



ЗАҢГЕР

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ҚҰҚЫҚ ЖАРШЫСЫ
ВЕСТНИК ПРАВА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

№ 6 (191) 2017

БАСТЫ ТАҚЫРЫП

САҚТАНДЫРУ ТУРАЛЫ ЗАҢНАМАЛАРДЫ ҚОЛДАНУ БОЙЫНША СОТ ТӘЖІРИБЕСІ



ЖУМАБЕК САДВОКАСОВ

Правильная организация работы
суда является основой успешного
отправления правосудия

..... 5

ЖАЗБЕК АБДИЕВ

Не давать ветеранам
стареть

..... 10



НУРИЯ СИНГАЛИЕВА

К вопросу о гарантиях
свободы слова
при защите чести
и достоинства в уголовном
судопроизводстве

..... 40



АНУАРБЕК ОСПАНОВ

Дела частного обвинения
в действующем УК РК:
правовые коллизии

..... 52



Костанайский районный суд
вошел в тройку лучших районных
судов Республики Казахстан

ТРЕТЬЕ ЗАСЕДАНИЕ МЕЖДУНАРОДНОГО СОВЕТА ПРИ ВЕРХОВНОМ СУДЕ

В очередном заседании Международного Совета при Верховном Суде Республики Казахстан приняли участие члены Международного совета, судьи высшего судебного органа страны, руководство и ответственные работники Департамента по обеспечению деятельности судов при Верховном Суде.

Председатель Верховного Суда Кайрат Мами, открывая заседание, отметил, что в текущем году постановлением пленарного заседания Верховного Суда обновлен состав Совета в количестве 15 человек. «Совет создан во исполнение поручения Главы государства, прошло чуть более года с момента его образования. Международный совет состоялся как институт, заключения и рекомендации которого имеют важное значение в работе по отправлению правосудия с точки зрения международной практики», - отметил К.Мами.

Благодаря активной позиции членов Совета разработаны первые методические разъяснения по рассмотрению инвестиционных споров, проведены встречи с участием госорганов и инвесторов по выработке определенных рекомендаций по спорам с участием инвесторов, подготовлены заключения в рамках процессуального закона по конкретным судебным делам.

Председатель специализированной судебной коллегии Верховного Суда Айгуль Кыдырбаева проинформировала участников заседания об основных итогах деятельности Совета за прошедший год и планах на перспективу.

Переходя к основной повестке встречи, К.Мами отметил, что наряду с модернизацией судебной системы, реформирование должно коснуться института представительства интересов в суде. «Актуальность этого вопроса была отмечена и на заседании Совета по



правовой политике при Президенте Республики в начале текущего года. Международным советом было запланировано изучение ведущей зарубежной практики регулирования представительства интересов в суде на предмет ее внедрения в ходе дальнейшего совершенствования сферы оказания юридических услуг», - сказал он.

С докладом на эту тему выступила член Международного совета, председа-

тель Управляющего совета Ассоциации коммерческих юристов Казахстана «КазБар» Айгуль Кенжебаева.

Предоставляя слово для выступления следующему спикеру, модератор подчеркнул о том, что рейтинг правовых государств определяется индексом верховенства закона, в том числе в уголовном правосудии. «Как вы знаете, на сегодняшнем этапе уголовная политика Казахстана направлена на гуманизацию и декриминализацию правонарушений, в том числе применение в виде наказания штрафа вместо реального лишения свободы», - сказал К.Мами.

Об основных положениях и главных выводах анализа, проведенного соответствующей рабочей группой в составе членов Совета и судей Верховного Суда проинформировала член Международного совета Оксана Качалова.

По завершении официальной части заседания Председатель Верховного Суда в торжественной обстановке наградил наиболее активных членов Совета благодарственными письмами за активное участие в его работе и личный вклад в развитие судебной системы республики. Это Айгуль Кенжебаева, Куртис Мастерс, Йорг Пуделька и Жумагельды Елюбаев.



ЗАҢГЕР

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ҚҰҚЫҚ ЖАРШЫСЫ
ВЕСТНИК ПРАВА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

РЕДАКЦИЯЛЫҚ КЕҢЕС РЕДАКЦИОННЫЙ СОВЕТ

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

Асанов Жақып Қажыманұлы
Қазақстан Республикасының Бас Прокуроры
Генеральный Прокурор Республики Казахстан

Бекетаев Марат Бақытжанұлы
Қазақстан Республикасының Әділет министрі
Министр юстиции Республики Казахстан

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

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

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

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

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

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

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

РЕДАКЦИЯ АЛҚАСЫ РЕДАКЦИОННАЯ КОЛЛЕГИЯ

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

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

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

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

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

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

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

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

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

Материалы присылать по адресу: zanger-press@mail.ru

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

ҚҰРЫЛТАЙШЫ

«Қазақстан Республикасы
Судьялар одағы» РҚБ

ШЫҒУЫ ТУРАЛЫ МӘЛІМЕТТЕР

Бас редактор: **А.К. Беркімбаева**
Дизайн және беттеуші: **Г.А. Джаббарова**

Редакцияның мекен-жайы:

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

«VEDA PRESS»

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

Теруге берілген күні

01.06.2017 ж.
А-4 форматы қағазы жылтыр,
офсеттік баспа,
Таралымы: **4554 дана**
№ 249 тапсырыс

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

УЧРЕДИТЕЛЬ

РОО «Союз судей
Республики Казахстан»

ВЫХОДНЫЕ ДАННЫЕ

Главный редактор: **А.К. Беркімбаева**
Дизайн и верстка: **Г.А. Джаббарова**

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

Отпечатано в типографии

ТОО «VEDA PRESS».
Адрес: г. Алматы, ул. Айманова, 140,
30а. ЖК «Арай», блок Б-7.
тел.: +7 (727) 266 55 87, 266 27 65.
Сдано в печать: 01.06.2017 г.
Формат А-4. Бумага мелованная,
печать офсетная, 5,5 п.л.
Тираж: **4554 экз.**
Заказ № 249

Мазмұны

I. СОТ БИЛІГІ I. СУДЕБНАЯ ВЛАСТЬ

Жумабек Садвокасов

**Правильная организация работы суда
является основой успешного отправления правосудия..... 5**

Владимир Рычков, Ербол Каржаубаев

Роль института поручительства при отборе судей 8

Жазбек Абдиев

Не давать ветеранам стареть 10

Международное сотрудничество

Восьмая ежегодная встреча меморандумной группы..... 12

Бауыржан Баймурзин

Пополнение в профессиональном сообществе 15

II. ҚҰҚЫҚ ТЕОРИЯСЫ II. ТЕОРИЯ ПРАВА

Из истории юридической науки

Видные ученые-юристы Казахстана 18

III. АЗАМАТТЫҚ ІС ЖҮРГІЗУ III. ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

Амангельды Сарсенбаев

**О применении международных норм в гражданском
судопроизводстве Республики Казахстан..... 23**

Максат Касымов

**Международные договоры, как правовая основа деятельности
судов при рассмотрении гражданских дел 28**

Клара Жаппасова

**Меншік құқығын иеленуге қатысты дауларды
қарауда туындайтын кейбір мәселелер..... 31**

Евгений Базалеев

**Выяснение предмета и основания иска
на стадии подготовки дела к судебному заседанию..... 34**

Аслан Кубашев

**Новые способы внесудебного разрешения споров расширяют
правовое поле нашей страны..... 37**

IV. ҚЫЛМЫСТЫҚ ІС ЖҮРГІЗУ IV. УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

Нурия Сингалиева

**К вопросу о гарантиях свободы слова при защите чести
и достоинства в уголовном судопроизводстве 40**

Бақыт Ермаханов

Қылмыстық іс жүргізудегі азаматтық талап..... 44

Мазмұны

Ляззат Темиржанова, Дина Каиржанова Правовые аспекты борьбы с мошенничеством в Республике Казахстан	47
Ануарбек Оспанов Дела частного обвинения в действующем УК РК: правовые коллизии	52
V. САҚТАНДЫРУ ТУРАЛЫ ЗАҢНАМАЛАРДЫ ҚОЛДАНУ БОЙЫНША СӨТ ТӘЖІРІБЕСІ	
V. СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА ПО ПРИМЕНЕНИЮ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О СТРАХОВАНИИ	
Томас Фёлцке Страховые случаи и выплаты немецких страховщиков от несчастных случаев	58
Гульнара Бертисканова Судебная практика по применению законодательства о страховании ответственности работодателя за вред, причиненный работнику при исполнении им трудовых обязанностей	61
Галина Мягкова Изменения в страховом законодательстве, принятые в поддержку страхового сектора, не отвечают интересам страхователей	64
Нургуль Жекенова Сақтандыру даулары бойынша медиацияны қолдану	66
Роза Ертаева Споры, вытекающие из договоров обязательного страхования гражданско-правовой ответственности туроператора и турагента	69
Амангуль Бакытжанова Введение обязательного досудебного урегулирования страховых споров в порядке медиации	72
Шолпан Манжуева Жұмыс беруші қызметкерін жазатайым оқиғалардан сақтандыруға міндетті	74
Максим Завалов Страховой случай. Уведомление страховщика о наступлении страхового случая, коллизии норм права	77
Ерлан Қостыбаев Заңнамаларды тиімді пайдаланған абзал	80
Андрей Олейник Обязательное страхование гражданско-правовой ответственности туроператора и турагента. Теория и практика	82
Асыл Сабитова Актуальные вопросы развития института страхования	86



I ТАРАУ
ГЛАВА

**СОТ БИЛІГІ
СУДЕБНАЯ ВЛАСТЬ**



ПРАВИЛЬНАЯ ОРГАНИЗАЦИЯ РАБОТЫ СУДА ЯВЛЯЕТСЯ ОСНОВОЙ УСПЕШНОГО ОТПРАВЛЕНИЯ ПРАВОСУДИЯ

По итогам республиканского смотра-конкурса-2016 за лучшую организацию работы районного и приравненного к нему суда **Костанайский районный суд вошел в тройку лучших районных судов республики**



Жумабек САДВОКАСОВ

Председатель
Костанайского районного
суда

Внедрение в работу передовых технологий, сокращение бумажного документооборота, переход к электронной переписке с государственными органами, юридическими и физическими лицами, активное сотрудничество со средствами массовой информации, искоренение волокиты и бюрократии, правильное выстраивание межличностных отношений в коллективе позволяют улучшить имидж судов.

Из «Положения о проведении республиканского смотра-конкурса на лучшую организацию работы районного и приравненного к нему суда», утвержденного Председателем Верховного Суда РК и Постановлением Центрального совета Союза судей от 22.09.2015 года

Со дня обретения государственной независимости в Казахстане произошли коренные изменения экономического и политического строя. Строительство правового государства требует пристального внимания к вопросам развития и совершенствования основополагающих институтов конституционализма, повышения их роли в защите прав и свобод личности.

Разделение государственной власти на законодательную, ис-

полнительную и судебную ветви (п.4 ст.3 Конституции Республики Казахстан) потребовало и пересмотра взглядов на роль судебных органов в системе управления общественными процессами. Это вызвало необходимость осмысления самого понятия судебной власти, функций и форм её реализации, что привело к признанию судебной власти основной силой, обеспечивающей права и свободы человека и гражданина.



Вместе с тем, за не­долгий период времени развития современного Казахстана в правовом развитии государства возникли проблемы, требующие научного осмысления и оценки, среди которых значительное место занимают вопросы защиты социально-экономических прав и свобод.

Любая реформа, на­правленная на разреше­ние возникающих проблем и приносящая на практике положительные результаты - и есть ключ к успеху развития об­щества.

Судебная система Республики Казахстан не является исключе­нием в проводимых реформах. План Нации «100 шагов» направ­лен на реализацию пяти институци­ональных реформ, в числе которых обеспечение верховенства закона признано основным направлением. На VII Съезде судей Республики Ка­захстан Глава государства отметил: «За годы независимости, создавая государство, мы особое внимание уделили формированию современной судебной системы, адекватной тем фундаментальным реформам, которые проведены в Казахстане. Без этого настоящего движения вперёд не будет, конечная цель лю­бой настоящей судебной реформы – это независимая и неподкупная судебная власть, где главным является честность и профессионализм судей, справедливость и доступ­ность правосудия».

Прошедший съезд сформулиро­вал задачи дальнейшего совершен­ствования деятельности судебной системы, обновления и модерниза­ции, направленных на повышение доверия граждан, укрепление за­щиты их прав и свобод.

Большую роль в продвижении проводимых реформ судебной си­стемы играют суды первой инстан­ции. Задача городских, районных и приравненных к ним судов состоит в том, чтобы основная часть судеб­ных дел находила свое логическое разрешение на местах.

Суд Костанайского района является судом общей юрисдикции и с 2015 года перешёл на гражданскую и уголовную специализацию, что позволило повысить эффективность работы, выработав устойчивую практику по рассмотрению уголовных, гражданских и административных дел. Практика пока­зала правильность такого решения – улуч­шилось качество отправления правосудия, изготовления судебных актов, уменьшились сроки рассмотрения.

С 2016 года введен в действие новый Гражданский процессуаль­ный кодекс Республики Казахстан, и мы помним, как проходило его бурное обсуждение. ГПК упростил судопроизводство, сделал его бо­лее доступным для граждан, зарабо­тали новые институты. Это видно по статистике: если в 2015 году в суд поступило 2.794 заявления, то в 2016 – 3.159. Соответственно, уве­личилась среднемесячная нагрузка по гражданским делам (с 51,3 до 81 дела).

Говоря о судебной медиации, как ключевом нововведении ГПК РК, следует отметить, что этот институт сегодня вошел в повсе­дневную практику. Так, в 2015 году с применением медиации судом прекращено 26 гражданских дел, в 2016 году – 92. Такая же тенденция наблюдается по уголовным и адми­нистративным делам. Увеличение числа гражданских дел, прекращен­ных заключением медиативного со­глашения связано с возможностями нового ГПК. Он предоставляет воз­можность проводить медиацию не только профессиональным меди­атором или судьёй-медиатором, но и с учетом сельской местности не­профессиональными медиаторами. В этом направлении суд наладил тесное сотрудничество с местным исполнительным органом, правоза­щитными организациями. Создан реестр непрофессиональных ме­диаторов, выделены специальные кабинеты в сельских округах, на­ложена разъяснительная работа

среди населения через СМИ, проводятся выезд­ные процессы.

Такие организаци­онные меры позволили Костанайскому район­ному суду в 2016 году существенно снизить ко­личество заявлений, воз­вращенных судом (109 до 62) и оставленных без рассмотрения (109 до 70). Большая часть возвра­щенных и оставленных без рассмотрения иско­вых заявлений происхо­дит по инициативе самих

истцов. Стоит заметить, что в новом ГПК РК значительно уменьшены основания к возврату исковых за­явлений на стадии принятия. Такие меры подвели к тому, что в большей части процессуальные решения судьями выносятся на стадии под­готовки дела к судебному разбира­тельству и с участием сторон. Это позволило исключить жалобы на действия судей и необоснованную волокиту.

Расширение применения при­казного производства, введение ин­ститута упрощенного (письменного) производства в новом ГПК положи­тельно повлияли на сроки рассмо­трения гражданских дел. Так, в 2016 году рассмотрено 1.629 заявлений с вынесением судебного приказа против 1.240 в 2015 году. В порядке упрощенного (письменного) прои­зводства вынесено 97 решений. По всем делам упрощенного производ­ства обеспечены надлежащее из­вещение и возможности участникам процесса представить отзыв. Практика показывает необходимость расширения этого института.

Уголовная специализация Ко­станайского районного суда с 2015 года работает с действующим но­вым уголовным и уголовно-процес­суальным кодексами Республики Казахстан. С введением нового УПК произошёл переход на новую модель уголовно-процессуального законодательства, заработал ин­ститут следственного судьи, на ко­торого возложены функции судеб­ного контроля соблюдения прав,

свобод и законных интересов лиц в уголовном судопроизводстве, что расширило его полномочия. Так, в 2016 году поступило 194 материала на дачу санкций, в 2015 году таковых было 61. Всего в 2016 году поступило 467 уголовных дел, против 428 дел в 2015 году. Из них с вынесением приговора – 143, против 130. Увеличилось количество оправдательных приговоров – 8, против 1 в 2015 году. Не допущено отмен приговоров за 2015 и 2016 годы. Рассмотрено 5 коррупционных уголовных дел, по которым взыскано в казну государства более 52 миллионов тенге.

Среднемесячная нагрузка по делам и материалам в 2016 году составила 6,6 дел, против 4,2 в 2015 году.

В новом УПК появилась глава о рассмотрении уголовных дел в согласительном производстве, предусмотрено судебное разбирательство дел в сокращённом порядке. Это показало свою эффективность на практике и положительно влияет на качество и оперативность рассмотрения уголовных дел, сокращает затраты. Так, в 2016 году рассмотрено в согласительном производстве 15 дел против 1 в 2015 году, в сокращённом порядке – 24 против – 8.

Новый УПК предусматривает возможность осуществления производства по уголовным делам в порядке частного обвинения, которое начинается не иначе как по заявлению потерпевшего, куда отнесены 14 норм закона. По делам частного обвинения в 2016 году поступило 420 жалоб, отказано по 124. Основной причиной отказов в принятии жалоб является правовая неграмотность отдельных граждан. Большую часть жалоб частного обвинения в 2016 году составляли жалобы по ст. 108 УК РК (нанесение побоев). Их было 316.

С целью ужесточения наказания за нанесение побоев, эта статья из Кодекса Республики Казахстан «Об административных правонарушениях» переведена в новый Уголовный кодекс. Но на практике жертвы насилия стали более уязвимы ввиду того, что бремя доказывания законом переложено на потерпевших. Дела стали относиться к частному обвинению, поэтому полиция самоустранилась, поскольку по закону не обязана и

не имеет права вмешиваться. По требованиям УПК РК частный обвинитель должен сам найти свидетелей, соседей, отобрать объяснения и, более того, в суде доказывать насилие над собой, что в большей части становится невозможным. В настоящее время ставится вопрос о возврате этой нормы в КПК об АП с целью оперативного реагирования и принятия мер.

Множество позитивных, прогрессивных новелл заложено в действующем с 1 января 2015 года новом Кодексе РК «Об административных правонарушениях». Так, в 2016 году Костанайским районным судом рассмотрено 1.460 дел, против 1.609 дел в 2015 году, т.е. имеется снижение на 149 дел. Из них с вынесением постановления о привлечении к ответственности – 1.359, против 1.470. Однако в новом КПК об АП возникли вопросы обязательного участия лица, в отношении которого составлен протокол об административном правонарушении, в случае уклонения, возмещения потерпевшим расходов на представителя.

Другая важная часть работы – внедрение информационных технологий, что привело к созданию электронного правосудия, упростившего взаимодействие между участниками правовых отношений, расширив доступность судебной системы для граждан. Костанайский районный суд широко использует интернет-ресурсы судебной системы, такие, как система оповещения участников судебного процесса посредством СМС-сообщений и электронной почты; сервисы «Ознакомление с судебными документами», «Графики рассмотрения судебных дел», «Судебный кабинет», «Судебная повестка», «Банк судебных дел».

В 2016 году в электронном виде в суд поступило 16.534 документа, из них посредством «Судебного кабинета» – 4.344, в том числе 2.580 исковых заявлений. Исходящей корреспонденции направлено 12.830.

Система «Төрелік» обеспечивает автоматическое распределение дел, что исключает выборность дел, регулирует нагрузку, ведёт учет и контроль за соблюдением процессуальных сроков. Посредством электронного документооборота направляются все судебные акты, производится электронное санкци-

онирование судами постановлений судебных исполнителей. В 2016 году судом санкционировано 2.120 постановлений судебных исполнителей, направлено свыше 300 исполнительных листов.

Все залы судебных заседаний Костанайского районного суда оснащены современными системами аудиовидеофиксации. Это дисциплинирует не только судей, но и участников процесса, контролирует своевременность начала судебных процессов, улучшает качество составления протокола судебного заседания.

Для повышения профессионализма судей в 2016 году нами организовано 96 мероприятий в виде семинаров, тренингов, круглых столов, выступлений в учебных заведениях, Дней открытых дверей по приему граждан. Вопросами стажировки и самообразования судей занимается учебный центр. Проводятся обучающиеся семинары и для специалистов суда, что позволяет им углубленно изучать возможности применения новых технологий электронного документооборота и делопроизводства.

Большое внимание уделяется вопросам культуры обращения с гражданами. Каждое заявление, в том числе участников процесса, берется на контроль, своевременно даются исчерпывающие развернутые ответы. Установлены ящики для приема жалоб и предложений, социологического опроса. Через моноблок, установленный в фойе суда, посетители могут получить информацию по интересующему их делу. На постоянной основе проводится работа по недопущению коррупционных проявлений, соблюдению трудовой и исполнительской дисциплины, кодексов судейской этики и государственного служащего.

Имеющие общественный резонанс дела в возможных рамках освещаются в СМИ. За 2016 год проведено 45 брифингов, в СМИ публиковались материалы, подготовленные работниками суда.

Весь этот комплекс принимаемых мер способствует обеспечению открытости и доступности правосудия, защите прав граждан. Суд должен быть оплотом закона и справедливости, работать над повышением уровня доверия граждан к судебной системе.



РОЛЬ ИНСТИТУТА ПОРУЧИТЕЛЬСТВА ПРИ ОТБОРЕ СУДЕЙ



**Ербол
КАРЖАУБАЕВ**

Член Высшего
Судебного Совета РК,
заведующий кафедрой
Уголовно-правовых
дисциплин ЕНУ
им. Л.Н.Гумилева,
д.ю.н., профессор



**Владимир
РЫЧКОВ**

Член Высшего
Судебного Совета
Республики
Казахстан

Одиннадцать шагов в Плане Нации «100 конкретных шагов - современное государство для всех» касаются совершенствования деятельности судебной системы и ориентирования её на поэтапное развитие по общепринятым мировым стандартам.

Самым главным условием для эффективного отправления правосудия является надлежащее кадровое обеспечение судебной системы страны. Только при наличии грамотных и высокопрофессиональных судей можно добиться качественного отправления правосудия и правильного применения законов.

Высокий статус судьи обязывает его быть профессионально подготовленным, демонстрировать и продвигать высокие стандарты поведения с целью укрепления веры общества в судебную систему, что является основой для поддержания независимого правосудия.

С 1 января 2016 года вступил в силу новый Закон «О Высшем Судебном Совете Республики Казахстан» и изменения, внесенные в Конституционный закон Республики Казахстан «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан», которыми предусмотрена реализация 17-го шага Плана Нации в части ужесточения квалификационных требований и механизмов отбора кандидатов на судебские должности.

Одной из новелл законодательства о повышении требований к судьям является получение кандидатами на вакантные судебские должности поручи-

тельств в письменной форме. Кандидатуры на вакантные должности председателя районного суда, на должность судьи областного суда, на должность судьи Верховного Суда должны получить письменное поручительство от двух судей вышестоящего суда и одного судьи в отставке. Требование о соответствующих письменных поручительствах не распространяется на кандидата на должность Председателя Верховного Суда.

Предлагается детализировать выдачу письменных поручительств, в зависимости от судейской должности. Так, судьям областного суда и приравненного к нему суда выдаётся поручительство судьё, председателю районного и приравненного к нему суда, участвующим в конкурсе на должность председателя районного суда, на должность судьи областного суда; судьё областного и приравненного к нему суда, претендующему на должность председателя районного и приравненного к нему суда. Судьям Верховного Суда выдаётся поручительство судьё областного суда, участвующему в конкурсе на должность судьи областного и приравненного к нему суда, судьи Верховного Суда.

При даче поручительства судья обязан быть объективным, руководствоваться известными ему достоверными данными. При даче поручительства судьёй учитываются установленные критерии:

- период времени, в течение которого судья знаком с лицом, в отношении которого им дается поручительство, а также обстоятельства знакомства;

- опыт совместной работы с лицом, в отношении которого им дается поручительство (при наличии такого опыта);

- известные судьё сведения о профессиональных и коммуникативных навыках, личных и деловых качествах лица, в отношении которого им дается поручительство;

- иные сведения и данные, достоверно известные судьё.

По результатам проведенных трёх конкурсов всеми 406 кандидатами на вакантные должности председателей районных судов, судей областных судов и судей Верховного Суда представлены соответствующие письменные поручительства.

19 шагом Плана Нации «100 конкретных шагов – современное государство для всех» определено усиление подотчетности судей. К усилению подотчётности действующих судей следует отнести и внедрение института поручительства.

Проведенный анализ показал, что письменные поручительства судей содержат предъ-

являемые Конституционным законом к их содержанию критериям. В поручительствах отражается, на какую вакантную должность претендует судья-кандидат, а также, если в заявлении на участие в конкурсе указывается несколько судейских должностей, в письменных поручительствах называются все должности, на которые, по мнению поручителя, может претендовать кандидат.

Поручительство может быть дано не каждым судьёй. Конституционным законом запрещено давать поручительство судьёй, подвергавшимся дисциплинарному взысканию в течение двух лет до дачи поручительства.

Дисциплинарное взыскание, наложенное на судью, действует в течение одного года со дня его наложения. Если в течение года со дня наложения взыскания судья не подвергнут новому дисциплинарному взысканию, то он считается не подвергавшимся дисциплинарному взысканию. Поэтому двухлетний срок исчисляется по истечении срока действия дисциплинарного взыскания.

Конституционный закон не ограничивает количество письменных поручительств, которые может дать один судья участвующим в конкурсе кандидатам на соответствующие судейские должности.

Для того чтобы письменные поручительства не превратились в формальную процедуру, следовало бы установить правило, по которому действующие судьи и судьи в отставке могли давать письменные поручительства не более 5 раз в год, а последнее поручительство также не позднее 3 лет до ухода на пенсию по возрасту или в отставку.

Для повышения действенности института поручительства, судьи-поручители должны быть заслушаны на пленарном заседании соответствующего областного суда, а учёт поручителей осуществляться кадровой службой областного суда; письменные поручительства зарегистрированы в установленном порядке; подписи поручителей удостоверены должностным лицом кадровой службы.

Институт поручительства может быть усовершенствован путём внесения дополнений в регламент пленарного заседания областных и приравненных к ним судов, без внесения изменений в нормативные правовые акты.

Таким образом, необходимо отметить, что институт поручительства оказывает положительное влияние на качественный подход к выдвижению кандидатов для участия в конкурсе на соответствующие судейские должности.



НЕ ДАВАТЬ ВЕТЕРАНАМ СТАРЕТЬ



Жазбек АБДИЕВ
Секретарь Центрального
Совета Союза судей
Республики Казахстан



Ветераны судебной системы, отдавшие служению делу правосудия десятки лет – наша гордость. Они олицетворяют собой высокий профессионализм, принципиальность и, в то же время, скромность и простоту.

В этой связи вспоминается один случай из жизни. 1987 год. У меня, в то время инструктора отдела административных органов обкома партии, раздался телефонный звонок. Звонил дежурный сержант с поста милиции: «К вам тут председатель Целиноградского областного суда», – слегка прикрыв трубку, «...как ваша фамилия? Кенжебаев Бари Кенжебаевич». Я немедленно спустился на первый этаж и проводил его к себе. Оказывается, он получил назначение на вакантную в тот период должность председателя Жамбылского областного суда. Прибыв поездом в Тараз, тогда еще город Джамбул, на автобусе приехал в обком партии. При этом никаких предупреждений о своем прибытии, просьб или требований встретить его на вокзале, в совершенно незнакомом городе...

Бари Кенжебаевич добросовестно, без единого нарекания проработал председателем областного суда до 1992 года.

И таких судей немало. Я бы назвал их людьми «старой закалки». Они отправляли правосудие в разные периоды новейшей отечественной истории. Несмотря

на значительные трудности крутого перехода от планового социалистического хозяйства к полноценным рыночным отношениям, им удалось сохранить в себе верность принципам законности и справедливости, чьи бы интересы не рассматривались в суде, скромность и порядочность во всем.

Среди моих знакомых и бывших коллег немало судей, занятых в сфере правосудия с первых лет независимости страны. Они отдали фактически всю свою сознательную жизнь судебной работе. У большинства из них за спиной тридцать и более лет судейского стажа. Все они заслужили почет и уважение своим бескорыстным и честным трудом в этой сложнейшей профессии. Многие достигли вершин судейской карьеры, став председателями областных судов, судьями Верховного Суда, другие в течение длительного периода проработали судьей в судах первой инстанции.

Но всех их объединяет одно – преданность избранной профессии, верность долгу служителя законности и справедливости.

Считаю, что вполне обоснованно в 2007 году в Конституционный закон «О судебной системе и

статусе судей Республики Казахстан» впервые было введено понятие «отставки судьи» с сохранением за ним, пусть и довольно скромных, льгот и преференций.

К примеру, единовременное выходное пособие выплачивалось только в размере двух должностных окладов.

Впоследствии, редакция данной статьи неоднократно подвергалась изменениям в 2008, 2010, 2014 г.г. и последняя редакция 2015 г. введена в действие с 1 января 2016 года. На мой взгляд, нормами последней редакции конституционного закона наиболее адекватно оценивается труд судьи, чей послужной список отображает его многолетние физические, умственные, психологические нагрузки по рассмотрению дел.

Введено новое понятие «почетная отставка». Судьи, ушедшие в почетную отставку, приобретают неформальный статус ветерана судебной системы. Собственно, само слово «ветеран» по определению формирует образ положительного, заслуженного человека, имеющего право на, прежде всего, всеобщий почет и уважение. В Древнем Риме Ветеранами являлись герои – солдаты, прослужившие в армии не менее двадцати лет. Оставив службу, они становились уважаемыми гражданами римского общества.

Сегодня судьи-ветераны являются полноценными членами судейского сообщества. Ни одно торжественное мероприятие в стенах Верховного Суда не проходит без участия ветеранов судебной системы. По приглашению Председателя Верховного Суда К.А.Мами они принимают самое активное участие в работе конференций, «круглых столов», на собраниях судей в честь государственных праздников. В обязательном порядке проводится чествование ветеранов в ознаменование юбилейных дат в их жизни.

Реформирование по поручению Главы государства Высшего Судебного Совета дало правовую основу для включения судей, находящихся в отставке, в состав постоянных членов этого органа. Их богатый жизненный опыт и профессиональное мастерство помогают гораздо эффективнее осуществлять подбор и расстановку кадров судебной системы.

Судьи в отставке введены и в состав квалификационной комиссии Судебного жюри при Верховном Суде.

Ветераны активны в работе общественных советов, преподают в Академии правосудия при Верховном Суде.

Полагаю, что еще более тесно они будут интегрированы в деятельность судебного сообщества посредством Совета судей-ветеранов, созданного при Центральном совете Союза судей Республики Казахстан. Утверждено Положение о Совете и он действует на правах общественного объединения, с соответствующими правами и обязанностями членов объединения. Целями и задачами Совета являются:

- участие в решении актуальных проблем судейского сообщества;
- выражение и защита интересов судей-ветеранов, направленные на улучшение материальных и жилищных условий их жизни, культурно-бытового, медицинского и других видов обслуживания;
- участие в работе по подготовке предложений о совершенствовании законодательства, направленных на улучшение пенсионного и социального обеспечения судей;
- учет судей-ветеранов;
- оказание практической помощи судьям-ветеранам;
- участие в научно-практических конференциях;
- участие в мероприятиях по повышению профессионального уровня судей;
- участие в воспитательной работе с молодыми судьями;
- развитие международных связей судей-ветеранов.

Центральным советом в настоящее время перед всеми филиалами Союза судей поставлена задача – обеспечить максимальное вовлечение ветеранов судебной системы в активную жизнь судейского сообщества. Нужно, чтобы о ветеранах вспоминали не только в День пожилых людей. Для них главное – повседневное внимание. Важно поддерживать интерес к прежней профессии, сфере их многолетней работы. Большинству из них далеко небезразлично, кто продолжает их дело, они по-прежнему болеют за имидж судебной системы и всегда готовы помогать в работе по повышению уровня доверия к судам. Их богатейший потенциал, опыт и знания надо использовать во благо общего дела.



МЕЖДУНАРОДНОЕ СОТРУДНИЧЕСТВО

ВОСЬМАЯ ЕЖЕГОДНАЯ ВСТРЕЧА МЕМОРАНДУМНОЙ ГРУППЫ



28 и 29 апреля 2017 года в г.Тбилиси (Республика Грузия) прошла международная конференция меморандумной группы, включающей национальные ассоциации судей Армении, Грузии, Казахстана, Молдовы, Польши, Украины и Эстонии.

В работе форума принял участие председатель Союза судей Республики Казахстан Мусабек Алимбеков.

С приветствием к участникам конференции обратились Председатель Верховного Суда Грузии, доктор права, проф. Нино Гвенетадзе, Секретарь Высшего Совета юстиции Грузии Леван Мурусидзе, Председатель Парламента Грузии Иракли Кобахидзе, Временный Поверенный в делах Германского Посольства Грузии Йоахим Хеккер, представители Правительства Грузии.

Рассказав об основных преобразованиях в сфере юстиции Грузии, выступившие отметили, что конференция рассматривается всеми участвующими сторонами как важная платформа для обмена опытом между представителями систем правосудия разных стран, сталкивающихся с необходимостью соответствующих преобразований в данной сфере.

Повестка дня конференции была насыщенной. Состоялись дискуссии на темы: «Оценка деятельности судей», «Судебная медиация, как современный метод разрешения споров и преимущества внутрисудебной медиации», «Цели и задачи правосудия несовершеннолетних».

Обсуждение на конференции вопросов медиации показало, насколько важна и перспективна эта тема для стран-партнеров. Свидетельством тому стали выступления представителей стран-участниц конференции о своем опыте, преимуществах и недостатках судебной медиации, ее перспективах в качестве современного метода урегулирования конфликтов.

Председатель Союза судей Республики Казахстан М.Т.Алимбеков выступил на конференции с докладом на





тему «Медиация – институт гражданского общества».

Обращение казахстанской правовой политики к практической реализации медиации свидетельствует о стремлении государства соответствовать международным стандартам. В полном соответствии с международными документами и в целях создания для граждан и юридических лиц правовой основы для выбора способа разрешения возникшего спора (конфликта), в том числе и без обращения в судебные органы, 28 января 2011 года принят Закон Республики Казахстан «О медиации», где определено: «Медиация - процедура урегулирования спора (конфликта) между сторонами при содействии медиатора (медиаторов) в целях достижения ими взаимоприемлемого решения, реализуемая по добровольному согласию сторон». Закон призван обеспечить урегулирование общественных отношений, содержит нормы, определяющие общие положения, закрепляющие правовое положение медиаторов и организаций, обеспечивающих проведение медиации, а также порядок проведения медиации.

Для повышения эффективности Закона высказывались предложения об установлении перечня категорий споров, при урегулировании которых процедуры медиации являлись бы обязательными. В целях дальнейшего развития и внедрения в гражданское судопроизводство обязательной медиации Верховным Судом Республики Казахстан разработано Положение о реализации пилотного проекта по внедрению досудебного урегулирования споров (конфликтов) по

отдельным категориям споров в порядке медиации, которое 26 января 2017 года утверждено Председателем Верховного Суда.

С 1 января 2016 года в стране действует новый Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан, позволяющий максимально широко применить процедуры медиации для разрешения в обществе разного рода споров (конфликтов) и сохранения мира и согласия.

Принятые нормы нового ГПК содержат понятие конфликта, но определение его содержания не раскрывается. Понятие конфликта принадлежит как обыденному сознанию, так и психологической науке, наделяющей его своим специфическим смыслом. Каждый из нас интуитивно понимает, что такое конфликт, однако от этого определение его содержания не становится более легким. Слово «конфликт» происходит от латинского «conflictus» - столкновение, и относится к широкому кругу разноуровневых явлений: от вооруженных столкновений и противостояния различных социальных групп до служебных или супружеских разногласий. Конфликт выступает как биполярное явление – противостояние двух начал, проявляющее себя в активности сторон, направленной на преодоление противоречия. Психологический словарь определяет конфликт как «Трудно разрешимое противоречие, связанное с острыми эмоциональными переживаниями». При этом в качестве его формы выделяют внутриличностные, межличностные и межгрупповые конфликты.

Урегулирование спора (конфликта) в порядке медиации

должно быть направлено не только на разрешение правового противостояния, но и на разрешение психологических противоречий сторон, связанных с их острыми эмоциональными переживаниями. В связи с чем, в новом ГПК вместе с понятием «спора» введено и понятие «конфликта».

В соответствии с внесенными Законом Республики Казахстан от 31 октября 2015 года № 378-V ЗКР «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам совершенствования системы отправления правосудия» изменениями в п.4 ст.5 Закона «О медиации» установлено, что при проведении медиации стороны свободны в выборе вопросов для обсуждения вариантов взаимоприемлемого соглашения как предусмотренного законом, так и не предусмотренного законом, не нарушающего права и охраняемые законом интересы сторон и третьих лиц.

Согласно указанным изменениям в п.3 и п.4 ст.9 Закона «О медиации», осуществлять деятельность медиатора на непрофессиональной основе могут судьи при проведении примирительных процедур в суде в соответствии с ГПК, а деятельность медиатора на профессиональной основе могут осуществлять также судьи в отставке.

М.Т.Алимбеков отметил ряд неоспоримых преимуществ и перспектив применения медиации в Казахстане.

Во-первых, повышается эффективность работы судебной системы республики. Часть дел будет рассматриваться посредством медиации, суды будут существенно



разгружены. Ожидается, что это положительно скажется на качестве и длительности рассмотрения дел в судах.

Во-вторых, медиация имеет явные преимущества в области решения споров. Более высокая вероятность удовлетворения интересов сторон результатами рассмотрения спора. Это вызвано тем, что стороны являются активными участниками процесса принятия соглашения, а не сторонними наблюдателями, как в суде. К тому же, участники урегулирования спора посредством медиации могут вполне успешно сотрудничать в будущем, тогда как отношения между участниками судебного разбирательства часто бывают безнадежно испорчены. Несомненным плюсом также является и конфи-

денциальность процедуры медиации, тогда как судебные споры неизменно становятся достоянием общественности. Более того, дела, рассматриваемые с привлечением медиаторов, а не посредством обращения в суд, экономят массу времени и денег конфликтующим сторонам.

