развития будет реализовываться - экстенсивное, основанное на сырьевой ориентации экономики либо устойчивое интенсивное развитие, основанное на балансе экологических и экономических интересов, будет ли преобладать модель либерального капитализма либо капитализма с государственным регулированием; во-вторых, как в будущем пойдет процесс развития федеративных отношений и организации государственного экологического управления на этой основе; и, наконец, в-третьих, будет ли использован накопленный за десятилетия положительный опыт и будут ли учтены совершенные ошибки в вопросах организации и осуществления государственного экологического контроля.

Система экологического контроля в настоящее время претерпела значительные изменения, а стремление построить четкую, простую и эффективную схему взаимодействия государственного, производственного и общественного экологического контроля приводит к усложнению действующего природоохранного законодательства, усилению степени декларативности, резкому снижению эффективности правоприменения, и как следствие, ухудшению состояния окружающей среды.

В Указе Президента Республики Казахстан «О концепции правовой политики Республики Казахстан» в целях совершенствования законодательства об охране окружающей среды указывается на необходимость разработки закона и подзаконных актов, требующих для внедрения более совершенной системы государственного контроля. Вполне очевидно, что: во-первых, законодательные основы государственного контроля давно уже не отвечают современным требованиям развития общества, решения экологических проблем и обеспечения благоприятной для жизни и здоровья людей окружающей среды; во-вторых, в действительности нет никакой целостной системы государственного контроля в области охраны окружающей среды.

Основной целью политики государства в области охраны окружающей среды на период до 2017 года определена стабилизация - качества окружающей среды. В этой

связи выделены четыре приоритетных направления: 1) совершенствование действующего законодательства и международного сотрудничества; 2) оптимизация системы природопользования и охраны окружающей среды; 3) восстановление и реабилитация окружающей среды; 4) экологическое просвещение.

Государственный контроль в области охраны окружающей среды является приоритетным видом системы экологического контроля, представляющий собой регламентированную нормами права деятельность органов исполнительной власти. На практике существует проблема разграничения полномочий указанных органов, по осуществлению государственного экологического контроля.

Согласно ст. 111 Экологического кодекса РК целью государственного контроля в области охраны окружающей среды, охраны, воспроизводства и использования природных ресурсов являются обеспечение экологической безопасности, экономия природных и энергетических ресурсов, устойчивое использование биологических ресурсов, повышение конкурентоспособности национальной продукции.

Инспекторская экологическая проверка - комплекс мероприятий, посредством которых должностными лицами, осуществляющими государственный экологический контроль, проводятся сбор и анализ информации о соблюдении природопользователями экологического законодательства Республики Казахстан. [2].

Проведению инспекторских экологических проверок допускаются только должностные лица, осуществляющие государственный экологический контроль.

Проведение инспекторской экологической проверки не должно приостанавливать деятельность природопользователя, за исключением случаев, установленных законами Республики Казахстан.

В учебном пособии Бекишевой С.Д. , прописано что общественный экологический контроль проводится в целях привлечения общественности к экологическим проблемам государства.

Порядок проведения общественного экологического контроля определяется общественными объединениями в соответствии с их уставами.

Физические и юридические лица должны иметь доступ к информации о работе государственных органов, осуществляющих государственный контроль в области охраны окружающей среды, охраны, воспроизводства и использования природных ресурсов и ее результатах.

Государственные органы, осуществляющие государственный контроль в области охраны окружающей среды, охраны, воспроизводства и использования природных ресурсов, обеспечивают публикацию результатов отдельных проверок и годовой отчетности.

Уполномоченный орган в области охраны окружающей среды для осуществления сотрудничества и взаимодействия составляет перечень общественных объединений, в уставе которых предусмотрены функции общественного экологического контроля.

Государственные органы могут привлекать физических и юридических лиц на добровольной основе к работе по выявлению нарушений экологического законодательства Республики Казахстан. [3].

Государственный контроль в области охраны окружающей среды осуществляется в форме проверки и иных формах.

Проверка осуществляется в соответствии с Предпринимательским кодексом РК. Иные формы государственного контроля осуществляются в соответствии с законодательством.

В законодательстве РК определены следующие виды государственного контроля:

экологический контроль;  
контроль за использованием и охраной земель;  
контроль в области использования и охраны водного фонда;  
контроль в области изучения и использования недр;  
контроль в области лесного законодательства Республики Казахстан;  
контроль в области охраны, воспроизводства и использования животного мира;  
контроль в области особо охраняемых природных территорий. Государственный экологический контроль служит для выполнения следующих задач:  
формирование ответственного отношения природопользователей к окружающей среде;  
предупреждение нарушений в области экологического законодательства Республики Казахстан.

Государственный экологический контроль осуществляется путем:  
анализа статистической информации по учету эмиссий в окружающую среду и природных ресурсов, а также данных о природоохранной деятельности природопользователей;  
организации и проведения проверок по соблюдению и исполнению природопользователями экологического законодательства Республики Казахстан;  
использования правовых инструментов для обеспечения соблюдения экологического законодательства Республики Казахстан.

Государственный экологический контроль включает в себя комплекс мер, том числе:  
определение приоритетов контроля;  
использование существующих инструментов контроля;  
разработку и внедрение перспективных планов деятельности, конкретных мероприятий и необходимых кадровых и материальных ресурсов, а также качественных и количественных показателей;  
разработку и внедрение годовых и оперативных планов работ по проверяемым объектам;  
проведение инспекторских проверок;  
сбор, анализ и использование данных аналитического контроля и иной информации, необходимой для осуществления государственного экологического контроля;  
учет, документирование и анализ реализации перспективных, годовых и оперативных планов деятельности подразделений государственного экологического контроля;  
обеспечение прозрачности и подотчетности деятельности подразделений государственного экологического контроля.

Результаты аналитического контроля определяют соблюдение природопользователями нормативов качества окружающей среды и используются для обоснования несоблюдения экологического законодательства РК и являются основанием для оформления акта о назначении проверки по фактам превышения нормативов качества окружающей среды.

По мнению Байдельдинова Д.Л., большой проблемой является и отсутствие эффективной государственной системы мониторинга загрязнения компонентов окружающей среды. Сокращение количества гидропостов и постов за наблюдением атмосферного воздуха привело к тому, что в настоящее время многие регионы Казахстана не имеют даже фоновых показателей загрязняющих веществ в атмосферном воздухе и в водных источниках.

Камеральный контроль осуществляется на основе изучения и анализа представленной природопользователем отчетности и других документов непосредственно по месту нахождения уполномоченного органа в области охраны окружающей среды. [4].

С правом человека на благоприятную окружающую среду тесно связаны другие экологические права граждан, такие права как: получать от государственных органов и организаций своевременную, полную и достоверную экологическую информацию; участвовать в процессе подготовки планов и программ, связанных с окружающей средой; предъявлять в суды иски о возмещении вреда, причиненного их здоровью и имуществу вследствие нарушения экологического законодательства. [5].

Выявление ошибок и противоречий между сведениями, содержащимися в отчетности и других документах природопользователя, является основанием для оформления акта о назначении проверки.

На основе вышесказанного можно сделать вывод, что среди указанных выше приоритетных направлений экологический контроль занимает одну из ключевых позиций, т.к. именно эффективный экологический контроль способен обеспечить необходимую полную реализацию того потенциала охраны окружающей среды, который в настоящее время сосредоточен в законодательстве Республики Казахстан, в государственных экологических программах и т.д. Поэтому совершенствование действующего законодательства должно включать совершенствование и развитие контроля.

#### СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

- 1 Кичигин Н.В. Актуальные правовые проблемы экологического контроля (надзора) // монография – М: ИЗиСП, 2012.-327с.
- 2 Экологический кодекс РК // [online.zakon.kz/](http://online.zakon.kz/) [Электронный ресурс]
- 3 Бекишева С.Д. Экологическое право Республики Казахстан : учебное пособие . – Караганда: Арко, - 472 с. – С. 129-130.
- 4 Байдельдинов Д.Л., Бекишева С.Д. Экологическое право Республики Казахстан. – А., 2005. – 450 с.
- 5 Манохин В.М., Адушкин Ю.С. Административное право: учебник. – Саратов, 2003. – 516 с.

УДК 347.964.1(091)574

#### ИСТОРИЯ ВОЗНИКНОВЕНИЯ, РАЗВИТИЯ И СТАНОВЛЕНИЯ ИНСТИТУТА ЧАСТНЫХ СУДЕБНЫХ ИСПОЛНИТЕЛЕЙ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

**О.Р.Климова**

*Магистрант Евразийской юридической академии имени Д.А. Кунаева, Республика Казахстан,  
г.Алматы, olesya2012@mail.ru*

**Аннотация.** Тема подготовленной статьи, направлена на освещение и правовой анализ порядка обжалования действий (бездействий) частного судебного исполнителя, вопросу истории возникновения, развития и становления института частных судебных исполнителей в Республике Казахстан. Акцентируется внимание на

основной цели законодателя, реализуемой при принятии Закона РК «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей» от 02 апреля 2010 года №261-IV. Проведен сравнительный анализ изменений и дополнений, внесенных в указанный Закон, для получения информации о том, как изменялся институт частных судебных исполнителей. Указано на то, что государство, развивая институт частных судебных исполнителей, снимает с себя бремя финансирования системы органов принудительного исполнения, и оно ложится исключительно на должников, что служит стимулирующим фактором для добровольного исполнения судебных и иных актов. Сделан анализ системы частного принудительного исполнения, было проанализировано законодательство, регулирующее исполнение судебных актов в других странах. Данный анализ показал, что существуют и отрицательные стороны института частного исполнения судебных актов, поскольку стимулом их деятельности является стремление к получению большего дохода, что может спровоцировать злоупотребления со стороны частных судебных исполнителей при реализации своих прав и обязанностей.

**Ключевые слова:** исполнительное производство, частный судебный исполнитель, судебный исполнитель, должник, взыскатель, принудительное исполнение, исполнительные документы, судебное решение, постановление частного судебного исполнителя, исполнительный лист, исполнительный документ.

## ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДА ЖЕКЕ СОТ ОРЫНДАУШЫЛАРЫ ИНСТИТУТЫНЫҢ ПАЙДА БОЛУ, ДАМУ ЖӘНЕ ҚАЛЫПТАСУ ТАРИХЫ

**Түйіндеме.** Дайындалған баптың тақырыбы жеке сот орындаушысының әрекетіне (әрекетсіздігіне) шағымдану тәртібін, Қазақстан Республикасында жеке сот орындаушылары институтының пайда болу, даму және қалыптасу тарихы мәселелерін жария етуге және құқықтық талдауға бағытталған. 2010 жылғы 02 сәуірдегі №261-IV "атқарушылық іс жүргізу және сот орындаушыларының мәртебесі туралы" ҚР Заңын қабылдау кезінде іске асырылатын заң шығарушының негізгі мақсатына назар аударылды. Жеке сот орындаушылар институтының қалай өзгергені туралы ақпарат алу үшін аталған заңға енгізілген өзгерістер мен толықтыруларға салыстырмалы талдау жүргізілді. Мемлекет жеке сот орындаушыларының институтын дамыта отырып, мәжбүрлеп орындату органдары жүйесін қаржыландыру ауыртпалығын алып тастайтынын және ол тек борышкерлерге жататынын көрсету, бұл сот және өзге де актілерді ерікті түрде орындау үшін ынталандырушы фактор болып табылады. Жеке мәжбүрлеп орындау жүйесіне талдау жасалды, басқа елдердегі сот актілерінің орындалуын реттейтін заңнама талданды. Бұл талдау сот актілерін жеке орындау институтының теріс жақтары да бар екенін көрсетті, өйткені олардың қызметін ынталандыру үлкен табыс алуға ұмтылу болып табылады, бұл өз құқықтары мен міндеттерін іске асыру кезінде жеке сот орындаушылары тарапынан теріс пайдаланушылықты тудыруы мүмкін.

**Түйінді сөздер:** атқарушылық іс жүргізу, жеке сот орындаушысы, сот орындаушысы, борышкер, өндіріп алушы, мәжбүрлеп орындау, атқарушылық құжаттар, сот шешімі, жеке сот орындаушысының қаулысы, атқару парағы, атқару құжаты.

## HISTORY OF THE EMERGENCE, DEVELOPMENT AND FORMATION OF THE INSTITUTE OF PRIVATE BAILIFFS IN THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

**Abstract.** The topic of this article is aimed at highlighting and legal analysis of the procedure for appealing actions (omissions) of a private bailiff, the issue of the history of the emergence, development and formation of the institution of private bailiffs in the Republic of Kazakhstan. Attention is focused on the main goal of the legislator, implemented in the adoption of the Law of the Republic of Kazakhstan "on enforcement proceedings and the status of bailiffs" dated April 02, 2010 No. 261-IV. A comparative analysis of the changes and additions made to the Law was carried out to obtain information about how the institution of private bailiffs was changed. An indication that the state, by developing the institution of private bailiffs, relieves itself of the burden of financing the system of enforcement agencies, and it falls exclusively on debtors, which serves as a stimulating factor for the voluntary execution of judicial and other acts. The analysis of the system of private enforcement was made, and the legislation regulating the execution of judicial acts in other countries was analyzed. This analysis has shown that there are also negative aspects of the institution of private enforcement of judicial acts, since the incentive for their activities is the desire to obtain more income, which can provoke abuse by private bailiffs in the exercise of their rights and duties.

**Keywords:** enforcement proceedings, private bailiff, bailiff, debtor, recoverer, enforcement, enforcement documents, court decision, resolution of a private bailiff, writ of execution, Executive document.

До начала освещения вопроса развития и становления института частных судебных исполнителей хотелось бы остановиться на законодательной регламентации задач исполнительного производства и определении исполнительных документов, наличии противоречий и коллизии норм Закона Республики Казахстан от 02 апреля 2010 года №261-IV «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей» впервые опубликован в газете «Казахстанская правда» от 20 апреля 2010г. №97-98 (26158-26159) (далее - Закон).

Законодательство - это исключительный вид государственной деятельности, заключающийся в процессе по созданию законодательного предложения или инициативы и поддержке проекта закона при рассмотрении в законодательном органе государства. Значение законотворчества раскрывается через его цель и задачи. Цель – это совершенствование механизма юриспруденции. Задачи законодательства: 1) обнаружение объективно происходящего социального явления с человеком, семьей, обществом, государством требующего восполнения или преодоления юридического регулирования; 2) организация научно юридического и практического анализа; 3) создание проекта законодательного предложения или инициативы; 4) обеспечение общедоступного обсуждения и рассмотрения предложений и поправок в проект закона; 5) поддержание законодательного предложения или инициативы при рассмотрении в законодательном органе государства [1].

Согласно статье 2 Закона Республики Казахстан «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей», Задачами исполнительного производства являются обязательное и своевременное принятие мер, направленных на принудительное исполнение исполнительных документов, выдаваемых на основании судебных решений, определений, предписаний и постановлений по гражданским и административным делам, приговоров и постановлений по уголовным делам в части

имущественных взысканий, а также постановлений иных органов в соответствии с настоящим законом.

Согласно статье 2 Закона Республики Казахстан «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей» принудительному исполнению подлежат: - Исполнительные документы, выдаваемые на основании судебных решений, определений, предписаний и постановлений по гражданским и административным делам, приговоров и постановлений по уголовным делам в части имущественных взысканий, а также постановлений иных органов в соответствии с настоящим законом.

Согласно пункту 1 статье 9 Закона Республики Казахстан «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей» Исполнительными документами являются: 1) Исполнительные листы, выдаваемые на основании судебных актов; 2) Судебные приказы, выдаваемые в соответствии с гражданским процессуальным законодательством Республики Казахстан; 3) Исполнительные листы, выдаваемые на основании судебных актов о принудительном исполнении на территории Республики Казахстан решений международных, иностранных судов и арбитражей; 4) Исполнительные листы, выдаваемые на основании определения суда о принудительном исполнении арбитражных решений; 4-1) Определения судов об обеспечении иска или отмене обеспечения иска; 5) Постановления судов, вынесенные по делу об административном правонарушении в случаях, предусмотренных Кодексом Республики Казахстан об административных правонарушениях; 6) Постановления органа (должностного лица), уполномоченного рассматривать дела об административных правонарушениях в случаях, предусмотренных Кодексом Республики Казахстан об административных правонарушениях; 8) Постановления судебного исполнителя о взыскании исполнительской санкции; 9) Постановление судебного исполнителя о возмещении расходов, понесенных при совершении исполнительных действий; 10) Постановление частного судебного исполнителя об утверждении сумм оплаты его деятельности; 11) Предписания о необходимости уплаты штрафа, выданные органом (должностным лицом), уполномоченным налагать административные взыскания; \*11) Исполнительная надпись; 12) Постановление суда о наложении ареста на имущество, вынесенное по уголовному делу; 13) Налоговый приказ о взыскании задолженности физического лица.

Согласно пункта 1 статьи 6 Гражданского Кодекса Республики Казахстан (Общая часть) «Нормы гражданского законодательства должны толковаться в соответствии в соответствии с буквальным значением их словесного выражения...» [2].

Давая буквальное толкование статье 2 Закона Задачами исполнительного производства являются обязательное и своевременное принятие мер, направленных на принудительное исполнение ... постановлений иных органов в соответствии с настоящим законом.