Заканчивая свое выступление, М.Т.Алимбеков сказал о роли медиации в судебной практике словами классика казахской литературы Абая Кунанбаева: «Бии (степные судьи) не должны непосредственно сами решать тяжбы. Я мыслю так. Ссорящиеся стороны выбирают себе по одному защитнику, к ним присоединяется посредник, и эти трое ведут конкретное дело. В случае если дело не будет разрешено, на помощь им приходит один из

биев, которого, скажем, можно выбрать по жребью. Не решались ли таким бы способом многие споры нашей жизни?..».

На ежегодную конференцию в качестве консультанта был приглашен Федеральный судья США, судья окружного суда Восточного округа Вирджинии Антони Дж. Трэнга, который в рамках своего доклада остановился на особенностях американской судебной системы в плане оценки деятельности судей.

Уполномоченные представители национальных ассоциаций судей Армении, Грузии, Казахстана, Молдовы, Украины и Эстонии, являясь сторонами Меморандума о взаимопонимании по вопросам многостороннего сотрудничества, по завершении форума собрались в узком составе. Обсуждались вопросы дальнейшего развития и расширения круга участников, присоединения Ассоциации судей Литвы к Меморандуму, а также места проведения следующих встреч, обновления веб-сайта Сторон Меморандума.

В рамках конференции состоялась встреча председателя Союза судей РК М.Т.Алимбекова с председателем Верховного Суда Грузии Нино Гвенетадзе. Стороны обменялись мнениями по итогам прошедшего форума.

**Темирлан Мадалиев,
старший эксперт
Союза судей РК**





ПОПОЛНЕНИЕ В ПРОФЕССИОНАЛЬНОМ СООБЩЕСТВЕ



Бауыржан БАЙМУРЗИН

председатель
специализированного
межрайонного
суда по уголовным
делам Акмолинской
области, председатель
Акмолинского областного
филиала РОО
«Союз судей РК»

На VII-м Съезде судей Республики Казахстан внесены изменения в Устав республиканского общественного объединения «Союз судей РК», согласно которым членами общественного объединения наряду с судьями могут стать и специалисты местных судов. Это свидетельство особого внимания и заботы о воспитании молодых специалистов в духе преданности избранному делу, мер по повышению имиджа судебной системы.

Причастность к общественной организации судейского сообщества будет способствовать уважительному отношению специалистов к закону, правильному пониманию целей и задач отправления право-

судия, соблюдению этических норм и повышению судебной культуры. Развивая и совершенствуя эти качества, можно успешно решать вопросы укрепления кадрового резерва и преемственности, а также преданности своей профессии.

Акмолинским филиалом РОО «Союз судей РК» проведена активная работа по привлечению специалистов судебной системы области к вступлению в общественное объединение. На сегодняшний день в Союз судей вступили более 200 сотрудников Администратора судов.

7 апреля 2017 года на конференции Акмолинского филиала РОО «Союз судей Республики Казахстан» председатель филиала





поздравил сотрудников судебной системы, вступивших в ряды республиканского общественного объединения, поблагодарив за взвешенное и продуманное решение войти в состав профессионального сообщества судей.

Председатель Акмолинского областного суда Нургазы Абдиканов в своем приветственном слове отметил это событие как знаменательное, пожелав специалистам успехов в совместной работе, направленной на повышение авторитета судебной власти и совершенствование судебной системы.

На конференции вновь принятым членам РОО «Союз судей РК» вручены нагрудные знаки, разъяснены соответствующие положения документов, регламентирующих деятельность общественного объеди-

нения. Как известно, Союз судей РК является некоммерческой организацией, имеет статус республиканского общественного объединения, созданного по инициативе группы граждан Республики Казахстан, добровольно объединившихся на основе общности интересов для реализации уставных целей, не противоречащих законодательству, действующего в целях реализации и защиты интересов судейского сообщества.

Деятельность Союза судей осуществляется на основе Конституции РК, Конституционного закона «О судебной системе и статусе судей РК» и Устава РОО «Союз судей РК» с изменениями, принятыми на VII-м Съезде судей РК.

Предмет деятельности Союза судей – организационное обеспечение участия судейского сообщества в общественной жизни, содействие укреплению независимости и статуса судей, улучшению материально-технической базы судов, искоренению коррупции и нарушений норм Кодекса этики судей, повышению имиджа судебной системы, решению социальных вопросов и другое.

В соответствии с пунктом 4.1 Устава членами Союза судей могут быть граждане Республики Казахстан – судьи, в том числе пребы-

вающие в отставке, вышедшие на пенсию, а также работники аппарата Верховного Суда Республики Казахстан, канцелярий местных судов, обеспечивающие условия для осуществления правосудия. Членство в Союзе судей является индивидуальным и добровольным.

Большая работа ведется Акмолинским филиалом Союза судей и по налаживанию взаимодействия со средствами массовой информации. Так, в 2016 году был проведен конкурс среди журналистов на лучшее освещение темы «Служение правосудию во имя верховенства закона». За год судами области опубликовано в СМИ 710 авторских статей и интервью судей, 1 683 информации журналистов о деятельности судов Акмолинской области, организовано 52 видеоматериала на республиканских и местном телевидении, проведено 373 встречи с представителями СМИ. Данная работа проведена благодаря сотрудничеству и тесной связи с журналистским сообществом.

По итогам конкурса 15 журналистов республиканских и местных СМИ награждены Почетными грамотами за активную информационную поддержку, правовую пропаганду и разъяснительную работу о деятельности судебных органов Акмолинской области

Каждый журналист поощрен билетом на международную специализированную выставку ЭКСПО-2017, которая пройдет в Астане с 10 июня по 10 августа.



II ТАРАУ
ГЛАВА

ҚҰҚЫҚ ТЕОРИЯСЫ

ТЕОРИЯ ПРАВА



ИЗ ИСТОРИИ ЮРИДИЧЕСКОЙ НАУКИ ВИДНЫЕ УЧЕНЫЕ-ЮРИСТЫ КАЗАХСТАНА

ЕРКЕНОВ Серик Есжанович

22 декабря 1952 г. – 21 апреля 2017 г.



С. Е. Еркенов в 1975 г. окончил Карагандинскую высшую школу МВД СССР по специальности «Правоведение». В 1982 г. защитил кандидатскую диссертацию на тему: «Организация и методика расследования незаконного занятия рыбным промыслом: по материалам Казахской ССР» в Академии МВД СССР (г.Москва). В 2000 г. защитил докторскую диссертацию на тему: «Взаимодействие правоохранительных органов стран СНГ при раскрытии и расследовании транснациональных преступлений» (г. Москва, Академия управления МВД РФ).

С 1975 г. работал преподавателем кафедры криминалистики КВШ МВД СССР, учился в адъюнктуре при Академии МВД СССР, был зам. начальника кафедры криминалистики КВШ МВД СССР, доцентом кафедры специальных дисциплин и боевой подготовки Алма-Атинского факультета КВШ МВД СССР, начальником кафедры кримина-

листики, зам.начальника по учебной работе, начальником учебного отдела, первым зам.начальника Алма-Атинской ВШ МВД РК. С 1996 года работал руководителем Алма-Атинской высшей следственной школы ГСК РК, зам. начальника Алма-Атинского юридического колледжа МВД РК, зам. начальника, начальником Академии МВД РК, начальником Карагандинского юридического института МВД РК им. Б. Бейсенова, профессором каф. уголовно-правовых дисциплин Казахской академии труда и социальных отношений (с 2011 г.).

Являлся Президентом Ассоциации криминалистов Казахстана. Генерал-майор полиции (2004 г.). Заслуженный работник МВД РК.

Внес большой вклад в подготовку научных кадров Казахстана, преподавал учебные дисциплины: криминалистика, криминалистическое обеспечение раскрытия и расследования отдельных видов преступлений, криминалистическая

тактика и методика. Участвовал в разработке Уголовного и Уголовно-процессуального кодексов РК.

Автор свыше 60 опубликованных научных работ. Под его редакцией вышли в свет несколько учебников и методических пособий.

С.Е.Еркенов первым в Казахстане в докторской диссертации осветил проблему взаимодействия стран СНГ в сфере борьбы с транснациональной преступностью. Практическая значимость диссертации в исследовании закономерностей, определяющих содержание и механизм совершения данных видов преступлений, выводах и предложениях по формам и методам взаимодействия госу-

дарств в противодействии организованной преступности.

Им сформулирован вывод: эффективность взаимодействия правоохранительных органов СНГ крайне низка как по причине нерешенности ряда уголовно-процессуальных, криминалистических и организационных проблем, так и по причинам политического характера. Автор впервые определил пути совершенствования криминалистического обеспечения международной деятельности по борьбе с транснациональной преступностью; разработал рекомендации по совершенствованию уголовно-процессуальной регламентации совместной деятельности стран СНГ по борьбе с организованной преступностью.

В учебном пособии «Транснациональная преступность: состояние и трансформация» / Под ред. акад. П. Д. Биленчука. Киев: Атика, 1999 г.), изданной в соавторстве, на основе исследования и анализа обширного практического и теоретического материала освещены основные черты и характеристики современной международной преступности. Раскрыты понятия теневой экономики, организованной преступности, особенности современной преступной деятельности, дана характеристика различных форм преступных организаций: сообществ, формирований. Исследование богатого практического материала позволило раскрыть международно-правовые, криминологиче-

ские, уголовно-процессуальные и криминалистические проблемы борьбы с транснациональной преступностью. В книге предлагаются и оцениваются формы международного сотрудничества в данной сфере.

Проблемы расследования транснациональной преступности С.Е.Еркенов связывает с решением вопросов международного сотрудничества, создания международных следственных групп, что отражено в последующих его работах.

К.В. Ким,
профессор кафедры уголовно-процессуального права и криминалистики Университета КАЗГЮУ, к.ю.н.

ИДРЫШЕВА Сара Кимадиевна



Родилась 5 декабря 1954 г. в селе Каражер Курчумского района Восточно-Казахстанской области. В 1979 г. закончила юрфак КазГУ им. С.М. Кирова (Алматы).

В январе 2002 г. защитила кандидатскую диссертацию на тему: «Правовые проблемы договора энергоснабжения». Научный руководитель – академик НАН Республики Казахстан, д.ю.н., профессор М.К. Сулейменов. 23 мая 2012 г. в диссертационном совете при Институте законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации (г. Москва) защитила докторскую диссертацию по теме: «Публичный договор в гражданском праве Республики Казахстан: проблемы теории и практики».

После окончания вуза работала на разных должностях в органах МВД РК Восточно-Казахстанской

области. С 1991 года на преподавательской работе: ст. преподаватель, доцент, заведующая кафедрой, зам.директора Института, декан юрфака в ВКГУ им. С. Аманжолова. С 2006 года – ведущий научный сотрудник Института законодательства РК (г. Астана), доцент ЕНУ им. Л. Гумилева, доцент Академии финансовой полиции и Университета КАЗГЮУ. С 2012 – зам. директора Академии фундаментальных и прикладных наук им. С. Зиманова – директор НИИ государства и права Университета КАЗГЮУ, с 2015 г. – главный научный сотрудник НИИ государства и права, профессор кафедры гражданского и гражданского процессуального права Университета КАЗГЮУ.

Основные предметы, по которым С.К. Идрышева читала курсы лекций в вузах для студентов: Гражданское право РК и зарубежных стран (на русском и казахском

языках), Нотариат Республики Казахстан, Римское право, Договорное право, Предпринимательское право, Международное частное право; для магистрантов и докторантов: Актуальные проблемы гражданского и гражданского процессуального права, Залоговое право, Возмездное оказание услуг, Проблемы и методология гражданских правоотношений, Субъекты гражданского права, Договоры купли-продажи.

С.К. Идрышева – автор около 180 опубликованных научных и методических работ. Основные направления научных исследований – вопросы теории и практики гражданского права, предприниматель-

ского права, семейного права, международного частного права.

В работах С.К. Идрышевой изучался публичный договор в гражданском праве, в т.ч. договор энергоснабжения, которому была посвящена кандидатская диссертация. Разграничены договоры энергоснабжения на оптовом и розничном рынках, приведены в систему иные виды договоров в сфере энергоснабжения.

Публичный договор рассматривается С.К. Идрышевой как исключение из общего принципа свободы договора. Исследовались вопросы пределов ограничения свободы договора и практика их применения в договорах этого вида. Разработаны предложения о совершенствовании механизма юридического регулирования этой общественно важной сферы социальных отношений. По мнению С.К.Идрышевой, правоотношения, охватываемые нормами о публичных договорах и являющиеся исключениями из принципа свободы договора, составляют преобладающую часть гражданского оборота в общественно значимых сферах. Они касаются интересов не только отдельных лиц, но и практически всего населения и хозяйствующих субъектов любого современного государства (сферы услуг общественного транспорта, предприятий общественного питания, розничной торговли, связи и т.п.). Особое значение оптимальное регулирование публичных договоров имеет в условиях экономических кризисов и инфляционных процессов.

В дефиниции публичного договора законодателем акцент сделан на действиях по продаже товаров,

выполнении работ и оказании услуг. С.К. Идрышева отмечает, что это не специфичный признак, и он не может быть взят за основу в качестве квалифицирующего признака конкретного договорного вида, а о публичном характере деятельности в легальном определении данного договора не говорится. Значительное количество публичных договоров опосредует отношения в сфере естественных монополий, но законодательство Казахстана в данной сфере не содержит норм о публичности договоров и о защите прав потребителей, научные исследования гражданско-правовых аспектов таких договоров не проводятся.

В трудах С.К.Идрышевой впервые в СНГ предпринята попытка обозначить и проанализировать более широкий круг договорных отношений, охватываемых нормами о публичном договоре, поскольку, по ее мнению, невозможно перечислить в законе все публичные договоры. Предлагается иная классификация признаков публичных договоров, позволяющая отнести к их числу многие не названные казахстанским законодателем публичными договоры и, наоборот, критически отнестись к некоторым договорам, названным таковыми законодателем.

Научная новизна темы заключается также в рассмотрении публичного договора как ограничения принципа свободы договора с позиций социального характера договоров в охватываемой им сфере. На этом основании делается вывод о цели ограничения свободы дого-

вора, т.е. вмешательства публичной власти в гражданские правоотношения путем введения института публичного договора, как необходимости достижения социальной справедливости в обществе. Публичный договор рассматривается как свойство определенных договоров, отличающихся от признаков консенсуальности, реальности и других свойств. Новизна заключается также в определении признаков публичного договора как совокупности его свойств, а не одного только свойства.

В 2000 г. С.К. Идрышевой опубликована монография «Правовые проблемы договора энергоснабжения»; в 2006 г. – монография «Договор возмездного оказания образовательных услуг». В 2006 г. впервые в Казахстане С.К. Идрышевой подготовлено учебное пособие «Нотариат Республики Казахстан» (переиздано в 2013 г.). В 2012-13 гг. дважды издано учебное пособие «Қазақстан Республикасының нотариаты», написанное в авторской версии на казахском языке.

С 2013-15 гг. под научным руководством С.К. Идрышевой проводилось фундаментальное научное исследование по гранту МОН РК темы «Проблемы и перспективы совершенствования правового регулирования экономических отношений в Евразийском экономическом сообществе», которое завершено изданием коллективной монографии.

**С.Ф. Ударцев,
директор НИИ правовой
политики и конституционного
законодательства
Университета КАЗГЮУ, д.ю.н.,
профессор**

ТЫНЫБЕКОВ Сериккали Тыныбекович



Родился 24 апреля 1961 г. в пос. Новая Казанка Джангалинского района Уральской области. Окончил с отличием юридический факультет КазГУ им.С.М. Кирова (1988). Специальность – правоведение.

Доктор юридических наук (2005). Профессор (2009). Почетный профессор Синьцзянского университета (Урумчи, КНР).

Тема кандидатской диссертации – «Обеспечение права на защиту подозреваемого и обвиняемого в стадии предварительного расследования» (Алматы, КазНУ имени аль-Фараби, 1996). Науч. руководитель – д.ю.н., проф. К.Х. Халиков. Тема докторской диссертации – «Институт адвокатуры в правовой системе Республики Казахстан» (Алматы, КазНУ им.аль-Фараби, 2005).

После окончания университета с 1988 года работал ассистентом кафедры уголовного процесса юридического факультета КазГУ, зам. декана юридического факультета, помощником зам. главы администрации г.Алматы, старшим преподавателем кафедры уголовного процесса юридического факультета КазНУ им.аль-Фараби, старшим экспертом отдела по вопросам законодательства и судебной системы администрации Президента РК (1996-97), доцентом кафедры судебной власти и уголовного процесса института экономики и права КазНУ. С 2006 года - профессор кафедры судебной власти и уголовного процесса, ведущий юрисконсульт, главный специалист юридического департамента АО «Народный банк Казахстана», зав. кафедрой судебной власти и уголовного процесса КазНУ. С августа 2011 г. – зав. кафедрой гражданского права, гражданского процесса и трудового права КазНУ. Лучший преподаватель вуза (2012).

Впервые в учебной практике вузов Казахстана разработал и читал на казахском и русском языках курс «Адвокатура и адвокатская деятельность в РК». Преподавал дисциплины и курсы: «Уголовно-процессуальное право РК», «Адвокатура и адвокатская деятельность в РК», «Гражданское процессуальное право», «Введение в академическую политику КазНУ им.аль-Фараби», «Предпринимательское право», «Гражданское процессуальное право Республики Казахстан (Особенная часть)», «Трудовое право Республики Казахстан», «Теоретические проблемы гражданского права и гражданского процесса», «Ответственность в гражданском праве», «Экспериментально-исследовательская работа магистранта», «Теоретические проблемы гражданского права», «Проблемы правового регулирования предпринимательства», «Актуальные проблемы унификации гражданского законодательства ЕАП».

Внес вклад в подготовку и развитие научных кадров Казахстана. Сфера научных интересов: уголовное право, уголовный процесс. Автор более 155 публикаций.

Одним из первых в правовой науке Казахстана предпринял комплексное исследование проблемы обеспечения права на защиту подозреваемого и обвиняемого в ходе уголовного расследования в новейшем уголовно-процессуальном законодательстве РК, прежде всего на стадии предварительного следствия.

Основным объектом исследований ученого является институт адвокатуры и адвокатская деятель-

ность в РК. Рассматривая сущность адвокатуры как специфический общественно-правовой институт современного общества и правового государства, ученый изучил теоретические и практические проблемы организации и принципы деятельности современной национальной адвокатуры в условиях формирования правового государства и гражданского общества, вопросы становления и формирования как собственно адвокатуры, так и правовых основ адвокатской деятельности.

Согласно авторскому определению, адвокатура – это особый общественно-правовой институт, регулируемый совокупностью норм права и не урегулированных правом норм поведения, устанавливающих организационные формы и определяющих содержание деятельности адвокатов, которые в рамках закона и на профессиональной основе осуществляют квалифицированную юридическую помощь в целях защиты прав и свобод человека и гражданина. При этом адвокатура является особым институтом, специально созданным для обеспечения защиты и представительства в судопроизводстве, а сам адвокат является лицом, в наибольшей степени обеспечивающим выполнение задач по получению гражданами квалифицированной юридической помощи.

**К. Алимжан,
кандидат юридических наук,
Институт правовой политики
и конституционного
законодательства
Университета КАЗГЮУ**

III ТАРАУ
ГЛАВА

АЗАМАТТЫҚ ІС ЖҮРГІЗУ ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС





О применении международных норм в гражданском судопроизводстве Республики Казахстан



**Амангельды
САРСЕНБАЕВ**

Судья Верховного Суда
Республики Казахстан

Казахстан, провозгласив себя в соответствии с Конституцией Республики Казахстан демократическим правовым государством, заявил тем самым о своих принципах в развитии мировой цивилизации, исходя из признания человеческой личности, ее прав и свобод высшей ценностью в обществе и государстве (ст.1).

Правовая возможность применения международных норм казахстанскими судами установлена Конституцией Республики Казахстан от 30 августа 1995 года, Конституционным законом Республики Казахстан от 25 декабря 2000 года «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» и отраслевыми правовыми актами, устанавливающими процессуальные правила производства в судах Республики Казахстан.

Конституция Республики Казахстан (ст.4) определяет: принципы взаимодействия международных норм с нормами национального права; принципы и пределы применения норм иностранного права для регулирования отношений в Республике Казахстан, продиктованные интересами взаимного общения; необходимость содействия широкому участию физических и юридических лиц в международном гражданском обороте; необходимость гармонизации и унификации законодательства Республики Казахстан с законодательствами государств мирового сообщества, создающими единую правовую ос-

нову деятельности всех субъектов в условиях глобализации мировых процессов.

Судебная власть осуществляется от имени Республики Казахстан и имеет своим назначением защиту прав, свобод и законных интересов граждан и организаций, обеспечение исполнения Конституции, законов, иных нормативных правовых актов, международных договоров Республики (ст.76).

Что касается отраслевых правовых актов, определяющих процессуальные правила производства в судах Казахстана, то здесь следует, прежде всего, отметить, что процессуальные законы страны в настоящее время радикально обновились. Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан в новой редакции от 31 октября 2015 года введен в действие с 1 января 2016 года. Новый ГПК разработан во исполнение Концепции правовой политики на 2010–2020 годы, утвержденной Указом Главы государства от 24 августа 2009 года, а также задач, поставленных на VI-м Съезде судей Республики Казахстан в ноябре 2013 года. Как пока-

зал небольшой опыт применения ГПК, его положения вносят значимый вклад в обеспечение верховенства закона и существенно упрощают и ускоряют гражданское судопроизводство, активно вводят в судебный процесс различные примирительные процедуры.

Положения статьи 1 ГПК прямо закрепляют, что порядок судопроизводства по гражданским делам определяется конституционными законами Республики Казахстан, ГПК, основанными на Конституции Республики Казахстан и общепризнанных принципах и нормах международного права. Положения иных законов, регулирующих порядок гражданского судопроизводства, подлежат включению в настоящий Кодекс. международные договорные и иные обязательства Республики Казахстан, а также нормативные постановления Конституционного Совета и Верховного Суда Республики Казахстан являются составной частью гражданского процессуального права.

Согласно части третьей статьи 2 ГПК международные договоры, ратифицированные Республикой Казахстан, имеют приоритет перед Кодексом и применяются непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание закона.

В соответствии со статьей 6 ГПК суд при рассмотрении и разрешении гражданских дел обязан точно соблюдать требования Конституции РК, конституционных законов, настоящего Кодекса, других нормативных правовых актов, подлежащих применению международных договоров Республики Казахстан. Суды не вправе применять законы и иные нормативные правовые акты, ущемляющие закрепленные Конституцией права и свободы человека и гражданина. Если суд усмотрит, что закон или иной нормативный правовой акт, подлежащий применению, ущемляет закрепленные Конституцией права и свободы человека и гражданина, он обязан приостановить производство по делу и обратиться в Конституционный Совет Республики Казахстан с представлением о признании этого акта неконституционным. По получении судом итогового решения Консти-

В ГПК раздел 4 «Международный процесс» включает в себя одну главу 57 (Производство по делам с участием иностранных лиц), тогда как старая редакция названного раздела ГПК содержала три главы, в том числе и главу о производстве по делам об обжаловании решений арбитражей, которая в новой редакции изложена в разделе 3 ГПК «Производство по пересмотру судебных актов».

туционного Совета производство по делу возобновляется.

ГПК к международному процессу относит следующие вопросы: о подсудности в отношении дел, возникающих по гражданским правоотношениям «с иностранным элементом»; о процессуальном положении иностранных лиц в суде (ст. 472-474); об обращении к иностранным судам с поручениями о выполнении отдельных процессуальных действий и об исполнении поручений иностранных судов (ст. 476); об иммунитете иностранного государства, включая судебный иммунитет, и его неприменение (ст. 477-495), о признании и принудительном исполнении иностранных судебных решений по гражданским делам (ст.501-503) и другие.

Так, к новшествах главы 57 ГПК относятся следующие положения:

- к компетенции судов Республики Казахстан по делам с участием иностранных лиц отнесены также и дела с участием иностранных лиц в случаях, когда по делу о защите прав субъектов персональных данных, в том числе о возмещении убытков и (или) компенсации морального вреда, истец имеет место жительства в Республике Казахстан (пп. 10) ч.2 ст.466);

- к исключительной компетенции судов Республики Казахстан отнесены дела особого производства, в случае, когда гражданин, в отношении которого подается заявление об усыновлении (удочерении), об ограничении дееспособности или о признании его недееспособным, об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным (эмансипация), о принудительной госпитализации в психиатрический

стационар, о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством, принудительном лечении от туберкулеза, алкоголизма, наркомании и токсикомании, является гражданином Республики Казахстан либо имеет место жительства на территории Республики Казахстан (пп. 2) ч. 2 ст. 467);

- в части осуществления судопроизводства в судах по делам, в которых участвуют иностранные лица, в соответствии и с международными договорами, ратифицированными Республикой Казахстан (ч.3 ст.472);

- вместо основания процессуальной правоспособности международной организации на основе ее учредительных документов или соглашения с компетентным государственным органом Республики Казахстан установлено новое основание - иные международные договоры Республики Казахстан (ч.2 ст.474);

- часть 2 статьи 475 ГПК дополнена нормой о том, что документы, составленные на иностранном языке, при представлении в суды Республики Казахстан должны сопровождаться надлежащим образом заверенным переводом на язык судопроизводства;

- касательно расширения объема оказания правовой помощи судами Республики Казахстан, указания на инструкцию, детализирующую применение законодательства об оказании судами Республики Казахстан правовой помощи и обращения за правовой помощью к судам иностранных государств (ст.476);

- исключена ссылка на международные договоры Республики Казахстан, когда иностранное государство не пользуется в Республике Казахстан судебным иммунитетом, а равно иммунитетом от обеспечения иска и от принудительного исполнения судебного акта в случае нарушения таким иностранным государством юрисдикционного иммунитета Республики Казахстан и ее собственности (ст.484) и другие.

В рамках производства по делам с участием иностранных лиц в ГПК предусмотрено применение норм международного права при разрешении вопросов о компетенции судов

Республики Казахстан по делам с участием иностранных лиц (ч.3 ст.466), процессуальных правах и обязанностях иностранных лиц (ч.3 ст.472), исполнении поручений о правовой помощи (ст.476) и другие. Данные положения обеспечивают дальнейшее выполнение Казахстаном взятых на себя международных обязательств и согласуются с Венской Конвенцией о праве международных договоров 1969 года, к которой мы присоединились 31 марта 1993 года, в частности, с установленным ею принципом « *Pacta sunt servanda*» – каждый действующий договор обязателен для его участников и должен ими добросовестно выполняться.

В силу приоритетного действия международных договоров, участниками которых является Республика Казахстан, правила подсудности судебных споров с участием иностранных лиц могут быть определены международным договором. В этих случаях при различном определении ГПК и международным договором правил подсудности по спору в определенных правоотношениях применяется правило международного договора.

Вопросы компетенции судов по рассмотрению гражданских дел с участием иностранных лиц в рамках Содружества Независимых Государств (далее – СНГ), как правило, регулируются:

- Конвенцией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 22 января 1993 года, с изменениями от 28 марта 1997 года, ратифицированной постановлением Верховного Совета Республики Казахстан от 31 марта 1993 года № 2055-XII, вступившей в силу 19 мая 1994 года (далее – Минская конвенция);

- Конвенцией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам от 7 октября 2002 года, ратифицированной Законом Республики Казахстан от 10 марта 2004 года №531-II, вступившей в силу 27 апреля 2004 года (далее – Кишиневская конвенция).

В соответствии с пунктом 3 статьи 120 Кишиневской конвенции между государствами-участниками прекращает свое действие Минская конвенция и протокол к ней от 28 марта 1997 года. В то же время Минская конвенция применяется в отношениях между государствами-участниками Кишиневской конвенции и государством, являющимся ее участником, для которого Кишиневская конвенция не вступила в силу (п.4 ст.120 Кишиневской конвенции).

К примеру, согласно статье 22 Кишиневской конвенции, если в частях II-V настоящего раздела не установлено иное, иски к лицам, имеющим место жительства на территории одной из Договаривающихся Сторон, предъявляются независимо от их гражданства в суды этой Договаривающейся Стороны, а иски к юридическим лицам предъявляются в суды Договаривающейся Стороны, на территории которой находится орган управления юридического лица, его представительство либо филиал. Если в деле участвуют несколько ответчиков, имеющих место жительства (местонахождение) на территориях разных Договаривающихся Сторон, спор рассматривается по месту жительства (местонахождению) любого ответчика по выбору истца. Суды Договаривающейся Стороны компетентны также в случаях, когда на ее территории: а) осуществляется торговля, промышленная или иная хозяйственная деятельность предприятия (филиала) ответчика; б) исполнено или должно быть исполнено обязательство из договора, являющегося предметом спора; в) имеет постоянное местожительство или местонахождение истец по иску о защите чести, достоинства и деловой репутации.

Статья 30 Кишиневской конвенции предоставляет супругам, имеющим гражданство одного государства и проживающим на территории другого государства, право выбора обращения в суды государства, гражданами которого они являются, либо государства, на территории которого они имеют совместное местожительство.

Однако, определяя указанным образом компетенцию судебных учреждений государств-участников по рассмотрению дел о расторжении брака между супругами, проживающими на территории разных государств, Кишиневская конвенция не исключает применение установленного ею общего правила о подсудности иска судебному учреждению государства по месту жительства супруга-ответчика (п.1 ст.22). Следовательно, когда супруги, являющиеся гражданами одного государства, проживают на территориях разных государств, этот вопрос компетентны рассмотреть также судебные учреждения государств по месту проживания граждан.

Особенности подсудности экономических споров с участием хозяйствующих субъектов государств СНГ регулируются Соглашением о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности (Киев, 20 марта 1992 года), ратифицированным постановлением Верховного Совета Республики Казахстан от 2 июля 1992 года №1502-XII, вступившим в силу 20 апреля 1994 года.

В соответствии со статьей 4 названного Соглашения компетентный суд вправе рассматривать споры, вытекающие из договорных и иных гражданско-правовых отношений между хозяйствующими субъектами, из их отношений с государственными и иными органами, если на территории данного государства:

- а) ответчик имел постоянное место жительства или место нахождения на день предъявления иска. Если в деле участвуют несколько ответчиков, находящихся на территории разных государств-участников Содружества, спор рассматривается по месту нахождения любого ответчика по выбору истца;

- б) осуществляется торговля, промышленная или иная хозяйственная деятельность предприятия (филиала) ответчика;

- в) исполнено или должно быть исполнено обязательство из договора, являющееся предметом спора;

- г) имело место действие или иное обстоятельство, послужившее основанием

для требования о возмещении вреда;

д) имеет постоянное место жительства или место нахождения истец по иску о защите деловой репутации;

е) находится контрагент-поставщик, подрядчик или оказывающий услуги (выполняющий работы) и спор касается заключения, изменения или расторжения договоров.

Согласно пункту 6 нормативного постановления Верховного Суда №1 от 10 июля 2008 года «О применении норм международных договоров Республики Казахстан» ратифицированные международные договоры, имеющие непосредственное действие и не требующие издания законов для их применения, используются в качестве норм процессуального права при рассмотрении гражданских дел, если международными договорами установлены иные правила судопроизводства, чем гражданским процессуальным законом Республики Казахстан, или регулируются отношения с участием иностранных лиц.

Следует отметить, что гражданское право Республики Казахстан может оказать регулирующее воздействие на отношения, возникающие в международном гражданском обороте, если на это обязательно указывает коллизийная норма ГК РК - глава 62.

В конкретном случае, суд рассмотрел заявление гражданки Республики Казахстан к супругу - гражданину Сирии, так как в коллизийных нормах существует статья, позволяющая судам Казахстана принять это заявление к своему производству. Так, из статьи 1096 ГК следует, что признание физического лица безвестно отсутствующим и объявление его умершим подчиняется праву страны суда, то есть законодательству Казахстана.

По вопросу об оплате государственной пошлины по заявлениям о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений иностранных судов.

Пунктом 1 статьи 2 Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, ратифициро-

ванной Республикой Казахстан 24 июня 1999 года (далее – Минская конвенция), установлено, что гражданам каждой из Договаривающихся Сторон и лица, проживающие на ее территории, освобождаются от уплаты и возмещения судебных и нотариальных пошлин и издержек, а также пользуются бесплатной юридической помощью на тех же условиях, что и собственные граждане.

Аналогичные положения содержат пункт 1 статьи 2 Кишиневской конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, а также статья 3 Соглашения о порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности (Киев, 20 марта 1992 года).

Согласно подпункту 11) пункта 1 статьи 535 Налогового кодекса с заявлений о выдаче исполнительных листов на принудительное исполнение решений арбитража, третейского суда и иностранных судов взимается государственная пошлина в размере 500 процентов размера месячного расчетного показателя, установленного законом о республиканском бюджете и действующего на дату уплаты государственной пошлины.

Исходя из указанных норм при обращении в суды Республики Казахстан, иностранные резиденты пользуются только теми льготами, которые предоставлены резидентам страны. При наличии у иностранного резидента предусмотренных статьей 541 Налогового кодекса оснований для освобождения от уплаты государственной пошлины в судах, он подлежит освобождению от уплаты государственной пошлины.

Изложенные в статье 18 Минской конвенции положения о том, что запрашиваемая Договаривающаяся Сторона не будет требовать возмещения расходов по оказанию правовой помощи, и Договаривающиеся Стороны сами несут все расходы, возникшие при оказании правовой помощи на их территории, – не применимы к случаям непосредственного обращения иностранных резидентов в суды Республики Казахстан с заявле-

ниями о выдаче исполнительных листов по решениям иностранных судов.

Так, в соответствии с преамбулой к Минской конвенции, Договаривающимися Сторонами являются государства-члены СНГ, участники данной Конвенции. Из статьи 5 Минской конвенции следует, что при выполнении настоящей Конвенции компетентные учреждения юстиции Договаривающихся Сторон сносятся друг с другом через свои центральные органы, если только настоящей Конвенцией не установлен иной порядок сношений. Согласно пункту 1 статьи 53 Минской конвенции ходатайство о разрешении принудительного исполнения решения подается в компетентный суд Договаривающейся Стороны, где решение подлежит исполнению. Оно может быть подано в суд, который вынес решение по делу в первой инстанции. Этот суд направляет ходатайство суду, компетентному вынести решение по ходатайству.

Таким образом, Минской конвенцией предусмотрено обращение взыскателя как непосредственно в территориальный суд, где решение подлежит исполнению, так и в суд, который вынес решение о взыскании суммы. Во втором случае, в силу вышеизложенных норм Минской конвенции, судом, вынесшим решение, ходатайство передается через центральные органы государства для исполнения другой Договаривающейся Стороне, где решение подлежит исполнению и расходы, возникшие при оказании правовой помощи, несет государство, в котором решение подлежит исполнению.

Право иностранных граждан обращаться в суды России и пользоваться одинаковыми процессуальными правами с российскими гражданами также закрепляется Минской конвенцией, которая устанавливает, что граждане каждой из договаривающихся сторон, а также лица, проживающие на ее территории, пользуются на территории всех других договаривающихся сторон в отношении своих личных и имущественных прав такой же правовой защитой, как и собственные граждане данной договаривающейся стороны. Граждане каждой из договаривающихся сторон, а также другие лица, проживающие на ее

территории, имеют право свободно и беспрепятственно обращаться в суды, прокуратуру и иные учреждения других договаривающихся сторон, к компетенции которых относятся гражданские, семейные и уголовные дела.

Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 года закрепил, что иностранные граждане, лица без гражданства, иностранные организации, международные организации имеют право обращаться в суды Российской Федерации для защиты своих нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов (ст.398 ГПК РФ).

Это означает предоставление иностранным лицам национального режима в области защиты своих прав и охраняемых законом интересов. Национальный режим не связывается с проживанием иностранных лиц в Российской Федерации, внесением залога либо иными какими-либо ограничениями, на них распространяются нормы российского гражданского процессуального законодательства о процессуальной право- и дееспособности, о правах и обязанностях лиц, участвующих в деле, о судебных расходах и т.д. Некоторые ограничения в отношении иностранных лиц могут быть установлены Правительством РФ только в качестве ответных мер по отношению к государствам, в судах которых допускаются такие же ограничения процессуальных прав российских граждан и организаций.

По вопросу исполнения судебными органами Российской Федерации судебных постановлений иностранных судов суды общей юрисдикции руководствуются гражданско-процессуальным законодательством (ГПК РФ содержит специальное положение, касающееся исполнения судебных поручений) и специальным Федеральным законом от 2 октября 2007 года «Об исполнительном производстве».

В Российской Федерации все процессуальные действия, связанные с исполнением поручений иностранного суда, совершаются в том порядке, который установлен российским законодательством, если иное не предусмотрено международным договором РФ. Устанавливаются определенные требования к содержанию и форме поручения об оказании правовой помощи. Российская Федерация может использовать двусторонние договоры, предусматривающие исполнение судебных поручений (например, с США 1935 г., с Францией 1936 г., с Германией 1956 г., с Австрией 1970 г.), и международные конвенции, включая Минскую конвенцию 1993 г., которые подробно определяют порядок пересылки документов, исполнения судебных поручений.

На возможность затруднений при применении и толковании судами общепризнанных принципов и норм международного права, международных договоров РФ обращается внимание в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 10 октября 2003 года № 5 «О применении судами общей юрисдикции общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров Российской Федерации». Судам рекомендовано использовать акты и решения международных организаций, в том числе органов ООН и ее специализированных учреждений, а также обращаться в Правовой департамент Министерства иностранных дел РФ, в Министерство юстиции РФ (например, для уяснения вопросов, связанных с продолжительностью действия международного договора, составом государств, участвующих в договоре, международной практикой его применения) (п.16).