Обязательное и своевременное принятие мер, направленных на принудительное исполнение Постановлений судебного исполнителя о взыскании исполнительской санкции; Постановлений судебного исполнителя о возмещении расходов, понесенных при совершении исполнительных действий; Постановлений частного судебного исполнителя об утверждении сумм оплаты его деятельности; Исполнительной надписи; Налоговых приказов о взыскании задолженности физического лица не охватываются задачами Закона Республики Казахстан от 02 апреля 2010 года №261-IV «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей». При принятии и

возбуждении судебным исполнителем на исполнение указанных выше документов, нарушаются права и законные интересы должников.

Указанное противоречие предлагаю восполнить, внесением изменений в статью 2 Закона Республики Казахстан, использовав, аналогию с пунктом 1 статьи 7 Закона сделав отсылку к статье 9 Закона, изложить статью 2 Закона в следующей редакции: «Статья 2. Задачи исполнительного производства Задачами исполнительного производства являются обязательное и своевременное принятие мер, направленных на принудительное исполнение исполнительных документов, перечисленных в статье 9 настоящего Закона.».

С момента распада СССР, вступления в силу Постановления Верховного Совета КазССР от 25 октября 1990 года «О государственном суверенитете Республики Казахстан» и до вступления в законную силу Закона Республики Казахстан от 02 апреля 2010 года №261-IV «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей» деятельность по исполнению исполнительных документов осуществляли государственные судебные исполнители, входившие в исполнительную власть Республики Казахстан.

Как отмечено в Постановлении Президента РК «О государственной программе правовой реформы в РК», - «в целях повышения эффективности судебной системы и обеспечения подлинной независимости правосудия, профессионализма и специализации судей необходимо усилить вспомогательные службы по отправлению правосудия и исполнению судебных постановлений» [3].

Функции по контролю за сроками рассмотрения судебных дел, состоянием исполнения приговоров и решений судов, организации исполнительного производства по гражданским делам и уголовным делам в части возмещения материального ущерба, подбору и расстановке кадров судей, организации работы судебных приставов и судебных исполнителей, материально-техническому обеспечению и финансированию судебной системы, реализации других мер по обеспечению деятельности судов принадлежали – Департаменту организации работы судебной системы и юридического обслуживания населения. В результате оптимизации структуры Министерства Юстиции Республики Казахстан, перечисленные функции перешли в созданный Департамент организации деятельности судов, судебных приставов и обеспечения исполнительного производства [4].

Стоит согласиться, что существующая практика исполнения судебных актов, да и в целом система правосудия требовала совершенствования и создания новой системы судебного администрирования. Преобразование в организационно-правовой структуре и изменения функционально-целевых характеристик Министерства Юстиции Республики Казахстан имели свое продолжение. Постановлением Правительства РК от 05 июля 1999 года №931 касательно вопросов Министерства юстиции РК, функции в сфере исполнительного производства были переданы вновь образованному при Министерстве юстиции РК – Комитету по исполнению судебных постановлений [5].

В целях реализации Указа Президента РК от 22 января 2001 года №536 «О мерах по совершенствованию правоохранительной деятельности в Республике Казахстан» Комитет по исполнению судебных постановлений Министерства юстиции РК был реорганизован с передачей функций и полномочий по исполнению исполнительных документов, а также штатной численности и имущества Комитету по судебному администрированию при Верховном суде РК и его администраторам в областях и городах Астане, Алматы [6].



12 октября 2000 года был принят Указ Президента Республики Казахстан «О мерах по обеспечению функционирования новой системы судебного администрирования», согласно которому в целях обеспечения функционирования новой системы судебного администрирования и реализации Указа Президента Республики Казахстан от 1 сентября 2000 года N 440 "О мерах по усилению независимости судебной системы Республики Казахстан" было постановлено: утвердить по Комитете по судебному администрированию при Верховном Суде Республики Казахстан. [16]

Комитет по судебному администрированию при Верховном Суде Республики Казахстан (далее - Комитет) обеспечивал своевременное исполнение исполнительных документов, организационное и методическое руководство деятельностью судебных приставов, являлся юридическими лицами в организационно-правовой форме государственных учреждений, имел печати и штампы со своим наименованием, а также счета в банках в соответствии с законодательством. Комитет и администраторы судов вступали в гражданско-правовые отношения от собственного имени. Юридический адрес Комитета: 010000, город Астана, район Есиль, улица Д. Конаева, дом 39. Финансирование Комитета осуществлялось за счет средств республиканского бюджета. Имущество, закрепленное за Комитетом, относилось к республиканской собственности.

Комитет по вопросам исполнительного производства по согласованию с Председателем Верховного Суда Республики Казахстан: обеспечивал в соответствии с законодательством своевременное исполнение исполнительных документов; осуществлял организационное и методическое руководство деятельностью судебных исполнителей; организовывал обеспечение своевременного исполнения судебных актов при оказании правовой помощи в рамках международно-правовых актов, ратифицированных Республикой Казахстан.

Институт частных судебных исполнителей берет свое начало с 2005 года, именно с 2005 года начинается обсуждение возможности внедрения в Республике Казахстан института частных судебных исполнителей. На IV съезде судей Республики Казахстан состоявшемся 06 июля 2006 года, был вынесен на обсуждение вопрос о возможности внедрения в Республике Казахстан института частного судебного исполнения. Главой государства Н.А.Назарбаевым в своем выступлении было отмечено – «Значительное влияние на эффективность отправления правосудия оказывают вопросы, связанные с исполнением судебных актов, отметил Нурсултан Назарбаев. Следует сказать, что основные причины их неисполнения заключаются не только в отсутствии денег и иного имущества у должников, но и в недостаточно высоком уровне организации соответствующей работы. Не исполняется почти каждый третий судебный акт, что вызывает многочисленные, зачастую совершенно обоснованные жалобы, особенно по спорам в сфере предпринимательской деятельности.

Сейчас завершается подготовка законопроектов о внесении необходимых изменений и дополнений в Закон «Об исполнительном производстве», другие нормативные правовые акты, регулирующие данную сферу. Надо их принять, что позволит поднять уровень работы по исполнению судебных постановлений.

Другой, более кардинальной мерой в этом направлении, подчеркнул Глава государства, является внедрение института частных судебных исполнителей. Опыт Франции, Германии, ряда других стран убедительно свидетельствует о высокой эффективности их деятельности. И этот опыт необходимо изучить.» [7].

В июне 2006 года данный вопрос вынесен на заседания совета по правовой политике при Президенте Республики Казахстан. В апреле 2007 года Концепция соответствующего проекта Закона была обсуждена и поддержана на заседании

Межведомственной комиссии по вопросам законопроектной деятельности. В это же время были разработаны первые варианты проекта закона, регламентирующего деятельность частных судебных исполнителей, проведен социологический опрос сторон исполнительного производства и работников судебной системы. Наиболее значительным мероприятием, придавшим импульс всей дальнейшей работе, стало проведение в июне 2007 года первого Съезда судебных исполнителей Республики Казахстан и международной конференции [8].

17 августа 2010 года упразднен Комитет по судебному администрированию при Верховном суде, а функции исполнения судебных актов и работники были переданы вновь образованному в составе Министерства юстиции Комитету по исполнению судебных актов. Реализация норм нового Закона возложена на вновь образованный Комитет по исполнению судебных актов. В структуре Комитета по исполнению судебных актов было образовано Управление по организации деятельности частных судебных исполнителей [9].

В июне 2008 года проект Закона был внесен в Правительство и в сентябре того же года в Мажилис Парламента РК. Принятый Закон от 02 апреля 2010 года был подписан Главой государства и в октябре 2010 года введен в действие (статья 173 Закона).

Принятый Закон РК «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей» в 2010 году, позволил создать в Казахстане особенную модель системы исполнительного производства, в которой деятельность частных судебных исполнителей осуществляется параллельно с государственными исполнителями. [8]

С 2014 года Комитет по исполнению судебных актов был упразднен, а функции Комитета перешли самому Министерству, был образован Департамент по исполнению судебных актов. Такая смешанная модель исполнения судебных актов существует в Канаде, Соединенном Королевстве Великобритании и Северной Ирландии и др. Существование смешанной модели исполнения в Казахстане с 2011 года по настоящее время дало толчок в развитии частного судебного исполнения, нежели государственного. Так, апробированный вариант деятельности судoisполнителя на частной основе в Казахстане выделил основные аспекты позитивного данного направления: Первое, повышение качества исполнения судебных и иных актов; Второе, снижение жалоб на исполнение судебных актов со стороны взыскателей; Третье, сокращение государственных затрат (бюджета) на обеспечение судебных и иных актов [8].

Хотелось бы привести еще одно мнение по положительным сторонам частных судебных исполнителей, - «К числу положительных, несомненно, можно отнести то, что государство снимает с себя бремя финансирования системы органов принудительного исполнения, и оно ложится исключительно на должников, что служит стимулирующим фактором для добровольного исполнения судебных и иных актов. Данная система ставит оплату деятельности частного судебного исполнителя в прямую зависимость от ее результатов, что существенно влияет на эффективность принудительного исполнения, а также повышение престижа профессии частного судебного исполнителя и приток квалифицированных кадров в систему частного принудительного исполнения. При составлении данной аналитической справки было проанализировано законодательство, регулирующее исполнение судебных актов в других странах. Данный анализ показал, что существуют и отрицательные стороны частного судебного исполнителя. Поскольку стимулом их деятельности будет стремление к получению большего дохода, возможны будут злоупотребления со стороны частных судебных исполнителей.» [10].

С даты принятия Закона, в него было внесено 51 (пятьдесят одним) Законом изменения и дополнения. Одним из методов изучения права является сравнительно-правовой метод (компаративистика), который предполагает сопоставление юридических понятий, явлений и процессов, и выявления между ними сходства и различий. Далее автор настоящей статьи, используя метод компаративистики, проводит сравнительный анализ указанных изменений и дополнений, затрагивающих институт частных судебных исполнителей, для получения информации о том, как изменялся институт частных судебных исполнителей и Закона Республики Казахстан «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей».

Законом Республики Казахстан от 15 января 2014 года №164-V ЗРК «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам совершенствования исполнительного производства» были внесены существенные изменения и дополнения в Закон Республики Казахстан «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей», а именно: 1. Были внесены изменения в основные понятия, изложенные в статье 1: исполнительное производство, Единый реестр должников, единая электронная торговая площадка, частный судебный исполнитель, государственный судебный исполнитель, судебный исполнитель, постановление судебного исполнителя, полное принудительное исполнение, уполномоченный орган, электронный аукцион. 2. В Закон были внесены дополнения по вопросам оплаты деятельности частного судебного исполнителя - постановление судебного исполнителя о возмещении расходов, понесенных при совершении исполнительных действий; постановление частного судебного исполнителя об утверждении сумм оплаты его деятельности. 3. В Закон было внесено дополнение по сроку предъявления исполнительного документа к принудительному исполнению - Исполнительные документы могут быть предъявлены к принудительному исполнению не ранее пяти рабочих дней после вступления в законную силу, с учетом установленных исключений. 4. Внесены ограничения по лицам, которые могут выступать представителя в исполнительном производстве - Судьи, прокуроры, сотрудники правоохранительных органов, депутаты представительных органов, работники уполномоченного органа и его территориальных подразделений, аппарата Верховного Суда Республики Казахстан, а также их близкие родственники, супруг (супруга) не могут быть представителями в исполнительном производстве, кроме случаев участия их в исполнительном производстве в качестве уполномоченных соответствующих организаций или законных представителей. Лицо не может быть представителем, если по данному делу оказывает или ранее оказывало юридическую помощь лицам, интересы которых противоречат интересам представляемого, а также если оно является супругом (супругой) или близким родственником судебного исполнителя. 5. На стороны исполнительного производства возложены дополнительные обязанности - Стороны исполнительного производства обязаны в течение трех рабочих дней письменно сообщить судебному исполнителю о перемене своего адреса во время ведения исполнительного производства. При отсутствии такого сообщения повестка или извещение посылаются по последнему известному судебному исполнителю адресу и считаются доставленными и при условии, если адресат по этому адресу более не проживает или не находится. 6. Изменяются Основания применения мер принудительного исполнения - Основанием для применения мер принудительного исполнения является исполнительный документ, принятый судебным исполнителем к своему производству. 7. Изменено применение Временные ограничения и

приостановление временного ограничения на выезд физического лица, должностного лица (исполняющего обязанности) юридического лица, являющегося должником, из Республики Казахстан. 8. Усилены меры по применению частным судебным исполнителем временных ограничений в сфере выдачи и действия лицензий, разрешений и специальных прав. 9. Изменена обязанность должника по предоставлению информации о своем имущественном положении. 10. Введен единый реестр должников. 11. Предоставлена возможность судебному исполнителю возбуждает исполнительное производство без заявления взыскателя в случаях, когда исполнительный документ направлен к нему судом, другим органом (должностным лицом). Частному судебному исполнителю исполнительные документы, по которым взыскателем является государство, направляются заинтересованными государственными органами. 12. Изменены основания вынесения постановления об отказе в возбуждении исполнительного производства. 13. Изменены сроки исполнительного производства, согласно которым в срок исполнительного производства не включается время, в течение которого исполнение исполнительных документов было приостановлено, отсрочено либо рассрочено по основаниям, предусмотренным настоящим Законом. 14. Изменены сроки приостановления исполнительного производства. 15. Судебным исполнителям предоставлена возможность при неизвестности места пребывания должника судебный исполнитель обязан обратиться в суд по месту исполнения исполнительного документа с представлением об объявлении розыска должника через органы внутренних дел или финансовой полиции. 16. Внесены изменения в действия судебного исполнителя при прекращении исполнительного производства - в случаях прекращения исполнительного производства судебный исполнитель в течение суток выносит об этом постановление. Исполнительный документ либо его копия с соответствующей отметкой направляется судебным исполнителем в суд или другой орган, выдавший документ. Одновременно подлежат отмене меры обеспечения исполнения. 17. Предусмотрен возврат исполнительного документа при частичном исполнении и возмещении фактически понесенных расходов - Исполнительный документ, по которому взыскание произведено не в полном объеме, а также по которому объявлены торги, возвращается взыскателю по заявлению, если взыскатель возмещает фактически понесенные расходы по исполнению. 18. Разъяснен порядок обращения в суд или орган выдавший исполнительный документ, за разъяснением решения или иного акта, на основании которых выдан исполнительный документ. 19. Уточнено место предъявление исполнительного документа к физическим и юридическим лицам. Порядок передачи исполнительного документа при выяснении при исполнении иного места регистрации, нахождения физических и юридических лиц. 20. Изложены действия судебного исполнителя при недостаточности имущества должника для удовлетворения требований взыскателя. 21. Описаны действия судебного исполнителя при оценке имущества должника. 22. Установлена очередность реализации имущества должника. Общие условия, порядок, организация проведения аукциона, последствия объявления аукциона несостоявшимся. 23. Прописаны действия судебного исполнителя по выявлению дебиторской задолженности юридических и физических лиц. 24. Установлена обязанность судебного исполнителя осуществлять контроль за правильностью удержаний из заработной платы. 25. Установлен порядок распределения взысканных сумм. 26. Установлены Правила определения размеров оплаты деятельности частного судебного исполнителя. 27. Уточнен порядок взыскания с должника пени в доход взыскателя в размере 0,1

процента от суммы взыскания или стоимости имущества, подлежащего передаче, за каждый день просрочки с момента возбуждения исполнительного производства в случае несвоевременного исполнения должником требований исполнительного документа. 28. Изменены и расширены основы деятельности частного судебного исполнителя. К исключительной компетенции частных судебных исполнителей относится исполнение исполнительных документов о взыскании в пользу юридических лиц, за исключением исполнительных документов с участием государства, юридических лиц, пятьдесят и более процентов голосующих акций (долей участия в уставном капитале) которых принадлежат государству и аффилированным с ним юридическим лицам, субъектов естественных монополий или субъектов, занимающих доминирующее положение на рынке товаров и услуг, и иных случаев, определенных Правительством Республики Казахстан. Исполнительные действия производятся частным судебным исполнителем на возмездной основе. 29. Изложен в новой редакции порядок приостановления действия лицензии частного судебного исполнителя. 30. установлена компетенция территориального органа по контролю за деятельностью частных судебных исполнителей. 31. Установлено образование Республиканской коллегии частных судебных исполнителей. [15]

Делая вывод, следует отметить, что остаются нерешенными задачи: - создание в обществе нетерпимости к правонарушениям, в том числе к неисполнению судебных актов; - неполный охват услугами частного судебного исполнителя в отдаленных городах и регионах; - снижение служебной нагрузки исполнительного производства на государственных судебных исполнителей; - низкое качество судебных актов по социально-значимым категориям дел (взыскание алиментов, заработной платы, пособий), находящихся у частных судoisполнителей; - недостаточный имидж и престиж профессии судебного исполнителя.

В этой связи, своевременным стало поручение Первого Президента Республики Казахстан Назарбаева Н.А., озвученного на расширенном заседании Правительства 6 мая 2015 года об упразднении государственной службы судебных исполнителей и о дальнейшем развитии института частных судебных исполнителей в рамках госзаказа. Поручение легло в основу реализации Плана Нации «100 конкретных шагов». Полный переход к частному судебному исполнению в Казахстане, на примере развитых стран как Франция и Нидерланды, создаст благоприятный климат для эффективности правосудия и повышения правосознания в обществе. Упразднение государственной службы судебных исполнителей и совершенствование института частных судебных исполнителей в настоящее время является актуальным в рамках 5 институциональных реформ, озвученных лидером нации Назарбаевым Н.А. в ходе съезда партии «Нур Отан». Так в целях создания транспарентного и подотчетного государства, Лидером Нации Назарбаевым Н.А. озвучено, что надо обеспечить широкое внедрение саморегулирования в обществе. Необходимо поэтапно сокращать зоны ответственности государственных органов, передавая полномочия, связанные с оказанием социально значимых государственных услуг, институтам гражданского общества по мере их готовности [8].

Также стоит отметить, что для устранения противоречий в статье 2 и пункте 1 статьи 9 Закона Республики Казахстан «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей», необходимо статью 2 вышеуказанного Закона привести в соответствие, с пунктом 1 статьи 9, либо по аналогии с пунктом 1 статьи 7 в порядке законодательного решения, сделать отсылку к статье 9 Закона Республики Казахстан «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей».

**СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ**

1 Пархоменко О.В. Цели и задачи закона // Научно-методический электронный журнал «Концепт». – 2015. –Т.13.-С.271-275.- URL: <http://e-koncept.ru/2015/8055/htm>. Дата доступа: 30.04.2020

2 Общая часть Гражданского Кодекса Республики Казахстан от 27 декабря 1994 года № 269-ХІІ.

3 Постановление Президента РК Н.А. Назарбаева 12 февраля 1994 года №1569 (U061696) «О государственной программе правовой реформы в Республике Казахстан» [Электронный ресурс]: Доступ из информационно-правовой системы нормативных правовых актов «Әділет». URL: [http://adilet.zan.kz/rus/docs/K940001569\\_#z0](http://adilet.zan.kz/rus/docs/K940001569_#z0). Дата доступа: 29.04.2020

4 Аблаева Э.Б. Современное состояние и направление развития исполнительного производства в Казахстан // Вестник Института законодательства РК. – 2018. –№3 (52)-С.186-163.

5 «Вопросы Комитета по исполнению судебных постановлений Министерства юстиции Республики Казахстан» [Электронный ресурс]: Постановление Правительства РК от 05 июля 1999 года №931 Доступ из ИПС «Әділет». URL: [http://adilet.zan.kz/rus/docs/P990000931\\_](http://adilet.zan.kz/rus/docs/P990000931_). Дата доступа: 28.04.2020

6 «Некоторые вопросы упразднения Комитета по исполнению судебных постановлений Министерства юстиции Республики Казахстан». Доступ из ИПС «Әділет». URL: [http://adilet.zan.kz/rus/docs/P010000494\\_](http://adilet.zan.kz/rus/docs/P010000494_). Дата доступа: 15.04.2020

7 Речь Президента страны Нурсултан Назарбаев. URL: <http://www.akorda.kz/ru/events/v-astane-sostoyalsya-iv-sezd-sudei-respubliki-kazahstan-v-rabote-foruma-sobravshego-okolo-200-delegatov-ot-sudeiskih-kollektivov-iz-vseh-reg>.

8 История внедрения института частных судебных исполнителей в Казахстане. URL: [http://zhso.kz/index.php?view=catalog&cat\\_id=10](http://zhso.kz/index.php?view=catalog&cat_id=10). Дата доступа: 15.04.2020

9 Указ Президента Республики Казахстан от 17 августа 2010 года №1039 «О мерах по повышению эффективности правоохранительной деятельности и судебной системы в Республике Казахстан» [Электронный ресурс]: [http://adilet.zan.kz/rus/docs/U100001039\\_](http://adilet.zan.kz/rus/docs/U100001039_). Дата доступа: 23.04.2020

10 Специализированный ежемесячный журнал «Юрист». Юридическое заключение. Май, №5, 2011. [Электронный ресурс]: <https://journal.zakon.kz/219552-juridicheskoe-zakljuchenie.html>. Дата доступа: 30.04.2020

11 Закон Республики Казахстан от 28 декабря 2010 года №368-IV «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам исполнения исполнительных документов, организации работ по учету, хранению, оценке и дальнейшему использованию имущества, обращенного (поступившего) в республиканскую собственность.». URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1000000368>. Дата доступа: 25.04.2020

12 Закон Республики Казахстан от 27 апреля 2012 года №15-V «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам исключения противоречий, пробелов, коллизий между нормами права различных законодательных актов и норм, способствующих совершению коррупционных правонарушений.». URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1200000015>. Дата доступа: 23.04.2020

13Компаративистика, ее роль в изучении права и государства. Сравнительное правоведение и государствоведение. URL: <https://scicenter.online/teoriya-gosudarstva-prava-scicenter/komparativistika-rol-izuchenii-prava.html>. Дата доступа: 15.04.2020

14Закон Республики Казахстан от 3 июля 2013 года №125-V «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам совершенствования деятельности арбитража и третейского суда.». URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1300000125>. Дата доступа: 28.04.2020

15Закон Республики Казахстан от 15 января 2014 года №125-V «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам совершенствования исполнительного производства.». URL: <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1400000164>. Дата доступа: 29.04.2020

УДК 615.035.4: 616.12-008.313.2

## ИСТОРИКО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В СИСТЕМЕ УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ДОКАЗЫВАНИЯ

**Ж.Б.Мансуров**

*Евразийская юридическая академия имени Д.А. Кунаева, Республика Казахстан, г.Алматы,  
[mansurov.mailbox@gmail.com](mailto:mansurov.mailbox@gmail.com)*

**Аннотация.** Как и любой вид правоохранительной деятельности, оперативно-розыскная деятельность осуществляется с позиций ее постоянной целесообразности, то есть того, что наделено конкретной задачей. Выявление, предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений, выявление и установление лиц, их подготавливающих, совершающих или совершивших, является одной из первостепенных задач оперативно-розыскной деятельности. При решении этой задачи устанавливается оперативная информация о преступных замыслах. Также добывают оперативную информацию об уже совершенных преступлениях с целью привлечения к уголовной ответственности совершивших их лиц и возмещения причиненного ими вреда, реализуется в формах предварительной оперативной проверки или оперативной разработки и документируется в виде соответствующих дел оперативного учета. Получение в результате оперативно-розыскной деятельности достоверной оперативной информации о лице, совершившем преступление, следует считать раскрытым преступлением, посредством оперативно-розыскных мероприятий. Раскрытие преступления в оперативно-розыском смысле служит предпосылкой к дальнейшей уголовно-процессуальной деятельности по раскрытию преступления, направленной на доказывание виновности лица в совершении преступления. Тема подготовленной статьи направлена на проведение историко-правового анализа возникновения оперативно-розыскной деятельности ее развития и становления, используя метод компаративистики, проведен сравнительный анализ оперативно-розыскной деятельности Римской Империи, СССР, Российской Федерации, Республики Казахстан, для получения информации о том, как изменялись и в чем имеется сходство в задачах оперативно-розыскной деятельности.

**Ключевые слова:** оперативно-розыскная деятельность, анализ, доказывание, защита прав, история становления, правоохранительная деятельность.

## ҚЫЛМЫСТЫҚ ІС ЖҮРГІЗУ ДӘЛЕЛДЕУ ЖҮЙЕСІНДЕ ЖЕДЕЛ-ІЗДЕСТІРУ ҚЫЗМЕТІНІҢ ТУЫНДАУЫН ТАРИХИ-ҚҰҚЫҚТЫҚ ТАЛДАУ

**Түйіндеме.** Құқық қорғау қызметінің кез келген түрі сияқты, жедел-ізвестіру қызметі оның тұрақты орындылығы тұрғысынан, яғни нақты міндет берілген тұрғысынан жүзеге асырылады. Қылмыстарды анықтау, алдын алу, жолын кесу және ашу, оларды дайындайтын, жасайтын немесе жасаған адамдарды анықтау және анықтау жедел-ізвестіру қызметінің бірінші кезектегі міндеттерінің бірі болып табылады. Бұл міндетті шешу кезінде қылмыстық ойлар туралы жедел ақпарат белгіленеді, сондай-ақ оларды жасаған адамдарды қылмыстық жауаптылыққа тарту және олар келтірген зиянды өтеу мақсатында жасалған қылмыстар туралы жедел ақпарат табады, алдын ала жедел тексеру немесе жедел әзірлеу нысанында іске асырылады және тиісті жедел есепке алу істері түрінде құжатталады. Жедел-ізвестіру қызметінің нәтижесінде қылмыс жасаған адам туралы шынайы жедел ақпарат алуды жедел-ізвестіру іс-шаралары арқылы ашылған қылмыс деп есептеу керек. Қылмысты жедел-ізвестіру мағынасында ашу қылмыс жасауда адамның кінәлілігін дәлелдеуге бағытталған қылмысты ашу бойынша одан әрі қылмыстық іс жүргізу қызметінің алғышарты болып табылады. Дайындалған мақала тақырыбы Рим империясында, КСРО, Ресей Федерациясында және Қазақстан Республикасында жедел-ізвестіру қызметінің пайда болуына тарихи-құқықтық талдау жүргізуге бағытталған. Осы баптың авторы компаративистика әдісін пайдалана отырып, жедел-ізвестіру қызметінің міндеттерінде қалай өзгергені және ұқсастығы неде туралы ақпарат алу үшін Рим империясының, КСРО, Ресей Федерациясының, Қазақстан Республикасының жедел-ізвестіру қызметіне салыстырмалы талдау жүргізді. Дайындалған мақаланың тақырыбы компаративистика әдісін пайдалана отырып, оның дамуы мен қалыптасуының жедел-ізвестіру қызметінің пайда болуына тарихи-құқықтық талдау жүргізуге бағытталған, жедел-ізвестіру қызметінің міндеттерінде қалай өзгергені және ұқсастығы қандай туралы ақпарат алу үшін Рим империясының, КСРО, Ресей Федерациясының, Қазақстан Республикасының жедел-ізвестіру қызметіне салыстырмалы талдау жүргізілді.

**Түйінді сөздер:** жедел-ізвестіру қызметі, талдау, дәлелдеу, құқықты қорғау, қалыптасу тарихы, құқық қорғау қызметі.

## HISTORICAL AND LEGAL ANALYSIS OF THE OCCURRENCE OF OPERATIONAL-INVESTIGATIVE ACTIVITY IN CRIMINAL PROCEDURE PROOF

**Abstract.** Like any type of law enforcement activity, operational search activity is carried out from the position of its permanent expediency, that is, what is assigned a specific task. Detection, prevention, suppression and disclosure of crimes, identification and identification of persons who prepare, commit or have committed them, is one of the primary tasks of operational investigative activities. When this task is set operative information on the criminal plans and extract operational information about the already committed crimes with the purpose of prosecution of perpetrators and redress harm caused by them is implemented in the forms of pre-operational audit or operational development and documented in the appropriate operational account. Obtaining reliable operational information about the person who



committed the crime as a result of operational search activities should be considered a solved crime, through operational search activities. The detection of a crime in the operational-search sense serves as a prerequisite for further criminal procedural activities to solve the crime, aimed at proving the guilt of a person in the Commission of a crime. The topic of this article is aimed at conducting a historical and legal analysis of the emergence of operational investigative activities, their development and formation, in the Roman Empire, the USSR, the Russian Federation and the Republic of Kazakhstan. The author of this article, using the method of comparative analysis, conducted a comparative analysis of the operational search activities of the Roman Empire, the USSR, the Russian Federation, the Republic of Kazakhstan, to obtain information about how the changes and similarities in the tasks of operational search activities. The topic of the article is aimed at conducting a historical and legal analysis of the emergence of operational search activity, its development and formation, using the method of comparative studies, a comparative analysis of the operational search activity of the Roman Empire, the USSR, the Russian Federation, the Republic of Kazakhstan, to obtain information about how the changes and similarities in the tasks of operational search activity.

**Keywords:** operational search activity, analysis, proof, protection of rights, history of formation, law enforcement.

Законодательство - это исключительный вид государственной деятельности, заключающийся в процессе по созданию законодательного предложения или инициативы и поддержке проекта закона при рассмотрении в законодательном органе государства. Значение законотворчества раскрывается через его цель и задачи. Цель – это совершенствование механизма юриспруденции. Задачи законодательства: 1) обнаружение объективно происходящего социального явления с человеком, семьей, обществом, государством требующего восполнения или преодоления юридического регулирования; 2) организация научно юридического и практического анализа; 3) создание проекта законодательного предложения или инициативы; 4) обеспечение общедоступного обсуждения и рассмотрения предложений и поправок в проект закона; 5) поддержание законодательного предложения или инициативы при рассмотрении в законодательном органе государства [1].

В статье 2 Закона Республики Казахстан от 15 сентября 1994 года №154-ХІІІ «Об оперативно-розыскной деятельности» указаны задачами оперативно-розыскной деятельности Республики Казахстан. Одним из методов изучения права является сравнительно-правовой метод (компаративистика), который предполагает сопоставление юридических понятий, явлений и процессов, и выявления между ними сходства и различий [2].

Да настоящего времени ученые, занимающиеся естественными науками, не могут ответить на вопрос, когда же в современном понимании появились оперативно-розыскные мероприятия, кто их проводил с какой целью. Из истории возникновения о которой будет сказано ниже, видно, что первые действия, связанные с розыском, появились с момента зарождения человечества. Одними из первых видов оперативно-розыскной деятельности стали опрос, наблюдение как наиболее простые действия, но и как самыми необходимыми в повседневной жизни. С образованием государства одной из главных обязанностей стали защита территории, выявление и противостояние внешним угрозам, своевременное выявление таких угроз. Необходимо отметить, что оперативно-розыскная работа – вид деятельности, который осуществляется гласно и негласно оперативными подразделениями государственных органов [3].

Рассматривая данный вид государственной деятельности необходимо отметить, что изначально Римское право явилось образцом или прообразом правовых систем многих других государств, является исторической основой романо-германской (континентальной) правовой семьи. Именно в Риме появилось разделение права на частную и публичную отрасли. Публичное право (*jus publicum*) — нормы права, которые охраняют интересы общества в целом, определяют правовое положение государства и его органов. Для него характерен принцип, что нормы римского публичного права не могут быть изменены соглашением частных лиц, поэтому нормы публичного права являются императивными (обязательными). Рассмотрим историю возникновения, задачи оперативно-розыскной деятельности Римской империи. Так, спецслужбами древнего Рима являлись – фрументарии. Одним из столпов императорской власти в Древнем Риме была система слежки и контроля за «недовольными». На протяжении первых ста лет истории принципата она прошла эволюцию от частных доносителей до специальных служб, занимавшихся сбором сведений о внутренних врагах императора. Одной из наиболее известных служб, пользующихся подобной мрачной славой, был отряд фрументариев. Термином фрументарий (*frumentarius*) в римском военном лексиконе обозначались поставщики хлеба для армии. В эпоху принципата в I–III веках н.э. продовольствие по фиксированным ценам покупалось у частных лиц, проживавших в районе, где располагалась или где проходила армия. Находясь в постоянных разъездах, фрументарии хорошо знали дороги, обычаи и язык населения, имели повсюду связи и владели ценной информацией. Поэтому они часто использовались для сбора сведений о положении на местах. А для настоящих разведчиков и шпионов, в свою очередь, должность фрументария являлась идеальным прикрытием их деятельности.

В Риме, скорее всего, в I-м веке до нашей эры, самое позднее во II-м веке до нашей эры был создан подчиненный префекту претория небольшой (90–100 человек) регулярный отряд «*numerus frumentariorum*». Кроме Рима, фрументарии имели стоянки за городской чертой. Они засвидетельствованы в Остии, Велитрах, Формии и Путеолах. Надписи упоминают также об их присутствии в провинциях, хотя здесь они встречаются несравненно реже, чем в столице империи. Фрументарии занимались хлебозаготовками. Обязанности тех из них, кто был командирован в состав канцелярии наместника провинции, были главным образом связаны с курьерской службой. Они перевозили из Рима в провинции и обратно императорские письма и указы. Помимо курьерских обязанностей, фрументарии разделяли с разведчиками полицейские функции, например, поиск и преследование разбойников, содержание заключенных под стражей, надзор за рудниками и карьерами, где работали осужденные преступники. Во время гонений на христиан фрументарии шпионили за ними и производили аресты.

Однако наиболее широкую известность фрументарии получили в качестве шпионов и тайных осведомителей на службе императора. Они вскрывали письма, следили за знатными людьми и простоллюдинами, принимали доносы, выдвигали обвинения и имели право заключать в тюрьмы любых подозрительных лиц.

Септимий Север, став императором, впоследствии также не гнушался при помощи фрументариев тайно расправляться со своими противниками. Опасаясь британского наместника Клодия Альбина, но не имея против него прямых улик, Север в 196 году решил устранить его руками своих тайных агентов. Эта миссия также не имела успеха. Клодий Альбин, хорошо знавший нрав Севера, держался настороже и приказал схватить и допросить императорских курьеров прежде чем те успели что-либо предпринять в его адрес.

Из-за многочисленных нареканий к концу III в. фрументарии стали пользоваться настолько дурной славой, что император Диоклетиан был вынужден вовсе упразднить их службу.

Вскоре, однако, на том же месте возникла другая аналогичная структура, так называемая *agentes in rebus*. Изначально она представляла собой курьерскую службу, подчиненную ведомству магистра оффиций. По своему рангу они приравнивались к всадникам и имели те же звания, что и солдаты обычных кавалерийских частей.

Со временем этих агентов, как и их предшественников, стали привлекать для организации слежки за чиновниками различных ведомств, поиска и изобличения неблагонадежных лиц, внесудебных расследований и т.д. Сотрудники *agentes in rebus*, подобно фрументариям, оказывались замешаны в сомнительных операциях [4].

Римская тайная полиция и курьерская служба - *Agentes in rebus*. Точная дата создания этого учреждения неизвестна. Впервые римская тайная полиция и курьерская служба упоминаются в 319 году. Время создания можно также датировать самым концом III века [3].