Судам разъяснено, что основанием к отмене или изменению судебного акта может являться и неправильное применение судом общепризнанных принципов и норм международного права и международных договоров РФ. Неправильное применение нормы международного права может иметь место в случаях, когда судом не была применена норма международного права, подлежащая применению,

или, напротив, суд применил норму международного права, которая не подлежала применению, либо когда судом было дано неправильное толкование нормы международного права (п. 9).

Кроме этого, хотелось бы отметить, что в настоящее время в соответствии со Стратегией «Казахстан – 2050» проводится масштабная работа по вхождению нашего государства в число тридцати самых развитых стран мира. Формирование отдельного судопроизводства по инвестиционным спорам заложено в 23-м шаге Плана Нации. Казахстан стал членом ВТО. Это признание всеми крупными экономикими мира Казахстана как страны с благоприятным инвестиционным климатом. Глава государства отметил, что «вступление в ВТО будет способствовать нашей интеграции в мировую экономику, вхождению в тридцатку ведущих стран мира».

В Казахстане созданы необходимые законодательные условия для ведения бизнеса и эффективной судебной защиты инвесторов. Так, в ГПК в качестве инвестиционного суда выступает суд г.Астана, который по правилам суда первой инстанции рассматривает и разрешает гражданские дела по инвестиционным спорам, кроме дел, подсудных Верховному Суду Республики Казахстан, а также по иным спорам между инвесторами и государственными органами, связанным с инвестиционной деятельностью инвестора. Верховный Суд Республики Казахстан рассматривает и разрешает по правилам суда первой инстанции гражданские дела по инвестиционным спорам, стороной в которых является крупный инвестор. Обжалование по инвестиционным спорам сокращено до 1-2 инстанций и рассматривается судьями, имеющими опыт по инвестиционным спорам.

С учетом изложенного, считаем, что новое гражданское судопроизводство Республики Казахстан в области отношений с участием иностранного элемента позволяет его участникам защищать и реализовывать свои конституционные права, опираясь на международные стандарты в области защиты прав и свобод человека и гражданина.

МЕЖДУНАРОДНЫЕ ДОГОВОРЫ, КАК ПРАВОВАЯ ОСНОВА ДЕЯТЕЛЬНОСТИ СУДОВ ПРИ РАССМОТРЕНИИ ГРАЖДАНСКИХ ДЕЛ



Максат КАСЫМОВ
Судья Жамбылского
областного суда

Органы государственной власти, осуществляющие установленные для них функции в сфере судопроизводства и правоохранительной деятельности, руководствуются не только национальным законодательством, но и международными договорами, пактами, конвенциями по разным аспектам прав человека, что обусловлено, прежде всего, квалификацией их в пункте 1 статьи 4 Конституции Республики Казахстан как составной части действующего права.

Международные договоры, заключенные в соответствии с Конституцией республики в установленном порядке и ратифицированные Парламентом Республики Казахстан имеют приоритет перед ее законами (п.3 ст.4 Конституции РК).

Согласно подпункту 6) статьи 1 Закона РК «О международных договорах Республики Казахстан» под международным договором Республики Казахстан следует понимать международное соглашение, заключенное с иностранным государством (иностранными государствами), либо с международной организацией (международными организациями) 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 (например, договор, конвенция, пакт, соглашение и т.п.). Наиболее значимыми комплексными международными актами, закрепляющими стандарты защиты прав человека, являются Устав ООН, Всеобщая декларация прав человека от 10 декабря 1948 года, Международный пакт о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 года и Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от

16 декабря 1966 года, а также Факультативные протоколы к ним.

Кроме комплексных международных актов в рамках ООН и других международных организаций разрабатывались специализированные акты, которые еще детальнее регламентировали уже отдельные императивные стандарты защиты прав человека. К примеру, Конвенция о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин от 18 декабря 1979 г., Конвенция о правах ребенка от 20 ноября 1989 г. и т.д.

Суды в пределах своей компетенции обладают полномочиями по непосредственному применению международных договоров.

При рассмотрении дел (вопросов), содержание которых затрагивается не только внутрисударственным, но и международно-правовым регулированием, они используют применимые международные нормы как юридическое основание принимаемых решений. Имеются в виду варианты самостоятельного, совместного и (или) приоритетного применения правил международных договоров.

Рассматривая вопрос о возможности применения международных договоров в судебных актах, судам следует иметь в виду, что частью правовой системы Республики Казахстан является не всякий международный договор.

Согласно Закону РК «О международных договорах Республики Казахстан» частью правовой системы республики является международный договор, одновременно отвечающий следующим требованиям:

- 1) он заключен в письменной форме;
- 2) вступил в силу и стал обязательным для Республики Казахстан;
- 3) его положения четкие и конкретные, способные оказывать регулирующее воздействие на отношения с участием субъектов национального права;
- 4) он официально опубликован в соответствии с действующим законодательством Республики Казахстан.

При осуществлении правосудия должны применяться международ-

ные договоры, отвечающие всем вышеуказанным критериям.

Безусловно, судебные акты в надлежащих случаях должны включать в себя ссылки на международные договоры (нормы), аргументы международно-правового характера. Такого рода ссылки должны быть связаны не только с раскрытием какого-либо понятия, но и применяться для усиления смысловой нагрузки мотивировочной части судебного акта, подтверждения соблюдения международных договоров. «Подкрепление» существующих национальных норм международными стандартами защиты прав человека поднимет значимость судебного акта в глазах сторон и других лиц, участвующих в деле, положительно повлияет на имидж судебной системы республики в системе международного права и соответствующих международных организаций.

Так, в статье 2 Международного пакта о гражданских и политических правах», ратифицированного Парламентом Республики Казахстан 28 ноября 2005 года (далее – МПГПП), записано, что государство-участник «обязуется обеспечить, чтобы право на правовую защиту для любого лица, требующего такой защиты, устанавливалось компетентными судебными, административными и законодательными властями или любым другим компетентным органом, предусмотренным правовой системой государства, и развивать возможности судебной защиты».

Полагается верным, что применение названной нормы международного Пакта и дополнительно пункта 1 статьи 14 МПГПП уместно указывать в каждом судебном решении при удовлетворении иска в какой-либо его части, поскольку данная норма предусматривает, что каждый имеет право на справедливое и публичное разбирательство дела компетентным, независимым и беспристрастным судом, что согласуется также с нормами национального законодательства – статьей 9 ГК РК и статьями 4,8 ГПК РК.

При рассмотрении споров о расторжении брака при согласии супругов на его расторжение, судам,

помимо положений норм Кодекса РК «О браке (супружестве) и семье», решение суда следует дополнять пунктом 4 статьи 23 МПГПП, поскольку в этом международном документе нет возражений против расторжения брака супругов: условием является обеспечение государством равенства прав и обязанностей супругов при расторжении брака. Аналогичное положение заключено в статье 16 Конвенции о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин от 18 декабря 1979 года, ратифицированного Парламентом РК 29 июня 1998 года.

По спорам, вытекающим из трудовых отношений (о восстановлении на работе, взыскании заработной платы и иных выплат и т.д.), судам наравне с нормами Трудового кодекса РК, следует руководствоваться статьями 6,7 Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966 года (ратифицирован 21 ноября 2005 года), которые гласят, что «Участвующие в настоящем Пакте государства признают право на труд, которое включает право каждого человека на получение возможности зарабатывать себе на жизнь трудом, который он свободно выбирает или на который он свободно соглашается, и предпримут надлежащие шаги к обеспечению этого права».

Участвующие в настоящем Пакте государства признают право каждого на справедливые и благоприятные условия труда, включая, в частности: а) вознаграждение, обеспечивающее, как минимум, всем трудящимся справедливую зарплату и равное вознаграждение за труд равной ценности без какого бы то ни было различия, причем, в частности, женщинам должны гарантироваться условия труда не хуже тех, которыми пользуются мужчины, с равной платой за равный труд и т.д.

По гражданским делам о выдворении иностранцев или лиц без гражданства за пределы страны руководствоваться статьей 12 МПГПП о том, что «каждому, кто законно находится на территории какого-либо государства, принадлежит, в пределах этой территории, право на свободное передвижение и свобода выбора местожительства. Вышеуказанные права не могут быть объектом никаких ограничений,

кроме тех, которые предусмотрены законом, необходимы для охраны государственной безопасности, общественного порядка, здоровья или нравственности населения или прав и свобод других лиц и совместимы с признаваемыми в настоящем Пакте другими правами» и статьей 13 указанного Пакта, согласно которой: «иностранец, законно находящийся на территории какого-либо из участвующих в настоящем Пакте государств, может быть выслан только во исполнение решения, вынесенного в соответствии с законом, и, если императивные соображения государственной безопасности не требуют иного, имеет право на представление доводов против своей высылки, на пересмотр своего дела компетентной властью или лицом или лицами, специально назначенными компетентной властью, и на то, чтобы быть представленным для этой цели перед этой властью лицом или лицами».

При рассмотрении гражданских дел по заявлениям о защите избирательных прав граждан, участвующих в выборах, суды, помимо норм национального законодательства, вправе руководствоваться положениями статьи 25 МПГПП, регламентирующей, что «Каждый гражданин должен иметь без какой бы то ни было дискриминации, упоминаемой в статье 2, и без необоснованных ограничений право и возможность:

а) принимать участие в ведении государственных дел как непосредственно, так и через посредство свободно выбранных представителей;

б) голосовать и быть избранным на подлинных периодических выборах, производимых на основе всеобщего и равного избирательного права при тайном голосовании и обеспечивающих свободное волеизъявление избирателей».

При разрешении вопросов, связанных с организацией и проведением мирных собраний, шествий, пикетов и демонстраций: пунктом 1 статьи 12 (право на свободное передвижение), статьей 19 (свобода вы-

ражения мнений), статьей 21 (право на мирные собрания) МПГПП.

При рассмотрении дел о защите чести, достоинства и деловой репутации суды вправе применять положения пункта 3 статьи 19 МПГПП, которая «допускает ограничения на свободу выражения мнений», «только если это законно и только если они обязательны: а) для защиты прав и репутаций других людей; б) для охраны национальной безопасности, общественного порядка, общественного здравоохранения или нравственности населения».

Помимо комплексных международных договоров и пактов, в правоприменительной практике судов должны получить распространение и международно-правовые акты, затрагивающие относительно узкие, специальные вопросы.

К примеру, при принятии решения по спорам, связанным с нарушением экологического законодательства, мотивировочную часть судебных решений возможно дополнять ссылками на нормы «Конвенции о доступе к информации, участии общественности в процессе принятия решений и доступе к правосудию по вопросам, касающимся окружающей среды», подписанной 28 июня 1998 года в городе Орхус (Дания).

При рассмотрении дел по спорам, вытекающим из семейно-брачных правоотношений: о лишении родительских прав, восстановлении в родительских правах, взыскании алиментов на содержание ребенка, об определении места жительства ребенка, суды в своих решениях могут ссылаться на положения Конвенции о правах ребенка от 20 ноября 1989 года, поскольку данный документ – это международный договор, который касается отдельной группы субъектов – детей и согласно данной Конвенции суды при рассмотрении семейных споров должны исходить из интересов ребенка.

Применение норм международного права при рассмотрении дел, связанных с защитой прав инвалидов: часть 1 статьи 9 Конвенции о правах инвалидов от 13 декабря 2006 года, согласно которой, чтобы наделить инвалидов возможностью вести независимый и полноценный образ жизни, государства-участники принимают надлежащие меры для обеспечения им доступа к физическому окружению, транспорту, информации и связи, к другим объектам и услугам, открытым или предоставляемым для населения, как в городских, так и в сельских районах.

Учитывая, что нормы международных договоров лаконичны по внешней форме и объемны по внутреннему содержанию, при их применении необходимо воспроизводить применяемую норму и толковать применительно к конкретной ситуации, с привязкой к фактическим обстоятельствам дела.

При осуществлении правосудия суды должны иметь в виду, что по смыслу ст. 427 ГПК неправильное применение судом норм международных договоров Республики Казахстан может являться основанием к отмене или изменению судебного акта. Неправильное применение нормы международного договора может заключаться в том, что суды не применили нормы международных договоров, подлежащих применению, либо применили нормы международных договоров, которые применению не подлежат, или когда суды допустили неправильное толкование норм международных договоров.

Толкование норм международных договоров Республики Казахстан, включая преамбулу, приложения, а также любые соглашения и документы, относящиеся к международному договору, должно осуществляться судом с соблюдением правил, предусмотренных статьями 31 - 33 Венской конвенции о праве международных договоров от 23 мая 1969 года, исходя из предмета и цели договора.





МЕНШІК ҚҰҚЫҒЫН ИЕЛЕНУГЕ ҚАТЫСТЫ ДАУЛАРДЫ ҚАРАУДА ТУЫНДАЙТЫН КЕЙБІР МӘСЕЛЕЛЕР



Клара ЖАППАСОВА

Оңтүстік Қазақстан
облыстық сотының
судьясы

Азаматтық сот ісін жүргізу барысында тұрғын үй-жайларға меншік құқығын иеленуге қатысты даулар әлі де болса жиі қаралатын және өзекті істердің қатарына жатады. Себебі, баспаналы болу, отбасын баспанамен қамтамасыз ету әрбір азаматтың құқығы мен отбасы алдындағы парызы. Азаматтар өздерінің бұзылған немесе даулы құқықтарын қорғау үшін белгіленген тәртіппен сотқа жүгінуге құқылы.

Тұрғын үй-жайларды иелену мерзімінің ескіруіне байланысты меншік құқығын тануға қатысты даулар бойынша біркелкі сот тәжірибесі қалыптасқан деуге болады. Бұл дауларды қарауда және шешуде соттар Қазақстан Республикасы Азаматтық кодексінің, «Жер қатынастары туралы» заңның және аталған заң қабылданғанға дейін қолданыста болған Тұрғын үй кодексінің ережелерін, сонымен қатар, Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының 2006 жылғы 20 сәуірдегі №3 «Меншік иесімен тасталған тұрғын үйге құқық жөніндегі дауларды соттардың қарау практикасы туралы», 1997 жылғы 18 шілдедегі №9 (2015 жылғы 10 сәуірдегі өзгерістерімен және толықтыруларымен бірге)

«Азаматтардың мемлекеттік тұрғын үй қорынан тұрғын үй-жайларды жекешелендіру жөніндегі заңнаманы қолдану сот практикасы туралы» нормативтік қаулылардың талаптарын және тұрғын үйлерді жекешелендіру тәртібін белгілейтін заңнамалық акт болып табылатын қағидалар мен ережелерді басшылыққа алуда.

Азаматтық кодекстің 240-бабы ережелеріне сәйкес, тұрғын үй-жайларға меншік құқығын иелену мерзімінің ескіруі бойынша тану үшін иеленудің үш негізгі мән-жайы жиынтығының барлығының бірдей болуы міндетті: 1) адал иелену; 2) иеленудің ашықтығы; 3) иеленудің ұдайылығы. Мүлікті иеленудің ашықтығы мен ұдайылығы бойынша сот тәжірибесінде мәселе

туындамағанымен, иеленудің адалдығы бойынша заңнама ережелерін қолдануда әлі де болса түсініспеушіліктер, заң ережелерін біркелкі қолданбау орын алуда.

Жоғарыда аталған, Жоғарғы Соттың «Меншік иесімен тасталған тұрғын үйге құқық жөніндегі дауларды соттардың қарау практикасы туралы» нормативтік қаулысының 10-тармағына қарағанда, иеленудің адалдығын тұлғаның тұрғын үйді заңды жолмен иеленуі, яғни, заңмен, өзге құқықтық актілермен тікелей танылған немесе оларға қайшы келмейтін, бірақ, құқықтық ресімделмеген (мысалы, тұрғын үй иесінің сатып алу-сату, жалға беру шарттарының заңда көзделген нысандарын сақтамай беруі және тағы басқа да) әрекеттер мен оқиғалардың нәтижесінде тұрғын үйдің осы иеленушіде болуы білдіріледі. Мұндай жағдайларға, меншік иесінің иеленушіге тұрғын үй-жайды сатқаны, сыйлағаны, өтемақысыз бергенін растайтын, яғни, билік ету еркін білдіретін жазбаша қолхаттарды, нотариуспен куәлендірілмеген жазбаша мәмілелерді, сенімхаттарды, не болмаса, нотариуспен куәлендірілген арыздарын жатқызуға болады.

Демек, тұрғын үйді иеленушіні адал иеленуші деп тану үшін құрылысы аяқталған, құрылыс нормалары мен ережелеріне сай, тұруға жарамды, яғни, талап қоюшы тұрып, пайдаланып келген тұрғын жай немесе көппәтерлі үйдегі пәтер жылжымайтын мүлік ретінде заңмен белгіленген тәртіппен тіркелуі және оған иесінің меншік құқығы туындауы тиіс. Мұның бірден-бір дәлелдемесі ретінде тіркеуші органның жылжымайтын мүліктің және оған құқықтың тіркелгені туралы ақпараттық анықтамасын ұсыну қажет.

Мысалы, азамат Г. сотқа қайтыс болып кеткен К. деген азаматтың пәтерін иелену мерзімінің ескіруіне байланысты меншік құқығын тану туралы талаппен сотқа жүгініп, талабын аталған пәтерді К-ден тірі кезінде қолхат бойынша сатып алып, он жылдан бері ашық және ұдайы иеленіп келе жатқанымен негіздеген. Істі қарау барысында К-нің пәтерде ордердің негізінде тұрып келгені, пәтердің жекешелендірілмегені, яғни, пәтерді сатқан адамның оған меншік құқығының туындамағаны анықталды. Осыған байланысты Г. пәтердің адал иеленушісі болып табылмайды деген негізбен сот талапты қанағаттандырудан бас тартты.

Соңғы жылдары пәтерді ордердің, не болмаса, жалдау шартының негізінде иеленіп келе жатқан азаматтар ескіру мерзімінің өтуіне байланысты меншік құқығын тану туралы талаппен сотқа жиі жүгінуде. Бұл жерде азаматтарға ордер немесе жалдау шарты бойынша берілген ведомстволық және мемлекеттік пәтерлерге

иелену мерзімінің ескіруіне байланысты меншік құқығын тануға болмайтынын ескеру қажет. Себебі, ордер және жалдау шарты тек тұрғын үй-жайға қоныстану, пайдалану құқығын беретін құжат болып табылады.

Осы дауларды шешу барысында заңнаманы қолдануда тұрғын үй-жайдың 1991 жылдың 1 қаңтарына дейін салынған-салынбағанын да ескеру қажет.

Қазақстан Республикасы Министрлер кабинетінің 1992 жылғы 11 ақпандағы Мемлекеттік мүлікті жекешелендіру мәселелеріне қатысты түсіндірмесінде, 1991 жылдың 01 қаңтарына дейін салынған барлық, оның ішінде, Халық депутаттарының жергілікті кеңесінің, кәсіпорындар мен ұйымдардың балансында болған, сонымен бірге, кәсіпорындардың, мекемелердің және ұйымдардың толық шаруашылық жүргізу, не болмаса, оралымды басқару құқығымен берілген тұрғын үй-жайдың мемлекеттік меншікке жататындығы көрсетілген.

Демек, 1991 жылдың 1 қаңтарына дейін салынған, құқығы тіркелген меншік иесі жоқ тұрғын үй-жайлардың барлығы мемлекетке тиесілі болып табылады және олардың мұндай пәтерлерге иелену мерзімінің ескіруі негізінде меншік құқығын тануға болмайды.

Яғни, тұрғын үй-жайға ордер, не болмаса, жалдау шарты бойынша қоныстанып, пайдаланып келе жатқан азаматтар не олардың отбасы мүшелері оларға меншік құқығын «Тұрғын үй қатынастары туралы» заңның 12-бабы 4-тармағының тәртібімен жекешелендіру арқылы (қалдық құны бойынша сатып алу, не болмаса, заңда көрсетілген негіздер бар болған жағдайда – тегін) иеленуге құқылы және осы туралы өтінішпен жергілікті атқарушы органға жүгінулері тиіс. Ал, ордерсіз немесе жалдау шартынсыз, ордердің негізінде қоныстанған пәтер жалдаушылардың қолхаты бойынша ғана тұрып келген азаматтар жергілікті атқарушы органға пәтерді оларға бекітіп беру туралы өтінішпен жүгінулеріне болады.

Мысалы, азамат О. Шымкент қаласы әкімінің аппаратына осы қаланың Қапал батыр көшесі 5-шақырымындағы 1-үйдің 14-пәтеріне меншік құқығын тану туралы талаппен сотқа жүгінген. Ол талабын пәтерді 1990 жылы Шымкент теміржол тасымалдау бөлімшесінің Қазығұрт станциясы әкімшілігі мен кәсіподақ ұйымының бірлескен шешімі негізінде берілген ордер бойынша иеленіп келе жатқанымен негіздеген. Істі қарау барысында анықталғандай, аталған қызметтік пәтер бұрын «Қазақстан темір жолы» РМК-ның қарамағында болған, кәсіпорын бас директорының 1998 жылғы 18 шілдедегі бұйрығымен бекітілген Ережеге сай, мемлекеттік тұрғын үй қорына ауыстырылып, тұрып жатқан азаматтар заңмен белгіленген тәртіппен жекешелендіруі үшін жергілікті атқарушы органның балансына берілген. Қазақстан Республикасы Үкіметінің

2002 жылғы 15 наурыздағы №К/Е-192 санды қаулысымен «Қазақстан темір жолы» РМК «Қазақстан темір жолы» Ұлттық компаниясы» АҚ болып қайта құрылып, құқықтық мәртебесі өзгерген. Пәтерлер АҚ-ның жарғылық қорына енбеген және балансына өтпеген. Сот шешімімен «Пәтерге меншік құқығы тек жекешелендіру жолымен туындауы мүмкін» деген негізбен талапкердің оған меншік құқығын танудан бас тартылған.

Кейін О-ның пәтерді жекешелендіру туралы өтініші де жергілікті атқарушы органмен «Пәтер коммуналдық меншікке өтпеген» деген негізбен қанағаттандырусыз қалдырылған.

Аталған пәтерлердің «Тұрғын үй қатынастары туралы» заңның 3-бабы 2-тармағына сәйкес, мемлекеттік тұрғын үй қорына тиесілі екендігі белгіленіп қойылғандықтан, мемлекеттің және оның органдарының өздеріне тиесілі меншік құқығынан бас тартуы және пәтерді ордер бойынша иеленушілердің өтініштерін қанағаттандырусыз қалдыруы, біздің ойымызша, дұрыс емес.

Мұндай жағдайда, заңды негізде пәтер жалдаушылар оны жекешелендіру құқығын сот арқылы даулауға құқылы деп есептейміз.

Осыған байланысты, мұндай, яғни, бұрын кәсіпорындар мен мекемелерге тиесілі болған, бірақ,

жергілікті атқарушы органның балансына (коммуналдық меншікке) алынбаған пәтерлердің әлі де болса баршылық екенін ескерсек, жергілікті атқарушы органды не оның өкілетті мекемесін осындай тұрғын жайларды түгендеуді, балансқа қоюды міндеттейтін заң ережелерін енгізу қажеттігі туындауда.

Тұрғын үй-жайға меншік құқығын даулап сотқа жүгінушілердің бір бөлігі пәтерді тұрғын үй құрылыс кооперативтері арқылы алушылар болып табылады. Бұл дауларды шешуде тұрғын үй қатынастарын реттейтін заңдар және ережелермен қатар, Азаматтық кодекстің тұтыну кооперативіне қатысты ережелерін, «Тұтыну кооперативтері туралы» заңның талаптарын басшылыққа алу қажет. Себебі, аталған кооперативтердегі пәтерлерге меншік құқығы тек белгіленген үлестік жарнаны толығымен төлеген соң, кооператив мүшелерінің жалпы жиналысының шешімі негізінде пайда болуы мүмкін.

Қазіргі уақытта соттарда тұрғын үй кооперативіндегі тұрғын жайлармен қатар, гараж құрылысы кооперативіне тиесілі гараждарға, саяжай, бау-бақша серіктестіктеріндегі саяжайларға, тұрғын үй-жайларына меншік құқығын даулауға қатысты істерді қарау кезінде соттардың заңдарды қолдану тәжірибесінде туындайтын кейбір мәселелердің түсініксіздігі нормативтік қаулы қабылдау қажеттігін көрсетуде.



БАСЫМДЫҚТАР

Жоғарғы Соттың «Меншік иесімен тасталған тұрғын үйге құқық жөніндегі дауларды соттардың қарау практикасы туралы» нормативтік қаулысының 10-тармағына қарағанда, иеленудің адалдығын тұлғаның тұрғын үйді заңды жолмен иеленуі, яғни, заңмен, өзге құқықтық актілермен тікелей танылған немесе оларға қайшы келмейтін, бірақ, құқықтық ресімделмеген (мысалы, тұрғын үй иесінің сатып алу-сату, жалға беру шарттарының заңда көзделген нысандарын сақтамай беруі және тағы басқа да) әрекеттер мен оқиғалардың нәтижесінде тұрғын үйдің осы иеленушіде болуы білдіріледі. Мұндай жағдайларға, меншік иесінің иеленушіге тұрғын үй-жайды сатқаны, сыйлағаны, өтемақысыз бергенін растайтын, яғни, билік ету еркін білдіретін жазбаша қолхаттарды, нотариуспен куәлендірілмеген жазбаша мәмілелерді, сенімхаттарды не болмаса нотариуспен куәлендірілген арыздарын жатқызуға болады.

ВЫЯСНЕНИЕ ПРЕДМЕТА И ОСНОВАНИЯ ИСКА НА СТАДИИ ПОДГОТОВКИ ДЕЛА К СУДЕБНОМУ ЗАСЕДАНИЮ



Евгений БАЗАЛЕЕВ

Судья Алматинского городского суда

Стадия подготовки гражданского дела к судебному заседанию непосредственно следует за принятием заявления и возбуждением гражданского дела. Данная стадия является обязательной независимо от сложности дела.

Цели данного этапа судопроизводства заключаются в обеспечении правильного и своевременного разрешения дела. На достижение указанного результата должны быть направлены действия не только судьи, но и всех участников данной стадии судопроизводства. В частности, в условиях состязательности процесса обязанность по проведению подготовки возлагается на стороны и других лиц, участвующих в деле. Однако подготовка проводится под руководством судьи, который организует и контролирует соответствующую процессуальную деятельность ее участников.

Определяя перечень возможных процессуальных подготовительных действий и время, необходимое для их совершения, судья должен учитывать специфику гражданского дела, принятого к производству. Уже на стадии возбуждения дела с учетом содержания искового заявления у судьи должно сложиться предварительное мнение о подлежащей применению норме права, характере правоотношений сторон, о предмете доказывания по делу,

возможном составе лиц, участвующих в деле. При этом предварительное мнение судьи о содержании подготовительных действий и субъектов их совершения может меняться в процессе подготовки при выполнении ее задач.

Лица, участвующие в деле, обязаны занимать активную позицию в данной стадии и вправе заявлять соответствующие ходатайства. В связи с этим возможно вынесение дополнительного определения о совершении других дополнительных действий.

Средством достижения целей по обеспечению правильного и своевременного разрешения дела служит выполнение процессуальных задач, установленных в ст. 163 ГПК. Они взаимосвязаны и выражают основные направления деятельности судьи и других участников по делу в стадии подготовки гражданского дела.

Судопроизводство по гражданским делам осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон, и каждая сторона согласно ст. 72 ГПК обязана дока-

зять те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений. Однако процессуальным законодательством (п.4 ст. 15 ГПК) определены и обязанности самого суда в состязательном процессе.

Задача судьи – создать условия для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств и правильного применения законодательства при разрешении гражданского дела. На основании требований и возражений лиц, участвующих в деле, и с учетом подлежащих применению норм права, судья определяет обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела, и вправе предложить сторонам и другим лицам, участвующим в деле, представить дополнительные доказательства.

Наиболее тесно связаны между собой задачи, указанные в п.п.1 и п.п.2 п. 1 ст. 163 ГПК. Задача по уточнению обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела, подразумевает интеллектуальную и практическую деятельность по определению предмета доказывания. Для его правильного определения необходимо установить характер правоотношений сторон и закон, которым следует руководствоваться при разрешении спора. В то же время без определения обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела, подлежащих включению в предмет доказывания, нельзя правильно определить характер правоотношений сторон и подлежащую применению норму материального права. Соответственно, обе указанные задачи не могут выполняться отдельно друг от друга.

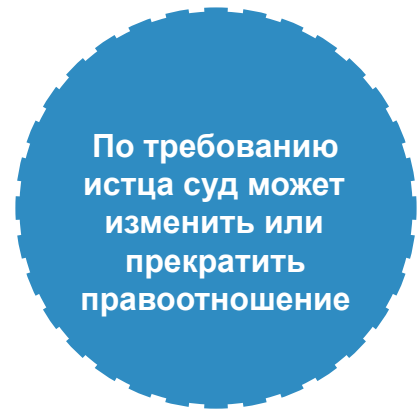
Выполнение указанных задач подготовки дела к судебному разбирательству невозможно без выяснения предмета и основания иска. В соответствии со ст. 8 ГПК каждое заинтересованное лицо вправе обратиться в суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов. Право на обращение в суд реализуется в первую очередь путем предъявления иска. Споры, за разрешением которых субъекты права обращаются в суд, весьма многообразны. Иски отличаются друг от друга наименованиями заинтересованных лиц – сторон процесса, субъективным материальным правом, о защите которого просит истец, обстоятельствами, послужившими основанием обращения за судебной защитой.

В действующем процессуальном законодательстве можно найти указания на два индивидуализирующих элемента иска: предмет иска и его основание. Четкое понимание данных элементов иска имеет практическое значение и на стадии подготовки дела к судебному разбирательству, а также в процессе рассмотрения дела. Эти элементы позволяют конкретизировать не только иск, но и сам процесс по делу, определить объем, характер, направление и особенности деятельности суда.

Согласно п.п. 4, п.2 ст.146 ГПК исковое заявление должно содержать суть нарушения или угрозы нарушения прав и свобод гражданина или законных интересов истца и требований истца, то есть материально-правовое требование истца к ответчику, что относится к предмету иска. В зависимости от способа защиты гражданских прав, предусмотренного ст. 9 ГК истец, например, может просить суд принудить ответчика к исполнению какого-либо действия или

нежных средств является материальное субъективное право (право требования) истца на получение этой суммы денег и обязанность ответчика уплатить деньги. Предметом иска о возмещении в натуре причиненного вреда являются право истца требовать устранения вредоносных последствий и, соответственно, обязанность ответчика произвести некоторые действия для достижения такого результата.

Истец вправе требовать у суда признания наличия или отсутствия правоотношения, субъективного права или обязанности. В этом случае предметом иска выступают: право собственности на какую-либо вещь; исключительные права на результаты интеллектуальной деятельности; недействительность сделки и т.д.



Осуществить это суд вправе только в случаях, прямо предусмотренных законом. И тогда предметом иска становится право истца изменить или прекратить существующее между сторонами правоотношение (например, право требовать изменения или расторжения договора, раздела общей собственности и т.п.).

От предмета иска следует отличать объект иска – это то материальное благо, получения которого добивается истец: сумма денег, нежилое помещение, иное имущество. Объект иска входит в предмет иска и не имеет самостоятельного значения. Когда возникает вопрос об увеличении или уменьшении исковых требований, то имеется в виду изменение только размеров (количественной стороны) материального объекта, а не предмета иска в целом.

Основание иска представляют собой те обстоятельства, на которых основаны предъявляемые иски о возмещении ущерба и т.п.

воздержанию от такого. Предметом такого иска является право истца требовать от ответчика определенного поведения в связи с невыполнением последним добровольно соответствующей обязанности.

Предметом иска о взыскании с ответчика де-

Совокупность юридических фактов, подлежащих доказыванию по делу, судья определяет с участием сторон и других лиц, участвующих в деле. Они могут заблуждаться относительно предмета доказывания по делу, но судья не связан жестко обстоятельствами, указанными ими, и с учетом нормы материального права, подлежащей применению, может включить в предмет доказывания дополнительные факты, исключив из него факты, не имеющие значение для данного дела.

быть отнесены сделки, в частности договоры, факты наступления срока, нарушения прав, причинения вреда и т.д. Основание иска состоит обычно не из одного факта, а из их совокупности.

Помимо указания обстоятельств, на которых истец основывает свои требования, следует также указать доказательства, подтверждающие эти обстоятельства (п.п. 5, п.2 ст.146 ГПК). Также требуется ссылка на законы и иные нормативные акты.

Следует отметить, что суд в соответствии с действующим процессуальным законодательством/ст.169 ГПК/ не обладает полномочиями изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований – это право принадлежит только истцу. А что должен делать суд в тех случаях, когда истец обосновывает свои требования не подлежащей применению нормой права или не указывает её?

Представляется, что правовое основание иска не должно отождествляться с его фактическим основанием. Так, согласно п.3 ст. 440 ГК покупатель вправе требовать возврата суммы предварительной оплаты за товар, не переданный продавцом. Поэтому судом подлежат удовлетворению исковые требования покупателя к продавцу о взыскании оплаченной за товар суммы, по неисполненному продавцом договору купли-продажи, даже если истец в обоснование иска не ссылается на положения указанной нормы закона. В данном случае суд, указав в мотивировочной части судебного акта иные нормы права, не изменяет основание иска, а выносит решение по существу спора, руководствуясь соответствующими нормативными правовыми актами, что полностью соответствует принципу законности.

На практике часты случаи, когда лицо, заявившее исковое требова-



ние о взыскании задолженности, в процессе подготовки дела или разрешения спора ходатайствует о применении к ответчику имущественных санкций. При этом истец ссылается на принадлежащее ему право изменения (дополнения) предмета иска.

Между тем, иск о взыскании основного долга и иск о взыскании неустойки имеют разные предметы и различные фактические основания. Первый вытекает из договорных обязательств, его предметом является право требования истца на получение денежной суммы; второй – из нарушения условий договора, а его предмет – право истца на возмещение имущественных потерь, возникших по причине неисполнения договора ответчиком. Что касается увеличения размера исковых требований, то под этим следует понимать количественное увеличение объекта рассматриваемого иска, то есть в данном случае – только суммы задолженности.

Поэтому заявление о взыскании санкций, подаваемое в дополнение к первоначальному иску, необходимо рассматривать как отдельное исковое требование, которое должно предъявляться в самостоятельном порядке. Основанием иска является не одно обстоятельство, а чаще их совокупность. Таким образом, истец вправе не только полностью заменить первоначально указанные обстоятельства, но и изменить их в части, внести дополнительные или исключить какие-либо факты, приведенные им в обоснование своих требований. Например,

арендодатель, заявивший требование о досрочном расторжении договора аренды, вправе заменить основание иска любым из указанных в п.2 ст.556 ГК.

Практически любое изменение предмета иска влечет за собой хотя бы частичное изменение его оснований, даже если истец и не преследовал такой цели. В качестве примера можно предложить следующий. В силу п. 1 ст. 428 ГК покупатель, которому передан товар ненадлежащего качества, вправе по своему выбору потребовать от продавца:

- 1) соразмерного уменьшения покупной цены;
- 2) безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок;
- 3) возмещения своих расходов на устранение недостатков товара;
- 4) замены товара ненадлежащего качества на товар, соответствующий договору;
- 5) отказа от исполнения договора и возврата уплаченной за товар денежной суммы.

Следовательно, если покупатель заявил исковое требование о безвозмездном устранении недостатков, а затем заменил его требованием о возмещении своих расходов на устранение недостатков товара, то обстоятельства дела примут иной вид: истцу будет необходимо обосновать размер понесенных им расходов, тогда как при первоначальном иске данные обстоятельства не должны были быть указаны.

Какое решение должен принять суд? Одновременная замена элементов иска не допускается, но допустимо при изменении предмета иска последующее преобразование обстоятельств, указанных в основании иска. В данном случае интерес истца остается прежним, поэтому допустимо изменение предмета иска, даже если это и повлечет за собой преобразование его оснований.

Встречаются случаи, когда на стадии подготовки дела истец меняет свою юридическую позицию. Если при этом его интерес остается прежним, а изменяется только один из элементов иска, либо размер исковых требований – обязанность суда рассмотреть иск в измененном виде. Изменение предмета иска представляет собой замену первоначального предмета другим при условии сохранения тех же оснований.

НОВЫЕ СПОСОБЫ ВНЕСУДЕБНОГО РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ РАСШИРЯЮТ ПРАВОВОЕ ПОЛЕ НАШЕЙ СТРАНЫ



Аслан КУБАШЕВ
Судья Алматинского
городского суда

Сегодня альтернативные способы решения споров, рассмотрение дел в порядке упрощенного производства входят в повседневную практику судов г. Алматы. Институт медиации, как относительно новое явление в правоприменительной практике судов, оказывает серьезное влияние на снижение загруженности судей, позволяя оперативно решать споры в гражданско-правовой сфере.

Об этом свидетельствует статистика. Так, из поступивших в суды г. Алматы с 1 января по 28 апреля 2017 года 50029 гражданских дел (из них возбуждено 41870 гражданских дел) в порядке упрощенного производства рассмотрено 21926.

В порядке мирового соглашения прекращено 214 дел, в порядке медиации – 470. Новые способы внесудебного разрешения споров расширяют правовое поле нашей страны эффективными инструментами гражданского судопроизводства. Как показывает практика, они применимы при разрешении конфликтов в бытовой, профессиональной, трудовой, договорной, семейной и других сферах.