В прежние времена римские автократы, заботясь о том, чтобы их извещали обо всем как можно быстрее и чтобы все передавалось без промедления, касается ли дело того, что учиняют враги в какой-то отдельной области, или восстаний в городах, или другой непредвиденной беды, или того, что повсюду в Римской державе совершается начальствующими лицами да и всеми прочими, а также, наконец, заботясь о том, чтобы те, кто пересылает им ежегодные подати, могли делать это безопасно, без промедления и риска, повсюду устроили скорое почтовое сообщение [5].

Как курьерской службе, в обязанности *agentes in rebus* входил надзор за дорогами империи и постоянными дворами, перенос писем, проверка наличия у путешественника специального ордера. Другие задачи включали контроль над провинциальной бюрократией и доставки в провинции указов из столицы. Находясь вне контроля наместников провинций, некоторые агенты были назначены тайной полицейскими по надзору за их действиями.

*Agentes in rebus* использовались для контроля арестов высокопоставленных чиновников по мере необходимости, для сопровождения римлян, находившихся в изгнании. *Agentes in rebus* исполняли роль таможенников, контролёров общественных работ [3].

Рассматривая деятельность государственных служб в Римской империи, по аналогии хотелось бы затронуть период развития и становления оперативно-розыскной деятельности в Союзе Советских Социалистических Республик. На этом этапе становлению оперативно розыскной деятельности предшествовал так называемый переходный период, связанный с буржуазно-демократической революцией в России. В этот период Временное правительство отменило некоторые царские нормативные акты (Положение о контрразведывательных отделениях, Наставление по контрразведке в военное время) [6]. Была упразднена политическая полиция и жандармерия, но военная контрразведка продолжала существовать. Сыскные отделения были переданы в подчинение Министерству юстиции. По нашему мнению, правовое регулирование оперативно-розыскной деятельности в советское время можно разделить на несколько этапов.

Первый этап (середина 1918–1927 гг.) был связан с возникновением и становлением ОРД. В начале своей деятельности органы ВЧК не имели своего агентурного аппарата. Официально он начал создаваться после решения Президиума ВЧК в феврале 1918 г. и только к концу 1918 г. органы ВЧК начали осуществлять внутреннее агентурное

наблюдение в партиях, организациях, группах и на особо важных объектах. До октября 1918 г. не было центрального аппарата уголовного розыска, а руководство оперативно-розыскными органами осуществляли местные советы. В 1922 г. уголовный розыск был выделен из органов милиции. В дальнейшем органы уголовного розыска неоднократно подвергались реорганизации. Оперативная работа в это время регулировалась с классовых позиций и интересов рабочего класса и крестьянства. В законодательстве происходило закрепление основ организации и тактики ОРД. За основу были взяты царские инструкции негласного розыска [7]. Анализ исторических документов показал, что практически до середины 1918 г. негласная работа ничем не регламентировалась и проводилась на основе «революционного сознания».

В июле 1917 г. было создано Управление уголовного розыска. Розыск и следствие велись в рамках общего суда и местного самоуправления. Эти структуры действовали до образования уголовно-сыскных аппаратов, которые входили в состав НКВД.

Второй этап (1928–1953) можно назвать периодом реакции и ее господства при осуществлении ОРД. Необходимо отметить, что правовое регулирование ОРД было перенаправлено и подчинено целям и задачам карательно-репрессивной политики государства на фоне усиления влияния диктата И. В. Сталина в коммунистической партии

и государстве, а также фактическом подчинении органов безопасности интересам одной личности [8].

Великая Отечественная война (1941–1945) и «холодная война» (1946–1989) оказали большое влияние на содержание ОРД. В этот период произошло окончательное формирование и закрепление в законодательстве положений, направленных на политическое преследование и проведение «чистки», что привело к игнорированию требований нормативных актов о прокурорском надзоре за негласной работой. Среди нормативных документов, регулирующих ОРД в рассматриваемый период, необходимо отметить Постановление Политбюро ЦК ВКП(б) от 3 февраля 1941 г. «О разделении Наркомата внутренних дел СССР на два наркомата» [9]. В указанном документе были изложены полномочия НКГБ по осуществлению ОРД. На НКГБ возлагались следующие задачи: ведение разведывательной работы за границей; борьба с подрывной, шпионской, диверсионной, террористической деятельностью иностранных разведок на территории СССР; оперативная разработка и ликвидация остатков антисоветских партий и контрреволюционных формирований среди различных слоев населения СССР; охрана руководителей партии и правительства.

Правовая неурегулированность проведения оперативно-розыскных мероприятий сыграла свою роль в ходе массовых репрессий, наблюдавшихся в России в 1930–1950 гг. Оперативные сообщения и результаты оперативно-розыскных мероприятий в виде справок иногда подшивались в уголовные дела и являлись основанием для вынесения смертного приговора. Известные советские генералы и маршалы уже после окончания Великой Отечественной войны были отправлены в тюрьму, многие из них расстреляны за антисталинские высказывания, записанные с помощью подслушивающих устройств.

Третий этап (1954 г. – середина 1970-х гг.) связан с постепенным отказом от практики закрепления произвола при осуществлении ОРД. Постановлением ЦК КПСС СССР «Об органах МГБ» 1953 г. Органы Государственной Безопасности отделили от ОВД [3]. В сентябре 1953 г. Особое Совещание при МВД СССР было ликвидировано. Большое влияние на характер правового регулирования ОРД оказало проведение широкой амнистии большой группы осужденных за общеуголовные преступления, в связи со смертью И. В. Сталина, борьба с политическим бандитизмом в ряде западных

областей страны (Западная Украина, Прибалтика и др.) и проведение судебно-правовой реформы конца 1950-х – начала 1960-х гг. На этом этапе произошло формирование двух различных нормативно-правовых ведомственных течений (МВД СССР и КГБ при СМ СССР). Важными чертами и особенностями данного этапа являются формирование двух различных нормативно-правовых ведомственных платформ (в МВД и КГБ при СМ СССР), предназначенных регулировать их деятельность. Статья 29 Основ уголовного судопроизводства Союза ССР и союзных республик закрепила правила об обязанностях органов дознания по осуществлению оперативно-розыскных мер, отказ от нормативного закрепления тотального беззакония, характерного для предыдущего периода правового регулирования ОРД, а также нормативно-правовое закрепление попыток законодателя возродить вневедомственный надзор за законностью оперативно-розыскных мер, принимаемых органами дознания.

В период четвертого этапа (середина 1970-х гг. – август 1991 г.) стабилизируется правовое регулирование ОРД и ведется подготовка для внесения изменений по ее правовой регламентации. Точкой отсчета данного периода выбран отрезок времени между принятием в МВД СССР Наставления по агентурной работе милиции (1974) и в КГБ при СМ СССР Инструкции «Об оперативном учете в органах государственной безопасности» (1977) [10]. К субъектам ОРД в этот период относятся ОВД и последовательно КГБ при Совете Министров СССР, КГБ СССР и Межреспубликанская служба безопасности. Следует отметить, что после создания в середине 1970-х гг. «фундаментальных правовых основ агентурной работы», ее правила существенно не менялись на протяжении более чем десятилетия, хотя в этом была объективная необходимость.

Среди особенностей данного периода следует выделить: – ведомственную разобщенность правового регулирования сыскной работы и большое количество внутриведомственных нормативных документов, по-разному регулирующих схожие ситуации при осуществлении ОРД; – отсутствие единой нормативной базы по регулированию работы, связанной с получением и проверкой различных сигналов о преступлениях; – закрепление нормативных положений об осуществлении оперативно-розыскных мероприятий в различных законодательных актах [7].

Что касается периода развития ОРД в России, то его можно назвать наиболее значительным среди всех периодов в истории правовой регламентации ОРД. Причем этапом, который характеризуют качественные изменения ее правового регулирования. Началом данного периода можно считать принятие Верховным Советом Закона РФ «Об оперативно-розыскной деятельности в Российской Федерации» [11], который стал первым в современной российской истории нормативным документом высшей юридической силы, публично регулировавшим секретную работу правоохранительных органов и спецслужб России, в том числе органов и учреждений, исполняющих уголовные наказания. Этот Закон определял унифицированные правила для всех без исключения государственных органов, наделенных правом осуществлять ОРД. Закон давал определение ОРД; определял ее цели, задачи и принципы; устанавливал правовую основу ОРД; предусматривал ряд гарантий соблюдения прав и свобод личности в ОРД; устанавливал перечень оперативно-розыскных действий, основания и условия их проведения; определял основания и элементы порядка производства материалов оперативной проверки, а также использования результатов ОРД.

Следующим этапом современного периода развития ОРД России следует принять ныне действующий Федеральный закон от 12 августа 1995 г. № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности». Факт позднего законодательного оформления

ОРД, лишь в 1994 г. она была признана Высшей аттестационной комиссией в качестве научной специальности, говорят о недавно появившейся теории оперативно-розыскной деятельности и ее перспективности в России. Лишь в начале XXI в. более активно стали использовать информационные технологии для сбора, анализа и сохранения конфиденциальной информации о лицах и фактах, представляющих интерес для разведки, контрразведки и сыскной работы, а прошедший многовековые испытания агентурный метод остается одним из эффективных средств борьбы с посягательствами на интересы государства, конституционные права и свободы граждан [7].

С первых дней независимости в Республике Казахстан началось строительство основ правового и демократического государства. Принятая 30 августа 1995 года Конституция закрепила основные приоритеты и ценности, касающиеся прав человека и гражданина в обществе и государстве.

Совершенствование деятельности оперативных аппаратов по предупреждению и раскрытию преступлений - актуальнейшая задача по сей день, стоящая перед правоохранительными органами. Вся оперативно-розыскная деятельность ее субъектов, базируется на праве, которое определяют ее цели, содержание, пределы, задачи и обеспечивают на практике достижение наиболее эффективных результатов в борьбе с преступностью.

В современный период развития нашего общества большое внимание уделяется укреплению законности, усилению борьбы с правонарушениями, совершенствованию деятельности правоохранительных органов.

Многовековая история развития человечества, о которой шла речь выше, современный его опыт свидетельствуют о том, что при любом государственном устройстве была, есть и будет необходимость в осуществлении разведывательной работы.

В современный период политическая и криминальная разведка (сыск) по выслеживанию, розыску, изобличению государственных и уголовных преступников стали неотъемлемыми внутригосударственными функциями.

Ситуация по борьбе с преступностью, с которыми имеют дело органы внутренних дел, весьма многообразна и уникальна. Для получения необходимого разведывательного результата органы внутренних дел наделены полномочиями, применять такие силы, средства и методы, которые позволяют негласно или строго конспиративно обследовать криминогенные объекты и контингенты и получать необходимую информацию, используемую для предупреждения и раскрытия уголовно наказуемых деяний, а также розыска скрывшихся преступников.

Вместе с тем, криминогенная обстановка в Республике Казахстан не улучшается. В 2002-2008 годах отмечен рост тяжких видов преступлений (разбойных нападений, грабежей, вымогательств, «заказных» убийств), преступлений в сфере экономики. Наметилась тенденция увеличения масштабов нелегального оборота огнестрельного оружия, наркотических средств, психотропных веществ, что существенно ухудшает раскрытие и расследование этих преступлений. Имеется тенденция к увеличению ранее не характерных для Казахстана преступлений, таких как коррупция, похищение людей с целью выкупа, разбойные нападения на объекты финансово-банковских структур, терроризм, компьютерная преступность и др.

Закон Республики Казахстан «Об оперативно-розыскной деятельности» от 15 сентября 1994 года стал новым отсчетом борьбы правоохранительных органов с преступностью, впервые за всю историю государства оперативно-розыскная деятельность получила законодательное регламентирование. С принятием Закона

оперативно-розыскная деятельность получила официальный статус государственно-правовой формы борьбы с преступностью.

Вопрос о правовой природе возникновения оперативно-розыскной деятельности невозможен без изучения процесса перехода к правовой регламентации этого вида государственной деятельности [9]. И если объективно оценить историю правового регулирования оперативно-розыскной деятельности, то период его полностью автономного, а фактически независимого от всего остального, в том числе и конституционного законодательства в Республике Казахстан завершился лишь в 1994 году.

В условиях развития процесса построения правового государства с помощью такого института, как правовые основы оперативно-розыскной деятельности обеспечиваются выбор и направление в организации работы, слаженность и упорядоченность всего комплекса оперативно-розыскных мер. Деятельность правоохранительных органов Республики Казахстан, особенно в сфере оперативно-розыскной деятельности, которая в основном осуществляется негласно, и при жестко ограниченном доступе круге должностных лиц и органов нуждается в постоянном внимании со стороны института государственной власти. Проводимые оперативно-розыскные мероприятия во исполнении задач, определенных в Законе Республики Казахстан «Об оперативно-розыскной деятельности» от 15 сентября 1994 тесно, переплетаются с правами и свободами, гарантированными Конституцией. Поэтому каждый оперативный сотрудник правоохранительных органов, правомочных осуществлять оперативно-розыскную деятельность, должен подлежать надзору и контролю, а его деятельность проверяться с помощью соответствующих процедур отчетов и проверок.

Если говорить о роли Конституции в правовой основе оперативно-розыскной деятельности, то необходимо учитывать тот факт, что в ней зафиксированы общеправовые положения, а также нормы, непосредственно касающиеся правового регулирования оперативно-розыскной деятельности и организации деятельности органов, ее осуществляющих [10].

Закон РК «Об оперативно-розыскной деятельности» не противоречит Конституции Республики Казахстан, так в статье 1 Закона Республики Казахстан «Об оперативно-розыскной деятельности» от 15 сентября 1994 прямо говорится, что «оперативно-розыскная деятельность - научно обоснованная система гласных и негласных оперативно-розыскных, организационных и управленческих мероприятий, осуществляемых в соответствии с Конституцией Республики Казахстан...». Таким образом, Конституция Республики Казахстан является основным элементом правовой природы оперативно-розыскной деятельности.

В Конституции Республики Казахстан закреплено ряд нормативных положений, относящихся к оперативно-розыскной деятельности. Таких как: Конституция имеет высшую юридическую силу и прямое действие на всей территории Республики; Международные договоры, ратифицированные Республикой Казахстан имеют приоритет перед ее законами; Достоинство человека неприкосновенно; Никто не должен подвергаться пыткам, насилию, другому жестокому или унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию; Каждый имеет право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и достоинства; Жилище неприкосновенно. Проникновение в жилище, производство его осмотра и обыска допускаются лишь в случаях и в порядке, установленном законом; Права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены только законами и лишь в той мере, в какой это необходимо в целях защиты конституционного строя,

охраны общественного порядка, прав и свобод человека, здоровья и нравственности населения; Не имеют юридической силы доказательства, полученные незаконным способом.

Реализация конституционных норм, заключается в закреплении в соответствующих нормативных правовых актах, принципов с учетом особенностей каждого государственного органа или рода деятельности. При этом, надо принимать во внимание, что правовые нормы Конституции не регулируют подробно и всесторонне общественные отношения в указанных сферах. Они регулируют лишь существенные, главные стороны общественных отношений.

Принципиальное значение для определения пределов и условий, проведения специальных оперативно-розыскных мероприятий, затрагивающие конституционные права граждан, имеют положения статей 18 и 25 Конституции Республики Казахстан, и только строго уполномоченными должностными лицами государственных органов и с санкции прокурора.

На формирование правовой основы оперативно-розыскной деятельности оказывают влияние нормы Конституции, закрепляющие осуществление правосудия. Так, не имеют юридической силы доказательства, полученные незаконным способом (ч. 9 ст. 77). Объективность сотрудников, осуществляющих оперативно-розыскной деятельности, обеспечивается конституционной нормой о запрещении их участия в деятельности политических и общественных партий, организаций (ч. 2 ст. 23).

В Конституции Республики Казахстан закреплена норма непосредственно указывающая: «... вопросы оперативно-розыскной деятельности в Республике Казахстан регулируются законом» (п. 2 ст. 84), что позволяет говорить о прямых ее конституционных основах. В конституциях Беларуси, Киргизии, России, Таджикистана и Украины такой нормы нет [11].

Отсюда следует, что ряд основных моментов оперативно-розыскной деятельности исходит непосредственно из Конституции Республики Казахстан, другие по своему содержанию соответствуют ей, отражая специфический характер оперативно-розыскной деятельности, что не умаляет их равноценности.

Задачи оперативно-розыскной деятельности наиболее четко соединяются с отраслью конституционного права на основе правила: то, что закреплено Конституцией и конституционным правом в целом, подлежит неукоснительной защите силами, средствами и методами оперативно-розыскной деятельности. Прежде всего, это сферы жизни, здоровья населения, собственности, общественного порядка и многие другие [12].

Значительным событием в совершенствовании нормативно-правового регулирования оперативно-розыскной деятельности в Казахстане явилось внесение дополнения в Уголовный кодекс, Законом Республики Казахстан от 16.03.2001 г. № 163-ІІ, новой уголовно-правовой нормы, сформулированной ст. 34-1 «Осуществление оперативно-розыскных мероприятий», как одного из обстоятельств, исключающей уголовную ответственность. В уголовных кодексах стран СНГ (Российской Федерации, Кыргызской Республики, Республики Таджикистан, Республики Беларусь) такой нормы нет, что создает большие затруднения при проведении таких оперативно-розыскных мероприятий как внедрение сотрудников в преступную среду или применение модели поведения, имитирующей преступную деятельность. В связи с чем приводим данную статью: «1. Не является преступлением причинившее вред охраняемым настоящим Кодексом интересам деяние, совершенное при выполнении в соответствии с законом оперативно-розыскных мероприятий сотрудником уполномоченного государственного



органа либо по поручению такого органа иным лицом, сотрудничающим с этим органом, если это деяние совершено с целью предотвращения, выявления, раскрытия или расследования преступлений, совершенных группой лиц, группой лиц по предварительному сговору, организованной группой или преступным сообществом (преступной организацией), а также если причиненный вред правоохраняемым интересам менее значителен, чем вред, причиняемый указанными преступлениями, и если их предотвращение, раскрытие или расследование, а равно изобличение виновных в совершении преступлений лиц не могло быть осуществлено иным способом.

Указание Уголовного кодекса Республики Казахстан в качестве элемента правовой основы оперативно-розыскной деятельности означает, что при решении вопроса об использовании ее средств и методов, следует ориентироваться на то, что они должны быть включены в систему мер по обнаружению и раскрытию преступлений лишь в случаях, когда полученная информация дает достаточные основания для вывода о нарушениях уголовно-правовых запретов, с учетом других конкретных обстоятельств, перечисленных в статье 10 Закона Республики Казахстан «Об оперативно-розыскной деятельности».

Важным моментом при формировании правовой и морально-этической основы оперативно-розыскной деятельности является международное право. По нашему мнению, международное законодательство в основном выступает в качестве источника формирования принципов в части соблюдения прав и свобод человека, уважения достоинства личности, равенства граждан перед законом. Международный договор Республики Казахстан по определению, данному Г. Сапаргалиевым, - это соглашение, заключенное Республикой Казахстан с иностранным государством (иностранными государствами) либо с международной организацией в письменной форме и регулируемое международным правом, независимо от того, содержится такое соглашение в одном документе или в нескольких связанных между собой документах, а также независимо от его конкретного наименования [13].

Так, к источникам формирования принципов оперативно-розыскной деятельности, можно отнести ряд международных договоров, подписанных и ратифицированных Республикой Казахстан, в области соблюдения прав человека и борьбы с преступностью: Всеобщая декларация прав человека, принятая Генеральной Ассамблеей ООН 10 декабря 1948 г.; Международный пакт о гражданских и политических правах, принятый на 21 сессии Генеральной Ассамблеи ООН 16 декабря 1966 г.; Кодекс поведения должностных лиц по поддержанию правопорядка, принятый на 34 сессии Генеральной Ассамблеи ООН 17 декабря 1979 г.; Конвенция против пыток и других жестоких бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания, принятая 10 декабря 1984 г.

Принятие Закона Республики Казахстан «Об оперативно-розыскной деятельности» придало принципам оперативно-розыскной деятельности статус законодательных норм с соответствующим механизмом их реализации и тем самым завершилось безграничное ведомственное нормотворчество в данной сфере правового регулирования, и тем самым был сделан один из первых шагов на пути к правовому государству, в контексте укрепления законности.

Таким образом, следует отметить, что в условиях развития общественных отношений, ориентированных на свободу рыночной экономики, деятельность органов внутренних дел, прежде всего, должна быть направлена на выявление и профилактику противоправных деяний, предупреждение, пресечение, раскрытие и расследование

преступлений, сдерживание преступности на уровне, при котором она не будет представлять угрозу безопасности государства, правам и законным интересам граждан.

Повышение эффективности деятельности оперативных аппаратов правоохранительных органов, профессиональных качеств их сотрудников во многом определяется состоянием научной разработки тех или иных практических вопросов. Одним из них является совершенствование использования негласных сил, средств и методов борьбы с преступностью. Использование негласных методов борьбы с преступностью обусловлено социальными потребностями обеспечения прочного правопорядка в условиях сохраняющегося значительного уровня преступности и тайного характера приготовления, совершения и сокрытия тяжких преступлений. С учетом накопленного опыта, применение негласных методов введено Республикой Казахстан в определенные правовые и организационные рамки.

### СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1 Пархоменко О.В. Цели и задачи закона // Научно-методический электронный журнал «Концепт». – 2015. – Т.13. – С.271-275. [Электронный ресурс]. – URL: <http://e-koncept.ru/2015/8055/htm>. (дата обращения: 03.05.2020).

2 Компаративистика, ее роль в изучении права и государства. Сравнительное правоведение и государствоведение. URL: <https://scicenter.online/teoriya-gosudarstva-prava-scicenter/komparativistika-rol-izuchenii-prava.html> (дата обращения: 06.05.2020).

3 Румянцев Н.В., Мальчук О.И. «Развитие оперативно-розыскной деятельности с древних времен до XX века». <https://cyberleninka.ru/article/n/razvitie-operativno-rozysknoy-deyatelnosti-s-drevnih-vremen-do-xx-veka>. (дата обращения: 10.05.2020).

4 Козленко А. Фрументарии - спецагенты Древнего Рима. 13.03.2017 года. URL: <https://warspot.ru/7791-frumentarii-spetsagenty-drevnego-rima> (дата обращения: 03.05.2020).

5 Прокопий Кесарийский. Тайная история. URL: [http://www.vostlit.info/Texts/rus/Prokop\\_2/text1.phtml?id=12347](http://www.vostlit.info/Texts/rus/Prokop_2/text1.phtml?id=12347) (дата обращения: 01.05.2020).

6 Юдин Е. Г. Некоторые вопросы истории развития оперативно-розыскной деятельности и ее правовой основы // Уголовно-исполнительная система: право, экономика, управление. – 2006. – № 5. – С. 14–21.

7 Яковец Е. Н. Теоретические основы аналитической работы в сфере оперативно-розыскной деятельности органов внутренних дел : монография. – М., 2005. – 162 с.

8 Кудрявцев В. Н., Трусов А. И. Политическая юстиция в СССР. – 2-е изд., испр. и доп. – СПб. : Российская Академия Наук ; МГУ им. М. В. Ломоносова ; Наука ; Юридический центр «Пресс», 2002. – 385 с.

9 Оперативно-розыскная деятельность : Учебник / [Вагин О.А., Водько Н.П., Горяинов К.К. и др.]; Под ред. К.К. Горяинова [и др.]. - М. : Инфра-М, 2001. - 794 с.

10 Маркушин А.Г. Актуальные проблемы теории и практики оперативно-розыскной деятельности органов внутренних дел (правовые, моральные, организационные и тактические аспекты): Дисс. д.ю.н. в форме научного доклада, выполняющего также функции автореферата М., 1994. - С.22.

11 Нормативно-правовая и морально-этическая основа оперативно-розыскной деятельности.

URL: [https://studbooks.net/997657/pravo/pravovaya\\_osnova\\_operativno\\_rozysknoy\\_deyatelnosti\\_respublike\\_kazahstan](https://studbooks.net/997657/pravo/pravovaya_osnova_operativno_rozysknoy_deyatelnosti_respublike_kazahstan) (дата обращения: 15.05.2020).

12Чувилев А.А. Оперативно-розыскное право. - М.: Издательская группа НОРМА-ИНФРА М, 1999.- С.14.

13Конституция Республики Казахстан: Комментарий. Под ред. Г. Сапаргалиева. - Алматы: Жете Жаргы, 1998. - С. 30.

УДК 341.226.2:629.73

## АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ НЕЗАКОННОГО ВМЕШАТЕЛЬСТВА В ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ ГРАЖДАНСКОЙ АВИАЦИИ

**Е.А. Морозова**

*Старший преподаватель Алматинского филиала Санкт-Петербургского гуманитарного университета профсоюзов, Республика Казахстан, г.Алматы, e-mail: MorozovaEA81@gmail.com*

**Аннотация:** Современная глобализация на первое место ставит вопросы развитию законодательства в деятельности гражданской авиации. Данное законодательство должно отвечать требованиям стабильности в практике применения на современном этапе. Особую роль в развитии законодательства играет как национальное законодательство, так и деятельность международного сообщества в целом, так и международные специализированные организации. Их задачами являются усилить имеющееся законодательство и контроль над их реализацией, соблюдением прав в данной сфере по защите и обеспечению. Таким образом в статье рассматриваются вопросы, которые берут начало с момента зарождения права, регулирующего отношения деятельности гражданской авиации. Гражданская авиация играет огромную роль как средство передвижения, транспорта в различных сферах жизнедеятельности человека. Также она является платформой для сотрудничества государств на международном уровне. Именно поэтому государства всегда уделяли значительное внимание безопасности гражданской авиации, в том числе и защите объектов гражданской авиации от актов незаконного вмешательства. С развитием научно-технического прогресса появились новые способы применения технических средств, научных достижений, которые порой невозможно сразу отследить и проконтролировать государственными уполномоченными органами и международными организациями. Поэтому проблема в том, что неправомерные действия с использованием современных научных средств тяжело доказать и привлечь к ответственности.

**Ключевые слова:** Чикагская конвенция, Токийская конвенция, Гаагская конвенция, Монреальская конвенция, ИКАО, международные договоры, безопасность гражданской авиации, взятие под стражу преступников, воздушное судно, террористическая угроза.

## АЗАМАТТЫҚ АВИАЦИЯНЫҢ ІС-ӘРЕКЕТІНДЕГІ ЗАҢСЫЗ АРАЛАСУДЫҢ НАҚТЫ ПРОБЛЕМАЛАРЫ

**Түйіндеме.** Қазіргі жаһандану азаматтық авиация қызметінде заңнаманы дамыту мәселелерін бірінші орынға қояды. Бұл заңнама қазіргі кезеңде қолдану тәжірибесіндегі тұрақтылық талаптарына жауап беруі тиіс. Заңнаманы дамытуда ұлттық заңнама да,

тұтастай алғанда халықаралық қоғамдастықтың қызметі де, халықаралық мамандандырылған ұйымдар да ерекше рөл атқарады. Олардың міндеттері қолданыстағы заңнаманы күшейту және олардың іске асырылуын, осы саладағы құқықтардың сақталуын бақылау болып табылады. Осылайша, мақалада азаматтық авиация қызметінің қатынастарын реттейтін құқық пайда болған сәттен бастап бастау алатын мәселелер қарастырылады. Азаматтық авиация адам өмірінің түрлі салаларында көлік, қозғалыс құралы ретінде үлкен рөл атқарады. Сондай-ақ, ол халықаралық деңгейдегі мемлекеттердің ынтымақтастығы үшін жол болып табылады. Сондықтан да мемлекеттер азаматтық авиация қауіпсіздігіне, соның ішінде азаматтық авиация объектілерін заңсыз араласу актілерінен қорғауға ерекше көңіл бөлді. Ғылыми-техникалық прогрестің дамуымен техникалық құралдарды, ғылыми жетістіктерді қолданудың жаңа тәсілдері пайда болды, олар кейде мемлекеттік уәкілетті органдар мен халықаралық ұйымдардың бақылауында бола болмайды. Сондықтан, қазіргі заманғы ғылыми құралдарды пайдалана отырып, заңсыз әрекеттерді дәлелдеу және жауапкершілікке тарту қиын.

**Түйін сөздер:** Чикаго конвенциясы, Токио конвенциясы, Гаага конвенциясы, Монреаль конвенциясы, ИКАО, халықаралық шарттар, азаматтық авиация қауіпсіздігі, қылмыскерлерді ұстау, ұшақтар, террористік қауіп.

## EA FIGHTING ACTS OF ILLEGAL INTERVENTION IN CIVIL AVIATION ACTIVITY

**Abstract:** This article is devoted to the important problem of any modern state, which originates from the last century. It can be safely said that at the moment, civil aviation plays an important role as a means of transport and a branch of the economy. It is also a platform for cooperation between states at the international level. That is why states have always paid considerable attention to the safety of civil aviation, including the protection of civil aviation facilities from acts of unlawful interference.

Modern globalization puts questions on the development of legislation in the activities of civil aviation in the first place. This legislation should meet the requirements of stability in practice at the present stage. A special role in the development of legislation is played by both national legislation and the activities of the international community as a whole, as well as international specialized organizations. Their tasks are to strengthen existing legislation and control over their implementation, respect for rights in this area. on protection and development support Thus, the article discusses issues that originate from the moment the law governing the relations of civil aviation was born. Civil aviation plays a huge role as a means of transportation, transport in various spheres of human activity. It is also a platform for cooperation between states at the international level. That is why states have always paid considerable attention to the safety of civil aviation, including the protection of civil aviation facilities from acts of unlawful interference. With the development of scientific and technological progress, new ways of applying technical means and scientific achievements have appeared, which sometimes it is sometimes not possible to immediately track and control by state authorized bodies and international organizations. Therefore, the problem is that illegal actions using modern scientific means are difficult to prove and hold accountable.

**Keywords:** Chicago Convention, Tokyo Convention, The Hague Convention, Montreal Convention, ICAO, international treaties, civil aviation security, detention of criminals, aircraft, terrorist threat.

С каждым годом гражданская авиация все больше и больше набирает обороты в своей деятельности. Динамичное развитие позволяет открывать новые горизонты, позволяет более интенсивно эксплуатировать международные воздушные линии. На фоне этого возросли возможности и формы сотрудничества многих государств в международных отношениях, что также не мало важно. Но также вместе со всем этим возросла необходимость в обеспечении безопасности в области гражданской авиации. Основная задача, на мой взгляд, заключается в укреплении всеобщего мира и безопасности в различных областях международных отношений в области гражданской авиации. Для решения этой задачи как государства, так и международные организации находятся в постоянных поисках эффективных международно-правовых средств борьбы с актами незаконного вмешательства в деятельность гражданской авиации.

Можно сказать, что уровень безопасности полётов заметно упал, что и привлекло внимание государств и международных организации к воздушному транспорту. Большинство авиационных происшествий, а так же серьезных инцидентов произошли из-за недостатков в организации и выполнении самих полётов. Присутствуют факты невыполнения сертификационных требований предъявляемых к эксплуатантам воздушного транспорта.

Серьёзную опасность представляет недостаточная надёжность авиационной техники, наличие конструктивно-производственных недостатков, так же необходимо взять во внимание старение авиационного парка. Не уделяется должное внимание поддержанию лётной годности воздушных судов, не отработано взаимодействие с промышленностью по устранению выявленных конструктивно-производственных недостатков.

Помимо всего этого, за последние десятилетия мирового развития появились и обострились целые ряды проблем, отражающие растущую взаимосвязь мира и международного сотрудничества, в том числе и в области международной авиации.

Принятие международным сообществом первых международных договоров, непосредственно касающихся борьбы с актами незаконного вмешательства в деятельность гражданской авиации, относится к 60-70 –ым годам XX столетия, что, прежде всего, связано с резким ростом числа подобных актов в этот период, когда объектом преступных посягательств стали воздушные суда практически всех авиационных держав.

В соответствии с принципом обеспечения безопасности международной гражданской авиации, государства обязаны: 1. принимать меры по обеспечению технической надёжности авиационной техники, аэропортов, воздушных трасс, а также вспомогательных служб; 2. вести борьбу с актами незаконного вмешательства в деятельность гражданской авиации[1,с.182].

Каждое государство обладает полным и исключительным суверенитетом над воздушным пространством, находящимся в пределах его сухопутной и водной территории.

Правовой режим воздушного пространства государства определяется национальным законодательством. Однако при этом государство учитывает и те международные обязательства, которые касаются международных воздушных связей. Государство должно следовать общепризнанным принципам международного права, в частности, принципам суверенного равенства, невмешательства во внутренние дела и сотрудничества, что обязывает его распоряжаться своим воздушным пространством с учетом интересов других государств, т. е. не нарушать их прав в пределах их суверенной территории и в пределах международного воздушного пространства[2,с.182].

К актам незаконного вмешательства относятся: террористические и диверсионные нападения (к ним относятся захват или угон воздушных судов, взрыв на территории объектов эксплуатанта, противоправное блокирование территории аэропорта и радиосвязи); криминальные действия против пассажиров и их багажа, а так же обычных грузов); иные случаи незаконного вмешательства в функционирование воздушного транспорта, угрожающие действия по отношению к жизни и здоровью пассажиров, такие действия которые несут непосредственно прямой ущерб воздушной транспортной сфере и порождающие в обществе негативные политические, экономические и социально-политические последствия.

Существенный вклад в обеспечение безопасности полетов внесен конвенциями, посвященными вопросам борьбы с актами незаконного вмешательства в деятельность гражданской авиации.

К ним относятся: Чикагская конвенция 1944 г. «О международной гражданской авиации»; Токийская конвенция 1963 г. «О преступлениях и некоторых других актах, совершаемых на борту воздушных судов»; Гаагская конвенция 1971 г. «О борьбе с незаконным захватом воздушных судов»; Монреальская конвенция 1971 г. «О борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности гражданской авиации».

Одна из основных задач Чикагской конвенции 1944 г. и создания Международной организации гражданской авиации (ИКАО) состоит в том чтобы международная гражданская авиация могла развиваться безопасным и упорядоченным образом. SARPS (регламенты ИКАО) способствует внедрению государствами, самыми различными, сходных или же в определенных случаях единых правил полетов воздушных судов, летно-технических норм. Все эти правила и нормы основываются на новейших достижениях в области международной аэронавигации[3,с.25].

Токийская конвенция 1963 г. по существу установила обязанность в обеспечении возвращения контроля над воздушным судном его командиру и взятие под стражу преступников. А также скорейшее предоставление возможности вновь продолжить полет по выбранному курсу. Также именно в этой конвенции впервые была сделана попытка дать юридическую квалификацию незаконного захвата воздушного судна, а также незаконному вмешательству в эксплуатацию воздушного судна.

Гаагская конвенция 1970 г. впервые квалифицировала захват воздушного судна как преступление сопровождаемое насилием или угрозой применения насилия. При этом важно, что воздушное судно должно находиться в полете, а захват должен осуществляться именно во время полета и на борту воздушного судна. То есть Гаагская конвенция установила принцип универсальной юрисдикции договаривающихся государств.