Как известно, рассмотрение этих дел отнимало немалое коли-

чество времени, материальных ресурсов. Внедрение медиации позволяет снять такой немаловажный фактор как отрицательный аспект спора. Возможность, предоставляемая спорящим сторонам решать возникший конфликт примирительными процедурами в ходе обсуждения, переговоров, приводит к примирению более оперативно и быстро, сохранив при этом деловые или человеческие взаимоотношения. От этой процедуры в конечном итоге выигрывают обе стороны.

Процесс урегулирования споров путем медиации, определенные элементы этой процедуры не исключают возможности применения и в уголовном судопроизводстве. Таким образом, можно уверенно

говорить о перспективах развития примирительных процедур в самых разных областях права и судопроизводства, которые могут быть охвачены именно досудебным урегулированием.

Определен достаточно широкий спектр правоотношений, в сфере которых законодательно решены процессуальные моменты медиации. Эта процедура может быть инициирована на разных этапах гражданского спора, от момента его появления, до предъявления претензий и непосредственно судебного разбирательства. То есть в любой момент на любой стадии судопроизводства, возникновения спора между сторонами. Причем, по законодательству в примирительных процедурах допускается участие посредника, и возложение функций медиатора на судей обязательно.

Институт медиации широко используется и в Российской Федерации. Рассказывая о наработанном опыте, автор статьи «Проблемы и перспективы развития института медиации в России» А.А. Фирсова привела сравнительную характеристику, отличающую судебную процедуру от института медиации:

Интересен опыт и белорусских коллег – этот альтернативный метод разрешения конфликтов в

республике появился также сравнительно недавно. Закон о медиации был принят 12.07.2013. За это время разработаны инструментальный и технологии ее проведения, проведен первый Республиканский форум медиации, приуроченный к Международному дню разрешения конфликтов.

Опыт внедрения альтернативных методов урегулирования споров в Беларуси показал, что чаще всего стороны обращались к примирительной процедуре для разрешения конфликтов между собственниками, акционерами (участниками); внутрикорпоративные конфликты; конфликты по поводу отношений из договоров купли-продажи, поставки, аренды, оказания услуг, подряда и т. д. (К.И. Волкова, С.Н.Ховратова. Медиация в Беларуси: Правовое регулирование, опыт применения, перспективы).

Среди проблем отмечается, что законодатель (в Республике Беларусь - авт.) действие этого Закона на уголовно-правовую сферу на первом этапе не распространил, хотя это вопрос времени. При этом указывается, что во многих европейских государствах и странах СНГ применение процедур медиации при рассмотрении уголовных дел не только допускается, но и зачастую поощряется.

Между тем, спектр использования медиации расширяется, вплоть до продвижения медиации в средних школах Беларуси. В этих целях Министерство юстиции практикует семинары-тренинги «Совершенствование национальной модели школьной медиации», где эта процедура проводится непосредственно с участием школьников, педагогов, родителей. Сообщая об этом, газета «Ежедневник» приводит цели и задачи новшества: «Работа медиаторов в таких службах будет способствовать разрешению конфликтов среди детей, поможет обучить школьников навыкам и способностям конструктивного разрешения конфликтных ситуаций. Министерство юстиции Беларуси как орган госуправления, задачей которого является создание благоприятных условий для развития медиации, поддерживает предложение по внедрению медиации в учреждениях образования».

Подобное внимание к воспитанию правовой культуры, обучению мирному урегулированию конфликтов уже на уровне организаций образования путем создания школьных служб примирения, несомненно, заслуживает внимания. Это отвечает решению масштабной задачи – сделать процедуру медиации понятной и значимой для общества в целом.

СРАВНИТЕЛЬНАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ИНСТИТУТА МЕДИАЦИИ И СУДЕБНОЙ ПРОЦЕДУРЫ

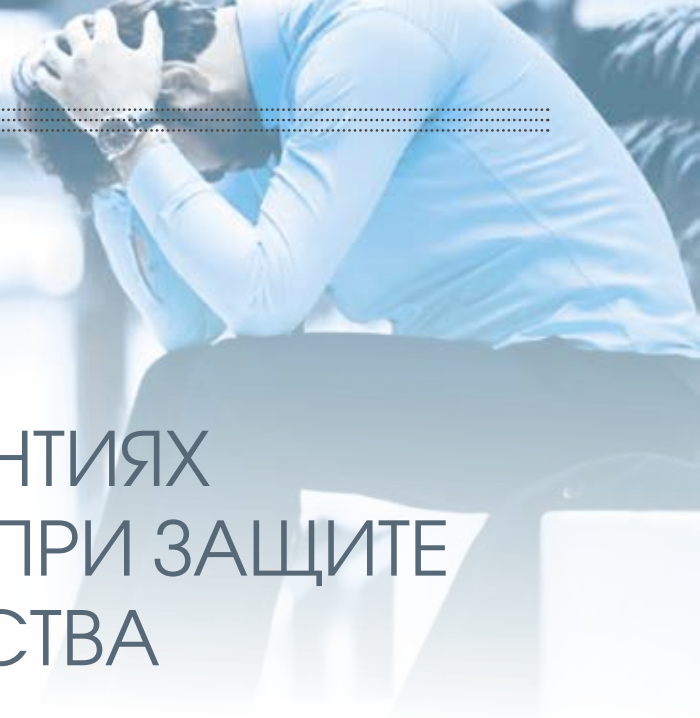
Институт медиации	Судебное производство
Добровольность участия обеих сторон	Процесс может начинаться вопреки желанию одной из сторон
Медиатор выбирается сторонами	Судья, рассматривающий дело, назначается судом
Решение принимается с учетом интересов сторон, но в рамках закона	Решение принимается в строгом соответствии с законом
Медиатор не имеет властных полномочий, а лишь способствует принятию решения сторонами	Суд наделен властными полномочиями и принимает решение из приведенных сторонами доказательств
Быстрая и неформальная процедура	Длительная и формальная процедура
Сотрудничество сторон для достижения компромиссного решения по спору	Состязательность сторон
Конфиденциальность процесса	Публичность процесса

IV ТАРАУ
ГЛАВА

**ҚЫЛМЫСТЫҚ
ІС ЖҮРГІЗУ**

**УГОЛОВНЫЙ
ПРОЦЕСС**





К ВОПРОСУ О ГАРАНТИЯХ СВОБОДЫ СЛОВА ПРИ ЗАЩИТЕ ЧЕСТИ И ДОСТОИНСТВА В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ



Нурия СИНГАЛИЕВА
Судья Верховного Суда
в отставке,
член Центрального
совета Союза судей РК

Гарантии свободы слова, закрепленные в Конституции Республики Казахстан, отражены и детализированы в национальных нормативно-правовых актах и действующее законодательство о свободе слова соответствует Всеобщей Декларации прав человека от 10 декабря 1948 года, Международному Пакту о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 года (ратифицированному законом Республики Казахстан 21 ноября 2005 года) и другим документам в области прав человека.

Полнота закрепления свободы слова, гарантия ее обеспечения находятся в прямой зависимости от ограничений, которые могут налагаться на это неотъемлемое право. Статья 19 Международного Пакта о гражданских и политических правах подчеркивает ограничения, которые должны быть установлены законом и являться необходимыми для уважения прав и репутации других лиц, для охраны государственной безопасности, общественного порядка, здоровья или нравственности населения.

Перечень возможных оснований для ограничения свободы слова

имеет исчерпывающий характер и при применении ограничений необходимо определять, какие ценности или интересы, перечисленные и установленные в законе, защищаются. Предусмотренные в нашем национальном законодательстве ограничения не противоречат международным документам, и основаниями ограничений является необходимость соблюдения других прав, и они также установлены в интересах общества, в интересах государства, в интересах отдельных лиц.

Споры о нарушении баланса в соблюдении этих прав разрешают суды. Задача судов в этих ситу-

ациях – решать, не выходит ли реализация права на свободу слова за пределы, определенные законодательством. В процессе реализации своих функций суд должен обеспечить каждому предоставленные законом права и гарантией этой защиты является решение суда, которым восстанавливается нарушенное право или признается, что не допущено нарушения. Значительный объем практики наших судов по обеспечению защиты свободы слова относится к поиску соотношения свободы слова и прав лиц на добрую репутацию, достоинство.

Статьи 17 и 18 Конституции закрепляют, что достоинство человека неприкосновенно, каждый имеет право на защиту своей чести и достоинства. Статья 34 гласит, что каждый обязан соблюдать Конституцию и законодательство Республики Казахстан, уважать права, свободы, честь и достоинство других лиц. Таким образом, Конституция нашей страны честь и достоинство граждан ставит на один уровень с высшими конституционными правами. Судам при рассмотрении дел по данной категории приходится соизмерять непростое соотношение между правами и свободами граждан и определяться между свободой слова и правом каждого на защиту чести и достоинства, и неприкосновенностью этого достоинства.

Виновное в распространении недостоверных сведений лицо может быть привлечено к гражданской или уголовной ответственности за распространение не соответствующих действительности сведений, порочащих авторитет, за оскорбление или клевету. Привлечение к уголовной ответственности за оскорбление и клевету является крайней формой защиты от общественно опасных посягательств.

этим обращается к судебной защите. Именно субъективная оценка оскорбленного или оклеветанного является основой для возбуждения уголовного дела. Наличие или отсутствие клеветы, степень ее общественной опасности определяет суд. Данные нормы права являются одной из гарантий свободы слова.

Последние годы ознаменовались ростом количества споров о защите чести, и количество дел частного обвинения по этой категории дел увеличилось. Вместе с тем, необходимо уточнить, что эти дела составляют относительно небольшую часть и согласно статистическим данным число привлеченных к уголовной ответственности за клевету и оскорбление незначительно ввиду прекращения дела в связи с примирением, отказа частного обвинителя от обвинения, вынесения оправдательных приговоров.

Статистические данные свидетельствуют, что по делам частного обвинения, к числу которых относятся клевета и оскорбление, значительно преобладают решения суда об отказе в принятии жалоб. Эти данные основаны на проведенном Верховным Судом анализе практики разрешения вопросов о принятии жалоб частного обвинения судами первой инстанции от 1 февраля 2017 года.

Законодательно установленный порядок принятия заявления о привлечении к уголовной ответственности на практике влечет сложности для суда и автора частной жалобы, обратившегося в суд за защитой чести и достоинства. Заявители ввиду незнания закона и неправильного его понимания обращаются в суд с жалобами, которые не отвечают необходимым условиям для привлечения обидчика к ответственности, что влечет признание жалоб частного обвинения несоответствующим требованиям закона, неоднократным предоставлением судом сроков для устранения выявленных недостатков.

При этом со стороны судов имеются факты необоснованных отказов в принятии жалоб к производству, предоставления сжатых сроков для приведения жалобы в соответствие с требованиями закона, что невыполнимо для автора жалобы. Несмотря на предусмотренный законом в целях скорейшего доступа к суду порядок принятия жалобы превращается в затянутую процедуру. Эти дела характеризуются непримиримостью сторон, выраженными эмоциями, которые выливаются во взаимные обвинения, оскорбления, со встречными заявлениями, что осложняет работу судьи. Суды сталкиваются также с проблемой подсудности, чаще всего возникающей в случаях использования привлекаемым сети Интернет и других средств связи, определением объема обвине-

Согласно Уголовно-процессуальному кодексу дела о преступлениях, предусматривающих ответственность за клевету и оскорбление, являются делами частного обвинения, то есть такими делами, которые возбуждаются, как правило, по заявлению потерпевшего и не иначе, как по желанию потерпевшего.

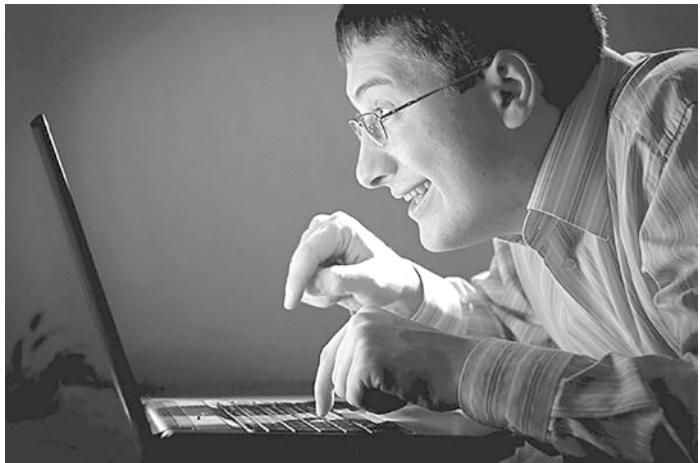
Что это означает? Означает, что на стадии возбуждения уголовного дела именно потерпевший со своих субъективных позиций оценивает, порочат ли распространенные в отношении него заведомо ложные сведения его честь и достоинство, подрывают ли они его деловую репутацию. Клевета и оскорбление приобретают юридическое значение в ситуациях, когда потерпевший считает, что он оскорблен или его честь, достоинству нанесен вред и в связи с

ния, нечетко сформулированного в частной жалобе.

Заявление по делу частного обвинения равносильно обвинительному акту, в рамках которого осуществляется уголовное преследование, и судебное разбирательство после принятия жалобы проводится только в пределах обвинения частной жалобы. Немаловажную роль в жалобе частного обвинителя играет указание на время, место, способ совершения преступления. В частной жалобе должны быть изложены также конкретные действия привлекаемого и связь между его действиями и последствиями. Эти обстоятельства существенны для суда и судья самостоятельно не может в обвинительном приговоре без данных, указанных в жалобе, сформулировать существо обвинения. Ввиду того, что суд не является органом уголовного преследования, не выступает на стороне обвинения и защиты, установленные судьей обстоятельства, которые не были отражены в жалобе частного обвинителя, будут являться выходом за пределы предъявленного обвинения, что недопустимо с позиции закона.

Отсутствие в жалобе предусмотренных законом сведений влечет проблемы с определением объема обвинения, с квалификацией действий, с нарушением права на защиту привлекаемого.

Так, объективная сторона состава клеветы содержит в себе понятие «распространение заведомо ложных сведений, порочащих честь и достоинство другого лица или подрывающих его репутацию». Если жалоба частного обвинителя является обвинительным актом, то отсутствие хотя бы одного не вмененного признака объективной стороны этого состава преступления приведет к нарушению права на защиту со стороны привлекаемого с соответствующими правовыми последствиями.



щитой чести и достоинства, в ряде случаев остаются без восстановления нарушенного права. Неблагоприятные последствия для заявителя наступают ввиду отсутствия у него профессионализма, ненадлежащего обоснования им своего обвинения, неумения квалифицированно предъявлять обвинение.

Категория этих дел отличается сложностью предмета доказывания, затруднена оценка духовных качеств в определении чести и достоинства. По делам о клевете суду необходимо тщательно проверять и исследовать все обстоятельства дела. Установить, действовало ли привлекаемое лицо с прямым умыслом, был ли гражданин уверен в том, что сведения, которые он распространял, содержат правдивые данные, хотя на самом деле они являются ложными, были ли эти сведения порочащими, умаляющими честь и достоинство гражданина, и в зависимости от этого решать вопрос – может ли гражданин нести ответственность за клевету. В обязательном порядке следует устанавливать, что привлекаемое лицо заведомо осознавало ложность сообщаемых им сведений, а также то, что распространяемые им сведения порочат честь и достоинство другого лица или подрывают его репутацию и желал это сделать.

По делам об оскорблении спорным моментом в судебной практике является оценка того или иного слова с точки зрения выявления неприличной формы высказывания. Для того, чтобы за использование нецензурных выражений осудить человека, вменив ему оскорбление, необходимо еще несколько условий. Само по себе употребление непристойных слов и выражений не дает оснований для уголовной ответственности. Оно правомерно только в случаях, когда прямо адресовано конкретному лицу, имеется прямой умысел и дается отрицательная оценка личности потерпевшего.

По делам об оскорблении имеются затруднения, связанные с установлением именно

Неквалифицированное предъявление обвинения, не отвечающее требуемым условиям, для судов вышестоящей инстанции является основанием для принятия решения об оправдании и прекращении дела в отношении привлекаемого с дальнейшим правом на реабилитацию.

Вышеуказанные обстоятельства являются гарантией защиты свободы слова, но с другой стороны, граждане, обратившиеся в суд за за-



подчеркивала необходимость установления субъективной стороны. В нескольких постановлениях Верховного Суда обращалось внимание на различия между информацией и суждениями, на то, что следует разграничивать распространение сведений от реализации конституционного права на

человека в отношении Б.Т. признано нарушение Казахстаном норм Международного Пакта о гражданских и политических правах. Высказано мнение, что «любое ограничение на свободу выражения мнения не должно быть расширенно по своей сути, иначе говоря, оно должно быть наименее вторгающимся и ограничивающим из мер, которые должны быть соразмерны защищаемым интересам». В случае с Р.Е. отмечалось нарушение Казахстаном статьи 19 Международного Пакта о гражданских и политических правах. Отражено, что «если государство устанавливает какое-либо ограничение права, гарантируемого статьей 19 (2), то оно должно продемонстрировать, что в данном случае такое ограничение является необходимым и не применяется вразрез с объектом и целью статьи 19 Пакта».

неприличной формы унижения чести и достоинства, вызывающей у потерпевшего переживания из-за подрыва его самооценки. И именно неприличная форма выражения является основным критерием, который отграничивает уголовно-наказуемое оскорбление от аморального поступка. Судебная практика по делам об оскорблениях отличается противоречивостью. В одних случаях суд признает действия неприличными, в других случаях, по аналогичным делам отвергает. Однако малое количество дел не позволяет судам сформировать устойчивую практику рассмотрения уголовных дел такого рода.

Следовательно, для того, чтобы привлечь лицо к уголовной ответственности за клевету или оскорбление, необходимы веские основания, то есть совершение деяния, содержащего все признаки состава преступления, предусмотренного Уголовным кодексом. Только при наличии совокупности объективных и субъективных признаков деяние признается составом преступления, что также является гарантией свободы слова.

Несоблюдение судами вышеуказанных требований закона может повлечь существенное нарушение прав гражданина – необоснованное осуждение. Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда неоднократно принимала решения об отмене состоявшихся судебных решений нижестоящих судов и, ссылаясь на статью 77 Конституции Республики Казахстан о том, что никто не обязан доказывать свою невиновность,

свободу слова, на критику.

В ситуациях, когда заявители обращались в государственные органы или к должностным лицам с жалобами о нарушении своих прав и указывали о предполагаемом, по их мнению, преступлении, о фактах коррупции, но эти сведения в ходе проверки не подтвердились, судебная коллегия Верховного Суда отменяла состоявшиеся судебные акты, указав на то, что действия этих лиц, обратившихся с критикой в государственные органы, не образуют уголовно-наказуемого деяния, и в ряде случаев не разграничивается уголовное деяние от гражданско-правовых споров, где не исключалась возможность разрешения спора по защите чести и достоинства в порядке гражданского судопроизводства.

Таким образом, правоприменительная практика свидетельствует о судебных ошибках, влияющих на обеспечение судом баланса между необходимостью восстановления доброго имени во мнении окружающих и конституционным правом на свободу слова, которое вправе быть реализованным всеми незапрещенными законом способами.

Более того, имеются факты обращения наших граждан с жалобами о нарушении свободы слова в договорные комитеты ООН. Так, в решении Комитета по правам че-

Вышеуказанные факты дискредитируют судебную власть и не способствуют тому, чтобы в общественном сознании суд рассматривался как правозащитный институт, способный эффективно защитить права и свободы человека. Имеющиеся проблемные вопросы рассмотрения дел о клевете и оскорблении, определении судом соотношения между свободой слова и правом каждого на защиту чести и достоинства, вызывают сомнения в оправданности защиты чести и достоинства в порядке уголовного судопроизводства.

Следовательно, необходимы дальнейшие системные усилия органов государственной власти и институтов гражданского общества по совершенствованию законодательства и продолжению судебной реформы, обеспечивающей действенность и справедливость решений судов и, соответственно, реальность конституционной гарантии права каждого на судебную защиту, на свободу слова, на защиту чести и достоинства.

ҚЫЛМЫСТЫҚ ІС ЖҮРГІЗУДЕГІ АЗАМАТТЫҚ ТАЛАП



Бақыт ЕРМАХАНОВ

Батыс Қазақстан облысы қылмыстық істер жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотының судьясы

Соттар іс жүргізуде Қазақстан Республикасының Конституциясы мен заңдарын және Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының нормативтік қаулыларын басшылыққа алады. Қазақстан Республикасының Қылмыстық және Қылмыстық-процестік кодексінде қылмыстық процестегі азаматтық талап қоюдың жөн-жосықтары мен реттері толық және жан-жақты көрсетілген. Сонымен қатар, 2005 жылғы 20 маусымда Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының «Азаматтық талапты қылмыстық процесте қарау туралы» N 1 нормативтік қаулысы қабылданды.

Нормативтік қаулы осы тұрғыдағы заң қолданысы мен сот тәжірибесін ескере отырып жасалғандықтан, мәселенің мәнісін тереңдете ашатын заң құжаты болып табылады. Яғни, қолданыстағы заңдарда қылмыстық процестегі азаматтық талапқа қатысты қамтылмай қалған қағидаларды аталған құқықтық акт арқылы толық негіздеуге мүмкіндік бар.

Қылмыстық процестегі азаматтық талап арыз материалдық және моральдық болып екіге бөлінеді. Материалдық талап арызға жәбірленушіні жерлеуге кеткен, адвокаттың сотқа дейінгі тергеп-тексеруге және сотқа қатысқан шығындарын өтеуге жұмсалған, яғни, қағаз жүзінде дәлелденген шығындар жатады. Олар материалдық талап арызбен бірге

тіркеліп, жолданады. Моральдық талап арыз жәбірленушінің өліміне, қылмыстық әрекет салдарынан жеке және заңды тұлғалардың өзіндік мүліктік емес игіліктері мен құқықтарының бұзылуына, кемсітілуіне немесе олардан айырылуына соқтырған, соның ішінде, жәбірленушінің өзіне қарсы құқықбұзушылықтың жасалуы салдарынан басынан кешірген (төзімін тауысқан, уайымға салған) жан немесе тән азабына (қорлау, ызаландыру, қысым жасау, ашуландыру, ұялту, түңілту, тән қиналуы, залал шегу, қолайсыз жағдайда қалу және т.б.) қатысты беріледі. Оның көлемі заң талаптарына байланысты айқындалады.

Материалдық және моральдық шығын туралы талап арыз соттың үкімі жарияланғанға дейін

берілмесе, онда жәбірленуші аталған сот үкімі заңды күшіне енгеннен кейін азаматтық сотқа арыздана алады.

Азаматтық талап – қылмыстық процесте: азаматтың немесе заңды тұлғаның қылмыстық әрекет салдарынан шектірілген материалдық зиянды өтеу үшін қылмыстық іс процесінде берген, қылмыстық іспен бірге қаралатын талап-шағымы.

Қылмыстық іске қатысты азаматтық талаптың мөлшері мен дәлелдеу негіздемелері қылмыстық іс жүргізу заңдары бойынша айқындалады. Егер азаматтық талап азаматтық іс жүргізу тәртібімен қаралмаған болса, онда ол қылмыстық іс қозғалған сәттен бастап сот тергеуі басталғанға дейін ұсынылуы керек. Азаматтық талап қылмыстық істі жүргізуші тергеушіге, анықтау және сот органдарына талап шағымын жазу арқылы қойылады. Азаматтық талапкер деп тану немесе одан бас тарту туралы анықтау органы, тергеуші және төрағалық етуші судья қаулы шығарады. Сондай-ақ, қайтыс болған адамның асырауындағылар да азаматтық талап қоюға құқылы. Азаматтардың мемлекеттік және қоғамдық мүдделері мен құқықтарының қорғалуы қажет болған жағдайда жәбірленушінің азаматтық талабын прокурордың өзі ұсынады немесе қолдайды.

Заңға сәйкес, азаматтық талап бойынша жауапкершілікті сотталушы емес, өзге адам (мысалы, көмелетке толмаған сотталушының заңды өкілі) көтеретін болса, онда ол азаматтық жауапкер ретінде қатысады. Сотталушы немесе оның істеген әрекеті үшін материалдық жауапкершілік арқалайтын өзге адамдардың мүліктерін тұтқындау арқылы азаматтық талап қамтамасыз етіледі. Азаматтық талап қойған кезде мемлекеттік алым төленбейді.

Үкім шығару барысында сот азаматтық талап қанағаттандырылуға жата ма, жоқ па, кімнің пайдасына және қандай мөлшерде қанағаттандырылуға тиіс деген мәселені шешуге міндетті. Істеген қылмысына байланысты адамды кінәлі деп тани отырып, сот азаматтық талап негіздерінің дәлелденуіне және мөлшеріне орай оны толықтай немесе жартылай қанағаттандыруға, ал, істелген қылмыстың салдарынан ешқандай материалдық зиян

шектірілмегені анықталса, оны қанағаттандырудан бас тартуға жатқызады. Ерекше жағдайларда ғана, мысалы, азаматтық талаптың мөлшерін есептеу мүмкін болмаған кезде сот істі қарауды кейінге қалдырмай-ақ, талапкердің талабын қанағаттандырумен шектеледі, ал оның мөлшері жөніндегі мәселенің шешімін табуды азаматтық іс жүргізу тәртібі бойынша сот қарауына жатқызады.

Егер азаматтық талап қойылмаған болса, бірақ, сот жасалған қылмыстық әрекет салдарынан материалдық зиян шектірілді деп ұйғарса, онда өз еркімен немесе прокурордың ұсынысымен зиянды өтеуге қатысты мәселені шешуге құқылы.

Сот тәжірибесінен мысал келтірер болсақ, Батыс Қазақстан облысының қылмыстық істер жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотында көмелетке толмаған сотталушыға қатысты қылмыстық істі қарау барысында жәбірленуші Д.Рафиковтың мүддесіне материалдық залал өндіру жөніндегі талабы толық, ал, моральдық залал өндіру ішінара қанағаттандырылды.

Қазақстан Республикасы Қылмыстық кодексі 24-бабының 3-бөлігі, 99-бабының 1-бөлігімен айыпталған Г.Горбуновтың қылмыстық ісі бойынша жәбірленуші – азаматтық талапкер Д.Рафиков сот процесінде азаматтық жауапкерден дәрі-дәрмекке жұмсалған 19 092 теңгені, заң көмегіне жұмсалған 150000 теңге материалдық шығынды және 2 000 000 теңге моральдық залалды өндіруді сұраған болатын.

2 000 000 теңге моральдық залал өндіру себебін өзінің денсаулығына келтірілген ауыр зиянның салдарынан басы ауыратынын, денсаулығының күрт нашарлағанын, өзіне моральдық түрде залал келгенін, денсаулық жағдайы әлі де дұрыс емес екенін, толық емдеуді қажет ететінін көрсеткен.

Бұл арада азаматтық талапкердің өзінің денсаулық жағдайын, алдағы уақытта емделу қажеттігін көрсетіп, моральдық залал өндіру сұраған уәжі негізсіз. Егер ол алдағы уақытта ем-дом алатын жағдайда, тиісті емдерін қабылдап, ем алған орыннан қажетті құжаттарын (дәріханадан чек, ауруханадан ақылы ем алғандығы туралы анықтама, түбіртек және т.б.)

тіркеп, талап арыз беруге құқылы және бұл моральдық залалға емес материалдық зиянға жатады. Сондықтан, сот қылмыстық әрекет салдарынан келтірілген моральдық залалды ішінара қанағаттандырып, азаматтық жауапкерден 1 000 000 теңге өндіруге шешім қабылдады. Сот үкімі заңды күшіне енді.

Сонымен қатар, соттар азаматтық талапкердің, азаматтық жауапкердің құқықтары сақталуын қамтамасыз етуге бағытталған заң талабының бұзылуына, сондай-ақ, қылмыспен келтірілген мүліктік зиянды өтеудің әрбір жағдайына назар аударып, жеке қаулы шығарып отыруы тиіс.

Сот ақтау үкімін шығарған кезде қылмыстық оқиға анықталмаса не сотталушының оған қатысқандығы дәлелденбесе, сотталушының іс-әрекетінде қылмыстың құрамы болмаса, азаматтық талап қанағаттандырылмайды немесе қараусыз қалдырылады. Мұндай жағдайда талапкер азаматтық іс жүргізу тәртібімен азаматтық талабын қайтадан қоюға құқылы.

Қазақстан Республикасы Қылмыстық-процестік кодексінің 5-бөлімі тұтастай қылмыстық процестегі мүліктік мәселелерге арналған. Заңның осы бөлімінің 20-тарауы «Қылмыстық процестегі азаматтық талап қою» деп аталады.

Қылмыстық-процестік кодекстің 166-бабына сәйкес, қылмыстық процесте жеке және заңды тұлғалардың тікелей қылмыстық құқықбұзушылықпен немесе есі дұрыс емес адамның қоғамға қауіпті іс-әрекетімен келтірілген мүліктік және моральдық зиянды өтеу туралы, сондай-ақ, жәбірленушіні жерлеуге, емдеуге кеткен шығыстарды, оған сақтандыру өтемі, жәрдемақы немесе зейнетақы ретінде төленген сомаларды, сонымен қатар, өкілдік етуге жұмсалған шығыстарға қоса, анықтау, алдын ала тергеу ісін жүргізуге және сотқа қатысуға байланысты кеткен шығыстарды өтеу туралы азаматтық талап қоюлар қаралады.

Егер мүдделі тараптар қылмыстық іс бойынша іс жүргізу барысында азаматтық талап қоймаса немесе оны қойғаннан кейін кері

қайтарып алса, оны сот қараусыз қалдырса, олар талапты азаматтық сот ісін жүргізу тәртібімен қоюға құқылы. Талапкердің азаматтық талап қоюды кері қайтарып алу туралы немесе оны қараусыз қалдыру туралы арызын сот қылмыстық және азаматтық іс жүргізу заңнамасының нормаларына сәйкес шешеді.

Прокурорлар талап қою және оны қорғау құқығын өз бетінше пайдалануға қабілетсіз жәбірленушінің және мемлекеттің мүдделерін қорғап, талап қоюға құқылы. Салдарынан адам қайтыс болған қылмыстық істер бойынша азаматтық талапты қайтыс болған адамның құқықтарын жүзеге асыратын жақын туыстары, жұбайы (зайыбы) қоя алады.

Азаматтық талап қойған тұлға – азаматтық талапкер деп, өзіне талап қойылған тұлға азаматтық жауапкер деп аталады. Көрсетілген тұлғалар қылмыстық іс бойынша іс жүргізу барысында процестік құқықтарды пайдаланады. Талапкер қылмыстық істе азаматтық талап қойған кезде мемлекеттік баж төлеуден босатылады. Азаматтық талап қылмыстық іспен бірге қаралады.

Азаматтық талап қою азаматтық сот ісін жүргізу тәртібімен қаралатын талап қоюларға қойылатын талаптарға сәйкес, жазбаша не электрондық құжат нысанында қойылады. Күдікті адамның анықталмауы қылмыстық істе азаматтық талап қоюға кедергі болмайды.

Азаматтық талап қоюдың негіздерін және талап қою талабының мөлшерін нақтылау қажет болған кезде тұлға талап қоюды толықтыруға құқылы. Қылмыстық қудалаудан артықшылықтарының немесе иммунитетінің болуына байланысты күдікті деп танылуға жатпайтын адамға азаматтық талап азаматтық сот ісін жүргізу тәртібімен қойылуы мүмкін. Қылмыстық істе қойылған азаматтық талапты қарау кезінде залалды өтеу негіздері, шарттары, көлемі мен тәсілі азаматтық, еңбек және басқа да заңнама нормаларына сәйкес айқындалады.

Азаматтық талапкер қылмыстық процестің кез келген сатысында

талап қою арызын қайтарып алу туралы мәлімдеуге құқылы. Талап қою арызын қайтарып алу туралы мәлімдеме, азаматтық талапкердің қылмыстық іс бойынша сотқа дейінгі іс жүргізу сатысында талап қоюдан бас тарту туралы арызы жазбаша түрде не электрондық құжат нысанында беріледі және қылмыстық іске қоса тігіледі. Егер талап қою арызын қайтарып алу туралы сот отырысында мәлімделсе, онда ол сот отырысының хаттамасына енгізіледі.

Талап қоюдан бас тарту сот талқылауының кез келген сәтінде, бірақ, судья кеңесу бөлмесіне кеткенге дейін қабылданады. Егер азаматтық талапкердің талап қоюдан бас тартуы заңға қайшы болса немесе кімнің болса да құқықтарын және заңмен қорғалатын мүдделерін бұзатын болса, сот бұл ерекетті қабылдамайды.

Сот қылмыстық істегі азаматтық талап қоюды қарау қорытындылары бойынша: азаматтық талап қоюды толық немесе ішінара қанағаттандыру туралы; азаматтық талап қоюды қанағаттандырудан бас тарту туралы; азаматтық талапкердің азаматтық талап қоюды қанағаттандыру құқығын тану және оның мөлшері туралы мәселені азаматтық сот ісін жүргізу тәртібімен соттың қарауына беру туралы; азаматтық талап қоюдан бас тартуды қабылдау және ол бойынша іс жүргізуді тоқтату туралы; азаматтық талап қою бойынша татуласу келісімін немесе дауды медиация тәртібімен реттеу туралы келісімді бекіту және ол бойынша іс жүргізуді тоқтату туралы; азаматтық талап қоюды қараусыз қалдыру туралы шешімдердің бірін шығарады.

Батыс Қазақстан облысының қылмыстық істер жөніндегі мамандандырылған ауданаралық сотында қаралып, жапа шегушінің талабы бойынша моральдық, прокурордың талабымен материалдық залал толық өндірілген қылмыстық істердің бірінен тағы бір мысал келтіре кетейік. Қазақстан Республикасы Қылмыстық кодексінің 106-бабы 1-бөлігіне қатысты айыпталып, 5 жыл мерзімге бас бостандығын шектеу жазасына тартылған Н.Чурилиннен қылмыстық іс жүргізу барысында жәбірленушінің 250 мың теңге моральдық залал өндіру

жөніндегі азаматтық талабы толық қанағаттандырылды. Сонымен қатар, прокурордың талабы бойынша жәбірленушінің емделуіне жұмсалған 24 225 теңге құжат жүзінде дәлелденгендіктен ол да өндіріп беруге жатқызылды.

Азаматтық талап қою толық немесе ішінара қанағаттандырылған жағдайларда сот үкімде оны азаматтық талап қою бөлігінде ерікті түрде орындау үшін мерзімді белгілейді және көрсетеді. Соттың үкімі ерікті түрде орындау үшін берілген мерзім ішінде азаматтық талап қою бөлігінде орындалмаған жағдайда сот үкімді азаматтық іс жүргізу заңнамасында белгіленген тәртіппен азаматтық талап қою бөлігінде мәжбүрлеп орындату үшін жібереді.

Сот татуласу келісімін бекіткен, медиация тәртібімен татуласуға қол жеткізілген не азаматтық талап қоюдан бас тартуды қабылдаған жағдайларда азаматтық талап қою бойынша іс жүргізуді тоқтату туралы шешім қабылдайды.

Азаматтық талапкер азаматтық талап қойған кезде қылмыстық қудалау органы оны қамтамасыз ету шараларын қолдануға міндетті. Егер мұндай шаралар қолданылмаған болса, сот басты сот талқылауына дайындалу кезінде қылмыстық қудалау органын оларды қолдануға міндеттейді. Азаматтық талап сот талқылауы сатысында қойылған кезде сот азаматтық талап қоюды қамтамасыз ету туралы қаулы шығарады.

Азаматтық талап қоюды толық көлемде немесе ішінара қанағаттандыру туралы шешім қабылданған кезде соттың үкімін, қаулысын азаматтық талап қою бөлігінде ерікті түрде орындау үшін мерзім белгіленеді. Бұл ретте азаматтық іс жүргізу заңнамасында көзделген орындауды кейінге қалдыру және мерзімін ұзарту қағидалары қолданылуы мүмкін.

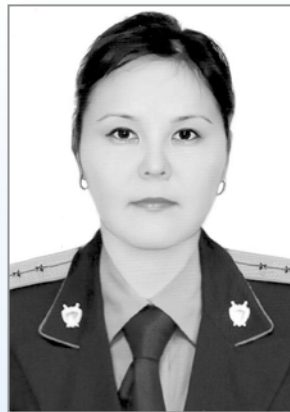
Соттар қылмыстық істерді қарау кезінде қойылған азаматтық талаптарды материалдық және процессуалдық заңдардың талаптарын сақтай отырып, дұрыс шешуді қамтамасыз етуі тиіс.

ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ БОРЬБЫ С МОШЕННИЧЕСТВОМ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН



**Ляzzат
ТЕМИРЖАНОВА**

ведущий научный сотрудник Межведомственного НИИ Академии правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре РК, к.ю.н.



**Дина
Каиржанова**

старший научный сотрудник Межведомственного НИИ Академии правоохранительных органов при Генеральной прокуратуре РК

В условиях продолжающихся кризисных явлений в экономике, роста неконтролируемой внутренней миграции в стране, концентрации финансовых потоков в различных крупных городах Республики Казахстан остро стоит вопрос о защите собственности как основы благосостояния личности, общества и государства от преступных посягательств.

Рост числа имущественных споров в судах, в основе которых, как правило, корыстные мотивы мошенничества, подтверждает актуальность анализируемого вопроса.

Анализ криминогенной ситуации в стране показывает значительное количество регистрируемых хищений чужого имущества, наибольшая часть которых - кражи. Уровень краж на 100 тыс. населения за последние 5 лет возросли с 740 до 1200, несмотря на принятие ряда государственных программ по противодействию преступности.

Мошенничество, по сравнению с другими формами хищения, не имеет широкого распространения, но охватывает социально уязвимые слои населения и отличается размерами причиненного ущерба. К примеру, общая сумма причиненного вреда по оконченным уголовным делам составила в 2010 г. – 17 млрд. 203 млн. 268 тыс., в 2011 г. – 11 млрд. 428 млн. 536 тыс., в 2012 г. – 184 млрд.