В Монреальской конвенции 1971 г. значительно был расширен список признаков определяющих незаконные действия именно как акт незаконного вмешательства в деятельность гражданской авиации. В конвенции закреплено, что любое лицо совершает преступление, если оно преднамеренно: угрожает безопасности других лиц во время полета; если оно разрушает во время эксплуатации воздушного судна; разрушает или повреждает аэронавигационное оборудование или вмешивается в его работу; или сообщает заведомо ложные сведения, создавая тем самым угрозу безопасности воздушного судна в полете.

В конвенциях предусмотрено, что в вопросах связанных с актами незаконного вмешательства в деятельность гражданской авиации, приоритет имеет безопасность пассажиров, экипажа, наземного персонала и общества в целом. На мой взгляд если воздушное судно находится в воздухе, и произошел захват, то должна быть в

приоритете безопасность экипажа. Поскольку если пострадает командир и второй пилот, навряд ли спасутся пассажиры.

Акт незаконного вмешательства в деятельность гражданской авиации является юридическим фактом, с которым международно-правовые документы связывают определенные правовые последствия. Последствиями являются, как правило, меры юридической ответственности, поэтому данный юридический факт квалифицируется как правонарушение. Наиболее часто употребляются следующие названия для разных видов актов незаконного вмешательства: «незаконный акт, угрожающий безопасности полета воздушного судна», «незаконный захват воздушного судна», «угон самолета», «воздушное пиратство», «воздушный бандитизм», «незаконный акт, направленный против безопасности гражданской авиации» [4,с.249].

Как не прискорбно, в современном мире за последние 40-50 лет террористическая угроза резко возросла в разы во многих регионах мира. Террористическая угроза, грозит стать глобальной, если уже не стала. Террористические группировки используют всё более изощрённые методы. И чаще всего особо привлекательными для таких группировок является транспорт, поскольку он является наиболее уязвимым по отношению к другим объектам. Терракты на транспорте как правило сопровождаются большим количеством жертв. Зачастую такие теракты парализуют деятельность экономики, вызывают огромную панику в обществе в целом, оказывают давление на правительство и заставляют прибегать к крайним мерам воздействия[5,с.94].

В результате терактов на воздушных судах, за последние 50 лет, погибло свыше тысяч человек, так же принесён огромный материальный ущерб. Общее количество таких актов сократилось, но террористические группировки просто стали придумывать более изощренные способы достижения своих ужасных целей и от этого количество жертв отнюдь не уменьшается.

Эти преступления представляют повышенную опасность, они посягают на жизнь и на здоровье людей, грубейшим образом нарушают международное право, то есть обостряют международные отношения между государствами.

На мой взгляд авиационную безопасность нужно рассматривать как составляющую часть национальной безопасности, поскольку в первую очередь, в случае теракта, страдает народ. С этой целью в государстве разрабатывается система обеспечения авиационной безопасности.

Современные системы отечественной авиационной безопасности и приведение её к мировым требованиям осуществляется на основе единой государственной политики в области защиты деятельности гражданской авиации от актов незаконного вмешательства.

К актам незаконного вмешательства также относятся: насильственное проникновение на борт воздушного судна, в аэропорт или в расположение аэронавигационного средства или службы; помещение оружия на борту воздушного судна, материала предназначенного для преступных целей или же любого опасного устройства; использование воздушного судна, находящегося в эксплуатации, с целью причинить смерть, серьёзное увечье или же значительный ущерб имуществу либо окружающей среде; сообщение ложной информации, ставящей под угрозу безопасность воздушного судна на земле или же в полёте, безопасность экипажа, безопасность пассажиров, наземного персонала или общественности в аэропорту[6,с.35].

Помимо терроризма, так же всё это является актами незаконного вмешательства в деятельность гражданской авиации.

Проведя исследование по данной теме, можно сказать, что безопасность авиационной деятельности создана для защиты жизни и здоровья пассажиров, а также членов экипажа, наземного персонала и многих других кто связан с авиацией. Основные задачи по безопасности в сфере международной авиации базируются на нормативно-правовых актов, правилах, специально предусмотренными процедурами связанных с перевозками пассажиров на территории Российской Федерации.

### ӘДЕБИЕТТЕР ТІЗІМІ

1Международное право. Учебник для вузов. Ответственные редакторы — проф. Г. В. Игнатенко и проф. О. И. Тиунов. — М.: Издательская группа НОРМА—ИНФРА • М, 1999. — С. 182.

2Международное право. Учебник для вузов. Ответственные редакторы — проф. Г. В. Игнатенко и проф. О. И. Тиунов. — М.: Издательская группа НОРМА—ИНФРА • М, 1999. — С. 182.

3Ушакова Н.А. Международное право: Учебник. – М: Юрист, 2000. – С. 25.

4Малеев Ю.Н. Указ. соч. – С. 249.

5Курс международного права: В 7 т. М. 1992. Т. 5. С. 94.

6Международное воздушное право: В 2 кн. М., 1980. Кн. 1. С. 35.

УДК 347.77:340(574)

### ОРГАНИЗАЦИОННО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ РЕГУЛИРОВАНИЯ ИНТЕРНЕТ-ОТНОШЕНИЙ: ОСНОВНЫЕ ПРОБЛЕМЫ И ПРАКТИКА РЕАЛИЗАЦИИ

**Р.И. Токошов<sup>1</sup>, А.А. Асанова<sup>2</sup>, Э.Н. Рахимбаев<sup>2</sup>**

*1Аспирант 2 курса, старший преподаватель Международного университета Кыргызстана,  
Кыргызская Республика, г. Джалал-Абад, 23ren09@mail.ru*

*2Магистр юридических наук, преподаватель кафедры конституционного, международного права и  
таможенного дела, Евразийская юридическая академия имени Д.А. Кунаева, Республика Казахстан, г.  
Алматы, тоон\_122@mail.ru*

*2Доктор юридических наук, профессор кафедры конституционного, международного права и  
таможенного дела, Евразийская юридическая академия имени Д.А. Кунаева, Республика Казахстан, г.  
Алматы, 23ren09@mail.ru*

**Аннотация.** Человеческая цивилизация перешла к новому этапу своего развития - информационному обществу, которое характеризуется увеличением роли информации, знаний, информационных технологий в жизни общества, а также высокой скоростью коммуникационных процессов. В статье проводится анализ особенностей правового регулирования интернет-отношений. В основе деятельности членов информационного общества лежат информация, информационные ресурсы и информационные продукты, а само его существование основано на обращении к информации. В этой связи регулирование отношений, возникающих при обращении к информации (в том числе с использованием новых информационных технологий), становится одной из наиболее актуальных задач современного законодательства и права. Отмечается, что в нормативных правовых актах должны содержаться реальные, необходимые условия свободного доступа к Интернету и недопущения необоснованных ограничений деятельности операторов услуг сети Интернет,



установление недискриминационного порядка пользования информационными ресурсами, а также порядок пользования международным информационным обменом, условия для развития свободного рынка услуг в Интернет. Установить нормы, регулирующие вопросы недопущения монополизации и недобросовестной конкуренции в сети. Проблема реализации данного аспекта состоит в том, что в правовых актах необходимо предусмотреть как общие положения, так и дать возможность на национальном уровне. Подчеркивается, что помимо выделения Интернет-отношений в отдельную отрасль права в Кыргызстане и Казахстане необходимо разработать соответствующий закон, который закрепит сферу действия, принципы деятельности в области Интернет, основные направления государственной политики в данной сфере, общие положения о лицензировании и сертификации в области некоторых направлений в Интернет.

**Ключевые слова:** Интернет, право, правовое регулирование, интеллектуальная собственность, единый реестр запрещенных сайтов, антипиратский закон, блокировка сайтов.

### **ИНТЕРНЕТ-ҚАТЫНАСТАРДЫ РЕТТЕУДІҢ ҰЙЫМДАСТЫРУШЫЛЫҚ- ҚҰҚЫҚТЫҚ НЕГІЗДЕРІ: НЕГІЗГІ МӘСЕЛЕЛЕР ЖӘНЕ ІСКЕ АСЫРУ ТӘЖІРИБЕСІ**

**Түйіндеме.** Адамзат өркениеті өзінің дамуының жаңа кезеңіне - қоғам өміріндегі ақпарат, білім, ақпараттық технологиялар рөлінің артуымен, сондай-ақ коммуникациялық процестердің жоғары жылдамдығымен сипатталатын ақпараттық қоғамға көшті. Мақалада интернет-қатынастарды құқықтық реттеу ерекшеліктеріне талдау жүргізіледі. Ақпараттық қоғам мүшелерінің қызметінің негізінде ақпарат, ақпараттық ресурстар және ақпараттық өнімдер жатыр, ал оның болуы ақпаратқа жүгінуге негізделген. Осыған байланысты ақпаратқа (оның ішінде жаңа ақпараттық технологияларды пайдалана отырып) жүгіну кезінде туындайтын қатынастарды реттеу қазіргі заманғы заңнама мен құқықтың неғұрлым өзекті міндеттерінің бірі болып табылады.

Нормативтік құқықтық актілерде Интернетке еркін қол жеткізудің нақты, қажетті шарттары және интернет желісі қызметтері операторларының қызметіне негізсіз шектеулерге жол бермеу, ақпараттық ресурстарды пайдаланудың кемсітпеушілік тәртібін белгілеу, сондай-ақ Халықаралық ақпараттық алмасуды пайдалану тәртібі, Интернеттегі қызметтердің еркін нарығын дамыту үшін жағдайлар қамтылуға тиіс. Желіде монополиялануға және жосықсыз бәсекелестікке жол бермеу мәселелерін реттейтін нормаларды белгілеу. Бұл аспектіні іске асыру проблемасы құқықтық актілерде жалпы ережелерді де, сондай-ақ ұлттық деңгейде де көздеу қажет. Қырғызстан мен Қазақстанда жеке құқық саласына Интернет-қатынастарды бөлуден басқа әрекет ету саласын, Интернет саласындағы қызмет принциптерін, осы саладағы мемлекеттік саясаттың негізгі бағыттарын, интернеттегі кейбір бағыттар саласындағы лицензиялау мен сертификаттау туралы жалпы ережелерді бекітетін тиісті заң әзірлеу қажет.

**Түйін сөздер:** Интернет, құқық, құқықтық реттеу, зияткерлік меншік, тыйым салынған сайттардың бірыңғай тізілімі, антипираттық заң, бұғатталған сайттар.

---

**ORGANIZATIONAL AND LEGAL BASIS FOR REGULATING INTERNET RELATIONS: MAIN PROBLEMS AND IMPLEMENTATION PRACTICES**

---

**Abstract.** Human civilization has moved to a new stage of its development - the information society, which is characterized by an increasing role of information, knowledge, and information technologies in the life of society, as well as a high speed of communication processes. The article analyzes the features of legal regulation of Internet relations. The activities of members of the information society are based on information, information resources and information products, and its very existence is based on access to information. In this regard, the regulation of relations arising when accessing information (including the use of new information technologies) becomes one of the most urgent tasks of modern legislation and law. It is noted that the regulatory legal acts must contain the real, necessary conditions for free access to the Internet and the prevention of unreasonable restrictions on the activities of Internet service providers, the establishment of a non-discriminatory procedure for the use of information resources, as well as the procedure for using international information exchange, conditions for the development of a free market for Internet services. Set the rules governing the prevention of monopolization and unfair competition in the network. The problem of implementing this aspect is that legal acts must provide both general provisions and enable at the national level. It is emphasized that in addition to separating Internet relations into a separate branch of law in Kyrgyzstan and Kazakhstan, it is necessary to develop an appropriate law that will fix the scope actions, principles of activity in the field of the Internet, the main directions of state policy in this area, general provisions on licensing and certification in the field of certain areas in The Internet.

**Keywords:** Internet, law, legal regulation, intellectual property, unified register of prohibited sites, anti-piracy law, blocking sites.

На сегодняшний день правовая база интернет-пространства в Кыргызстане крайне мала, большинство вопросов и ситуаций не имеют законодательного закрепления. Основные проблемы правового регулирования связаны с порядком, условиями использования телекоммуникационных сетей и защиты прав и законных интересов различных субъектов при перемещении информации в глобальных компьютерных сетях. Существует необходимость разработки адекватного всем современным условиям национального законодательства, в части Интернет-отношений.

Нормативной базой исследования являются положения Конституции Республики Казахстан и Кыргызской Республики, законы и подзаконные нормативные правовые акты, акты международного права, документы европейского права и правовые акты СНГ, нормативно-правовые акты иностранных государств по вопросам регулирования информационных отношений. Так, Закон Кыргызской Республики от 2 июля 1992 года № 938-ХП «О средствах массовой информации» (В редакции Законов КР от 8 мая 1993 года № 1228-ХП, 22 февраля 2013 года № 29, 17 мая 2014 года № 69, 4 января 2017 года №1, 30 мая 2017 года №94, 22 мая 2018 года №53) определяет общие правовые, экономические и социальные основы организации сообщений через средства массовой информации. Закон направлен на свободное функционирование средств массовой информации, регулирует их отношения с государственными органами, общественными объединениями, предприятиями, организациями и гражданами. [1]. Закон Республики Казахстан от 23 июля 1999 года № 451-І «О средствах массовой информации» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.04.2019 г.) также регулирует общественные отношения в области средств массовой информации, устанавливает

государственные гарантии их свободы в соответствии с Конституцией Республики Казахстан. [2].

В Кыргызской Республике (КР) и Республике Казахстан (РК) в настоящий момент не существует отдельной отрасли законодательства, регулирующей отношения в Интернет, нельзя назвать обширной существующую практику, складывающуюся в связи с использованием сети Интернет, пока низка правоприменительная активность органов государственной власти в указанной сфере. Специальное законодательство в Кыргызстане и Казахстане в области Интернет находится на начальном этапе развития. При этом в значительной степени можно говорить об отсутствии эффективно действующей нормативной базы в данной области, несмотря на наличие общих норм конституционного и гражданского права и некоторого числа других законодательных актов. Причинами этого являются недостаточная теоретическая проработка отдельных фундаментальных нормативных положений. Тем не менее, отсутствие законодательных актов об Интернет, равно как и возможности их эффективного применения, отрицательно сказывается на развитии общественных отношений в Кыргызстане и Казахстане. Интернет появился тридцать лет назад, но до сих пор недостаточно урегулирован с точки зрения права, что и подчеркивает актуальность данной темы. Растущая значимость обмена информации по средствам Сети, постоянное увеличение числа абонентов, привлекают пристальное внимание общественности к проблемам регулирования, выработке правил справедливого, легитимного функционирования Интернет со стороны государства.

В научной литературе существуют две точки зрения на государственное регулирование Интернет-отношений. Большая часть авторов считает, что необходимо выделить нормы, регулирующие Интернет в отдельную отрасль. К этой группе авторов относятся Белоусов А., Гуров В.В., Ивлев А.Р., Леанович Е., Мелюхин И.С., Наумов В. Б. и др. В другой группе некоторые авторы считают, что регулировать на государственном уровне и развивать данную сферу необходимо, но для этого достаточно изданных законов и поправок к уже существующему законодательству: Ершова Т.В., Кристальный Б.В., Максименко В., Малахов С.В., Нумов В.А., Петровский С.В. и др. На западе данная тема получила более широкое распространение в том числе и в юридической литературе, ярким примером которого служат работы следующих авторов: Брашвуд Д.В., Дэвид Ноак, Дидлли Ф., Голдсмит Дж., Эйзенбах Г., и др.

Особого внимания заслуживают работы таких авторов, как: Глушков А.В. «Проблемы правового регулирования Интернет-отношений»; Балашов А.Н. «Правовое регулирование Интернет-отношений: основные проблемы и практика реализации в России»; Толкачева В.А. «Особенности сохранения социальной памяти в Интернет пространстве»; Заглядова Т.Ф. «Интернет-пространство как элемент современного политического процесса» и др.

Заслуживает определенного внимания исследование Глушкова А.В., который отмечает, что проблема правового регулирования Интернет-отношений ставит задачи выработки новых правовых механизмов способных урегулировать данные отношения, которые должны осуществляться во взаимосвязи с международными правовыми процессами гармонизации информационного законодательства, учитывая многообразие проблем исследованных в юридической науке. Нормы, которые можно применить к отношениям, возникающим в Интернет, находятся в различных законодательных актах. Эти отношения обладают своей терминологией, спецификой и пересекаются со многими отраслями права и, тем не менее, ни одна существующая отрасль не может в

полной мере их регулировать вследствие отличительных черт Интернет-отношений, как в КР, так и РК. Поэтому указанные отношения следует регулировать при помощи отдельной комплексной отрасли права, так как отношения в Интернет затрагивают различные вопросы, регулируемые другими отраслями права, такими как гражданское, уголовное, трудовое, налоговое, информационное, авторское право и многие другие[3].

Перспективным путем развития регулирования Интернет-отношений, на наш взгляд, должно стать принятие международных правовых актов и их последующая ратификация со стороны Кыргызстана и Казахстана. В этих правовых актах должны быть урегулированы основные проблемы, связанные с Интернет-отношениями. В международных нормативных актах в области Интернет-отношений необходимо что бы определялись основные понятия, применяемые к Интернет-отношениям для устранения возможных разночтений в законодательстве различных государств, решались принципиальные вопросы, такие как юрисдикция государств, ответственность провайдеров, определялись основные направления международной борьбы с правонарушениями и преступлениями в сети Интернет. Особое внимание должно быть уделено безопасности сети Интернет.

Также в указанных нормативных правовых актах должны содержаться условия свободного доступа к Интернету и недопущения необоснованных ограничений деятельности операторов услуг сети Интернет, установление не дискриминационного порядка пользования информационными ресурсами, а также порядок пользования международным информационным обменом, условия для развития свободного рынка услуг в Интернет. Установить нормы, регулирующие вопросы недопущения монополизации и недобросовестной конкуренции в сети. Проблема реализации данного аспекта состоит в том, что в правовых актах необходимо предусмотреть как общие положения, так и дать возможность на национальном уровне.

Помимо выделения Интернет-отношений в отдельную отрасль права в Кыргызстане и Казахстане необходимо разработать соответствующий закон, который закрепит сферу действия, принципы деятельности в области Интернет, основные направления государственной политики в данной сфере, общие положения о лицензировании и сертификации в области некоторых направлений в Интернет. Должны быть установлены в этих правовых актах санкции за передачу пользователями Интернет и операторами связи данных по каналам Интернет, содержащих сведения, распространение которых ограничено или запрещено на основании Конституции, закона или иного правового акта. Также должна быть установлена ответственность оператора связи за нарушение сроков и порядка документирования данных в этой сфере.

При этом, необходимо учесть, что данный закон не должен дублировать основополагающие положения, указанные в принятых международных правовых актах, а уточнять их для лучшего применения существующего и создаваемого законодательства в области Интернет-отношений страны. Этот закон должен быть комплексным (содержать нормы различных отраслей права) и включать положения, устанавливающие структуру законодательства и основы государственной политики в отношении сети Интернет, принципы применения законодательства к Интернет-отношениям в Кыргызстане и Казахстане.

В свою очередь Глушков А.В. определяет Интернет-отношения как «часть отношений в виртуальном пространстве (включая моральные, этические и иные), участники которых выступают как носители субъективных прав и обязанностей в Интернет». Глушков А.В. отмечает, что «данные отношения - особые, они возникают в

результате воздействия норм международного и других отраслей права, международных договоров, решений судов и иных норм на поведение людей и организаций(субъектов). Эти отношения должны регулироваться отдельной отраслью права - Интернет-правом. Таким образом, Интернет-право охватывает довольно широкий круг отношений, причем многие из них разноплановы и четко не определены. Однако все они в известной мере характеризуют предмет Интернет-права как совокупность норм, взятых из различных отраслей права и регулирующих конкретные отношения в виртуальном пространстве» [3. С.152]. Глушков А.В. приходит к выводу, что «отношения, регулируемые Интернет-правом, наступают при наличии следующих предпосылок во-первых, если у субъектов имеются в наличии необходимые нормы международного и иного права, международные соглашения, договоры и т д , во-вторых, когда они выступают в качестве носителей необходимых прав и обязанностей (это особенно важно при заключении внешнеэкономических сделок), в-третьих, когда возникают юридические факты, те конкретные обстоятельства, с которыми субъекты могут связывать возникновение, изменение или прекращение Интернет-отношений» [3.С.182].

Также заслуживает внимания первый отчет Организации Internet Society, посвященный развитию Интернета в Средней Азии. Целью подготовки этого отчета явилось желание принять участие в реализации мер по развитию Интернета по средством предоставления результатов анализа существующей интернет-среды и предложения рекомендаций по укреплению местной экосистемы Интернета в Кыргызской Республике.

Главное внимание в этом отчете уделяется ключевым возможностям и потенциальным препятствиям для развития Интернета (как со стороны предложения, так и со стороны спроса), определенным в результате исследования недавних успехов в развитии интернет-инфраструктуры и создании местного контента, проблемам нормативно-правового регулирования, которые оказались решающими в глобальном контексте при создании и обеспечении среды для развития Интернет-отношений [7].

В данном отчете отмечается, что - «Стоящие перед страной вызовы Показатель развития информационных и коммуникационных технологий (IDI) Международного союза электросвязи (ITU) является мерой оценки технологического развития определенной страны. Сравнивая данные о показателе IDI стран региона, можно получить признаки существования цифрового разрыва между этими странами (разницы в развитии ICT в этих странах).<sup>2</sup> Максимальное значение показателя IDI равно 8,86, а минимальное — 0,96. Это указывает на широкий спектр технического развития во всех этих странах. Это существенно с учетом важности как технического развития, так и общемировых тенденций развития Интернета. Существует очевидная разница между Россией и Казахстаном и другими странами Средней Азии. Кыргызская Республика со значением показателя IDI 3,78 в 2013 г. находится на уровне ниже среднего глобального показателя 4,77.<sup>3</sup> Соотношение значений показателя сетевой готовности из Глобального отчета по информационным технологиям (GlobalInformationTechnologyReport, GITR) Всемирного экономического форума (WEF) соответствует соотношению значений показателя IDI союза ITU. Показатель сетевой готовности является количественной оценкой готовности страны к использованию преимуществ информационных технологий в интересах своей экономики и ее дальнейшего роста по шкале от 1 до 7.4 По показателю сетевой готовности, согласно Глобальному отчету по информационным технологиям (GITR), Кыргызская Республика отстает от России и Казахстана [7]. Мы полагаем, что хорошо

подготовленное техническое сообщество Кыргызской Республики имеет все шансы на развитие экосистемы Интернета. Правительство КР, частный сектор и международные организации, заинтересованные лица, должны совместно работать над дальнейшей либерализацией инфраструктуры связи и обеспечением местным и иностранным операторам более доступного подключения к Интернету. Связь и доступ в Интернет имеют сопоставимое значение для процветания, инновационности и эффективности экономики, социальной сферы и др.

В своем отчете Майкл Кенде, Маарит Паловирта и Джейн Коффин рекомендуют Кыргызстану следующее – «На основании нашего исследования и последующих консультаций с заинтересованными сторонами мы рекомендуем принятие следующих политик и нормативно-правовых актов для развития связи и расширения использования Интернета в Кыргызской Республике. Ниже приведены три потенциальных типа мер, которые можно предпринять для повышения внешней пропускной способности и снижения цен.

1. Краткосрочные. Рекомендуется провести исследование со стороны Кыргызской Республики, почему в настоящее время существует такая разница между ценой пропускной способности в Казахстане и в Кыргызской Республике; а также провести работу по устранению каких-либо существующих препятствий для снижения цены в Кыргызской Республике. Мы также рекомендуем избегать монополизации на границе, даже если цены в результате будут регулироваться.

2. Среднесрочные. Следующим шагом может стать организация правительством оптовой покупки внешней пропускной способности, с соответствующей скидкой за объем, и дальнейшая передача этой скидки поставщикам услуг Интернета (ISP) и прочим операторам связи (возможно, с помощью международных донорских организаций).

3. Долгосрочные. Работа с международными финансовыми организациями для согласования региональных проектов развития связи и электроснабжения, включая наземный кабель, проходящий по территории Кыргызской Республики на юг и обеспечивающий связь с Пакистаном в рамках проекта электропередачи или отдельной сети. Если это будет сделано, важнейшим условием будет обеспечение открытого доступа к полученной пропускной способности, чтобы не возникало искусственных «узких мест», приводящих к повышению цен. Связь внутри страны. В нашем понимании, существующая пропускная способность наземных сетей доступна всем поставщикам услуг, а также им разрешается развивать собственную инфраструктуру, что является чрезвычайно трудной задачей с учетом уровня расходов. Самым эффективным способом повышения внутренних возможностей связи является совместное использование инфраструктуры за счет следующих двух стратегий. Правительство должно обеспечить пригодность существующих и новых национальных сетей для развертывания оптоволоконной сети. Это касается дорожных сетей и электросетей, которые могут прокладываться с учетом создания оптоволоконных каналов.

Чтобы повысить техническую отказоустойчивость, следует рассмотреть возможность создания дополнительных точек присутствия (PointofPresence, POP) в Бишкеке для обеспечения дублирования и предоставления участникам ассоциации из разных частей города по более короткого оптоволоконного маршрута к точке IXP. Для улучшения связи во второстепенных городах рассмотрите возможность создания точки IXP в Оше, чтобы помочь обеспечить более быстрый и дешевый обмен локальным трафиком на юге. Организация ISOC имеет налаженные связи с глобальным

сообществом точек IXP; она может обеспечить поддержку этих усилий, предоставляя информацию об используемых в мире оптимальных подходах, оборудовании и обучении, а также помощь в установлении контактов с международными заинтересованными сторонами» [7].

Таким образом, полагаем, что данные подходы приемлемы и для Казахстана, при проведении соответствующих мероприятий по Интернет-отношениям, в том числе для повышения внешней пропускной способности и снижения цен потребителям услуг Интернета. Человеческая цивилизация перешла к новому этапу своего развития - информационному обществу, которое характеризуется увеличением роли информации, знаний, информационных технологий в жизни общества, а также высокой скоростью коммуникационных процессов. В основе деятельности членов информационного общества лежат информация, информационные ресурсы и информационные продукты, а само его существование основано на обращении к информации. В этой связи регулирование отношений, возникающих при обращении к информации (в том числе с использованием новых информационных технологий), становится одной из наиболее актуальных задач современного законодательства и права. Стремительное освоение Интернет пространства представит неограниченные возможности для реализации политических, исторических, экономических, социальных, рекламных, а также научных амбиций. Кроме этого, пользу или вред приносит возможность любому человеку приобщиться к важной проблеме – через общение в социальных сетях, создание собственных сайтов, размещение информации и т.д.

#### СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1 Закон Кыргызской Республики от 2 июля 1992 года № 938-ХІІ «О средствах массовой информации» (В редакции Законов КР от 8 мая 1993 года №1228-ХІІ, 22 февраля 2013 года № 29, 17 мая 2014 года № 69, 4 января 2017 года № 1, 30 мая 2017 года № 94, 22 мая 2018 года № 53). [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://online.zakon.15/04/2020>.

2 Закон Республики Казахстан от 23 июля 1999 года № 451-І «О средствах массовой информации» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.04.2019 г.).[Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://online.zakon.15/04/2020>.

3 Глушков А. Проблемы и направления правового регулирования Интернет-отношений в России // Безопасность человека, общества и государства Сборник научных трудов / Редкол • проф. В М Чибинева (отвред) и др - М •ИГ «Юрист», 2007. – 210 с.URL: <http://www.Science-education.ru/articl/viewed.16/04/2020/>.

4 Балашов А.Н. «Правовое регулирование Интернет-отношений: основные проблемы и практика реализации в России».URL: <http://www.Science-education.ru/articl/viewed.17/04/2020/>.

5 Толкачева В.А. «Особенности сохранения социальной памяти в Интернет пространстве».URL: <http://www.Science-education.ru/articl/viewed.18/04/2020/>.

6 Заглядова Т.Ф. «Интернет-пространство как элемент современного политического процесса». URL: <http://www.Science-education.ru/articl/viewed.10/04/2020/>.

7 Майкл Кенде, Маарит Паловирта и Джейн Коффин. Оценка интернет-среды Кыргызской Республики. Ноябрь 2015 г.[www.INTERNETSOCIETY.ORG](http://www.INTERNETSOCIETY.ORG).

УДК: 342.7(074)

## КОНСТИТУЦИОНАЛЬНЫЕ ПРАВА И СВОБОДЫ ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА И ИХ КЛАССИФИКАЦИЯ

**К. Хавдал**

*Д.А Қонаев атындағы Еуразиялық заң академиясының конституциялық, халықаралық құқық және кеден ісі кафедрасының аға оқытушысы, Қазақстан Республикасы, Алматы қаласы*

**Түйіндемe.** Бұл мақаланың пәні адам және азаматтың конституциялық құқықтары мен бостандықтарының қағидалары және олардың жіктелуінің негізгі мән-жайларын анықтау болып табылады.

Заң әдебиеттерінде қағидалардың алуан түрі берілген. Ол заңды құбылыс, себебі олардың бастаулары тым ұқсас болып келеді. Қағидалар адам құқықтары концепциясының негізі ғана емес, күнделікті қолданыстағы нормалардың ішінде ең тиімдісі болып келеді. Сонымен қатар басты қағидалар арасындағы негізгі мәселелердің бірі олардың реттілігін немесе иерархиясын анықтау болып келеді.

Қазақстан Республикасы Конституциясында мемлекет және қоғам құрылысының негіздері «Жалпы ережелер» бөлімінде көрініс тапқан.

Адам құқықтары мен бостандықтары және міндеттерін жіктеу қажеттілігі Ата Заңда олардың мазмұны жағынан көп түрлілігі кездескенде орын алады. Адам құқықтары мен бостандықтарын жіктеу олардың біріне үстемдік беруді көздемейді. Бірақ бұндай жағдай мемлекеттің адам құқықтары мен бостандықтарының пайда болуы және даму теориясын ұстанатындығы арқылы да көруге болатыны осы мақалада көрініс тапқан.

Конституциялық құқықтар мен бостандықтардың топтастылуының ең көп кездесетін түрі тұлғаның субъектілігіне қатысты. Ол тұлғаның мемлекетпен адам немесе оның азаматы ретінде қарым-қатынасқа түсуі арқылы айқындалады. Сонымен қатар ол «адам құқықтары» мен «азамат құқықтары» ұғымдары бір-бірімен өте тығыз байланысты екенін себебі, азамат дегеніміз ең алдымен адам болып келеді, сондықтан азаматқа қатысы бар нәрсе адамға да тән болады деп есептелетінін анықтауға ұмтыламыз.

**Түйін сөздер:** Конституция, құқық, бостандық, қағида, мемлекет, қорғау, сақтау, тұлға, міндет, заң.

### ПРИНЦИПЫ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ И СВОБОД И ИХ КЛАССИФИКАЦИЯ

**Аннотация.** Предметом данной статьи является определение принципов конституционных прав и свобод человека и гражданина, и основных обстоятельств их классификации.

В юридической литературе изложены различные принципы. Это естественное явление, потому что их происхождение очень похоже. Принципы являются не только основой концепции прав человека, но и наиболее эффективной из действующих норм на ежедневной основе. В то же время одним из главных вопросов среди основных принципов является определение их последовательности или иерархии.

Конституция Республики Казахстан отражает принципы построения государства и общества в разделе «Общие положения».





Қазақстан Республикасы Конституциясында мемлекет және қоғам құрылысының негіздері «Жалпы ережелер» бөлімінде көрініс тапқан. Біздің Конституциямызда «Ешқандай Конституцияның басқа ережелері конституциялық құрылым негіздеріне қайшы бола алмайды» деген РФ Конституциясының 16 бабының 2 тармағы сияқты арнайы норма қылып ерекшелеу орын алмаған, бірақ бұл оны бөлектеп шығаруға немесе «Жалпы ережелер» бөлімінің мәртебесін арттыруға шектеу бола алмайды.

Біздің ойымызша, адамның құқықтық жағдайын анықтайтын қағидаларды негізгі және туынды деп екіге топтастыруға болады. Негізгі құқықтардың қатарына:

Адам, оның құқықтары мен бостандықтарын қоғам мен мемлекеттің басты құндылығы деп санау қағидасын;

демократизм қағидасын;

заңдылық қағидасын;

мемлекеттің әлеуметтік бағыт-бағдарын анықтау қағидасын жатқызуға болады.

Негізгі қағидалар адам құқықтары концепциясы идеяларының айқын көрінісі болып табылады. Ал қосымша қағидалар болса негізгі қағидаларды айқындаушы, толықтырушы ретінде орын алып оларға қайшы келе алмайды [2]. Сонымен қатар топтастырылған қағидаларға берілген анықтамалар ғылыми әдебиеттерде қолданылмайтынын, бірақ топтастыру негіздері ресейлік ғылыми әдебиеттерінде орын алатынын айтқымыз келеді.

Адам, оның құқықтары мен бостандықтарын қоғам мен мемлекеттің басты құндылығы қағидасы табиғи-құқықтық адам құқықтары мен бостандықтары концепциясының айқын көрінісі. «Адам құқығы» категориясының құқықтық және әлеуметтік-саяси тұрғыдан қарастыру барысында ол ең алдымен жалпы гуманистік ой тудырады, деп жазады Н.А.Шайкенов. Бұнда бастысы, адам құқықтарының мақсаты қылып адамның дұрыс өмір сүруін қамтамасыз ету деген тұжырымға келеді. Тіршілік көзінің барлығы адамға келіп тіреледі. Адам бір жағынан максимум бостандық пен ерік иесі, ал екінші жағынан мемлекет тарапынан олардың құқықтары қамтамасыз етілген. Сонымен қатар адам құқықтары абсолюттік және бөлінбестіксіпатқа ие (Конституцияның 12 б. 2т.). Адам құқықтарының абсолюттілігін олардың бастауы мемлекеттен тыс орын алатыны, сондықтан олар объективті және оның еркінен тыс орын ала алатынын білдіреді.

Адам құқықтары мен бостандықтары негізінде мемлекеттің бүкіл аппараты және қоғамдық құрылым жұмыс істейді. Оның арқасында қоғамдық дамудың бағыт-бағдары, ұстанатын идеясы да анықталады. М.Т.Баймахановтың айтуы бойынша, «конституция адамдардың мемлекеттегі құқықтары мен бостандықтарының жалпы идеологиясын әдебиеттерде «... адам - мемлекеттің басты байлығы ретінде анықтап, олардың дамуына бағыт бере отырып ешкімнің аттауға құқығы жоқ шектерді анықтап отырады», - дейді [3].

Аталған көзқарастарды заң тұрғысынан қарастырғанда адам құқықтары идеологиясы негізінде барлық мемлекеттік және қоғамдық институттардың қалыптастырылуы тиіс. Осыған байланысты ғылыми конституцияның әлеуметтік механизміндегі қозғалысының басты бөлшегі болып табылады» делінген.