004 млн. 731 тыс., в 2013г. – 23 млрд. 567 млн. 855 тыс., в 2014 г. – 79 млрд. 176 млн. 507 тыс., в 2015 г. – 27 млрд. 710 млн. 291 тыс., в 2016 г. – 43 млрд. 614 млн. 640 тыс. (согласно данным Комитета правовой статистики и специальных учетов Генеральной прокуратуры РК (далее - КПСиСУ ГП РК), что порождает недовольство граждан работой госорганов (дольщики, вкладчики и т.д.).

По официальным данным Казахстан с 2012 года занимает 1 место среди стран СНГ по коэффициенту криминальной активности населения на 100 тыс. человек (см. таблицу 1).

Основным показателем роста мошенничества является число преступлений (лиц, совершивших преступления), приходящихся на 100 тыс. (10 тыс.) человек среднегодовой численности наличного населения – коэффициент (индекс) преступности.

Индивидуальность изучаемых уголовных правонарушений не исключает общих черт, присущих всем уголовным правонарушениям. Безусловна повторяемость отдельных признаков, обстоятельств и различных проявлений в совершении различных преступлений против собственности, а также мошенничества в различных сферах.

Всецело разделяем мнение д.ю.н., профессора Е.И. Каиржанова, который полагал, что «... на динамику преступности влияют многие факторы, самые важные из них – социальные и юридические. Социальные факторы – это причины и условия преступности, демографическая структура населения, миграция и другие. Юридические – это

Таблица 1

№	Страна	2012 г.	2013 г.	2014 г.	2015 г.
1	Казахстан	1713	2113	1974	2232
2	Россия	1608	1542	1499	1664
3	Беларусь	1079	1022	991	1025
4	Азербайджан	236	237	258	286
5	Кыргызстан	548	473	464	494
6	Армения	481	608	582	573
7	Таджикистан	215	226	234	263
8	Молдова	1029		1175	1118
9	Узбекистан			291	291
10	Украина		1241	1235	

Диаграмма 1. Прогноз корыстно-насильственной преступности на 2018 год по методу Хольта

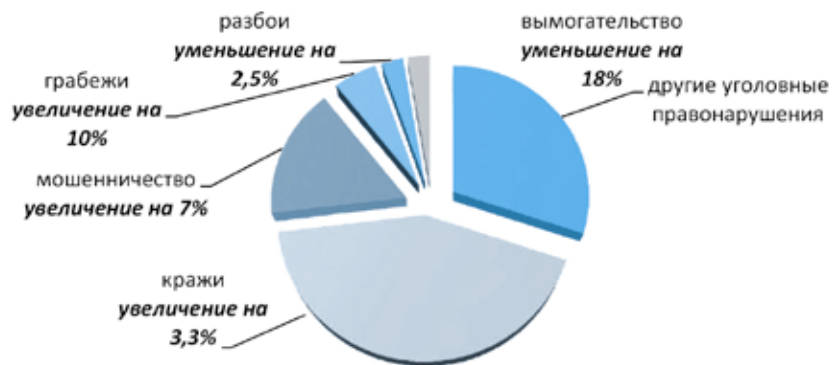
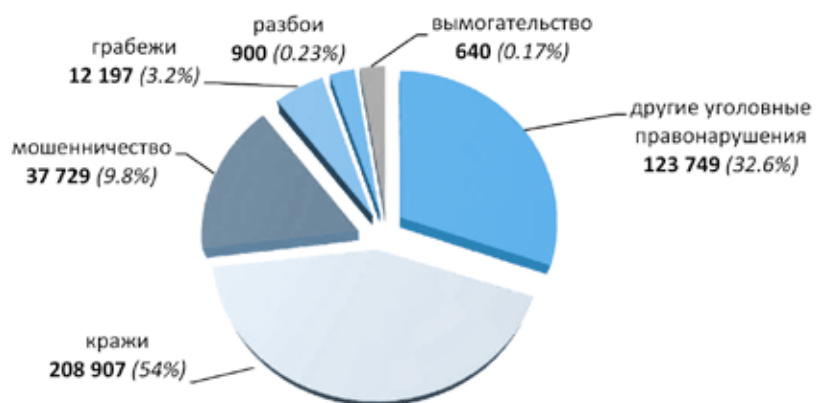


Диаграмма 2. Количество зарегистрированных преступлений за 2015 год



изменения и дополнения в уголовное и административное законодательства, сужающие либо расширяющие сферу преступности».

Для полноты картины причин роста мошенничества были изучены статистические данные КПСиСУ РК, аналитические материалы, справки 2-го, 4-го, 10-го Департаментов Генеральной прокуратуры, Республиканской нотариальной палаты, характеризующие состояние, дина-

мику и тенденции мошенничества в целом по республике и в регионах.

С 1998 по 2016 г. наблюдается увеличение количества зарегистрированных мошенничеств более чем в 10 раз. К примеру, в 1998 г. зарегистрировано 3 047, в 2015 г.- 37 729, в 2016 г. – 30 358 (данные КПСиСУ ГП РК) [4].

Так, в 2015г. криминогенная ситуация в Казахстане характеризуется незначительным ростом зарегистрированных преступлений на 13,3% (с 341 291 в 2014г. до 386 718 в 2015г.) за счет усиления учетно-регистрационной дисциплины, введения ЕРДР, перехода ряда административных правонарушений в разряд уголовных проступков (32 544 из 40 208 зарегистрированных проступков). В 2016 году преступность снизилась на 6,5% (361 689).

Высокий уровень мошенничества в 2015 году зарегистрирован в г.г. Астана, Алматы, Павлодарской, Жамбылской и Южно-Казахстанской областях.

Уголовная ответственность за мошенничество предусмотрена

статьей 177 УК РК в редакции от 16 июля 1997 года и статьей 190 после принятия нового УК РК от 3 июля 2014 года, которая претерпела некоторые изменения. Так, в диспозицию ч.2 ст.190 УК РК включены новые квалифицирующие признаки мошенничества, совершенного:

- путем обмана или злоупотребления доверием пользователя информационной системы (способ совершения преступления);
- в сфере государственных закупок (дополнительный объект);
- должностным лицом, либо лицом, занимающим ответственную государственную должность (специальный субъект);
- в отношении двух или более лиц (потерпевшие).

Значительно увеличились размеры штрафов, при этом срок лишения свободы за простое мошенничество сократился на год, конфискация имущества по ч.1 стала обязательным дополнительным видом наказания. Лишение права занимать определенную должность или заниматься определенным видом деятельности уголовным законом 1997 года предусмотрено не было, причем в ч.ч. 3, 4 лишение права имеет пожизненный срок. Увеличение перечня квалифицирующих признаков и видов дополнительных наказаний за совершение мошенничества свидетельствует об ужесточении уголовной ответственности за данный вид преступления.

Основные проблемные моменты досудебной и судебной практики по делам о мошенничестве

1. В УК РК нет понятия слова «Обман», что вызывает различные толкования обманных действий.
2. В связи с расширением способов, разновидностей мошеннических действий, в том числе с использованием информационных технологий, возникают объективные основания для заимствования Республикой Казахстан, к примеру, опыта России и Германии по введению уголовной ответственности за определенные виды совершения мошеннических действий (например, в сфере страхования, капиталовложения и т.д.).

В числе актуальных проблем – рост и низкая раскрываемость интернет-мошенничеств ввиду того, что сервера и системные администраторы, используемые преступниками, либо данные счета, к примеру «QIWI-кошелька», как правило, находятся за пределами страны (аналитические справки 2-го Департамента ГП).

Справочно: в уголовном законодательстве России ответственность за мошенничество предусматривается в 7 статьях в зависимости от видовых объектов посягательства, и имеет самостоятельные составы (ст. 159. Мошенничество, ст.159.1. Мошенничество в сфере кредитования, ст. 159.2. Мошенничество при получении выплат, ст. 159.3. Мошенничество с использованием платежных карт, ст. 159.4. Мошенничество в сфере предпринимательской деятельности, ст. 159.5. Мошенничество в сфере страхования, ст. 159.6. Мошенничество в сфере компьютерной информации). В остальном УК РК существенных различий с УК РФ в содержании не имеет.

Одним из актуальных вопросов является определение квалификации мошенничеств, как показал анализ, проведенный 2-ым Департаментом Генеральной прокуратуры.

3. Так, п.2 ч.2 ст.190 УК предусмотрена ответственность за мошенничество, совершенное неоднократно, относящееся к категории преступлений средней тяжести. Вместе с тем, п. 3 ч. 3 этой же статьи предусмотрена ответственность за совершение мошенничества, но в отношении двух и более лиц, относящееся к категории тяжкого преступления. То есть, в первом случае имеется признак «неоднократность», когда эпизоды не связаны между собой по времени, месту, способу и т.п., во втором случае - это продолжаемое преступление.

Такая неоднозначная практика позволяет органу следствия расследовать мошенничества либо по средней, либо по тяжкой категории, тогда как по сути это все многоэпизодные дела, которые должны квалифицироваться как тяжкие преступления.

Согласно положениям нормативного постановления Верховного Суда РК от 25.12.2006 года №11 «О квалификации неоднократности и совокупности преступлений» совершение одним и тем же лицом двух и более преступных деяний, сходных между собой по способу совершения и объекту, характеризующихся единым умыслом и объединенных единой целью, в материальных составах и одинаковыми наступившими последствиями, неоднократности не образует. В таких случаях все содеянное в целом следует признавать как единое продолжаемое преступление и квалифицировать по одной статье или части статьи УК, предусматривающей ответственность за совершение данного преступления.

В этой связи прокурорам указано на необходимость мерами надзора ориентировать органы уголовного преследования на правильную квалификацию и расследование мошенничеств по тяжкой категории (по ч.ч.3 и 4 ст.190 УК), совершенных одним способом, в отношении двух и более лиц (т.е. исключив их необоснованную квалификацию по признаку «неоднократности»).

4. Отсутствие нормативного закрепления разграничения уголовно-наказуемых деяний от гражданско-правовых отношений, в связи с этим неоднозначная судебная практика назначения наказаний за мошенничество (аналитические материалы 10 Департамента ГП).

К примеру, в 2014 году Верховным Судом РК прекращено за отсутствием состава преступления уголовное дело в отношении Н. по ст.177 ч.3 п. «б» УК (в редакции Закона от 1997г.) и в том же году кассационной инстанцией Акмолинского областного суда прекращено по тем же основаниям уголовное дело в отношении Х. по ст.177 ч.1 УК (в редакции Закона от 1997г.). Основанием для их прекращения послужило наличие в их действиях гражданско-правовых отношений.

Так, постановлением надзорной судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда Республики Казахстан от 04.03.2014г. приговор

Кокшетауского городского суда от 05.07.2013г., постановления апелляции судебной коллегии от 21.08.2013г., кассационной судебной коллегии от 16.10.2013г. в отношении Н. отменены и уголовное дело в отношении последнего прекращено за отсутствием в его действиях состава преступления.

Из обстоятельств дела следует, что Н. в 2009 году, воспользовавшись отсутствием своего брата, который отбывал наказание в местах лишения свободы, и с которым в общей собственности имелась квартира в г.Кокшетау, путем обмана и злоупотребления доверием П., убедил ее, что он получил от брата согласие на продажу указанной квартиры, после получив от нее денежные средства в сумме 3 716 000 тенге, распорядился ими по своему усмотрению.

Другой пример. Постановлением кассационной судебной коллегии Акмолинского областного суда от 29 апреля 2014 года отменен приговор Кокшетауского городского суда от 25 мая 2012 года в отношении С., осужденного по ст.ст.177 ч.1, 60 УК (в редакции Закона от 1997 года) к 5 годам 1 месяцу лишения свободы с отбыванием наказания в ИК строгого режима, уголовное дело прекращено за отсутствием состава преступления.

Из обстоятельств дела следует, что в мае 2008 года С. из корыстных побуждений, злоупотребляя доверием В., незаконно завладел автомашиной марки BMW 525, 1991 года выпуска, путем составления договора аренды автомашины и выдачи фиктивной расписки, а также получения генеральной доверенности на данную автомашину. Автомашину С. продал, а деньги потратил на свои нужды, причинив ущерб В. на сумму 1 028 300 тенге.

Кассационной инстанцией основанием для прекращения уголовного дела за отсутствием состава преступления был взят факт договорных отношений между осужденным и потерпевшим. Суд указал, что получение имущества под условием выполнения какого-либо обязательства может быть квалифицировано как мошенничество лишь в случае, когда виновный ещё в момент завладения этим имуществом имел умысел на его присвоение и не намеревался

выполнить принятое обязательство.

Таким образом, при наличии между лицами договора или иного соглашения суд ставит под сомнение наличие в действиях обвиняемого уголовно-наказуемого деяния. Между тем, наличие договорных отношений является одним из прикрытий совершения мошеннических действий.

5. Мошенники зачастую используют простую письменную форму сделки, поддельные удостоверения личности, несуществующие правоустанавливающие документы.

В качестве превентивных мер было бы целесообразным законодательное расширение перечня нотариально оформляемых сделок. В этом вопросе мы солидарны с позицией 4-го Департамента ГП, заложенной в проекте «Справедливость – главный критерий правовой защиты» (предлагаемым механизмом «Чистоты сделки»).

Рекомендации и предложения по совершенствованию уголовного, уголовно-процессуального, гражданского законодательства в сфере борьбы с мошенничеством

1. Диспозицию статьи 190 УК Республики Казахстан дополнить понятием «Обман» на примере УК Франции.

Часть 1 статьи 190 (мошенничество) УК РК изложить в следующем виде: мошенничество, то есть хищение чужого имущества или приобретение права на чужое имущество путем обмана или злоупотребления доверием, либо иным противоправным путем, при этом под обманом понимать – обман (введение в заблуждение, злоупотребление доверием, иной противоправный способ) физического или юридического лица, совершенный путем использования ложного имени, должности или положения, а также злоупотребления служебным положением либо путем использования обманных действий в целях побуждения лица к передаче денежных средств, ценностей или иного имущества, оказанию услуг или предоставлению документа, содержащего обязательство или освобождение от обязательства в ущерб себе или третьим лицам.

2. Дополнить ч. 2 ст.190 УК РК (мошенничество) следующими квалифицирующими признаками (по примеру УК РФ), в частности, пунктами 6, 7, 8, 9, 10, 11, 12:

п.6) в сфере дистанционного банковского обслуживания, в предоставлении банковских услуг;

п.7) в сфере страховой деятельности;

п.8) в сфере кредитования;

п.9) при получении выплат;

п.10) в сфере предпринимательской деятельности;

п.11) в сфере компьютерной информации;

п.12) при капиталовложении.

3. Увеличить санкцию ч.2 ст.190 УК – штраф до 6 000 МРП, ограничение свободы – до 7 лет, лишение свободы – до 7 лет.

4. С целью правильности формирования практики рассмотрения дел по мошенничеству Верховному Суду РК разработать новое нормативное постановление «О судебной практике по делам о мошенничестве» для разъяснения сложных вопросов квалификации мошеннических деяний против собственности и в сфере экономической деятельности, а также в практике назначения судами наказаний за деяния этого вида, изложив признаки мошенничества с учетом возникающих договорных отношений.

Целесообразно разграничить, регламентировать, какие действия являются гражданско-правовыми отношениями, а какие имеют признаки состава преступления.

5. В сфере нотариальной деятельности – нотариусам предоставить:

- доступ к фотографиям, хранящимся в базе физических лиц МВД, при установлении личности обратившегося лица;

- доступ к сведениям о лицах, находящихся в розыске;

- доступ к сведениям о лицах недееспособных, ограниченно дееспособных, состоящих на учете в психоневрологических и наркологических диспансерах;

- доступ к регистрационным делам недвижимости;

- доступ к информации касательно всей истории отчуждаемой недвижимости, в частности, к сведениям о возбужденных уголовных делах в отношении имущества, по которому планируется сделка, об имеющихся гражданских делах в отношении участвующего в сделке имущества. Например, через включение такой информации в справку о зарегистрированных правах (обременениях) на недвижимое имущество и его технических характеристиках;

- право вносить в базу ЕНИС сведения о судебных имущественных спорах и лицах, неоднократно нарушавших закон, с непогашенной судимостью за преступления, связанные с мошенничеством;

- ускорить процесс внесения в базу ЕНИС сведений о брачном состоянии лиц;

- во избежание мошеннических действий сделать возможной регистрацию договоров о задатке в отношении недвижимости с тем, чтобы данная информация сразу отражалась в справке о зарегистрированных правах (обременениях) на недвижимое имущество и его технических характеристиках. Недобросовестный продавец может заключить несколько договоров о задатке у разных нотариусов в отношении одной недвижимости, от чего пострадают нотариус и добросовестные приобретатели, внесшие задаток за недвижимость.

- разработку алгоритма, регламента нотариальных действий, которого придерживались бы нотариусы, с тем, чтобы отведенное время для подготовки и проверки сделки было бы не ниже установленного. Это связано с тем, что клиенты желают совершить сделку по отчуждению имущества за 20-30 минут, а чтобы проверить недвижимость на наличие обременений и пр. требуется время.

6. Дополнить Гражданский кодекс РК, Законы РК «О банках и банковской деятельности РК», «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество», нормой, предусматривающей новый вид соглашения – договор условного депонирования (эскроу), новую разновидность банковского счета – эскроу счета.

Целями эскроу являются обеспечение исполнения обязательств и максимальное снижение возможных рисков подлога и мошенничества

К примеру, в РФ специфика регистрационных действий с ипотекой в том, что при не поступлении денежных средств на счет продавца в течение 10-ти рабочих дней с момента перехода права собственности сделка будет признана недействительной, а имущественные права возвращены к начальному состоянию, предшествовавшему подаче документов в Российский реестр.

Ожидаемый эффект по предлагаемым нормам

1. Сформулированная содержательная и объемная дефиниция «обман», будучи законодательно закрепленной в ст. 190 УК, дополнит диспозицию статьи, соответственно уточнит и разъяснит саму статью, снимет проблемы правоприменительной практики, устранив коллизии в законодательстве.

2. Увеличение квалифицирующих признаков и верхнего предела санкции части 2 ст.190 УК РК позволит расширить спектр карательного воздействия на лиц, изобретающих новые виды мошенничества, пресекать мошенническую деятельность в различных сферах правоотношений (в страховании, в сфере финансово-кредитных отношений и пр.).

3. Законодательное регулирование договора условного депонирования (эскроу) и новая разновидность банковского счета –

эскроу-счет обеспечит исполнение обязательств и максимальное снижение возможных рисков подлога и мошенничества.

4. Укрепит статус банков второго уровня, как финансовой организации и финансового института, одного из основополагающих секторов экономической системы государства. Это укрепит атмосферу разумного доверия населения и предприятий к финансово-кредитной системе путем освещения всех сторон ее деятельности.

Повысится уровень следователей на знание специфики, механизмов осуществления банковских операций, законодательной базы банковской деятельности.

5. Будут исключены спорные моменты в квалификации мошенничества и регламентированы действия виновного лица, с разграничением их на гражданско-правовые и уголовно-правовые отношения.

6. Усовершенствование отдельных инструментов, использование нотариусом, расширение технических возможностей и законодательное расширение их полномочий, позволит оперативно реагировать на изменившуюся реальность, противодействовать мошенничеству, снизив определенные риски при заключении сделок.

Не будет лишним еще раз напомнить, что в целом в структуре преступности более двух третей всех уголовных правонарушений составляют кражи и мошенничества. Значительная их часть по объективным и субъективным причинам остается не раскрытой. В этой связи предполагается, что исследование, проводимое МНИИ Академии ПО при ГП РК по вопросам совершенствования методов противодействия отдельным формам хищения, будет эффективным и позволит выработать результативные научно-практические меры. Межведомственной рабочей группой работа в данном направлении продолжается.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

Статистические материалы КПСиСУ ГП РК за период с 1998 года по 2016гг.;

Материалы исследования 2016г. МНИИ Академии ПО при ГП «Прогнозирование развития криминальной ситуации в Республике Казахстан»;

Каиржанов Е.И. Криминология. Общая часть. - Алматы: Рик, 1995. - С.41;

Аналитические материалы 2, 10, 4 Департаментов ГП; Республиканской палаты нотариусов, нотариусов г.Астана.



ДЕЛА ЧАСТНОГО ОБВИНЕНИЯ В ДЕЙСТВУЮЩЕМ УК РК: ПРАВОВЫЕ КОЛЛИЗИИ



Ануарбек ОСПАНОВ

Судья суда № 2
г. Павлодар

Указом Президента РК от 24.08.2009 года № 858 была утверждена Концепция правовой политики Республики Казахстан на период с 2010-2020 года, которая занимает основополагающее место в ряде мероприятий по усовершенствованию законодательной системы нашей страны.

Нынешняя уголовная политика государства направлена на дальнейшую декриминализацию правонарушений, не представляющих большой общественной опасности, с переводом их в категорию административных правонарушений и усилением административной ответственности за их совершение, а также переоценку степени тяжести отдельных преступлений путем смягчения наказания (депенализация).

Главными итогами реализации Концепции стало существенное обновление основных отраслей национального законодательства – конституционного, административного, гражданского, банковского, налогового, финансового, таможенного, экологического, уголовного, уголовно-процессуального, уголовно-исполнительного. На конституционном уровне придан импульс новому этапу судебно-правовой реформы, направленному на укрепление независимости судов при отправлении правосудия.

Проведенная реформа, таким образом, направлена на дальнейшую демократизацию институтов государства и общества. Определенные же для Казахстана амбициозной цели – вхождение к 2050 году в число 30 самых развитых государств мира предъявляет высокие требования к национальной правовой системе, которая должна эффективно обеспечивать проводимый курс страны на повышение качества жизни человека, общества и укрепление государственности. Поэтому казахстанская правовая система должна быть способна на равных

конкурировать в вопросах удобства применения и надежности защиты прав с законодательством развитых стран мира.

Будут вводиться международные стандарты оценки нормативных правовых актов, что позволит более полно учитывать интересы граждан, общества и государства, обеспечивать эффективность, экономичность и рациональность норм права.

Обновленное законодательство об административных правонарушениях должно быть простым и эффективным в применении и направлено на преимущественно внесудебную защиту от посягательств на права и законные интересы.

Для административно-деликтного права являются злободневными вопросы более четкого определения круга правоотношений, охраняемых административно-деликтным законодательством и соответственно более четкого разграничения между административно-правовыми и уголовно-правовыми санкциями.

Административное судопроизводство должно стать полноправной формой осуществления правосудия, наряду с уголовным и гражданским судопроизводством.

Считаю, что законодателем в противоречие Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010-2020 годы, утвержденной Президентом нашей страны, основного документа, определяющего правовую политику страны на ближайшее десятилетие, необоснованно внесено в Уголовный кодекс РК редакции от 14.07.2014 года, понятие «уголовный проступок», которое переведено из статей административного кодекса. Получилось так, что вместо декриминализации уголовного законодательства законодатель усилил ответственность граждан, путем перевода административных правонарушений в уголовные правонарушения.

Нахождение в действующем Уголовном кодексе статей частного обвинения также противоречит данной Концепции. Ранее большинство категорий дел частного обвинения переводились в разряд административных правонарушений, то теперь их включили в новый Уголовный кодекс.

В соответствии с ч.1 ст.32 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан в зависимости от характера и тяжести совершенного уголовного правонарушения уголовное преследование и обвинение в суде осуществляются в частном, частно-публичном и публичном порядке. Производство по делам частного обвинения начинается не иначе как по жалобе потерпевшего и подлежит прекращению за примирением его с обвиняемым, подсудимым.

Хотелось бы остановиться на делах частного обвинения, поскольку производство по ним начинается не иначе как по жалобе потерпевшего и подлежит прекращению за примирением его с обвиняемым, подсудимым.

Дела об уголовных правонарушениях, предусмотренных статьями 108 (умышленное причинение легкого вреда здоровью), 109 (побои), 110 ч. 1 (истязание без квалифицирующих признаков), 114 ч.1,2 (неосторожное причинение вреда здоровью средней тяжести), 123 (понуждение к половому сношению), 130 (клевета), 131 (оскорбление), 147 ч.1,2 (нарушение частной жизни), 149 ч.1 (нарушение неприкосновенности жилища без квалифицирующих признаков), 150 ч.1 (воспрепятствование осуществлению избирательных прав), 152 ч.1,2 (нарушение трудового законодательства), 198 ч.1 (нарушение авторских и смежных

прав), 199 ч.1 (нарушение прав на изобретения), 321 ч.1 (разглашение врачебной тайны), считаются делами частного обвинения. По указанным категориям уголовных правонарушений производство начинается только по жалобе потерпевшего лица.

Производство по делам частного обвинения определяется общими правилами УПК, за изъятиями, установленными гл.47 УПК.

Устанавливая эти правила, законодатель исходил из того, что указанные в ч.1 ст.32 УПК преступления относятся к числу тех, которые не представляют значительной общественной опасности и раскрытие которых, по общему правилу, не вызывает трудностей. В связи с чем, потерпевший сам может осуществлять в порядке частного обвинения уголовное преследование лица, совершившего в отношении него соответствующее преступление – обращаться за защитой своих прав и законных интересов непосредственно в суд и доказывать, как сам факт совершения преступления, так и виновность в нем конкретного лица, минуя обязательные в иных ситуациях (по делам частно-публичного и публичного обвинения) процессуальные стадии досудебного производства.

Дела частного обвинения – это такие дела, возбуждение и производство по которым полностью зависит от воли пострадавшего от преступного деяния. Роль государства в лице судьи сводится единственно к созданию условий для состязания сторон и разрешению уголовно-правового спора между частными лицами.

Законодатель в соответствии с требованиями ст. 408 УПК, закрепляя право лиц, пострадавших от преступления, самостоятельно преследовать своих обидчиков, в то же время установил ряд особенностей возбуждения и рассмотрения таких дел.

Уголовное дело частного обвинения возбуждается лицом путем подачи в суд жалобы о привлечении лица к уголовной ответственности.

Ст.408 УПК РК предъявляет определенные требования к форме

и содержанию жалобы, несоблюдение которых, в случае их неустранения в определенный судом срок, влечет отказ лицу в принятии жалобы к производству.

Согласно ч.2 ст.408 УПК жалоба должна содержать наименование суда, в который подается, описание события уголовного правонарушения, место и время его совершения с указанием доказательств, просьбу к суду о принятии дела к производству, сведения о лице, привлекаемом к уголовной ответственности, список свидетелей, вызов которых в суд необходим. Жалоба подписывается лицом, ее подавшим, при этом анонимные жалобы к производству не принимаются.

Достаточно жесткие требования со стороны уголовно-процессуального закона к жалобе потерпевшего в суд для возбуждения дела частного обвинения объясняются тем, что такое обращение фактически является обвинительным актом и на его основе принимается решение о виновности или невиновности лица в совершении преступления и постановляется приговор.

Более того, в силу разъяснений п.4 нормативного постановления Верховного Суда РК №13 от 25 декабря 2006 года «О судебной практике по делам частного обвинения» процессуальным документом, которым возбуждается уголовное дело частного обвинения, является жалоба потерпевшего о привлечении лица к уголовной ответственности.

По этим основаниям, учитывая особое процессуальное значение жалобы частного обвинения, являющейся поводом к возбуждению уголовного дела, суд должен исходить только из определяющих его пределов судебного разбирательства.

В соответствии со ст.ст.111, 113, 121 УПК при производстве по уголовному делу подлежит доказыванию, в частности, событие и предусмотренные уголовным законом признаки состава преступления (время, место, способ и другие обстоятельства совершения преступления).

С учетом этих требований закона жалоба частного обвинителя должна содержать описание преступного

деяния с указанием способа его совершения, формы вины, мотивов и последствий преступления.

Продиктовано необходимостью и указание анкетных данных лица, привлекаемого частным обвинителем к ответственности, поскольку при вынесении приговора, суд в соответствии со ст.396 ч.4 УПК в вводной части приговора (обвинительного, оправдательного) указывает фамилию, имя, отчество подсудимого, число, месяц, год и место его рождения, место жительства и работы, занятие, образование, семейное положение и иные сведения о личности подсудимого, имеющие значение для дела.

Кроме того, суд должен располагать данными о психическом статусе лица, привлекаемого к ответственности, данными о прошлых судимостях лица, которые могут учитываться при назначении наказания.

Законодателем акцентировано особое внимание и на подписание жалобы лицом, ее подавшим, с запретом принятия к производству анонимных жалоб.

Следует признать, что закрепленное в ч.2 ст.408 УПК положение об обязательном содержании в жалобе частного обвинителя описания события уголовного правонарушения, места и времени, а также обстоятельств его совершения вызывает определенные трудности на практике, поскольку потерпевшие чаще всего не знают всех тонкостей законодательства и не всегда могут точно раскрыть вышеуказанные обстоятельства.

Порой эти требования не могут выполнить и лица, имеющие юридическое образование, даже действующие юристы со стажем работы в правоохранительных органах, но в любом случае, судьи должны требовать указание в жалобе всех необходимых данных, но при этом не использовать данную норму во вред лицу, обратившемуся с жалобой в суд.

Процессуальный институт производства по делам частного обвинения предполагает разграничение функции правосудия, возлагаемой на суд, и функции обвинения, реализуемой потерпевшим.

Из этого же исходит УПК, согласно ч.1 ст.408 уголовное дело частного обвинения возбуждается лицом путем подачи жалобы о привлечении лица к уголовной ответственности.

Суд по собственной инициативе не вправе принять решение о возбуждении дела частного обвинения и о принятии его к производству. Не наделяется он по делам данной категории, и какими бы то ни было иными полномочиями, выходящими за пределы осуществляемой им в силу Конституции РК функции правосудия.

Таким образом, правовые нормы устанавливают вполне определенные правила производства по делам частного обвинения и не содержат каких-либо положений, возлагающих на суд выполнение обязанностей обвинения.

Следовательно, в жалобе частного обвинителя о привлечении лица, совершившего преступление, к уголовной ответственности должна быть указана норма уголовного закона, предусматривающая это деяние как преступное.

Более того, согласно ч.1 ст.340 УПК главное судебное разбирательство проводится только в отношении

подсудимого и в пределах того обвинения, по которому он предан суду. Изменение обвинения в судебном разбирательстве допускается, если при этом не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту.

По делам частного обвинения пределы судебного разбирательства определяет именно жалоба частного обвинителя

Безусловно, абсолютное большинство заявителей по уголовным делам частного обвинения не обладают юридическими познаниями и не могут сориентироваться, какой статьей Уголовного кодекса РК предусмотрена ответственность за деяние, совершенное против них.

четко разграничив состав конкретного правонарушения.

В реальности по причине исключения института «постановлений об отказе в возбуждении уголовного дела», органы полиции полностью отстранились от выполнения своих прямых обязанностей по полному и объективному рассмотрению обращений граждан о совершенных правонарушениях. Если ранее до принятия нового УПК, обращение или заявление о совершенном правонарушении регистрировалось только один раз и по нему принималось одно решение или об отказе в возбуждении уголовного дела или возбуждении уголовного дела, то с введением нового УПК по одному и тому же факту регистрируются множество обращений и заявлений любой

Таким образом они по сути отстраняются от выполнения своих прямых должностных обязанностей по расследованию и выяснению всех обстоятельств по поступившим к ним заявлениям и обращениям. В результате подсудности уголовным судам дел частного обвинения органы полиции отстранились от выполнения своих обязанностей, перекладывая функции преследования судам.

При изучении поступающих из органов полиции материалов по делам частного обвинения, как указано выше, уголовными судами выясняется, что они в основном содержат зарегистрированные несколько раз в КУИ обращения заявителя, или рапорт сотрудника полиции, неполные объяснения заявителя и правонарушителя, без полных анкетных данных, копию постановления о назначении судебно-медицинской экспертизы без самой экспертизы, и составленный самими органами полиции образец частной жалобы, который не соответствует требованиям ст.408 ч.2 УПК РК. При внимательном изучении обращений и заявлений обратившихся, в материалах, направленных органами полиции как дела частного обвинения, порой усматриваются признаки совсем других составов правонарушений, начиная от административных, далее уголовных правонарушений, рассматриваемых публично, вплоть до составов тяжких преступлений. Уголовные суды, усматривая составы других уголовных правонарушений, преследуемые публично, или признаки административных правонарушений, возвращают их вновь в органы полиции для принятия правильных процессуальных решений.

Органы полиции, не устраняя недостатки при сборе материалов, формально выполнив некоторые процессуальные действия, вновь направляют материалы в уголовные суды, где невозможно принять решение, суд дает время для дооформления. Так, проходит время, срabатывает соответствующая реакция потерпевших лиц «сколько можно ходить, уже надоело». В результате этого длительное время

Объективно следует отметить, что в связи с введением с 1 января 2015 года нового УПК, упразднением института «постановлений об отказе в возбуждении уголовного дела», заменой стадии возбуждения уголовного дела на регистрацию заявления в ЕРДР более 90% жалоб частного обвинения поступают в суды непосредственно из ОВД соответствующих районов. В каждом таком материале приобщены заявления потерпевших о привлечении к уголовной ответственности виновных лиц, оформленные по образцам, разработанным в полиции и не соответствующим требованиям УПК.

На практике органы полиции вместо того, чтобы выполнить требования ст. 32 ч.5 УПК РК, начинают выполнять несвойственные им функции. Участковые инспектора, которые занимаются по долгу службы с поступившим сообщением о совершении уголовного правонарушения, в данном случае частного обвинения заполняют готовые бланки составленных ими же жалоб, дают их подписать заявителям и направляют материал без проведения необходимых следственных действий, без выяснения всех обстоятельств совершенного правонарушения, прямиком в суд, хотя обязаны принять решение по поступившему заявлению, сообщению, при этом

формы и различными датами и, не принимая по ним какое-либо процессуальное решение, установив только наличие нанесения кому-либо телесных повреждений, органы полиции, даже не отобразив полные объяснения, без полных анкетных данных, приложив составленные самими сотрудниками полиции образцы жалоб по делам частного обвинения, не соответствующие требованиям ст.408 ч.2 УПК, сразу же направляют в уголовные суды. При этом в основном указывая, что в действиях правонарушителя усматривается деяние, предусмотренное ст.108 УК РК, тем самым надуманно используя погрешности в УПК, а именно подсудность ст. 108 УК уголовным судам.

не разрешаются обращения или заявления лица.

В итоге таких недоработок теряется принцип неотвратимости наказания, потерпевшие по делам частного обвинения не всегда доходят до суда за защитой своих прав и свобод.



Соответственно после одного обращения будет приниматься одно решение, своевременно и без волокиты.

Порой правонарушители в результате имеющихся коллизий в законодательстве чувствуют себя безнаказанными, пытаются уйти от всякого рода ответственности за содеянное, что в дальнейшем формирует неправильное мышление об ответственности.

Закон должен быть простым, доступным и понятным, а ответственность за содеянное должна наступать обязательно, как за совершение уголовных, так и административных правонарушений.

материалов, со всеми требованиями. При этом ими же сразу будут разграничены составы правонарушений как уголовные или административные, что исключит волокиту при рассмотрении обращений и заявлений граждан, будет способствовать своевременному принятию по ним решений. Заработает принцип неотвратимости наказания, что в комплексе с другими приведенными выше обстоятельствами повлияет на формирование у правонарушителя действенности и ответственности за совершенное правонарушение. Это исключит множественные регистрации заявлений и жалоб по одному и тому же факту, чего фактически не должно быть. Будет способствовать

Было бы рациональным перевести как проступки, так и дела частного обвинения в административные правонарушения, где органы полиции в силу своих должностных обязанностей полно и объективно занимались бы сбором доказательств по административным делам, не перекладывая свои обязанности на суды.

Из-за предусмотренных уголовно-процессуальным законом особенностей производства по делам частного обвинения, основная масса жалоб остается по существу не разрешенной. Из оставленных без движения пяти жалоб в лучшем случае одна подается с устранением недостатков, остальные четыре суд вынужденно возвращает. Учитывая, что основную массу таких дел составляют дела семейно-бытового характера, причинение легкого вреда здоровью, виновные лица остаются безнаказанными, что может быть невольной причиной и для дальнейшего совершения уголовного правонарушения.

Требование и выполнение Концепции правовой политики Республики Казахстан на 2010-2020 годы, обязывает перевод как проступков так и дел частного обвинения в административные правонарушения и только тогда по указанным категориям дел сработает принцип неотвратимости наказания, которого, к сожалению, невозможно добиться при действующем УПК. Органы полиции будут заниматься свойственными им обязанностями, а не формальным перенаправлением жалоб и заявлений в суды, полно будут выясняться обстоятельства совершенного правонарушения, которое влияет на правильную квалификацию уголовных правонарушений.

При действующем законодательстве дела частного обвинения как уголовные правонарушения, необоснованно усложнены способом обращения, способом составления документов и сбором доказательств, а также способом судебного разбирательства как уголовные дела, созданием множества ситуаций, которые требуют продолжительного времени для правильного и законного разрешения дела и принятия решения. Да и санкции по проступкам и статьям категории частного обвинения по своей карательности порой уступают административным правонарушениям.

Перевод же уголовных проступков и дел частного обвинения в разряд административных дел, дисциплинирует органы полиции в сборе доказательств по делам. Они займутся, наконец, своими прямыми обязанностями по полному сбору

тому, что сотрудники полиции при этом, выполняя свои прямые обязанности, будут развивать свою профессиональную грамотность, что от них требует государство, что исключит тенденцию к профессиональной деградации сотрудников полиции.

V ТАРАУ
ГЛАВА

БАСТЫ ТАҚЫРЫП

**САҚТАНДЫРУ ТУРАЛЫ
ЗАҢНАМАЛАРДЫ ҚОЛДАНУ
БОЙЫНША СОТ ТӘЖІРИБЕСІ**

ТЕМА НОМЕРА

**СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА
ПО ПРИМЕНЕНИЮ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
О СТРАХОВАНИИ**





Исполнитель:

giz Deutsche Gesellschaft für Internationale Zusammenarbeit (GIZ) GmbH



СТРАХОВЫЕ СЛУЧАИ И ВЫПЛАТЫ НЕМЕЦКИХ СТРАХОВЩИКОВ ОТ НЕСЧАСТНЫХ СЛУЧАЕВ

Немецкое страхование от несчастных случаев осуществляется отраслевыми юридическими лицами публичного права (одной или родственными отраслями промышленности), несущими расходы по страхованию от несчастных случаев на производстве.