Демократизм қағидасы тарихта қоғамның мемлекеттік ұйымдастырылуының қалыптасуы нәтижесінде пайда болған мемлекеттік биліктің неғұрлым прогрессивті ұйымдастыру идеялары ретінде көрініс табады. Қазақстан Республикасының талдау сөздігінің авторларының айтуы бойынша, демократиялық мемлекет - Қазақстанды ондағы орнықты тұратын халқының Конституцияны қабылдау, мемлекет басшысын

және Парламентін сайлауға құқығы бар республикалық жолмен қалыптасқан мемлекет ретінде тануға мүмкіндік береді делінген. Мемлекет демократизімінің басты белгісінің бірі болып «халық суверенитеті» болып танылғаны хақ. Ал ол өз ретінде мемлекеттік биліктің бірден-бір қайнары және ол билік органдарын қалыптастыруға және мемлекет өмірі үшін маңызды мәселелерді шешуге белсене қатысатынын білдіреді. Солайша демократизм қағидасын «халық суверенитетінің» екі негізгі көрінісінен байқауға болады. Олар: тікелей және өкілдік демократия.

Халық билігінің жүзеге асуының бірден бір белгісі болып Қазақстан Республикасының Президенті болып табылады. Ол халық бірлігінің және мемлекеттік биліктің бірлігінің, Конституция мызғымастығының, билік органдарының халық алдындағы жауаптылығының символы мен гаранты болып табылады.

Заңдылық қағидасы - мемлекет актілерімен рәсімделген, қоғамдық байланыстар жүйесін анықтайтын теңдік, еркіндік және әділеттілік идеалы ретінде орын алады. И. Кант мемлекет пен құқықтың пайда болуын адам табиғатының әрі қарай дамуының қажетті факторы ретінде, яғни, адамның өз-өзімен, қоғаммен үйлесімділікте болуына ұмтылуы және өзінің эгоистік сезімдерін баса отырып адам қауымының әрі қарай дамуы үшінсаналы түрде жол берген деп тұжырымдайды.

Құқық үстемділігін қамтамасыз ету. Құқықтық мемлекеттің бұл белгісін адам құқығы құқық негізі, құқық - заң негізіндеген формуламен анық айқындауға болады. Сонымен қатар «тұлға құқығы тек адам құқықтары

концепциясының негізін ғана құрамайды, ол жалпы құқықтың орталық ядросын құрайды» деп те айтуға болады. Сондықтан заң құқықты дұрыс объективті қабылдап қана қоймай дұрыс баяндауы тиіс. Ондай болмаған жағдайда ол өзінің негізгі міндетінен айрылғандай болады [4].

Құқық үстемділігі Қазақстан Республикасы Конституциясының нормаларында адам құқықтары мен бостандықтарын құқықтың негізгі элементтерінің бірі ретінде тану арқылы және Конституцияны жоғарғы заңды күшке ие етуі арқылы көрінеді.

Жалпы айтқанда адам құқықтары мен бостандықтарын мойындау, құқық немесе заң үстемдігін қамтамасыз ету, билік тармақтарының бөлінуінің орын алуы құқықтық мемлекеттіліктің немесе Қазақстан Республикасы Конституциясында бекітілген заңдылық қағидасының көрінісі болып келеді.

Мемлекеттің әлеуметтік бағытталған қызмет қағидасы мемлекеттегі орын алған әлеуметтік келеңсіздіктерді жою және әлеуметтік құндылықтарға халықтың едәуір бөлігінің қолын жеткізуді қамтамасыз етуді көздейді. Аталған қағида мемлекет ішінде орын алмаған жағдайда мемлекет өзінің гумандығы мен жалпы адамдық құндылығын жоғалтады деп айтуға болады. Мемлекеттің әлеуметтік бағытын анықтаудың басты мақсаты ретінде әлеуметтік жағынан қорғалмаған бұқараға қолдау көрсетуді, материалдық емес салаларды (білім, мәдениет, денсаулық т.б.) қаржыландыру, көздейді. Осылайша халықтың экономикалық теңдігі мен саяси тұрақтылығы және қоғамдық бірлігі қамтамасыз етіліп отырады.

Осылайша адам құқықтарының мәртебесі жөніндегі негізгі қағидалар адам мен билік арасындағы басты ұстанатын негіздерді қалыптастырады. Конституцияның 1-бабынан мемлекеттің қоғаммен орын алатын қатынастарының ішіндегі ең негізгісі болып оның адаммен орын алатын қатынастары екенін көруге болатынын және осы арқылы Конституцияда жоғарғы құндылық ретінде адам туралы ойлар мемлекет туралы ойлармен біріккен.

Сонымен, Қазақстан Республикасы Конституциясында бекітілген туынды қағидаларға көшуге болады.

Адам жән азамат құқықтары мен бостандықтарының теңдігі қағидасы.

Біріншіден, Конституцияның 14 бабы 1 тармағында барлығының заң мен сот алдындағы теңдігін бекітеді. Заңда адам құқықтары мен бостандықтарының конституциялық негіздері нақты бекітіледі, ал сот алдындағы теңдік онда дауды шешу үшін жүгінген кезде орын алуы арқылы көрініс табады. Аталған заң нормасы ҚР барлық азаматтарына, шетел азаматтарына және азаматтығы жоқ адамдарға түгел таралады.

Екіншіден, барлық тұлғалардың теңдей құқықтық мүмкіндіктері туралы әңгіме болып отыр. Бұнда мемлекет адам құқықтарын олардың нәсіліне, ұлтына, тегіне, тіліне, мүліктік және әлеуметтік жағдайына, дініне, тұрғылықты жеріне және өзге анықтаушы факторларға қарамастан қамтамасыз ететінін білдіреді (Конституцияның 12-14 баптары). Үшіншіден, біреуінің өз құқықтары мен бостандықтарын жүзеге асыру барысында екіншісінің құқықтары мен бостандықтарын шектеу немесе бұзу орын алмауы тиіс. Аталған жағдайдың орын алуы құқық теңдігі қағидасына нұқсан келтіреді.

Адам мен азаматтардың ортақ міндеттерінің болуы қағидасы. Барлық адамдар Конституциямен бекітілген ортақ құқықтар мен бостандықтарды иемденіп қана қоймай бір-біріне деген, қоғамға деген, мемлекетке деген ортақ саясаты жүзеге асырылады. Ерте кезден бері анық бір ақиқат ол, егер адамдарға тек ортақ құқықтар мен бостандықтарды берген кезде ортақ міндеттерді орнатпаған жағдайда құқықтың ең негізгі мақсаты - әділеттілік бұзылған болар еді. Сондықтан азаматтардың конституционалдық міндеттері ең алдымен қоғам мен оның мүшелерінің мүдделеріне сай болуы тиіс.

Адам және азамат құқықтары мен бостандықтарын қамтамасыз ету қағидасы олардың орындалуын ұйымдастырып және реттеп отырады. Конституциялық нормалармен бекітілген құқықтар мен бостандықтар тұлғаның нақты құқықтық мүмкіндіктері болып табылады. Әңгіме заңда белгіленген адам мен азаматтардың еркіндігі мен мемлекетті және қоғамды басқару ісіне араласа алу ережелерінің нақты іс жүзіне асырылу механизімі туралы болып отыр. Яғни, ол дегеніміз потенциалды жағдайдың немесе статустың нақты кеңістікке ауыстырылуы. Онда индивид Конституциямен бекітілген құқықтар мен бостандықтарды қолдануға барлық мүмкіндіктер жасалады.

Аталған қағиданың негізінде мемлекет тарапынан материалдық, саяси, идеологиялық, ұйымдастырушылық жағдайлармен қатар адам құқықтары мен бостандықтарының жүзеге асуының юридикалық әдіс-тәсілдерін қамтамасыз ету болып табылады. Бұл жағдайда белсенді рөл адам мен азаматтық қоғамға (өзін-өзі қорғау) да берілген .

Қарастырылған адам және азамат құқықтары мен бостандықтарының мәртебесі жөнінде қортынды тұжырым берсек қағидаларды жүйелеу, олардың иерархиясын анықтау және нақты мазмұнын ашу адам құқықтары мен бостандықтары саласында нормаларды және қағидаларды дұрыс түсіну мен қолдануды қамтамасыз етеді деп айтуға болады.

Келесі ауқымды мәселелердің бірі адам құқықтары мен бостандықтарының жіктелуі мәселесі. Г.П. Лупарев осы сауалға былай жауап береді: «Кез-келген объектіні өзіндік белгілері бойынша топтастыру немесе жіктеу аталған объектілерді толығымен зерттеуге және олардың ерекшеліктері мен қасиеттерін айқындау тиімділігін арттырады». [5].

Жіктеу адам құқықтары мен бостандықтарын зерттеу ғылымында кең ауқымда қолданылады. Жоғарыда айтылғандарды ескере отырып Л.Д.Воеводиннің пікірімен де

келісуге болады. Оның пікірі бойынша, адам құқықтары мен бостандықтары және міндеттерін жіктеу қажеттілігі Ата Заңда олардың мазмұны жағынан көп түрлілігі кездескенде орын алады. Адам құқықтары мен бостандықтарын жіктеу олардың біріне үстемдік беруді көздемейді. Бірақ бұндай жағдай мемлекеттің адам құқықтары мен бостандықтарының пайда болуы және даму теориясын ұстанатындығы арқылы да көруге болады [6].

Егер адам құқықтары мен бостандықтарының Ата заңымызда қолданылатын конституциялық классификациясы туралы айтатын болсақ, олардың төмендегідей жіктелуін көреміз:

- 1) адам және азамат құқықтары мен бостандықтары;
- 2) азаматтық, саяси және әлеуметтік-экономикалық құқықтар мен бостандықтар.

Конституциялық құқықтар мен бостандықтардың топтастылуының ең көп кездесетін түрі тұлғаның субъектілігіне қатысты. Ол тұлғаның мемлекетпен адам немесе оның азаматы ретінде қарым-қатынасқа түсуі арқылы айқындалады. Біздің мемлекетімізде бұндай бөлініс орын алмаған. Қазақстандық ғалым Ғ.С.Сапарғалиев «азамат құқықтары» мен «адам құқықтары» арасындағы айырмашылық, мемлекет азаматтарымен пайда болатын ерекше қатынастарына сай оларға өзгелерге қарағанда кең көлемді құқықтар мен бостандықтарды қамтамасыз етіп, өзгелерге қарағанда қосымша міндеттерді жүктейді». Сонымен қатар ол «адам құқықтары» мен «азамат құқықтары» ұғымдары бір-бірімен өте тығыз байланысты екенін себебі, азамат дегеніміз ең алдымен адам болып келеді, сондықтан азаматқа қатысы бар нәрсе адамға да тән болады деп есептейді [7].

Адам және азамат құқықтары арасында В.Е.Чиркиннің көзқарасы бойынша, тек философиялық, жалпытеориялық айырмашылықтар орын алуы мүмкін. Себебі, адам құқықтары дәл азамат құқықтары сияқты конституцияда өз көрінісін тауып бекітілген. Біз бұл көзқарасымыз бойынша, бұл пікір аса орынды емес. Себебі, барлық азамат - адам, Бірақ барлық адам бірдей азамат бола бермейді.

Қазақстандық ғалымдар А.К.Абелдинов және О.К.Қопабаев кей мемлекеттердің, мысалы Мексика, Испания, ГФР, негізгі заңдарында қалыптасып қалған «азамат», «азаматтар» терминінің орнына «неміс», «испандық», «мексикандық» деген сөздерді, яғни белгілі бір ұлтқа тиесілілігі орын алуының керектігін көрсетеді. Бұнда ұлтына ерекше сілтеме жасау тұлғаның белгілі бір мемлекетке тиесілі екенін яғни, оның азаматтығын бөліп көрсетеді.

Осылайша барлық мемлекеттердің негізгі заңдарында орын алатын тұлғаның құқықтары мен бостандықтарын адам және азамат құқықтары мен бостандықтары деп екіге жіктеудің маңыздылығы, негізділігін және қажет екенін байқай аламыз. Аталған бағытты Қазақстан Республикасы Конституциясы да ұстанатынын көреміз.

Тұлғаның құқықтары мен бостандықтарының, сонымен қатар, конституциялық құқықтары мен бостандықтарының жіктелуінің кең түрі олардың қолдану аясына байланысты топтау болып табылады. Ұсынылған белгілері бойынша тұлғаның азаматтық, саяси және әлеуметтік-экономикалық құқықтар мен бостандықтарын бөледі. Кейде аталған классификацияның негізінде мәдени құқықтар мен бостандықтарды бөледі. Бірақ бірқатар ғалымдардың пікірі бойынша, ол әлеуметтік-экономикалық құқықтар мен бостандықтар қатарына жатқызылады.

Азаматтардың құқықтары мен бостандықтарының дербес мәні болғанымен (оны азаматтар өз қалаулары мен пайдаланулары мүмкін), оларды азаматтардың міндеттерінен бөлек қарастыруға болмайды.

Сонымен қатар ғылымда кең өрбіген классификациялардың бірі болып тұлға құқықтары мен бостандықтарын бірінші, екінші және үшінші кезеңдерге бөлінуі. Аталған классификация негізінде құқықтар мен бостандықтардың пайда болу критеріі орыналады. Ұсынылған белгіге сүйене отырып бірінші кезең құқығы түсінігіне «негативті құқық» кіреді (әдебиеттерде оны «негативті бостандықты» білдіретін құқық деп те айтады). Яғни, оларды әдетте буржуазиялық революция нәтижесінде қалыптасқан либералды құндылықтар деп қарастырады. Бірінші кезең құқығына мемлекеттің араласуын қажет етпейтін индивидтің өзіндік және саяси құқықтары жатқызылады. Олардың қатарына ой, наным-сенім еркіндігі, барлығының заң алдында теңдігі, өмір сүруге құқығы және тағы басқалар кіреді.

Адам құқықтарының екінші кезеңін «позитивті құқық» деп атайды. Себебі оларды жүзеге асыру үшін мемлекеттің белсене араласуы қажет етіледі. Олай болмаған жағдайда олардың қамтамасыз етілуі мүмкін емес болады. Аталған адам құқықтарының категориясы адамның өзінің жағдайын жақсарту жолындағы күрес негізінде пайда болған. Олар өз көрінісін экономикалық, әлеуметтік, мәдени құқықтардан табады.

Егер бірінші және екінші кезең адамның жеке құқықтарына байланысты болса, үшінші кезең құқықтары тұлғаның ұжымдық құқықтарын құрайды. Олардың арасындағы айырмашылықты ресейдің конституционалист ғалымдары былай деп түсіндіреді. Олардың ойы бойынша, индивидуалды құқықтардың жүзеге асырылуы мен қорғалуы жеке жүзеге асырыла алады. Ал ұжымдық құқықтар ондай сипатқа ие емес.

Адам құқықтары мен бостандықтарын үш кезеңге бөліну классификациясы негізінде оларды жеке және ұжымдық деп, ал мемлекеттің құқықтарды жүзеге асыруына араласу белсенділігіне қарай негативті және позитивті деп топтастыру орын алатынын көріп отырмыз. Жоғарыда аталғандарды қазақстандық ғалым Г.П.Лупарев те мақұлдайды.

Қорыта келе, біздің ойымызша мәселе шешімі Қазақстан Республикасы Конституциясында тұлға құқықтары мен бостандықтарын арнайы ерекшеліктерінің бекітілуінен көрінеді.

### ӘДЕБИЕТТЕР ТІЗІМІ

1Кант. И., Гегель Г.В.Ф., Шеллинг Ф.В.И. Немецкая классическая философия. – Т.1. – М.: ЗАО Изд. ЭКСМО-Пресс; Харьков: Изд. Фолио, 2000. – 784 с. С. 281.

2Баймаханов М. Т. Права человека и конституционное обеспечение их приоритетности. Сборник материалов международной научно- практической конференции «Конституция: личность, общество и государство». Астана, 2005, С. 232-233.

3Баймаханова Д.М. Проблемы прав человека в системе конституционализма в РК//Автореферат дисс. д.ю.н. – Алматы, 2009. – 46 с. С.25.

4Кубеев Е.К., Амандыкова С.К. Конституция Республики Казахстан. Теоретико-правовой анализ. Алматы: Білім, 2008, 301 с. С.58.

5Лупарев, Г. П. Свобода совести: «священная корова» или конституционно-правовой анахронизм? / Г. П. Лупарев // Религия и право. – 2002. – № 2. – С. 6-9.

6Воеводин Л.Д. Юридический статус личности в России. - М.: МГУ-НОРМА. 1997. - 304с. 117.

7Сапарғалиев Г. С 19 Конституционное право Республики Казахстан: Академический курс. — Алматы: Жеті жарғы, 2002. — 528 с. С. 142.



**ҚАЗАҚСТАНДЫҚ ХАЛЫҚАРАЛЫҚ ҚҰҚЫҚ ЖУРНАЛЫ**  
**КАЗАХСТАНСКИЙ ЖУРНАЛ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА**  
**KAZAKHSTAN JOURNAL OF INTERNATIONAL LAW**

Научно-теоретический и информационно-практический журнал

**№2**  
**(75)**

Подписано в печать 10.06.2020г. Формат 60x84 <sup>1/8</sup>.  
Печать цифровая. Бумага офсетная. Усл. печ. л. 17,7. Тираж 500 экз.  
Заказ № 10-1800.



Адрес типографии:  
г. Алматы, ул. Шарипова 120  
. +7 (707) 214-02-50, +7 (777) 214-02-50  
[almaprintmaster@gmail.com](mailto:almaprintmaster@gmail.com)