Томас Фёлцке

Председательствующий судья Федерального социального суда, профессор Университета им. Гумбольдта г. Берлин

Эти юридические лица публичного права (в Германии их в этой сфере всего 12 – например, по электротехнической, химической и иных отраслей экономики) финансируются из отчислений работодателей. Данные отраслевые корпорации публичного права также превентивно занимаются предотвращением опасностей, связанных с исполнением работ. Работодатель обязан извещать эти отраслевые корпорации публичного права о несчастных случаях на рабочем месте. Посредством предписанного законом страхования от несчастных случаев работодатель оплачивает обязанности по возмещению ущерба за повреждения во время исполнения работ. Но это касается только ущерба, нанесенного лицам, а не ущерба вещам.

Согласно Закону застрахованы от несчастных случаев наряду с сотрудниками, а также обучающимися, иные многочисленные группы лиц, например, ученики и студенты. Защита страхованием от несчастных случаев действует в страховых случаях, которые возникают при осуществлении профессиональной деятельности работниками. Име-

ется 2 вида страховых случаев: производственный травматизм и профессиональные заболевания. К производственному травматизму относятся также так называемые травмы, полученные по пути на работу, между местом работы и квартирой.

Закон определяет несчастный случай на производстве как несчастный случай вследствие застрахованной деятельности. Под несчастным случаем понимается ограниченное во времени событие, которое воздействует извне на тело и приводит к какому-либо повреждению здоровья или к смерти. Так называемые внутренние причины, например, сердечный инфаркт, не возмещаются как несчастные случаи на работе.

Второй вид страховых случаев – это профессиональные болезни, которые не являются влиянием общих жизненных рисков, а такие, которыми страдает застрахованный вследствие застрахованной трудовой деятельности. Профессиональные болезни основываются на длительных воздействиях. Относительно их действует принцип «списка», который означает, что



профессиональными болезнями могут быть только болезни, которые посредством правового предписания (или Постановления) включены в список профессиональных болезней. В Постановлении различают 6 групп - это болезни, возникшие в результате химического воздействия; болезни, возникшие от физического воздействия; возникшие от возбудителей инфекций или паразитов; болезни дыхательных путей и легких, плевры, брюшины (или «перитониты»), воспаления брюшины); кожные заболевания; заболевания по иным причинам.

Важным для немецкого правового положения является то, что не имеет значения, кто виноват в каком-то несчастном случае на работе или в профессиональной болезни. Несущественным являются как возможная вина работодателя, так и совместная вина работника.

Для того, чтобы несчастный случай был признан как трудовая травма, судебная практика требует «внутренних или внешних связей» между осуществляемой в момент несчастного случая функцией и трудовой деятельностью. При этом ориентируются на объективированную тенденцию действий застрахованного: решающим является вопрос, хотел (планировал) ли застрахованный выполнить работу (деятельность), которая служит предприятию, на котором он работает. Речь идет о том, чтобы

отграничить застрахованную деятельность от так называемой самостоятельной хозяйственной деятельности.

То, что не служит в существенной степени интересам предприятия, а в первую очередь служит собственным интересам, является в принципе незастрахованным личным делом. Как такие незастрахованные личные виды деятельности следует оценивать основополагающе - еду, питье или посещение туалетов? Относительно названных видов деятельности учитывается, что они являются необходимыми для сохранения рабочей силы, так что не возникает потери страховой защиты, если во время исполнения этих действий возникает лишь незначительное по времени и месту, и поэтому несущественное прерывание. Взаимосвязь, например, при посещении столовой, подтверждается. Незастрахованным, в отличие от этого, является перерыв на курение, даже и тогда, когда он осуществляется на территории предприятия.

Сложности вызывают отграничения при так называемых смешанных видах деятельности. Смешанные виды деятельности имеют место тогда, когда как минимум одна из них выполняет условия состава застрахованного вида деятельности.

Для пояснения приведу пример. Рабочий удалял на самодвижущемся подъемнике пятна от краски на фасаде какого-то гаража, используя возгораемый раство-

ритель. При закуривании сигареты загорелся растворитель. Рабочий скончался от ожогов. В судебном производстве возник спор о выплате пенсии оставшейся вдове работника. Федеральный социальный суд подтвердил наличие трудового несчастного случая, потому что личное курение неразрывно было связано с рабочей ситуацией на подъемнике.¹

Следующий пункт, который нужно проверить, это каузальность («причинность»): наступивший несчастный случай должен следовать из застрахованной деятельности и повреждение здоровья должно следовать из застрахованного несчастного случая. Наличие каузальности следует подтвердить, если трудовая деятельность образует существенное условие для наступления несчастного случая, то есть как минимум равноценную причину для его наступления.

Каузальность несчастных случаев, например, разрушается в делах, в которых замешаны алкоголь, медикаменты, наркотики. Но четкой границы для величины в промиллях, начиная с которой продажа алкоголя рассматривается как существенная причина, не существует. Также и в дорожно-транспортных авариях такая жесткая граница не действует.

Взять такой пример. Строитель, который был под действием алкоголя, получил удар током, когда пытался выдернуть миксер из раствора из находящейся под током впрыскной машины для раствора, чтобы ее очистить. До этого во время рабочей смены он выпил 10 бутылок пива. После несчастного случая у него оказалось повреждение мозга. Федеральный социальный суд присудил истцу полное страховое возмещение, потому что только полное опьянение приводит к отмене (или досл. «признании недействительной, расторжении») застрахованной деятельности.

Немецкий законодатель однозначно установил, что нарушение законодательных запретов не ведет к исключению страховой защиты. Это касается и нарушений предписаний по технике безопасности. Правила (инструкции) по технике безопасности – это урегулирования,

¹ BSG v. 12.04.2005 - B 2 U 11/04 R - BSGE 94, 262 ff.

изданные отраслевыми союзами для защиты труда.

Пример. Застрахованный, который обслуживает машину, начинает незадолго до окончания рабочего дня процесс ее очистки, хотя машина еще включена. Тем самым он нарушает основополагающие правила по технике безопасности, которые ему хорошо известны. Но, тем не менее, делает это, чтобы своевременно закончить работу. Из-за того, что он схватился за машину, потерял свою правую руку. Но и в этом случае он не будет лишен страховой защиты.

Вина работника в возникновении трудового несчастного случая имеет значение для возмещения ущерба отраслевыми корпорациями публичного права только тогда, когда страховой случай возник во время такого действия застрахованного, за которое он был осужден уголовным судом. Но даже и в таком случае частично он может получить возмещение - на усмотрение отраслевой корпорации публичного права.

Отраслевые корпорации публичного права обязаны устанавливать наступление трудовых несчастных случаев или профессиональной болезни по долгу службы и независимо от того, должны ли быть уже в данный момент оплачены страховые выплаты. Для этого они привлекают медицинские экспертизы относительно причинных связей и установления размера потери трудоспособности. Важным является то, что для наступления трудового несчастного случая необходимо так называемое полное доказывание. И, напротив, для установления каузальности («причинности») хватает достаточной вероятности. Тем самым учитывается сложность по установлению медицинских взаимосвязей.

Что касается требований работника на выплату при наступлении страхового случая, то при страховании от несчастных случаев имеются 2 группы выплат. С одной стороны, выплаты для восстановления здоровья и профессиональной интеграции работника, с другой стороны – выплаты по возмещению ущерба.



Допустим, работник, который, как в последнем примере, потерял руку, более не может долгосрочно осуществлять свою предыдущую деятельность, в которой зарабатывал регулярно 2.000 евро реальной зарплаты («чистыми»). Застрахованный работник имеет право на врачебное лечение, что соответствует условиям медицинского страхования. Ввиду того, что застрахованный работник более не может выполнять свою прежнюю работу, он имеет право требования на мероприятия по переобучению. Во время лечения и мер по его дальнейшей трудовой интеграции (переобучения) работник имеет право на страховое возмещение, выплачиваемое при наступлении несчастного случая. Возмещение составляет, как правило, 100% реальной последней зарплаты, то есть в нашем случае 2.000 евро. Это возмещение выплачивается на срок до 78 недель.

Главная компенсация – это денежное пособие лицу, утратившему трудоспособность. Первоначально оно выплачивается в течение 26 недель с момента наступления страхового случая, чтобы выровнять снижение трудоспособности на общем рынке труда. Расчет пособия зависит от двух факторов: процента уменьшения трудоспособности и последнего получаемого заработка. Если работник из-за несчастного случая стал безработным и не получает дохода, то этот срок увеличивается, и пособие выплачивается максимально до 2 лет.

Установление снижения трудоспособности следует принципу абстрактного рас-

чета ущерба, так как речь идет о сниженных возможностях работать во всей сфере трудовой жизни. Действительно ли это фактически приведет к потере дохода для выплаты этого пособия не является существенным. Понесенный ущерб (убыток) оценивают на основании величин из опыта и относят к какой-то определенной степени снижения трудоспособности. Эти опытные величины зафиксированы в таблицах. При снижении трудоспособности на 100% компенсируется так называемое полное пособие. Оно составляет две трети от последнего годового заработка. Если снижение трудоспособности менее 100%, то пособие выплачивается в ставке в соответствующем процентном отношении к полному пособию.

В соответствии с нашим примером это означает: потеря руки соответствует снижению трудоспособности на 80%. Последняя реальная зарплата составляла 24.000 евро в год. Полное пособие составляло бы 16.000 евро в год. Так как следует предполагать потерю 80% трудоспособности, то годовое пособие составляет 12.800. Это соответствует 1.066 евро в месяц.

Размер пособия ежегодно приводится в соответствие с изменением цен. Оно выплачивается работнику до его смерти. Изменение конечно может возникнуть в случае, если состояние здоровья застрахованного улучшится или ухудшится. Тогда отраслевая корпорация публичного права может привести выплату пособия в соответствие с новой процентной ставкой. Если работник умирает, то в связи с несчастным случаем на работе вдове и детям при определенных обстоятельствах выплачиваются пенсии.

Судебная практика по применению законодательства о страховании ответственности работодателя за вред, причиненный работнику при исполнении им трудовых обязанностей



Законом Республики Казахстан от 27 апреля 2015 года № 311-V ЗРК внесены изменения и дополнения в законодательные акты Республики Казахстан по вопросам страхования. Нормы Закона в части обязательного страхования работника от несчастных случаев при исполнении им трудовых (служебных) обязанностей распространяются на случаи установления либо продления (переосвидетельствования) степени утраты профессиональной трудоспособности работника, возникшие после введения в действие настоящего Закона.



**Гульнара
БЕРТИСКАНОВА**

Судья Карагандинского
областного суда

На законодательном уровне определена дата несчастного случая в результате трудового увечья или выявления профессионального заболевания (п.2 ст.13 Закона РК «Об обязательном страховании работника от несчастных случаев при исполнении им трудовых (служебных) обязанностей»):

- в случае смерти или установления работнику степени утраты профессиональной трудоспособности в результате трудового увечья – дата несчастного случая, указанная в акте о несчастном случае;

- в случае установления работнику степени утраты профессиональной трудоспособности в результате выявления профессионального заболевания – дата заключения организации здравоохранения, осуществляющей оказание специализированной медицинской, экспертной помощи в области профессиональной патологии.

Существенные изменения претерпела статья 19 Закона. Возмещение вреда, связанного с утратой заработка работником в связи с установлением ему степени утраты

профессиональной трудоспособности от 5 до 29 процентов включительно, осуществляется страхователем (работодателем) согласно трудовому законодательству, а от 30 до 100 процентов включительно – осуществляется страховщиком. При расчете размер учитываемого среднего месячного заработка не должен превышать десятикратного размера минимальной заработной платы, размер страховой выплаты осуществляется за минусом социальной выплаты на случай утраты трудоспособности из Государственного фонда социального страхования. Страховая выплата осуществляется на срок не более достижения работником пенсионного возраста. Из страховых выплат удерживаются и перечисляются обязательные пенсионные взносы в ЕНПФ.

При возмещении дополнительных расходов, вызванных повреждением здоровья работника, не подлежат возмещению расходы, которые входят в гарантированный объем бесплатной медицинской помощи.

Совокупный размер страховых выплат по возмещению дополнительных расходов, вызванных повреждением здоровья, не может превышать размеров МРП, установленных п.2 ст.19 Закона. В случае смерти пострадавшего работника лицу, осуществившему его погребение, страховщиком возмещаются расходы на погребение в размере ста месячных расчетных показателей. Если размер страховой выплаты или расходов на погребение превышает размер страховой суммы, установленной договором обязательного страхования работника от несчастных случаев, разница уплачивается страховщику за счет страхователя.

При рассмотрении споров данной категории применению и анализу подлежат изменения и дополнения, внесенные Законом Республики Казахстан от 27 апреля 2015 года № 311-V ЗРК в некоторые законодательные акты по вопросам страхования, а также в Гражданский Кодекс РК и Трудовой Кодекс РК. Так, п.1 ст.944 ГК РК изложен Законом в редакции: п.1 «Возмещение вреда, связанного со снижением трудоспособности или смертью потерпевшего, производится ежемесячными выплатами. Возмещение вреда в части утраченного заработка потерпевшим при исполнении им трудовых (служебных) обязанностей осуществляется на срок установления степени утраты трудоспособности, но не более достижения им пенсионного возраста, установленного законодательством Республики Казахстан о пенсионном обеспечении».

Ст.164 ТК РК в старой редакции (ныне ст.122 ТК РК) также претерпела изменения. Так, в соответствии с п.3 ст.122 ТК РК предусмотрено, что при причинении вреда жизни и здоровью работника, связанного со степенью утраты профессиональной трудоспособности от пяти до двадцати девяти процентов включительно, возмещение работнику утраченного заработка и расходов, вызванных повреждением здоровья, возложено на работодателя.

Изменения и дополнения в ГК РК введены с 10 мая 2015 г. Вместе с тем, п.5 ст.2 Закона предусмотрел, что его нормы в части обязательного страхования работника от несчастных случаев при исполнении им трудовых (служебных) обязанностей распространяются на случаи

установления либо продления (переосвидетельствования) степени утраты профессиональной трудоспособности работника, возникшие после введения в действие Закона, т.е. после 10 мая 2015 г.

В связи с вышеназванными изменениями в законах в суды Карагандинской области стали поступать различные исковые требования от работников предприятий, получивших увечье, которым как страховые компании, так и работодатели стали отказывать в возмещении вреда здоровью.

Из рассмотренного количества дел можно выделить следующие категории, по которым, на наш взгляд, выработана правильная судебная практика в судах области, по которым от Верховного Суда РК на данный момент еще не получено соответствующих разъяснений и подтверждений относительной правильности формирования такой практики. Следует отметить, что эти категории дел вызывают социальное напряжение и относятся к делам, вызывающим общественный резонанс.

1. Иски работников, достигших к 10 мая 2015 г. пенсионного возраста, либо достигших его после 10 мая 2015 г., получивших возмещение утраченного заработка до 10 мая 2015 г., но прошедших очередное переосвидетельствование после 10 мая 2015 г., которым продлевается степень утраты профессиональной трудоспособности.

Суды Карагандинской области, рассматривая такие иски, пришли к выводу, что обязанность по выплате возмещения вреда здоровью должна быть возложена на работодателя и не ограничиваться условием достижения пенсионного возраста, т.к. правоотношения по возмещению вреда здоровью работника возникли до 10 мая 2015 г. Так как Закон предусмотрел случаи обратной силы закона при определенных условиях только в отношении страховых компаний, то работодатель должен нести ответственность по возмещению вреда здоровью по несчастным случаям на производстве перед работником пожизненно.

Полное освобождение от выплат не может иметь место и обратная сила закона не может быть применена в силу конституционных ограничений, установленных подпунктом 7 п.3 ст.77 Конституции Республики Казахстан.

2. Иски работников, достигших к 10 мая 2015 г. пенсионного возраста, получивших возмещение утраченного заработка до 10 мая 2015 г., но не проходивших очередное переосвидетельствование после 10 мая 2015 г. (при бессрочном установлении степени утраты профессиональной трудоспособности). Аналогично обоснованию по вышеприведенному примеру, суды Карагандинской области, рассматривая такие иски, приходят к выводу, что обязанность по выплате возмещения вреда здоровью продолжает оставаться за страховой компанией, т.к. условия обратной силы закона, определенного в п.2 ст.2 Закона, не наступили. Данные выплаты также должны осуществляться страховой компанией пожизненно, за исключением случаев возможного последующего переосвидетельствования работника при изменении условий. Тогда возмещение вреда возлагается на работодателя.

Новый Закон (за исключением случаев, указанных в п.5 ст. 2 Закона) будет иметь свое распространение только на случаи получения вреда здоровью работника после 10 мая 2015 года.

Споры о взыскании единовременной страховой выплаты

Право на получение единовременной страховой выплаты возникает с момента установления утраты профессиональной трудоспособности (заклучение МСЭ – освидетельствование работника на определение степени утраты трудоспособности в результате несчастного случая или профессионального заболевания, а также определение нуждаемости в дополнительных видах помощи и ухода осуществляются путем проведения медико-социальной экспертизы в соответствии с законодательством

Республики Казахстан о социальной защите инвалидов).

В этом случае, на наш взгляд, нельзя исходить из положений п.2 ст.13 Закона РК от 27.04.2015 года в части обязательного страхования, определившего, что датой несчастного случая является:

- при смерти или установлении работнику степени утраты профессиональной трудоспособности в результате трудового увечья – дата несчастного случая, указанная в акте о несчастном случае;

- при установлении работнику степени утраты профессиональной трудоспособности в результате выявления профессионального заболевания – дата заключения организации здравоохранения, осуществляющей специализированную медицинскую, экспертную помощь в области профессиональной патологии.

Из смысла вышеназванных норм Закона в редакции 2009 г. и 2015 г. следует, что основанием для взыскания страховой выплаты является заключение МСЭ при освидетельствовании работника на определение степени утраты трудоспособности. Положениями подзаконных нормативных правовых актов, определяется порядок проведения и оформления результатов МСЭ пострадавшего на производстве работника.

В соответствии с пунктом 24 ранее действовавших «Правил проведения медико-социальной экспертизы», утвержденных постановлением Правительства от 20 июля 2005 года № 750, утративших силу согласно постановлению Правительства от 05 июня 2015 года № 408, датой установления степени утраты трудоспособности считается дата предъявления освидетельствуемым лицом в отдел МСЭ соответствующих документов.

Аналогичное положение содержится в пункте 17 действующих «Правил проведения медико-социальной экспертизы», утвержденных приказом Министра здравоохранения и социального развития Республики Казахстан от 30 января 2015 года № 44. Таким образом, из ранее и ныне действовавших «Правил проведения медико-социальной экспертизы» следует, что степень утраты трудоспособности

устанавливается в день предъявления освидетельствуемым лицом в отдел МСЭ соответствующих документов.

Поэтому при решении вопроса о взыскании страховой выплаты суды должны исходить из даты заключения МСЭ об определении степени утраты трудоспособности пострадавшего работника в результате несчастного случая или профессионального заболевания, а не с даты установления профессионального заболевания заключением экспертной профпатологической комиссии РГКП Национальным центром гигиены труда и профессиональных заболеваний МЗ РК.

Неоднозначной остается практика рассмотрения дел, связанных с взысканием страховой выплаты с применением обратной силы Закона от 27 апреля 2015 г. В одних случаях за основу берется дата установления степени УПТ, в других – дата установления профзаболевания.

Несвоевременное уведомление страховщика о наступлении страхового случая

В судебной практике при рассмотрении споров об осуществлении страховых выплат по договорам обязательного страхования работника от несчастных случаев при исполнении трудовых обязанностей возникает ряд вопросов, требующих разрешения. В целях правильного применения законодательства необходима выработка рекомендаций по единообразной судебной практике.

Требования об осуществлении страховых выплат по п.2 ст.19 ЗРК «Об обязательном страховании работника от несчастных случаев при исполнении им трудовых (служебных) обязанностей» при несвоевременном уведомлении страховщика о наступлении страхового случая предъявляются работниками к работодателю и страховщику в солидарном порядке.

Судебная практика судов Карагандинской области при рассмотрении таких споров не единообразна. В одних случаях обязанность по осуществлению страховых выплат по п.2 ст.19 Закона РК при несвоевременном уведомлении страховщика о наступлении страхового случая возлагается на работодателя, как причинителя убытков лицу, права которого нарушены, в других – на страховщика.

Принимая решение о возложении на работодателя обязанности по осуществлению страховых выплат по п.2 ст.19 Закона, суды ссылаются на условия, вытекающие из договоров страхования гражданско-правовой ответственности, а также на п.п.4 п.2 статьи 8 ЗРК «Об обязательном страховании работника от несчастных случаев при исполнении им трудовых обязанностей», в соответствии с которыми страхователь обязан незамедлительно, но не позднее трех рабочих дней, как ему стало известно о наступлении страхового случая, известить об этом страховщика. Судами также приводится ссылка и на пп. 5 п.4 ст.839 ГК РК, в соответствии с которым основанием для отказа страховщика в осуществлении страховой выплаты может быть также не уведомление страховщика о наступлении страхового случая (ст.835 настоящего Кодекса).

Некоторые суды, возлагая ответственность по таким спорам на страховщика, в обоснование принятого решения ссылаются на п.п.2 п.1 ст.839 ГК РК, в соответствии с которым страховщик не освобождается от осуществления страховой выплаты по договорам страхования гражданско-правовой ответственности, если страховый случай произошел по вине лица, чья ответственность является объектом страхования. В обоснование законности данной позиции хотелось бы обратить внимание на следующее.

Основания освобождения страховщика от осуществления страховой выплаты предусмотрены статьей 839 ГК РК. Подпунктом 5 пункта 4 этой статьи предусмотрено, что основанием для отказа страховщика в осуществлении страховой выплаты может быть также не уведомление страховщика о наступлении стра-

хового случая. Из содержания этой нормы следует, что речь идет не о несвоевременном уведомлении страховщика, а о его неуведомлении о страховом случае вообще. В этом же подпункте сделана ссылка на статью 835 настоящего Кодекса. Пункт 3 данной статьи изложен в следующей редакции: неуведомление страховщика о наступлении страхового случая дает ему право отказать в страховой выплате, если не будет доказано, что страховщик своевременно узнал о наступлении страхового случая, либо отсутствие у страховщика сведений об этом не могло сказаться на его обязанности осуществить страховую выплату.

Положения п.3 ст.835 ГК РК согласуются с положениями п.п.2 п.1 ст. 839 ГК РК, в соответствии с которыми страховщик не освобождается от осуществления страховой выплаты по договорам страхования гражданско-правовой ответственности, если страховой случай произошел по вине лица, чья ответственность является объектом страхования.

Из содержания приведенных норм следует, что несвоевременное уведомление страховщика о наступлении страхового случая не может служить основанием для освобождения последнего от осуществления страховых выплат, при

условии наступления страхового случая в период действия договора обязательного страхования гражданско-правовой ответственности и страховой защиты, при перечислении страхователем страховой премии. Более того, даже прекращение договора обязательного страхования не освобождает страховщика от обязанности по осуществлению страховой выплаты выгодоприобретателю по несчастным случаям, признанным в последующем страховыми случаями, которые произошли в период действия договора обязательного страхования работника (статья 13 Закона).

Изменения в страховом законодательстве, принятые в поддержку страхового сектора, не отвечают интересам страхователей



Галина МЯГКОВА
Начальник Риддерского бюро Управления корпоративного юриста ТОО «Казцинк»

Тема страхования имеет высокую актуальность для промышленного сектора, и в частности, для компании «Казцинк», выступающей в качестве страхователя по договорам обязательного страхования работников от несчастных случаев при исполнении ими трудовых (служебных) обязанностей.



Законодатель определяет страхование как возмездное имущественное отношение, в рамках которого страховщик предоставляет за плату в виде страховой премии страхователю страховую защиту, выражаемую в материальном аспекте страховой выплатой, производимой страховщиком за счет своего имущества при наступлении страхового случая. Под страховой защитой понимается обеспеченная юридическим обязательством потенциальная готовность страховщика предоставить застрахо-

ванному лицу при наступлении страхового случая материальное обеспечение в виде страховых и иных предусмотренных страхованием выплат, что придает этому лицу чувство защищенности и уверенности в своем будущем.

Однако в имеющихся в нашем распоряжении судебных решениях очевидна проблема неисполнения либо ненадлежащего исполнения основной обязанности страховщика – осуществления им страховой выплаты. Практика знает довольно много случаев, когда страховщики



Основным источником права является закон, а не судебный прецедент

по формальным, а часто и просто надуманным предложениям отказывали страхователям (выгодоприобретателям) в ее получении.

За последние десять лет нормы законодательства, регламентирующие вопросы страхования, претерпевали значительные изменения, менялась и судебная практика по этим спорам. В связи с введением изменений и дополнений Законом РК от 30 марта 2011 года в ст.938 ГК, внесено дополнение п.6 о перерасчете сумм возмещения утраченного заработка при увеличении работодателем размера средней заработной платы работника.

Судами Восточно-Казахстанской области ответственность за осуществление дополнительных выплат, связанных с повышением заработной платы пострадавших работников, возложена на страховые компании, состоящие в договорных отношениях с ТОО «Казцинк» по договорам обязательного страхования на момент наступления страхового случая. Постановлениями Верховного Суда РК от июля 2016 года некоторые решения признаны противоречащими требованиям норм материального права и подлежащими отмене. Это стало основанием для страховых компаний обратиться в судебные органы с исками о пересмотре вступивших в законную силу судебных решений по новым обстоятельствам.

Помимо отмененных постановлений Верховного Суда РК решений судов ВКО, имеются и постановления Верховного Суда РК от 2015 года, января 2016 года, согласно которым суд не усматривает в судебных актах нарушений норм материального и процессуального права поскольку «стороны договора страхования определили для себя, что размер страховой выплаты определяется на условиях ГК, следовательно, правила определения

объема и размера страховой выплаты не приобрели для сторон значения условия договора». Указанные судебные акты и на сегодня имеют обязательную силу на всей территории республики.

В связи с отсутствием единой правоприменительной практики по вопросам страхования гражданско-правовой ответственности работодателя за причинение вреда жизни и здоровью работников при исполнении ими трудовых (служебных) обязанностей не разрешены вопросы между Страховщиком и Страхователем об ответственности доплаты сумм перерасчета возмещения вреда здоровью по правилам части 6 ст. 938 ГК РК, действовавшей до 10.05.2015 года.

Направляя в судебные органы заявления о пересмотре вступивших в законную силу, исполненных решений судов, страховые компании ссылаются на постановления Верховного Суда РК, отменившие указанные судебные акты, как на новые обстоятельства. Между тем, заявление о пересмотре по новым обстоятельствам вступивших в законную силу судебных актов может быть подано только по основаниям, исчерпывающий перечень которых содержится в ст.455 ГПК РК. Этот перечень оснований исчерпывающий и расширительному толкованию не подлежит.

Исходя из буквального толкования п. 1 ст. 455 ГПК РК, основанием к процедуре пересмотра являются юридические факты, которые фактически существовали на момент вынесения судебного акта судами первой, апелляционной инстанций, о пересмотре которого подано за-

явление, но не были известны и не могли быть известны заявителю. Данный вывод согласуется с п.1 нормативного постановления Верховного Суда РК от 25.12.2007 г. № 12 «О некоторых вопросах пересмотра судебных актов по гражданским делам по вновь открывшимся обстоятельствам». Согласно п. 10 постановления «обстоятельства, возникшие после вынесения судебного акта, не являются основанием к пересмотру судебного акта по вновь открывшимся обстоятельствам».

На основе ст. 5 ГПК РК, гражданское судопроизводство осуществляется на основе принципов, одним из которых является принцип законности, означающий, что при рассмотрении и разрешении гражданских дел суд обязан точно соблюдать требования Конституции РК, конституционных законов РК, настоящего кодекса, других нормативных правовых актов, подлежащих применению международных договоров РК. В связи с чем, основным источником права является закон (нормативный правовой акт), а не судебный прецедент.

Цель заключения договоров обязательного страхования ответственности работодателя – обеспечение защиты имущественных интересов работников, жизни и здоровью которых причинен вред при исполнении ими трудовых (служебных) обязанностей, посредством осуществления страховых выплат. Заключение договора обязательного страхования, компания «Казцинк» застраховала свою гражданско-правовую ответственность в соответствии с нормами действующего законодательства РК, при этом, не разделяя ответственность на части, как утверждают страховые компании.

В связи с отменой судебных актов судов ВКО постановлениями Верховного Суда РК (июль 2016 г.), страховые компании обращаются в суд с требованием взыскания со страхователя разницы между осуществленной страховой выплатой и выплатой, взысканной с аннуитетной компании по повороту исполнения решения. При этом страховые компании ссылаются на наличие в действиях страхователя (компании «Казцинк») неосновательного обогащения и просят суды взыскать данные суммы в порядке регресса.

Сақтандыру даулары бойынша медиацияны қолдану



Нургуль ЖЕКЕНОВА

Алматы облыстық сотының судьясы

Елбасы сот тәртібінде қаралатын даулардың санын қысқартудың, оларды шешудің баламалы түрлерін енгізудің, татуластыру рәсімдерін және медиацияны дамытудың маңыздылығын айтқан болатын. Сонымен қатар, отандық медиация туралы заңнаманы халықаралық стандарттарға сәйкестендіру қажеттігін атаған.

Республика судьяларының VII съезінде Мемлекет басшысының берген тапсырмасын жүзеге асыру үшін медиацияны қолдану салаларын одан әрі кеңейту мақсатында жеке санаттағы дауларды (жанжалдарды) медиация тәртібімен сотқа дейін реттеу міндеттілігі бойынша Жоғарғы Сот пилоттық жобаны іске қосты.

Соттар пилоттық жоба шеңберінде халық арасында түсіндірме жұмыстарын жүргізуде, дәлірек айтсақ, сот ғимараттарында медиацияны қолдану механизмі жөніндегі ақпараттық стендтер орналастырылған. Облыстық соттардың интернет-ресурстарында сот медиациясын енгізу жөніндегі пилоттық жобаның іске асырылуы туралы ақпарат жарияланған. Облыстық және оған теңестірілген соттар судья-медиаторлардың тізімдерін бекітіп, судьялар үшін сот медиациясын жүзеге асыру мәселелері

бойынша семинарлар мен дөңгелек үстелдер өткізуде.

Қазіргі уақытта азаматтық құқықтың реттеу саласына кіретін институттар, оның ішінде, сақтандыру, тұрақты жүйе, функционалдық және тиімділікті қалыптастыру үшін қоғам мен мемлекеттің мүдделерін қамтамасыз етуде тек алғашқы қадамдар жасауда.

Сақтандыру қызметін жүзеге асыру барысында кездесетін даулы мәселелер қоғамның сақтандыруды теріс қабылдауының қалыптасуына себеп болады, сақтандырушылардың іс-әрекеттеріне сенімсіздік тудырады, ал сақтандырушыларға қойылатын миллиондаған талап арыздар барлық деңгейдегі соттар үшін қосымша жүктеме болуда.

Мысалы, 2016 жылдың статистикалық мәліметтеріне сәйкес, Алматы облысының аудандық және оларға теңестірілген соттарында

барлығы 304 азаматтық іс қаралып, оның ішінде, 252-сіне шешім шығарылған (240-ы қанағаттандырылды, 12-сіне қанағаттандырудан бас тартылды), 21-і өндіріспен қысқартылып, 21-і қараусыз қалдырылған.

Сотқа жүгіну – тараптардың өз құқықтары мен мүдделерін қорғаудағы ең көп таралған және түсінікті тәсілі. Бірақ, шарт еркіндігі, яғни, негізге алынатын қағидаттардың бірі, тараптардың өз қалауы бойынша және даулы қарым-қатынастарды шешудің өзге де тәсілдері, атап айтқанда, медиация арқылы шешуіне жол береді.

Сақтандыру жағдайындағы медиация дегеніміз - сақтандыру субъектілері: тәуелсіз делдал (медиатор) көмегімен сақтандырушы, сақтанушы және/немесе пайда алушы арасындағы даулы жағдайларды шешу тәсілі.

Сақтанушы мен сақтандырушы арасында мүмкін болатын даулы жағдайды қарастыра отырып, медиатор қызметтерінің қай кезеңде қажет болуы мүмкін екенін анықтау керек. Әдетте, сақтандыру шарттарын жасасу кезінде тараптардың арасында елеулі қайшылықтар туындамайды, өйткені, көлік құралдары иелерінің азаматтық жауапкершілігін сақтандыру шарттары заңнама негізінде жасалады. Осы кезеңде туындайтын даулар салдарынан сақтандырушы тарапынан қателіктер немесе жосықсыздық болуы мүмкін.

Мысалы, сақтандырушының сақтандыру жағдайын танудан бас тартуы. Мұндай бас тартудың себептері объективті болуы да мүмкін, егер сақтандыру тәуекелін қоспайтын болса, сондай-ақ, сақтандыру төлемін өтеуден жалтаруға бағытталған сақтанушы іс-әрекетінің салдарынан да болып табылады.

Көрсетілген жағдайларда сақтандырушы сақтандыру төлемдерін жүзеге асыру міндеттерінен жалтарып және келтірілген залалды өтеу бойынша жауапкершілікті сақтанушыға жүктей салады.

Сақтандыру дауларын туындататын тағы бір жай - сақтандыру төлемін жасаған сақтандырушының зиян келтіруде кінәні сақтанушыға немесе өзге тұлғаға қоятын регрестік талабы.

Алайда, көбінесе дау сақтандыру төлемін жүзеге асырған тараптың төлем мөлшерінен туындайды, өйткені, оның мөлшері регрестік талап сомасына әсер етеді. Мысалы, сақтандыру компаниясы сақтандыру өтемі үшін құны жаңа автомобильдің бөлшектерімен төледі. Сақтандырушы ұсынылған құжаттары қарастырылмай, аталған бөлшекті қалпына келтіріп жөндеу барысында автомобильге орнатылды. Демек, сақтандыру компаниясы осы бөлшекке сақтандыру құнын төлеуге міндетті емес, және соның салдары ретінде осы

бөлшектің құнын өтеп беру үшін талап етуге міндетті.

Алайда, соттарда қаралатын сақтандыру даулары сақтандырушылар және пайда алушылар арасындағы қарым-қатынастардан туындайды:

– сақтандыру жағдайын танымауына байланысты сақтандыру төлемінен бас тарту;

– оны жүзеге асыру негізінде заңда тікелей нұсқаудың болмауына байланысты сақтандыру төлемінің өндірісінен бас тарту. Тауарлық құнын жоғалтқан автомобильдерді өтеуден жалтару осындай бас тартулардың жарқын үлгісі болып табылады. Мұндай төлемдерді жүзеге асыру заңда тікелей көзделмеген, бірақ, шын мәнінде, тауарлық құнын жоғалту залал деп есептелінеді және заң шеңберінде өтелуге тиіс;

– сақтандыру өтемінің сомасын төмендету;

– сақтандыру өтемінің төлеу мерзімдерін кідірту.

Айта кету керек, медиация аталған дауларды шешуде тиімді тәсіл болып табылады, өйткені, медиатор тиісті кәсіби құзыреттері болғандықтан, тараптарға туындаған жанжалда келісімге қол жеткізуге көмек береді.

Алайда, өкінішке қарай, қазіргі уақытта сақтандырушылар туындаған дауларды соттан тыс реттеуге қызығушылық танытпай, соттың құзырына табыстайды. Әдетте, сақтандыру даулары бойынша тараптар келісімге келмейді. Бұл көп жағдайда, сақтандыру компанияларының агенттері аудан орталықтары мен шағын қалаларда ғана орналасуына байланысты. Ал сақтандыру компанияларының өздері Алматы мен Астана сияқты Қазақстанның ірі қалаларында орналасқан.

Облыстардың аудандық соттарына талап арыздарды бергенімен, сақтандыру компаниялары сот отырыстарына келмейді, аудан орталығынан алыс орналасқандықтан, олар істі өздерінің қатысуынсыз қарау туралы өтініш береді. Сот отырысында бір тараптың болмауынан, іс жүзінде тараптарды келісімге келтіру мүмкін емес.

Татуласу келісімі немесе дауды медиация тәртібімен реттеу келісімін жасасқан кезде екі тарап та сотқа келуі тиіс, өзара қол қойылған келісімді ұсынып, сот талап қоюшыға да, жауапкерге де істің тоқтау салдарын түсіндіруге міндетті.

Осылайша, сақтандыру даулары бойынша тараптарды келісімге келтіру мүмкін еместігінің бірінші факторы – сақтандыру компаниясының келісімге келу ниетінің жоқтығы.

Екінші фактор мемлекеттік баж болып табылады. Татуластыру рәсімдерінің артықшылықтары – талапкерге төленген мемлекеттік баж салығының қайтарылуы. Ал, сақтандыру компаниялары мемлекеттік баж төлеуден босатылғандықтан, татуластыру рәсімдеріне жүгінуге ынталанбайды.

Үшінші факторға сақтандыру компаниялары өкілдерінің келмеуін жатқызуға болады, жауапкер өз еркімен талапты орындауға дайын болса да, талапкердің өкілі талап қоюдан бас тарту немесе арызды қараусыз қалдыру туралы өтінішті жазбаша түрде жібереді. Сонымен қатар, сақтандырушы өкілдерінің көптеген сенімхаттарында қандай да болмасын татуластыру рәсімдеріне қатысуға құқықтары көрсетілмейді.

299 қылмыстық іс қаралды, оның ішінде 5 іс медиация арқылы қысқартылды.

Алайда, тараптардың татуласуына байланысты қылмыстық істі тоқтату – соттың міндеті емес, құқығы, яғни, егер сот жәбірленушінің құқығын бұзатын қандай да бір негіз тапса немесе жәбірленушінің өз еркімен келісімге келгеніне күмәнданса, онда қылмыстық істі тоқтатпауы мүмкін. Қылмыстық процесте тараптардың татуласуы азаматтық іс жүргізудегі медиацияға немесе татуласу келісімін бекітуге ұқсамайды. Тараптардың татуласуы – жәбірленушінің өтініші мен соттың әрекеті.

Осы саланың нақты заңнамалық реттеуінің болмауы сақтандырудың медиативтік рәсімдерін жаппай енгізуге кедергі болып табылады.

Клиент және сақтандыру компаниясы үшін медиация несімен тиімді? Ол, уақытты (медиация ұзақтығы 2-ден 8 сағатқа дейін, ал сот отырыстары айлап созылады) қысқартады, шығындарды үнемдейді, клиент пен сақтандыру компаниясы арасындағы қарым-қатынасты сақтайды (медиациядан кейін бірге жұмыс істеуді жалғастыра алады).

Осы айтылғандарды қорыта отырып, сақтандыру компанияларына татуластыру рәсімдеріне неғұрлым баса назар аударуды ұсынуға, тараптардың құқығы ретінде талаптардың шегінен шығу сияқты осындай артықшылықтарды ескеруге, сондай-ақ, дауды (жанжалды) мәні бойынша шешу үшін үшінші тұлғаларды тартуға болады.

Ертедегі би бабаларымыз өзінің тапқырлығы мен шешендігін, әділ төрелік айта алатын қасиетін көпшілік алдында көрсете білген.

Сөзімді Елбасымыздың: «Сот төрелігінің әділдігі мен жедел әрі толық орындалуы – кез келген елдің кемел болмысының көрінісі. Сот жүйесі іс жүзінде ашық және қолжетімді, қарапайым және барлық дауды тез шеше алатындай болуы тиіс» деген пікірімен аяқтаймын.

Ұлы қазақ даласында даулар жүз пайыз бітімгершілікпен шешіліп отырған

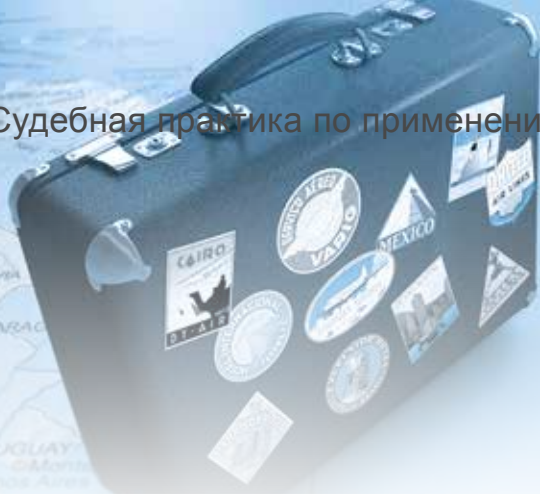
Сақтандыру компанияларының татуластыру рәсімдерін қолдануға мүдделілік танытпайтындығы, соңғы 3 жыл ішінде сақтандыру компанияларының медиаторларға бірде-бір өтініштерінің тіркелмегені Халықаралық құқық қорғау орталығының мәліметтерінен байқалады.

Жоғарғы Соттың пилоттық жобасы аясында "Төрелік" бағдарламасынан жол-көлік оқиғалары бойынша әкімшілік құқықбұзушылық туралы қаралған істер туралы мәліметтер тікелей сақтандыру компанияларына жіберіледі, яғни, оларға туындаған сақтандыру жағдайы туралы басынан-ақ белгілі болады.

Бұл сақтандыру компанияларына сақтандыру жағдайы бойынша түскен ұстанымды анықтауға және кінәлі тұлғалардан регресс тәртібімен төленген сақтандыру сомасын төлеу бойынша сотқа дейінгі тәртіппен міндеттемелерді дереу орындауды талап етуге мүмкіндік береді. Мұндай жағдайда тараптардың дауды сотқа жеткізбей, бітімгершілік тәртібімен шешуге мүмкіндіктері бар.

Сонымен бірге, іс жүзінде жол-көлік оқиғаларына байланысты медиация, негізінен, қылмыстық сот ісін жүргізуде тараптардың бітімгершілікке келуіне байланысты жол-көлік оқиғасынан кейін қолданылатынын айта кету керек. Мысалы, 2016 жылы Алматы облыстық сотында жол-көлік оқиғасын жасағаны үшін жауапкершілікке тартылған адамдарға қатысты





Споры, вытекающие из договоров обязательного страхования гражданско-правовой ответственности туроператора и турагента



Роза ЕРТАЕВА
Судья Акмолинского
областного суда

Целью обязательного страхования гражданско-правовой ответственности туроператора или турагента является обеспечение защиты имущественных и (или) иных интересов туристов при осуществлении деятельности туроператора или турагента по оказанию туристских услуг посредством осуществления страховых выплат.

Закон Республики Казахстан от 31 декабря 2003 года «Об обязательном страховании гражданско-правовой ответственности туроператора и турагента» (далее - Закон) регулирует общественные отношения, возникающие в связи с обязательным страхованием гражданско-правовой ответственности туроператора или турагента, и устанавливает правовые, экономические и организационные основы его проведения.

Основные задачи обязательного страхования гражданско-правовой ответственности туроператора или турагента:

1) обеспечение защиты имущественных и (или) иных интересов туриста в объеме и порядке, установленных настоящим Законом;

2) осуществление туроператором и турагентом своей деятельности при наличии договора обязательного страхования гражданско-правовой ответственности туроператора или турагента;

3) экономическая заинтересованность туроператора или турагента в повышении безопасности предоставления туристских услуг.

В последние годы сфера туристских услуг в Казахстане испытала ряд потрясений в связи с приостановлением деятельности крупных туроператоров, таких как Гульнар Тур, Travel. Это сильно отразилось не только на туристах, которые потеряли свои денежные средства, но и на турагентах и страховых компаниях, выявив проблемы в туристской деятельности.

Самые большие финансовые потери несут туристы, заплатившие за тур, но так и не поехавшие в путешествие, что создает различные риски, подобные ситуации прошлых лет, когда туристы не могли выехать из страны временного пребывания, и эти риски не покрывались за счет страховки.

Согласно Закону туроператор и турагент не вправе осуществлять деятельность по оказанию

туристских услуг без заключения договора обязательного страхования ответственности туроператора и турагента. Законодательство обязывает заключать договор на туристское обслуживание между турагентом и туристом. В п.1 ст.17 Закона указано, что существенные условия договора на туристское обслуживание устанавливаются типовым договором, утвержденным Правительством Республики Казахстан. Вместе с тем, законом от 29 сентября 2014 года №239 внесены изменения в разграничение полномочий между уровнями государственного управления, и утверждение типового договора на туристское обслуживание было исключено из компетенции правительства и включено в компетенцию Министерства по инвестициям и развитию РК.

Типовой договор утвержден приказом Министра по инвестициям и развитию Республики Казахстан от 30 января 2015 года № 81.

Указанное свидетельствует о необходимости внесения соответствующих изменений в Закон. В соответствии со ст.17 Закона страховым случаем по договору обязательного страхования ответственности туроператора или турагента признается факт наступления гражданско-правовой ответственности туроператора или турагента по возмещению вреда, причиненного имущественным и (или) иным интересам туриста при осуществлении туристской операторской или туристской агентской деятельности.

Страховой случай считается наступившим с момента признания страхователем требований туриста о возмещении вреда обоснованными и согласия страховщика с признанием требований страхователем. В случае непризнания страхователем требований туриста о возмещении вреда обоснованными страховой случай считается наступившим с момента вступления в законную силу решения суда о возмещении вреда, причиненного страхователем.

Рассмотрим пример из судебной практики. Истец А. обратился в суд с иском к АО «Страховая компания Д», ТОО «К» о возмещении материального вреда, мотивируя свои требования тем, что между ним и ТОО «К» был заключен до-

говор на туристское обслуживание, согласно которому последний обязался оказать туристские услуги по организации тура в Турцию. В связи с неисполнением обязательств по договору ТОО «Туристическая компания Гульнар Тур» ТОО «К» не смогло надлежащим образом оказать туристские услуги. Истцу тем самым причинен ущерб 750100 тенге.

Удовлетворяя требование истца, суд исходил из условий договора на оказание туристского обслуживания, заключенного между истцом и ТОО «К». Ответчик не оспаривал факт неоказания услуг, поскольку туристическая компания «Гульнар тур» не имеет финансовой возможности выполнить обязательства перед турагентами, в результате чего истец не смог вылететь в Турцию и провести запланированный отдых с семьей. Суд отклонил доводы страховой компании о том, что истцу не был предоставлен туристический продукт, что исключает наступление ответственности страховщика, поскольку были застрахованы услуги, которые могли быть предоставлены лишь во время путешествия.

Суд указал, что согласно п.13 ст.1 Закона «О туристской деятельности» туристские услуги – услуги, направленные на удовлетворение потребностей туриста, предоставляемые в период его путешествия и в связи с этим путешествием (размещение, перевозка, питание, экскурсии, услуги инструкторов туризма, гидов (гидов-переводчиков), и другие услуги, предусмотренные договором на туристское обслуживание, оказываемые в зависимости от целей поездки. По смыслу указанной нормы другие услуги – это услуги, которые туроператор или турагент оказывает туристу до его поездки, т.е. это услуги по подбору и бронированию отелей, трансферы, экскурсии и иные. Авиаперевозка является одной из составляющих тура, это туристская услуга, которая может быть

реализована как самостоятельная, но она входит и в комплекс услуг, составляющих туристский продукт.

Согласно ст.817 ГК страховой случай – событие, с наступлением которого договор страхования предусматривает осуществление стра-

ховой выплаты. Виды страховых случаев по обязательному страхованию определяются законодательными актами об обязательном страховании, а по добровольному страхованию – соглашением сторон.

Рассмотрим пример из судебной практики по взысканию страховой суммы. Истец ТОО «М» обратился в суд с иском к АО «Компания» о взыскании страховой суммы 1 250 950 тенге, мотивируя требования следующим. Истец, осуществляя предпринимательскую деятельность в сфере оказания туристических услуг, заключил договоры на оказание туристских услуг с А. и С. В связи с односторонним аннулированием ТОО «QUALITUM tours» броней и банкротством авиакомпании «Sky Airlines» истец не исполнил обязательства перед А. и С. по договорам на оказание туристских услуг.

Вступившими в законную силу решениями суда с истца в пользу А. и С. в счет возмещения имущественного вреда взыскано 533880 тенге и 484398 тенге соответственно. Истец, принимая во внимание, что его гражданско-правовая ответственность застрахована у ответчика, сообщил ответчику о страховом случае и в последующем неоднократно обращался к ответчику с просьбой произвести страховую выплату.

Суд установил, что истец на основании заключенного с ТОО «QUALITUM tours» (туроператор) агентского договора реализовал туристские продукты, которые включают в себя комплекс, объединяющий не менее двух услуг – по авиаперевозке и/или: трансфера автомобилем или автобусом из аэропорта в отель и обратно, отеля, иные услуги. В связи с односторонним аннулированием данным ТОО броней и банкротством авиакомпании «Sky Airlines», истец не исполнил обязательства перед А. и С. по договорам на оказание туристических услуг, о чем ответчик уведомлен в надлежащие сроки.

Правомерно основываясь на нормах ст.817 ГК, ст.17 Закона и ст.13 Закона «О туристской деятельности в Республике Казахстан» суд удовлетворил иск.

Проанализировав ситуацию, Департамент страхового надзора Национального банка Республики Казахстан отмечает, что сегодня существует ряд недостатков, а именно: отсутствие полного перечня

страховых рисков; ограниченность страхового покрытия; отсутствие заинтересованности туроператоров, турфирм в недопущении страхового случая и предотвращении рисков. За два года 10 из 17 страховых компаний сдали лицензии.

По данным Департамента страхового надзора Национального банка страховые выплаты в туротрасли страны за последние несколько лет следующие. Июнь 2013 года: отмена рейсов турецкой авиакомпании Sky Airline, страховые выплаты – 136,5 млн. тенге.

Июль-август 2014 года: банкротство туроператора «Гульнар Тур», страховые выплаты – 264 млн. Май 2015 года страховые выплаты – 378 млн. тенге за действия туроператоров Travel System и Tengri Travel System.

С учетом этого, иницируется внесение изменений в действующее законодательство о туристской деятельности. Планируется защитить туристов, чтобы сумма ответственности была индивидуализирована. В настоящее время максимальная сумма страхового случая составляет 10 тысяч МРП. Новый проект предполагает прикрепить к каждому страховому риску суммы выплат в зависимости от страны предполагаемой поездки. Турист сможет видеть, какие именно риски покрываются. Нацбанк разработал таблицу рисков исходя из международного опыта.

Пункт 22 типового договора на туристское обслуживание предусматривает, что при несоответствии качества и (или) объема туристских услуг условиям Договора по прибытии в другую страну либо по маршруту следования ответственность за ненадлежащее исполнение условий Договора несет туроператор. Однако указанный договор заключается между турагентом и туристом, а туроператор не является стороной договора. Возникает вопрос: зачем устанавливать в договоре ответственность туроператора, с которым договор не заключен?

Согласно договору на туристское обслуживание турагенты несут ответственность перед туристами, даже когда не оказание или некачественное оказание услуг наступило по вине туроператора. Поэтому турагенты предлагают определить границы ответственности туроператора и турагента, заключив трехсторонний договор между туроперато-

ром, турагентом и туристом. В этом случае турист может обратиться в суд за защитой своих нарушенных прав непосредственно к туроператору. Данную позицию поддерживают и страховые компании, которые понесли значительные убытки по искам турагентов.

С 1 февраля 2017 года в стране начата реализация пилотного проекта по внедрению досудебного урегулирования споров (конфликтов) по отдельным категориям споров в порядке медиации. Страховые споры отнесены к категории споров, по которым обязательно проведение медиации не только профессиональным медиатором, но и судом первой, апелляционной и кассационной инстанций. По ходатайству сторон медиация может быть проведена судьей, в производстве которого находится дело.

Главный эффект - снижение кон-



фликтности в обществе, повышение доверия к страхованию в целом. Статистика свидетельствует о небольшом количестве дел указанной категории. За 2015 год поступило 47 заявлений, из них возвращено - 5, возбуждено производство по делу - 42, рассмотрено с вынесением решения - 23, из них с удовлетворением иска - 18, с отказом в иске - 5. По двум делам производство прекращено в связи с утверждением мирового соглашения.

За 2016 год поступило 108 заявлений, возвращено - 9, возбуждено производство по делу - 99, рассмотрено с вынесением решения - 83, из них с удовлетворением иска - 71, с отказом в иске - 12. Только по 1 делу производство прекращено в связи с утверждением соглашения об утверждении спора в порядке медиации.

Например, истец П. и ТОО «Я» обратились в суд к АО Страховая компания «А» об оспаривании

действий страховой компании и взыскании страховой выплаты. Решением суда иски удовлетворены. Судом установлено, что 6 февраля 2015 года ТОО «Я» и АО СК «А» заключили договор обязательного страхования гражданско-правовой ответственности туроператора и турагента. 29 октября 2013 года между ТОО «Я» и ТОО «TENGRİ TRAVEL SYSTEM» заключен договор оказания услуг. Согласно п. 1.1. договора турагент заказывает и оплачивает, а туроператор оказывает услуги по бронированию и продаже туристского продукта согласно заявке турагента. Согласно п. 1.2. договора, права и обязанности по сделке, заключенной турагентом с туристом, возникают непосредственно у турагента.

15 мая 2015 года ТОО «Я», действуя на основании договора от 29 октября 2013 года, заключило с П. договор оказания услуг. Согласно договору, ТОО «Я» по поручению П. (клиент) приняло на себя обязательства по бронированию, оплате, получению и передаче клиенту выездных документов для туристической поездки согласно договору, а клиент обязуется произвести оплату по цене тура. По договору турпакет на двоих человек включает авиаперелет «Астана-Анталья-Астана» с 4 сентября по 17 сентября 2015 года, проживание, питание, медицинское страхование.

Судом установлен факт исполнения истцом обязательств по оплате стоимости туристских услуг, ТОО «Я» перечислено 600000 тенге. В свою очередь ТОО «Я» перечислено ТОО «TENGRİ TRAVEL SYSTEM» 548600 тенге, разница в 51400 тенге составляет комиссию за оказанные услуги ТОО «Я».

Туристическая поездка была сорвана по причине того, что деятельность ТОО «TENGRİ TRAVEL SYSTEM» приостановлена. Истец не вылетел в г. Анталья, в связи с чем обратился с требованием о взыскании суммы. Определением судебной коллегии по гражданским делам Акмолинского областного суда данное решение отменено с прекращением производства по делу, в связи с утверждением мирового соглашения. Следует отметить, что условия мирового соглашения практически полностью удовлетворяют иски истца.



Введение обязательного досудебного урегулирования страховых споров в порядке медиации



**Амангуль
БАКЫТЖАНОВА**
Судья Актюбинского
областного суда

В настоящее время граждане и юридические лица стали осознавать необходимость заблаговременно застраховать себя и свое имущество от неблагоприятных последствий и различных рисков в сфере их материальных и личных нематериальных благ. Выработаны институты страхования путем внесения денежных взносов в фонд специализированной организации, оказывающей страховые услуги. При наступлении страхового случая страхователю или иному лицу обусловленная сумма выплачивается за счет средств этого фонда.

Но при этом нередко имеют место споры между страховщиком и страхователем в силу недобросовестности сторон договора по снижению страховой суммы в связи с несовершенством материального закона, неправильностью составления договоров страхования, противоречию его условий основным требованиям гражданского законодательства и т.д. Данные спорные ситуации требуют опера-

тивного и справедливого разрешения.

Страховые споры отнесены к категории споров, по которым возможно проведение медиации в соответствии с пилотным проектом по внедрению обязательной медиации в гражданском судопроизводстве. Если обратиться к статистическим данным, то общее количество рассмотренных судами Актюбинской области дел по спорам, связанным с

исполнением обязательств по договорам страхования, в 2015 году составило 161 дело, в 2016 году - 165. Как показывает судебная практика, количество дел в судах области по страховым спорам не уменьшается.

К сожалению, за указанные два года по данной категории дел не было случаев завершения путем применения примирительных процедур. Только после введения в действие пилотного проекта, проведения разъяснительной работы среди судей, медиаторов, сторон в феврале-марте 2017 года были утверждены медиативные соглашения уже по трем гражданским делам.

Так, в суд обратилось АО «СК» к А.Б. о взыскании суммы в порядке суброгации. Сторонами заявлено ходатайство о проведении медиации судьей. Определением суда г.Актобе между сторонами утверждено медиативное соглашение, по условиям которого: 1) А.Б.Е. обязуется выплатить АО «СК» сумму к определенному сроку; 2) АО «СК» согласно получить указанную сумму, отказавшись от иска. Судом истцу возвращена уплаченная госпошлина.

Другой пример: в суд обратилось АО «Страховая компания» к Е.А. о взыскании осуществленной страховой выплаты в порядке регресса. Медиация проведена судьей, в результате чего заключено медиативное соглашение, по условиям которого ответчик Е.А. обязуется выплатить сумму долга в пользу АО «Страховая компания» до определенного срока. Истец отказывается от своих исковых требований в полном объеме.

По аналогичным основаниям стороны и третьего гражданского дела в лице страховщика и страхователя пришли между собой к мировому соглашению. В настоящее время в рамках нескольких возбужденных гражданских дел стороны обратились к профессиональным медиаторам, чтобы урегулировать страховой спор в порядке медиации.

Во всех этих случаях судебная медиация показала себя весьма эффективным и оперативным способом разрешения спорных ситуаций в страховании. Гражданские дела были завершены на стадии подготовки к рассмотрению, в течение нескольких дней после возбуждения гражданского дела, возмещены оперативно и расходы по госпошлине, не понес никаких дополнительных затрат ответчик - расходы по оказанию помощи адвоката, погашению уплаченной суммы госпошлины и т.д.

Данные гражданские дела свидетельствуют о том, что иски в порядке регресса (суброгации), предъявляемые страховыми компаниями в суд, можно разрешить в досудебном порядке путем обращения к профессиональным медиаторам.

Однако надо признать, что страховщики все еще не проявляют интерес к внесудебному урегулированию возникших споров, отдавая их на разрешение суда. Страховые компании несут существенные судебные издержки, связанные с уплатой государственной пошлины и возмещением расходов на услуги представителей, оплатой судебных экспертиз, затрачивают значительное время на ожидание судебных процессов и т.д.

Как и в любой другой сфере деятельности, внедрение новаций требует времени, проведения информационно-просветительной работы, чтобы сформировалось понимание возможностей и преимуществ использования медиации в данной области. Такая поступательная работа судами Актыбинской области уже проводится. Судьями области проведены два круглых стола на тему «Медиация в сфере страхования» с участием представителей страховых компаний и профессиональных медиаторов. В ходе обмена мнениями выяснилось, что страховые компании не отрицают социальную важность мирного урегулирования возникающих конфликтов, понимают необходимость



внедрения этого института в жизнь. Встречи показали недостаточную информированность страховых компаний о процедуре и в целом о природе медиации, неверие в успех и перспективы самостоятельного разрешения конфликта путем переговоров.

Для исправления этих узких мест, повышения осведомленности населения о возможностях разрешения конфликтных ситуаций с помощью примирительных процедур, в районных судах составлены планы работы по проведению семинаров, разъяснению населению, в том числе жителям сельской местности, особенностей института медиации через СМИ. В зданиях судов области, в залах ожидания размещены информационно-правовые стенды о преимуществах мирового соглашения, медиации, урегулирования спора в порядке партисипативной процедуры, льготных условиях по возврату государственной пошлины, предусмотренных нормами процессуального права.

Актыбинский областной суд ведет анализ факторов и механизмов, влияющих на эффективность примирительных процедур и внесудебного урегулирования споров, чтобы выработать предложения по их широкому применению. Уже можно говорить о перспективе развития досудебного урегулирования, в том числе, и страховых споров. Мы, действующие судьи, хорошо помним, как неоднозначно воспринимались новеллы при введении приказного производства, а потом и упрощенного (письменного) производства. Однако в настоящее время судами указанные нормы активно применяются. Поэтому настойчивая работа по реализации пилотного проекта обязательно даст положительные результаты.

Қазақстан Республикасы
Конституциясының 12,
24-баптарында адам құқықтары
танылады және әркімнің
қауіпсіздік пен тазалық
талаптарына сай еңбек ету
жағдайына кепілдік беріледі



ЖҰМЫС БЕРУШІ ҚЫЗМЕТКЕРІН ЖАЗАТАЙЫМ ОҚИҒАЛАРДАН САҚТАНДЫРУҒА МІНДЕТТІ



Шолпан МАНЖУЕВА
Өскемен қалалық
сотының судьясы

Сотта қорғаудың басым объектісі - азаматтың ажырамас құқықтары мен өмірі және денсаулығы. Оларға зиян келтірілген жағдайда заңмен жауапкершілік көзделген.

Қолданыстағы заңнамада еңбек (қызмет) міндеттерін атқару кезінде азаматтың өмірі мен денсаулығына келтірілген зияннан туындайтын міндеттемелер бойынша жауапкершілік ерекше орын алады. Бұл мәселелер 1999 жылғы 1 шілдеде қолданысқа енгізілген Қазақстан Республикасы Азаматтық кодексінің (ерекше бөлім) 47-тарауында «Зиян келтірудің салдарынан туындайтын міндеттемелер» деп көрсетілген.

2015 жылғы 23 қарашадағы Еңбек кодексінің 23-бабы 1-бөлігі 15)-тармақшасына сай (күші жойылған 2007 жылғы 15-мамырдағы Еңбек кодексінің 23-бабы 1-бөлігі 14)-тармақшасы), жұмыс беруші жұмыскер еңбек (қызметтік) міндеттерін атқарған кезде оны жазатайым оқиғалардан сақтандыруға міндетті.

Өндірісте орын алған жазатайым оқиға кез келген кадр қызметі үшін нақты мәселе. Тексерушілер көптеген құжаттар жинауға мәжбүр. Ал, тексеруді қорытындылай келе,

ол сотта да даулануы мүмкін. Мысал келтірейік. Өнеркәсіптік өндіріс мекемесінде жазатайым жағдай болды, нәтижесінде жұмысшылардың бірі өндірістік жарақат алды. Сақтандыру компаниясы сақтандыру шарты бойынша зардап шеккен қызметкерге жазатайым оқиғадан келген зиянын толығымен өтеп берді. Осылайша, жұмыс беруші уәкілетті органдар тарапынан қажетсіз тексерулерден және сот дауынан аулақ болады, сонымен қатар, күтпеген қаржылық шығындардан зардап шекпейді.

Жұмыс беруші сақтандыру шарттарын не үшін рәсімдеуі керек? 2005 жылғы 7 ақпанда «Қызметкер еңбек (қызметтік) міндеттерін атқарған кезде оны жазатайым оқиғалардан міндетті сақтандыру туралы» Қазақстан Республикасының заңы қабылданды. 2009 жылғы 30 желтоқсанда «Қазақстан Республикасының кейбір заңнамалық актілеріне міндетті және өзара сақтандыру, салық салу мәселелері бойынша өзгерістер мен толықтырулар енгізу туралы» Қазақстан Республикасының № 234-IV заңы қабылданды. Аталған заңмен «Қызметкер еңбек (қызмет)

міндеттерін атқарған кезде оның өмірі мен денсаулығына зиян келтіргені үшін жұмыс берушінің азаматтық-құқықтық жауапкершілігін міндетті сақтандыру туралы» 2005 жылғы 7 ақпандағы Қазақстан Республикасының заңына өзгерістер мен толықтырулар енгізілді.

Атап айтқанда:

1) «Қызметкер еңбек (қызмет) міндеттерін атқарған кезде оның өмірі мен денсаулығына зиян келтіргені үшін жұмыс берушінің азаматтық-құқықтық жауапкершілігін міндетті сақтандыру туралы» заңның атауы «Қызметкер еңбек (қызметтік) міндеттерін атқарған кезде оны жазатайым оқиғалардан міндетті сақтандыру туралы» болып өзгертілді.

2) Қызметкерлердің өмірі мен денсаулығына келтірілген зиян мөлшерінің сақтандыру төлемдерінің түрлері және жоғалтқан жалақысын есептеу тәртібі белгіленді.

Осы заң қызметкерді жазатайым оқиғалардан міндетті сақтандыру саласында туындайтын қоғамдық қатынастарды реттейді және оны өткізудің құқықтық, экономикалық және ұйымдық негіздерін белгілейді.

Қызметкерді жазатайым оқиғадан сақтандырудың мақсаты және принциптері

Қызметкерді жазатайым оқиғалардан міндетті сақтандырудың мақсаты еңбек (қызмет) міндеттерін атқарған кезде өмірі мен денсаулығына зиян келтірілген қызметкерлердің мүліктік мүдделерін қорғауды сақтандыру төлемдерін жүзеге асыру арқылы қамтамасыз ету болып табылады.

Міндетті сақтандырудың негізгі принциптері:

■ сақтандыру шарты бойынша тараптардың өз міндеттемелерін орындауын қамтамасыз ету;

■ жұмыс берушілердің еңбек қауіпсіздігін арттыруға экономикалық мүдделілігі.

Сақтандыруға қатысты қызметкерлердің жекелеген санаттары

Барлық қызметкерлердің санаттары үшін сақтандырудың бұл түрі қажет. Тек олардың әрқайсысының сақтандыру төлемдерін есептеу үшін белгілі бір тариф белгіленген.

Жазатайым оқиғалардан қызметкерлерді міндетті сақтандыруды жүзеге асыруға лицензия алу үшін сақтандыру ұйымы ретінде тіркелген заңды тұлғаның филиалдары, облыс және қала әкімшілік орталығында сақтандыру агенттері болуы қажет.

Міндетті сақтандыру осы заңға және Қазақстан Республикасының Азаматтық кодексіне сәйкес, еңбек (қызмет) міндеттерін атқарған кезде өмірі мен денсаулығына зиян келтірілуі мүмкін қызметкердің пайдасына сақтанушы мен сақтандырушының арасында жасалатын шарттың негізінде жүзеге асырылады.

Сақтандыру шарты аннуитеттік сақтандыру сыныбы және міндетті сақтандырудың осы түрі бойынша сақтандыру қызметін жүзеге асыру құқығына лицензиясы бар сақтандырушымен ғана және жазбаша жасалуы тиіс. Шарттың жазбаша нысанын сақтамау оның жарамсыздығына әкеп соқтырады. Ондағы көрсетілуге тиісті талаптардың толық еместігі үшін жауапкершілікті сақтандырушы өз мойнына алады. Талаптардың толық еместігі салдарынан дау туындаған жағдайда, дау сақтанушының пайдасына шешіледі. Сақтандыру шартында белгіленген күннен бастап құжат күшіне енеді және тараптар үшін міндетті болады.

Ол күшіне енгізілген күннен бастап он екі ай мерзімге жасалады, сондай-ақ, сақтандырудың бүкіл мерзімі ішінде қолданылады және алғашқы сақтандыру жағдайы басталғанда қолданылуын тоқтатпайды.

Қызметкерді жазатайым оқиғалардан міндетті сақтандыру шарты:

1) шарттың қолданылу мерзімі аяқталған;

2) шарт мерзімінен бұрын тоқтатылған;

3) сақтандырушы шартта белгіленген жалпы сақтандыру сомасы мөлшеріндегі төлемді (сақтандыру төлемдерін) жүзеге асырған жағдайларда өз қолданылуын тоқтатады.

Оның тоқтатылуы сақтандырушыны қызметкерді жазатайым оқиғалардан міндетті сақтандыру шартының қолданылу кезеңінде орын алған, кейіннен сақтандыру жағдайлары деп танылған жазатайым оқиғалар бойынша пайда алушыға сақтандыру төлемін жүзеге асыру жөніндегі міндеттерден босатпайды.

Зардап шеккен қызметкер қайтыс болған немесе оған кәсіптік еңбекке қабілеттілігінен айырылу дәрежесі белгіленген жағдайда, сақтандыру төлемін сақтандыру шартын жасасқан сақтандырушы жүзеге асырады.

Бұл ретте, мыналар:

■ жұмыста мертігу салдарынан қызметкер қайтыс болған немесе оған кәсіптік еңбекке қабілеттілігінен айырылу дәрежесі белгіленген кезде – жазатайым оқиға туралы актіде көрсетілген жазатайым оқиға күні;

■ кәсіптік ауруының анықталуы салдарынан қызметкерге еңбекке қабілеттілігінен айырылу дәрежесі белгіленген кезде – патология саласында мамандандырылған медициналық, сараптамалық көмек көрсетуді жүзеге асыратын денсаулық сақтау ұйымының қорытынды берген күні жазатайым оқиға күні болып табылады.

2015 жылғы 23 қарашада қабылданған Еңбек кодексінің 122-бабында жұмыскердің өміріне және (немесе) денсаулығына

келтірілген зиян үшін жұмыс берушінің материалдық жауаптылығы белгіленген.

Жұмыскердің еңбек міндеттерін орындауына байланысты оның өміріне және (немесе) денсаулығына зиян келтірілген кезде жұмыс беруші зиянды Қазақстан Республикасының заңнамасында белгіленген көлемде және тәртіпте өтеуге міндетті. Осы баптың 3-тармағында көзделген жағдайды қоспағанда, аталған баптың 1-тармағында нақтыланған зиян жұмыскердің сақтандыру төлемдері болмаған кезде толық көлемде өтеледі. Сақтандыру төлемдері болса, жұмыс беруші жұмыскерге сақтандыру сомасы мен зиянның нақты мөлшері арасындағы айырманы өтеуге міндетті.

Жұмыскерге кәсіптік еңбекке қабілеттілігінен айырылудың бестен жиырма тоғызға дейінгі пайызды қоса алғандағы дәрежесін белгілеумен байланысты зиян келтірілген кезде, жұмыс беруші жұмыскерге жоғалтылған табысын және денсаулығының зақымдануынан туындаған шығындарды өтеуі тиіс

Еңбекке қабілеттіліктен айырылу дәрежесін белгілеу кезеңінде денсаулықтың зақымдануынан туындаған, жұмыс беруші өтейтін шығындардың мөлшері төлем төленетін кезде республикалық бюджет туралы заңда тиісті қаржы жылына белгіленген екі жүз елу айлық есептік көрсеткіштен аспауы керек. Ол бойынша төлем зардап шеккен жұмыскер не тұлға ұсынған, шығыстарды растайтын құжаттардың негізінде жүзеге асырылады. Бұл ретте, Қазақстан Республикасының денсаулық сақтау саласындағы заңнамаға сәйкес, тегін медициналық көмектің кепілдік берілген көлеміне кіретін шығыстар өтелуге жатпайды.

Азаматтық кодекстің 804-бабына сай, сақтандырушылар мен сақтанушылар сақтандыру шарты бойынша тараптар болып табылады. Алайда, сақтанушы тарап жағында үшінші тұлға – пайда алушылар да қоса әрекет жасауы мүмкін. Өйткені, сотта қаралған даулардың басым бөлігі міндетті сақтандыру шарттары бойынша пайда алушылардың (сақтандырылғандар) сақтандыру жағдайының нәтижесінде ең алдымен олардың өміріне не-

месе денсаулығына, мүліктік мүдделеріне келген зиянды өтеумен байланысты істер болып табылады.

Қызметтік міндеттерін орындау кезінде жазатайым оқиғалардан қызметкерлерді міндетті сақтандыру келісімшартының талаптары:

- пайда алушы тарап пайдасына сақтандырушыны аннуитеттік компанияға ай сайынғы сақтандыру төлемдерін аударып отыруды жүктеу және сақтандырушыдан пайда алушы тарапқа айыпақы өндіру жайлы талаптар;
- пайда алушы тарапқа сақтандырушыдан біржолғы сақтандыру төлемін және айыпақы өндіру жайлы талаптар.

Сақтандыру шартынан туындайтын залалды өндіру жайлы істерді қарау барысында, қабылданған шешімдердің апелляциялық, кассациялық тәртіпте өзгеруіне және күшін жоюына материалдық және процессуалдық заңнаманың дұрыс қолданылмауы негіз болған.

Тағы бір назар аударарлық мәселе

Қызметкердің еңбек (қызмет) міндеттерін атқарған кезде денсаулығына зиян келуінен еңбекке жарамсыз болуы (кәсіптік ауру) жұмыстан босағаннан (қызметкерді жазатайым оқиғалардан міндетті сақтандыру шарты шарттың қолданылу мерзімі аяқталғаннан) кейін орын алуы тәжірибеде кездеседі. Шын мәнінде, сақтандыру шарты бойынша, сақтандыру төлемдерін төлеу шарттың қолданылу мерзімі аяқталғаннан кейін жүзеге асырылады. Алайда, қызметкер ауруының басты себебі – оның зиянды өндірісте жұмыс істеуі. Тұлға жұмыс істеген кезінде жазатайым оқиғалардан міндетті сақтандыру шарты бойынша сақтандырылған. Мұндай жағдайда сақтандыру компаниялары шарттың қолданылу мерзімі аяқталды деген сылтаумен қызметкерге сақтандыру төлемдерін төлеуден бас тартады. Соттар сақтандыру жағдайы міндетті сақтандыру шарты күшінде болған кезде орын алды деп, қызметкерлердің талаптарын қанағаттандырады.



СТРАХОВОЙ СЛУЧАЙ. УВЕДОМЛЕНИЕ СТРАХОВЩИКА О НАСТУПЛЕНИИ СТРАХОВОГО СЛУЧАЯ, КОЛЛИЗИИ НОРМ ПРАВА



Максим ЗАВАЛОВ
Судья Семейного
городского суда

Страхование является одним из важнейших экономических институтов, который существовал в разных экономических формациях, но наиболее полно реализуется в условиях рынка и призвано удовлетворить насущную потребность человека - потребность в безопасности.

Законодательство о страховании и страховой деятельности основывается на Конституции Республики Казахстан, и регулируется статьями 803-845 главы 40) ГК РК и специальными законами республики. Страхование подразделяется на определенные формы: по степени обязательности – добровольное и обязательное; объекту страхования – личное и имущественное; основаниям осуществления страховой выплаты – накопительное и ненакопительное.

Обязательное страхование – это страхование, осуществляемое в силу требований законодательных актов. Виды, порядок и его условия устанавливаются законодательными актами. Каждый вид обязательного страхования является отдельным классом страхования. К ним относятся страхование жизни,

аннуитетное страхование, страхование от несчастного случая и болезней, медицинское страхование, страхование средств транспорта, страхование грузов, страхование имущества, страхование предпринимательского риска, страхование гражданско-правовой ответственности владельцев средств транспорта, страхование гражданско-правовой ответственности перевозчика, страхование гражданско-правовой ответственности по договору, страхование гражданско-правовой ответственности за причинение вреда.

В соответствии со ст.817 ГК, страховой случай – это событие, с наступлением которого договор страхования предусматривает осуществление страховой выплаты. Виды страховых случаев по обязательному страхованию опреде-

ляются законодательными актами об обязательном страховании, а по добровольному страхованию - соглашением сторон. Событие, рассматриваемое в качестве страхового случая, должно обладать признаками вероятности и случайности его наступления за исключением событий, которые могут быть предусмотрены по договору накопительного страхования.

Доказывание наступления страхового случая, а также причиненных им убытков лежит на страхователе (выгодоприобретателе, застрахованном). При этом о наступлении страхового случая страховщик должен быть уведомлен, так как с этим связано получение страховой выплаты, либо отказ в её осуществлении. Согласно п.3 ч.1 ст.831 ГК уведомление страховщика о наступлении страхового случая относится к обязанности страхователя.

В соответствии со ст.835 ГК страхователь после того, как ему стало известно о наступлении страхового случая, обязан незамедлительно уведомить о его наступлении страховщика или его представителя. Если договором или законодательным актом Республики Казахстан об обязательном страховании предусмотрен срок и (или) способ уведомления, оно должно быть сделано в обусловленный срок и указанным в договоре или законодательном акте Республики Казахстан способом. В случае если страхователь не является застрахованным, такая обязанность лежит на застрахованном. Если при личном страховании страховым случаем является смерть застрахованного, то обязанность уведомления страховщика о страховом случае лежит на страхователе, а если он одновременно являлся застрахованным – то на выгодоприобретателе. При этом устанавливаемый договором срок уведомления страховщика не может быть менее тридцати дней.

Выгодоприобретатель имеет право уведомить страховщика о наступлении страхового случая при всех обстоятельствах, независимо от того, сделали это или нет страхователь или

застрахованный. Неуведомление страховщика о наступлении страхового случая дает ему право отказать в страховой выплате, согласно п.5 ч.4 ст.839 ГК, если не будет доказано, что страховщик своевременно узнал о наступлении страхового случая либо отсутствие у страховщика сведений об этом не могло сказаться на его обязанности осуществить страховую выплату.

Анализ действующих норм гражданского законодательства приводит нас к выводу, что к предмету доказывания наступления страхового случая относится, в том числе и уведомление страховщика о его наступлении, а также его своевременность. Данный момент является существенным, так как дает основание страховщику отказать в осуществлении страховой выплаты, что в свою очередь влечет судебные разбирательства.

Предметно рассматривая уведомление страховщика о наступлении страхового случая, можно остановиться на его способах (форме) и сроках. Как следует из норм ст.835 ГК, сроки и способ уведомления устанавливаются, во-первых, самим договором страхования (обязательного или добровольного) и, во-вторых, законодательными актами об обязательном страховании. Если при добровольном страховании стороны сами по своему усмотрению могут предусмотреть различные способы и сроки уведомления, то при обязательном страховании способы и сроки уведомления должны не противоречить установленным законом. Так, согласно п.3 ч.2 ст.13 Закона «Об обязательном страховании гражданско-правовой ответственности частных нотариусов» страхователь незамедлительно, но не позднее пяти рабочих дней, как ему стало известно о предъявлении требования или искового заявления третьего лица о возмещении вреда, причиненного в результате совершения им нотариальных действий, обязан уведомить об этом страховщика доступным способом (устно, письменно).

Согласно п.3 ч.2 ст.12 Закона «Об обязательном страховании гражданско-правовой ответственности туроператора и турагента» страхователь в срок не позднее десяти рабочих дней, когда ему стало известно о наступлении страхового случая, обязан уведомить об этом страховщика (устно, письменно). Сообщение в устной форме должно быть в последующем подтверждено письменно. Если страхователь по уважительным причинам не имел возможности выполнить указанные действия, он должен подтвердить это документально.



Согласно п.3 ч.2 ст.16 «Об обязательном страховании гражданско-правовой ответственности владельцев транспортных средств» страхователь незамедлительно, но не позднее трех рабочих дней, как ему стало известно о наступлении транспортного происшествия и страхового случая, обязан уведомить об этом страховщика, с которым заключен договор обязательного страхования ответственности владельцев транспортных средств, доступным способом (устно, письменно). Сообщение в устной форме должно быть в последующем (в течение семидесяти двух часов) подтверждено письменно. В случаях, когда страхователь и застрахованный не являются одним и тем же лицом, то обязанность по информированию страховщика о наступлении страхового случая возлагается на застрахованного. Если страхователь (застрахованный) по уважительным причинам не имел возможности выполнить указанные действия, он должен подтвердить это документально.

В этих нормах законодательства действует общее правило о незамедлительном сообщении страховщику в любой доступной форме о наступлении страхового случая, при этом в разных видах страхования действуют различные предельные сроки уведомления. Данную обязанность законодатель возложил на страхователя, с тем, чтобы страховые компании имели возможность с самого начала участвовать в процессе доказывания страхового случая, с целью минимизации возможных рисков, связанных с недобросовестными действиями сторон. Ненадлежащее уведомление страховщика о наступлении страхового случая само по себе не влечет безусловный отказ в осуществлении страховой выплаты, а должно рассматриваться в совокупности со всеми обстоятельствами дела.

Следует отметить, что законодатель недостаточно четко разграничил такие понятия, как отказ страховщика в осуществлении страховой выплаты, и освобождение страховщика от обязанности в осуществлении страховой выплаты.

Отказ страховщика от осуществления страховой выплаты связан по своей правовой природе с односторонним отказом от исполнения договора страхования, что отсылает нас к общим нормам, а именно ст.ст. 401-404 ГК и существенному нарушению условий одной из сторон договора. Напротив, освобождение страховщика от обязанности в осуществлении страховой выплаты – это возможность, пред-

усмотренная законодательными актами в случае наступления определенных обстоятельств, не зависящих от воли сторон, не производить страховую выплату.

То есть, в первом случае, отказ должен быть связан с конкретным, виновным нарушением условий договора, к числу которых относится и несвоевременное уведомление страховщика о наступлении страхового случая, и об этом прямо указывается в ч.3 ст.835 ГК. Во втором же случае освобождение страховщика от выполнения его прямой и непосредственной обязанности – это результат события, произошедшего помимо воли и без вины сторон договора страхования.

Между тем, диспозиция ст.839 ГК смешивает оба этих понятия. Так, само название статьи звучит как: «Основания освобождения страховщика от осуществления страховой выплаты», а часть первая и часть четвертая статьи говорят нам о праве страховщика на отказ в осуществлении страховой выплаты в случае каких-либо умышленных действий страхователя. И только в части второй и части третьей данной статьи говорится об основаниях освобождения от осуществления страховой выплаты вследствие, например, военных действий или распоряжений государственных органов.

Было бы целесообразным разграничить оба этих понятия, с тем, чтобы исключить различную правоприменительную практику, так как если буквально толковать содержание норм части восьмой данной статьи, отказ страховщика произвести страховую выплату в суде может быть обжалован только страхователем. Однако освобождение страховщика от страховой ответственности перед страхователем создает определенные правовые последствия и для третьих лиц, которыми могут быть застрахованный и выгодоприобретатель, о чем также упоминается в части пятой анализируемой статьи.

Обсуждение проблемных вопросов широким кругом юридической общественности для выработки единого мнения, и исключение неясностей и коллизий, в конечном итоге, ведет к обеспечению верховенства права, что является основной задачей, поставленной Президентом страны на VII Съезде судей Республики Казахстан.

ЗАҢНАМАЛАРДЫ ТИІМДІ ПАЙДАЛАНҒАН АБЗАЛ



Ерлан ҚОСТЫБАЕВ
Зырян аудандық сотының
судьясы

Қазақстан Республикасында сақтандыру шартын жасасқан және орындаған кезде туындайтын сақтандыру, сақтанушы мен сақтандырушы, сондай-ақ, пайда алушылардың арасындағы қарым-қатынасы Азаматтық кодекспен және Қазақстан Республикасының «Қызметкер еңбек (қызметтік) міндеттерін атқарған кезде оны жазатайым оқиғалардан міндетті сақтандыру туралы», «Тасымалдаушының жолаушылар алдындағы азаматтық-құқықтық жауапкершілігін міндетті сақтандыру туралы», «Көлік құралдары иелерінің азаматтық-құқықтық жауапкершілігін міндетті сақтандыру туралы», «Экологиялық сақтандыру», «Өсімдік шаруашылығындағы міндетті сақтандыру туралы», «Әлеуметтік сақтандыру туралы», «Жеке нотариустардың азаматтық-құқықтық жауапкершілігін міндетті сақтандыру туралы», «Туроператордың және турагенттің азаматтық-құқықтық жауапкершілігін міндетті сақтандыру туралы» заңдарымен реттеледі.

Сонымен, Қазақстанда сақтандырудың мынадай түрлері бар:

- міндеттілік дәрежесі бойынша – ерікті және міндетті;
- сақтандыру объектісі бойынша – жеке және мүлкітік;
- сақтандыру өтемдерін жүзеге асыру негіздері бойынша – жинақтаушы және жинақтаушы емес.

Жеке сақтандыруға өмірді, денсаулықты, еңбекке жарамдылықты және өзге де азаматтың жеке басына байланысты мүдделерді сақтандыру жатады.

Мүлкітік сақтандыруға мүлкітік және онымен байланысты мүлкітік мүдделерді сақтандыру жатады. Мүлкітік сақтандыру кезінде мүлкік жоғалу (жойылу), жетіспеу немесе бүліну тәуекелі және АҚ-нің 115 - бабымен көзделген өзге де мүлкітік игіліктер мен құқықтар сақтандырылады.

Азаматтық-құқықтық жауапкершілікті сақтандыру кезінде үшінші тұлғалардың өміріне, денсаулығына немесе мүлкіне зиян келу салдарынан туындайтын міндеттемелер бойынша жауапкершілік тәуекелі (келтірілген зиян үшін жауапкершілікті сақтандыру), сондай-ақ, шарттардан туындайтын міндеттемелер бойынша жауапкершілік (шарт бойынша жауапкершілікті сақтандыру) сақтандырылады.

Мүлкітік сақтандырудың негізгі функциясы – залалдарды өтеу. Бұл залал келтірілсе де, келтірілмесе де сақтандыру сомасын төлеу бойынша сақтандырушының міндетін белгілейтін жеке сақтандырудан айырмашылығы.

Жеке сақтандырудың объектісі ретінде азаматтар мен заңды тұлғалардың кез келген мүлкітік мүдделері болуы ықтимал, оның ішінде, мыналармен байланысты:

- сақтандыру шартымен белгіленген белгілі жасқа немесе мерзімге дейін өмір сүрумен, өліммен, азаматтардың өмірінде белгілі оқиғалар болумен;

- азаматтардың өміріне және денсаулығына жазатайым және өзге оқиғалар, аурулар нәтижесінде зиян келтірумен.

Алайда, тек жеке сақтандыру шарты жинақтаушы сипатта бо-

луы мүмкін. Атап айтқанда, тұлғаға келтірілген залалды өтеу мақсатын көздеу ғана емес, сондай-ақ, салынған капиталға белгілі кірісті (пайызды) қамтамасыз ету (сақтандыру сыйақысы). Яғни, жеке сақтандыру шарттарын тәуекелдік және жинақтаушы (жинақ) деп бөлуге болады. Тәуекелдік шарттардың сақтандыру төлемі тек сақтандыру оқиғасы орын алғанда ғана төленеді, тіпті, ондай жағдай мүлде болмауы да ықтимал (мысалы жазатайым оқиғалардан сақтандыру). Жинақтаушы шарттарда төлем әрқашан жүзеге асырылады, өйткені, айтылған тәуекелдердің бірі міндетті түрде сақтандыру жағдайына айналады.

жазатайым оқиғалардан міндетті сақтандыру туралы» ҚР заңы деп аталды. Жаңартылған заңға сәйкес, қызметкерді жазатайым оқиғалардан міндетті сақтандыру шартын жасасқан сақтандырушымен сақтандыру төлем-ақысы оны қолдану кезінде кәсіби ауру анықталған сәттен төленеді, яғни, кәсіби клиника ауруды айқындаған және жазатайым оқиға туралы акт жасалған кезден бастап.

Заңнамадағы қарқынды өзгерістерге байланысты сот тәжірибесінде де жаңалықтар пайда болды.

Іс жүзінде кәсіби ауруды айқындау мерзімі және еңбек қабілеттілігін біржолата жоғалту (ЕБЖ) бойынша денсаулыққа келтірілген зиянды өтеу төлемақысын алатын адамдар үш санатқа бөлінетін болды.

Бірінші санат, «Сақтандыру туралы...» заң енгізілгенге дейін нақты кәсіби ауру бойынша залалды өтеп алу құқығына ие болғандар, яғни, 1.07.2005 жылға дейін.

Екінші санат, залалды өтеп алу құқығы 1.07.2005 мен 30.12.2009 жылдар аралығында пайда болған және ЕБЖ анықталған кезеңде залалды өтеп алу құқығына ие болған қызметкерлер.

Үшінші санат, залалды өтеп алу құқығы 30.12.2009 жылдан кейін пайда болған қызметкерлер.

Әрбір нақты жағдайда сот залалды өтеу бойынша бастапқы нүктелерді белгілеп отырды.

Сонымен бірге, заңның соңғы өзгерістерінде: «Қызметкер қайтыс болса немесе қызметкердің кәсіби еңбекке жарамдылығын біржолата жоғалтқаны анықталса, сақтандыру төлемақысы міндетті сақтандыру шартына отырған жұмыс берушімен, сол шарттың қолдану мерзімінде болған жазатайым оқиғаға төленеді» деп белгіленген. Оған қоса, жазатайым оқиғаның датасы болып табылатындар мыналар:

■ қайтыс болған немесе қызметкердің еңбек ету кезінде зақымдану салдарынан кәсіби еңбекке жарамдылығын жоғалту дәрежесі анықталғанда –

жазатайым оқиға туралы актісінде көрсетілген датасы;

■ қызметкерге кәсіби еңбекке жарамдылық дәрежесі кәсіби ауру айқындалғаны салдарынан анықталса – кәсіби патология саласында мамандандырылған медициналық, сараптамалық көмек көрсететін денсаулық сақтау ұйымы берген қорытындысының датасы.

Осы тақырыпты қозғаған кезде денсаулыққа келтірілген зиян салдарынан туындайтын қосымша шығындарды өтеу мәселесіне тоқталу қажет.

Мысалы, «Міндетті сақтандыру туралы» заңға соңғы өзгерістер енгізілгенге дейін денсаулыққа келтірілген зиян салдарынан туындайтын шығындарды сақтандырушы зақымданған қызметкерге кәсіби еңбекке жарамдылығын жоғалту дәрежесі анықталғанын растайтын құжат ұсынылған сәттен жеті күн ішінде біржолғы өтем арқылы төлейтін.

Ал, енді ЕБЖ анықталған кезде қосымша шығындарды өтеу сақтандырушымен қызметкер немесе басқа шығындалған тұлға ұсынған сол шығындарды растайтын құжаттар негізінде жүзеге асырылады. Сондай-ақ, тегін медициналық көмектің кепілдік берілген көлеміне кіретін шығындар сақтандырушымен өтелуге жатпайды.

Шығыс Қазақстан облысының сот тәжірибесінде 2013-2016 жылдар аралығында қызметкер денсаулығының зақымдануы салдарынан туындайтын шығындарды өтеу бойынша сақтандыру төлемдерін өндіріп алу туралы азаматтық істер жиі қаралғанын атап өтпекпін.

Біздің облыс соттары осы санаттағы азаматтық істерді қараған кезде тап болған мәселелерге тоқталуды жөн көрдім.

2005 жылғы ақпаннан «Қызметкер еңбек (қызметтік) міндеттерін атқарған кезде оның өмірі мен денсаулығына зиян келтірілгені үшін жұмыс берушінің азаматтық-құқықтық жауапкершілігін міндетті сақтандыру туралы» ҚР заңы қолданысқа енгізілді. Ол жұмыс берушіні қызметкерлердің өмірі мен денсаулығына зиян келтіргені үшін өзінің жауапкершілігін сақтандыруға міндеттеді, осы жағдайда кәсіпорынның қызметкері пайда алушы болып белгіленді.

Жоғарыда аталған заңға сәйкес, қызметкер еңбек (қызметтік) міндеттерін атқарған кезде оның өмірі мен денсаулығына зиян келтірілгені үшін азаматтық-құқықтық жауапкершілік басталған факт саналатын, яғни, медициналық сараптау комиссиясы (МСК) қызметкер еңбекке жарамдылығын біржолата жоғалтқанын анықтаған сәттен бастап жұмыс беруші қызметкерге жоғалтылған табысын өтеуге міндетті болатын еді.

30.12.2009 жылы ол заңға өзгерістер енгізілді де, «Қызметкер еңбек (қызметтік) міндеттерін атқарған кезде оны жа-

Шығыс Қазақстан облысында жұмыс берушілердің көбі әлі күнге дейін сақтандыру шарттарын жасамайды, өйткені, оны артық шығын деп санайды. Дегенмен, өндірісте жазатайым оқиғалар орын алғанда, қызметкерлерін олардан міндетті сақтандырудың дұрыс екендігіне көздері жетеді. Тіпті, кейбір жұмыс берушілер қызметкерлерді міндетті сақтандыру туралы сотта азаматтық іс қаралғанда ғана біліп жатады. Мүліктік сақтандыру да қызметтер нарығында сұранысқа ие емес, себебі, адамдар үшін бұл артық шығын болып саналады.

«Сақтанғанды Құдай сақтайды» деген бар. Сондықтан, сақтандыру заңнамаларын тиімді пайдаланып, сақ жүргенге не жетсін?!



ОБЯЗАТЕЛЬНОЕ СТРАХОВАНИЕ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ТУРОПЕРАТОРА И ТУРАГЕНТА. ТЕОРИЯ И ПРАКТИКА



Андрей ОЛЕЙНИК
Начальник Управления
по претензионно-исковой
работе Юридического
Департамента АО
«СК «Сентранс Иншуранс»

У компании «Сентранс Иншуранс» сложился опыт судебных разбирательств в сфере страхования гражданско-правовой ответственности туроператора и турагента (далее - ОГПО туроператора и турагента). Особенно в последние три года, когда наблюдалась череда неисполнений своих обязательств недобросовестными туроператорами, такими как ТОО «Qualitum Tours», ТОО «Гульнар Тур» и ТОО «Tengri Travel System». По всем данным событиям к компании предъявляли претензии, как туристы, так и турагенты.

Возникла необходимость определиться и с теоретическими аспектами вопроса, ввиду того, что, к сожалению, теория и в последующем ее правоприменительная практика в данном виде страхования зачастую расходятся. Данные противоречия в конечном итоге негативно сказываются на рынке страхования. Согласно сведениям, предоставленным НБ РК, убыточность данного класса без учета расходов и комиссионных вознаграждений страховым агентам с начала введения в действие Закона выросла с 5% до 269% (по данным 10.07.2015г., письмо НБ РК исх.№11-2-14/286/ЮЛ-Е-1292).

К противоречиям и проблемам правоприменительной практики можно отнести следующее:

- 1) Одним из противоречий в законодательстве, регулирующим страхование ответственности туроператоров и турагентов, является расхождение между Законом РК от 13 июня 2001 года «О туристской деятельности в Республике Казахстан» (далее – Закон о ТД) и Закона РК от 31 декабря 2003 года «Об обязательном страховании гражданско-правовой ответственности туроператора или турагента» (далее - Закон ОГПО ТТ).

Пунктом 4 статьи 27 Закона о ТД закреплена обязанность застраховать гражданско-правовую ответственность, возникающую из заключенных договоров на оказание туристских услуг. Однако в Республике Казахстан отсутствует данный вид страхования, вместо него имеется Закон ОГПО ТТ, согласно которому объектом страхования выступает имущественный интерес туроператора или турагента, связанный с его обязанностью согласно гражданскому законодательству возместить вред, причиненный имущественным и (или) иным интересам туриста при осуществлении деятельности по формированию туристского продукта. А не ответственность, вытекающая из неисполнения договорных отношений.

В данном случае необходимо обратить внимание на разграничение оснований возникновения гражданских прав и обязанностей, установленных ст. 7 ГК РК. Данной статьей дано четкое разграничение между возникновением гражданских прав и обязанностей по обстоятельствам договорным и причинением вреда (деликта). Разграничение мы видим и при соотношении главы 20 ГК РК «Ответственность за нарушение обязательства» и главы 47 ГК РК «Обязательства, возникающие вследствие причинения вреда».

Положения главы 20 ГК РК следует рассматривать в качестве общих правил о гражданско-правовой ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение любых обязательств, как договорных, так и внедоговорных. Тогда как положения главы 47 ГК РК являются специальными правилами о гражданско-правовой ответственности, которые применяются только вследствие причинения вреда (имущественного и (или) неимущественного), неправомерными действиями либо бездействием субъектов гражданского права. В гражданском праве данную группу обязательств принято называть деликтными, поскольку они относятся к категории внедоговорных обязательств и возникают вне зависимости от договорных отношений.

В теоретическом плане разграничение деликтной и договорной видов ответственности не представляет особого труда. Если ущерб наступил в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения договора, то налицо договорная ответственность. Если же ущерб возник в результате действия, не связанного с договорными отношениями между сторонами, наступает деликтная ответственность.

Важно иметь в виду существенные различия между обязательствами из причинения вреда и ответственностью из договоров. По

существу деликтные обязательства защищают права, имеющие абсолютный характер (неимущественные – права на жизнь, здоровье и др., имущественные – право собственности и иные вещные права). Общие положения об ответственности в обязательствах имеют целью защитить относительные (обязательственные) права.

Действующее законодательство Республики Казахстан, регулирующее туристскую деятельность, страхование ГПО туроператора и турагента позволяют утверждать о наличии в данных правовых отношениях только обязательственного элемента, аналогичных прав и охраняемых законом интересов. Поскольку в результате нарушений условий договоров на туристское обслуживание сторона (турист) потеряла только деньги, не получив взамен соответствующих услуг. Эта имущественная потеря (убыток, ущерб) не затрагивает никаких абсолютных имущественных и неимущественных прав. В связи с чем, к правоотношениям из договоров на туристское обслуживание, договорам страхования ОГПО туроператора и турагента возможно применение только норм главы 20 ГК об ответственности за нарушения обязательств.

Таким образом, имеется правовая коллизия между двумя вышеописанными законами.

2) Второй проблемой правоприменительной практики, по мнению Компании, является отсутствие четкого разграничения ответственности между туроператором и турагентом. Внесение изменений от 24.11.15 г. № 422-V в закон ОГПО ТТ, в части разделения объекта страхования на две части, с отдельным обозначением и разделением ответственности туроператора и турагента, не внесло существенных изменений в правоприменительной практике.

По настоящее время в случае неисполнения принятых на себя обязательств со стороны туроператора суды продолжают удовлетворять иски заявленные туристами как к турагенту, так и к страховой компании, застраховавшей турагента. Не смотря на то, что с его стороны принятые обязательства по договору на туристское обслуживание исполнены в полном объеме.

Договор на туристское обслуживание по своей правовой природе является договором возмездного оказания услуг, который регулируется главой 33 ГК РК. При этом положения ст. 684 ГК РК, согласно которым: «если иное не предусмотрено договором возмездного оказания услуг, исполнитель обязан оказать услуги лично», не применимы к правоотношениям, возникающим из договоров на туристское обслуживание. Как показывает анализ договоров на туристское обслуживание предоставляемых

в Компанию, большая часть из них имеет следующие условия:

- турагентство не несет ответственности в случае банкротства туроператора и авиаперевозчика, а также за действия фирм-партнеров по оказанию визовых услуг;

- турагентство не несет ответственности в случае отмены туроператором вылетов по каким-либо направлениям, также в случае переноса туроператором дат и времени вылета.

Очевидно, что в указанных случаях ответственность перед туристом должен нести туроператор.

Вопросы ответственности перед туристом есть предмет соглашения. Однако, поскольку агентский договор обязательно должен содержать сведения, помимо прочего, об ответственности каждой из сторон перед туристом за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договору о реализации туристского продукта, возложение ответственности за неказание (ненадлежащее оказание) туристских услуг перед туристом только на турагента – недопустимо. Соответственно недопустимо возложение обязанности на Страховую компанию, застраховавшую ответственность турагента за причинение вреда.

Здесь можно отметить опыт и практику правового регулирования Российской Федерации по разрешению проблем разграничения ответственности туроператора и турагента перед туристом.

Согласно действующему законодательству Российской Федерации в сфере туристской деятельности (ст. 9 ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации»), туристский продукт формируется туроператором по его усмотрению, исходя из конъюнктуры туристского рынка или по заданию туриста или иного заказчика туристского продукта. Туроператор обеспечивает оказание туристу всех услуг, входящих в туристский продукт, самостоятельно или с привлечением третьих лиц, на которых туроператором возлагается исполнение части или всех его обязательств перед туристом и (или) иным заказчиком.

По договору о реализации туристского продукта, заключенному с турагентом, туроператор несет ответственность за неказание или ненадлежащее оказание туристу и (или) иному заказчику услуг, входящих в туристский продукт, независимо от того, кем должны были оказываться или оказывались эти услуги.

Таким образом, туроператор в полном объеме несет ответственность по всем требованиям туристов, связанных с ненадлежащим исполнением договора о реализации туристского

продукта. Полагаем, что опыт Российской Федерации может быть учтен при совершенствовании законодательства Казахстана в сфере оказания туристских услуг.

3) Проблемой правоприменительной практики является разнообразный подход судов в определении даты наступления страхового случая. Пунктом 1 ст.17 Закона РК предусмотрено: «Страховым случаем по договору обязательного страхования ответственности туроператора и турагента признается факт наступления гражданско-правовой ответственности страхователя по возмещению вреда, причиненного имущественным и (или) иным интересам туриста при предоставлении ему туристских услуг».

В пункте 2, ст. 17 Закона закреплено, что «Страховой случай считается наступившим с момента вступления в законную силу решения суда о возмещении вреда, причиненного страхователем, либо признания страхователем требований туриста о возмещении вреда обоснованными и согласия страховщика с признанием требований страхователем». Таким образом, для наступления страхового случая необходимо наличие двух обязательных факторов: 1) наступления гражданско-правовой ответственности страхователя за причинение вреда туристу; 2) вступления в законную силу решения суда о возмещении вреда, причиненного страхователем, либо признания страхователем требования туриста о возмещении вреда обоснованным и согласия страховщика с признанием требований страхователем.

Несмотря на однозначные требования Закона, регулирующие наступление страхового случая, в судебной практике суды, как правило, делали вывод о том, что страховой случай считается наступившим с момента отказа туроператора исполнять свои обязательства по агентским договорам. Были и иные доводы, такие как: банкротство туроператора, заявление о неплатежеспособности, не вылета/не возврата туристов из страны пребывания и других обстоятельств.

Неоднообразное применение законодательства в данной части зачастую приводило к тому, что страховые компании вынуждены осуществлять страховые выплаты, несмотря на то, что событие, имеющее признаки страхового случая, произошло за пределами действия договоров страхования.

4) В ходе судебных разбирательств наша Компания неоднократно сталкивалась с незаконным взысканием страховой выплаты поверх оговоренной в договоре страхования страховой суммой. И это несмотря на то, что в соответствии с п.1 ст. 819 ГК РК «Страховая сумма – сумма денег, на которую застрахован объект страхования и которая представляет собой предельный объем ответственности страховщика при наступлении страхового случая».

При заключении договора страхования ОГПО туроператора и турагента страхователь вправе выбрать страховую сумму из указанных лимитов, установленных Законом. Исходя из выбранной суммы, соответственно и складывается размер страховой премии, подлежащий оплате в пользу страховщика. Чем на большую сумму страхователь желает застраховать свою ответственность, тем больший размер страховой премии подлежит оплате. При этом, страховая сумма является пределом ответственности страховщика по своим обязательствам в рамках заключенного договора.

У нашей Компании неоднократно складывались ситуации, когда суды, невзирая на уже исчерпанный лимит страховой суммы взыскивали страховые выплаты. Аргументом для взыскания служил п.2. ст.20 Закона ОГПО ТТ, определен исчерпывающий перечень оснований освобождения страховщика от осуществления страховой выплаты и такое основание как «лимит страховых выплат исчерпан» данным законом не предусмотрен.

Считаем, что данный вывод является следствием неправильного толкования законодательства. Статья 924 ГК РК предусматривает обязанность страхователя по возмещению разницы между страховой суммой и фактическим размером ущерба при недостаточности страховой суммы. То есть обязанность должна возлагаться изначально не на страховщика, а на страхователя ввиду недостаточности страховой суммы для возмещения суммы ущерба всем потерпевшим. При таких обстоятельствах при отсутствии обязанности по осуществлению страховой выплаты (пре-

кращение договора страхования и прекращение обязательств страховщика по договору страхования в связи с достижением лимита ответственности), страховщик не принимает решение об отказе в страховой выплате, а сообщает о прекращении обязательства по договору страхования ввиду полного исполнения обязательства.

Применение словосочетания «отказ в страховой выплате» в данном случае не применимо, так как страховая выплата – это сумма денег в пределах страховой суммы, а в данном случае страховая сумма исчерпана. Следовательно, прекращение обязательств страховщика и договора страхования обусловлено отсутствием обязанности страховщика по осуществлению страховой выплаты в связи с выполнением страховщиком обязанности по страховым выплатам в размере страховой суммы, что не требует отдельного описания в Законе в качестве основания для отказа в страховой выплате.

Более того, в соответствии с Законом РК от 24.11.15 г. № 422-V были внесены изменения в Закон ОГПО туроператора и турагента, согласно которым в п. 1 ст.20 добавлен подпункт 5, который отдельно прописывает право страховой компании отказать в осуществлении страховой выплаты в случае осуществления страховщиком страховой выплаты в размере страховой суммы. Однако по настоящее время происходят случаи взыскания страховых выплат поверх страховой суммы.

Неоднозначная правоприменительная практика может повлечь дальнейшее увеличение убыточности страховых компаний по данному виду страхования и продолжению мошеннических действий отдельных недобросовестных участников туристского рынка Республики Казахстан.



АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ РАЗВИТИЯ ИНСТИТУТА СТРАХОВАНИЯ



Асыл САБИТОВА

Доцент кафедры гражданского права и гражданского процесса Восточно-Казахстанского государственного университета им. С. Аманжолова, кандидат юридических наук

Проблемы страхования в Казахстане имеют особую актуальность, как для теории гражданского права, так и для правоприменительной практики. Необходимость совершенствования страхового законодательства РК и практики в этой сфере связана с противоречиями и недоработками современной модели страхования.

Цивилистическая конструкция страхования не может быть оторвана от договора страхования. Страховая деятельность как частное правоотношение напрямую связана с заключением и исполнением договора страхования его участниками (ст.803 ГК РК). Сообразно с этим можно говорить об особенностях гражданско-правового понятия страхования:

1) сущность страхования заключается в ликвидации негативных последствий, произошедших в личной или имущественной сфере застрахованного за счет средств других лиц, организованных частным порядком, которые, как и пострадавшее лицо, хотят обезопасить себя от наступления определенных неблагоприятных последствий;

2) в основе страхования лежит договор. Этот тезис применим как к видам страхования (обязательное и добровольное), так и его формам (коммерческое и взаимное). Получение страховщиком лицензии (коммерческое страхование), так и создание ОВС, являются необходимыми организационными (публично-правовыми) предпосылками для страхования в гражданско-правовом смысле;

3) страхование есть деятельность особых субъектов гражданского права: страховщика и страхователя. Третьи лица могут выступать либо на стороне страхователя (застрахованный и выгодоприобретатель), и тогда они должны быть поименованы в договоре страхования или определены законода-

тельством в качестве правопреемников.

Попытаемся выделить основные проблемы страхования.

Одной из основных проблем в страховых правоотношениях является проблема неисполнения либо ненадлежащего исполнения основной обязанности страховщика – осуществления им страховой выплаты. Практика знает довольно много случаев, когда страховщики по формальным либо надуманным предложениям отказывали страхователям (выгодоприобретателям) в ее получении. Например, со ссылкой на непредоставления документов, необходимых для осуществления страховой выплаты, неопределенности виновности лица, ответственного за причиненный ущерб застрахованному лицу либо его имуществу, и других подобных случаев.


С 1 января 2016 года в Казахстане вступили в действие новые нормы, регулирующие процесс оценки вреда при дорожно-транспортном происшествии (ДТП). Были внесены изменения в Закон «Об обязательном страховании гражданско-правовой ответственности владельцев транспортных средств», которые дали страховым компаниям право первичной оценки вреда. 28 февраля 2016 года Национальный банк Республики Казахстан утвердил правила определения размера вреда, причиненного транспортному средству.

С 5 апреля 2016 года ущерб при ДТП оценивают страховые компании. Осмотреть поврежденное транспортное средство и произвести расчет размера вреда специалисты страховых компаний должны в течение 10 дней. Только в случае сомнения в размере вреда пострадавший сможет обратиться к независимой оценочной организации, предварительно уведомив страховую компанию о своем согласии или несогласии с оценкой, и уже с их результатами направиться к страховому омбудсмену или в суд. Новый

документ также обязывает водителя предоставить машину, которой причинен вред, на оценку страховщиками. В течение 10 рабочих дней после осмотра авто страховая компания обязана представить отчет о размере вреда. У потребителя есть право не согласиться с отчетом в течение трех рабочих дней после получения акта. Это должно быть изложено в письменном виде. В этом случае потребитель имеет право обратиться к независимой оценочной организации.

Практика показывает, что зачастую оценка, произведенная независимым оценщиком, выше, чем расчёт вреда, сделанный страховщиком. В отличие от страховщика в своем выборе технологий оценки независимый эксперт не ограничен законом, так как действует в рамках Закона «Об оценочной деятельности в Республике Казахстан».

Кроме того, оценщик имеет членство в той или иной палате оценщиков, и каждая палата оценщиков применяет свою методику оценки. Разработка и утверждение Министерством юстиции единой методики оценки причиненного вреда имуществу при ДТП позволили бы избежать разногласий и споров по



Деловая репутация для страховщика – гарантия успешности на страховом рынке

отчётам между страховщиками и оценщиками.

Институт омбудсмена, внедренный в Казахстане более 10 лет назад, призван примирить стороны страхового спора и урегулировать разногласия в максимально короткие сроки и с минимальными затратами. В настоящее время основной

его функцией является досудебное урегулирование споров между страховыми организациями, а также между страховщиками и страхователями по обязательному страхованию ГПО автовладельцев в соответствии с законодательством и добровольному страхованию на основании меморандума, подписанного рядом страховых компаний.

Планируется развитие института страхового омбудсмена и расширение сферы его деятельности, наделение правами по досудебному урегулированию споров по всем видам обязательного страхования.

В 2016 году по сравнению с 2015 годом число обращений к омбудсмену выросло на 27 процентов (357 обращений против 256). Через онлайн-систему урегулирования убытков количество обращений к омбудсмену выросло в 2 раза по сравнению с предыдущим годом. На наш взгляд, деятельность омбудсмена не решает проблему загруженности судов.

Подобная ситуация с определением размера подлежащего возмещению вреда может быть разрешена путем проведения примирительных процедур между причинителем вреда и потерпевшим без вмешательства оценщика.

Для страховых организаций и страхователей одним из главных преимуществ медиации по отношению к публичному судебному разрешению спора является конфиденциальность ее процедур. Зачастую стороны не хотят предавать спор огласке, привлекать внимание посторонних к разногласиям, возникшим при исполнении договора страхования. Это особенно характерно при перестраховании крупных рисков для отношений между страховыми компаниями и их партнерами-страхователями, с которыми сложились длительные и доверительные отношения.

Деловая репутация для страховщика – гарантия успешности на страховом рынке.

Разрешение конфликтной ситуации с помощью медиации позволит избежать разглашения нюансов во взаимоотношениях сторон, сделать важные документы недоступными для анализа третьими лицами, скрыть от глаз общественности фактические действия, ставшие причиной разногласий. Преимущество медиации и в незначительности финансовых издержек сторон.

димом внесение изменений по агентской сети. Оправданным представляется установление запрета страховым агентам на участие в государственных закупках услуг по страхованию, ограничение для агентов сотрудничать только с одной страховой компанией. В законодательстве РК

имеются нормы, предусматривающие проведение формально добровольного страхования, имеющего признаки обязательного страхования. Это страхование таможенных представителей, владельцев складов временного хранения, судебных исполнителей, профессиональной ответственности. Такое страхование обязательно для перечисленных категорий, но не обязательно для страховщика. Поэтому не исключена оптимизация обязательных видов страхования.

На наш взгляд, законодателю в процессе

совершенствования страхового законодательства необходимо максимально использовать возможности саморегулируемого отраслевого сообщества – ассоциации страховщиков Казахстана.

В 2007 году страховое сообщество создало Единую страховую базу данных с целью минимизации мошеннических действий и установления должного контроля за продажами страховых полисов через агентов, с 2011 года участники рынка ввели единый образец полиса с уникальным идентификационным номером и дополнительными степенями защиты. В текущем году планируется введение Е-полиса и развитие онлайн-страхования.

Исследование некоторых теоретических и практических проблем страхования позволяет сделать ряд выводов, на основе которых воз-

На наш взгляд, законодателю в процессе совершенствования страхового законодательства необходимо максимально использовать возможности саморегулируемого отраслевого сообщества – ассоциации страховщиков Казахстана.

можно выработка рекомендаций по совершенствованию правоприменительной практики и действующего законодательства:

- страхование в гражданско-правовом значении всегда выступает обязательственным договорным правоотношением, предметом которого является услуга в виде страховой защиты, оказываемая страховщиком страхователю;

- необходимо на практике различать отношения по страхованию и обязательства из причинения вреда. Страховщик для сторон деликтного правоотношения всегда будет выступать в качестве третьего лица, основной обязанностью которого будет осуществление страховой выплаты выгодоприобретателю. Поэтому в спорах по возмещению вреда, если одной из сторон спора является застрахованный, суды могут привлечь страховщика только в качестве третьего лица, а не истца или ответчика;

- на наш взгляд, назрела потребность в консолидации страхового законодательства Казахстана. Прежде всего, это должно коснуться правил об обязательных видах страхования, что позволит устранить имеющиеся противоречия и существенно уменьшить количество действующих законов в этой сфере;

- необходимо различать материально-правовые и процессуально-правовые особенности правового регулирования страховых отношений, что может быть отражено без изменения действующего законодательства в нормативном постановлении Верховного Суда.

Еще одной проблемой страхования является практика понуждения к заключению договоров добровольного страхования. Как правило, это происходит при кредитовании в банках: получение кредита обуславливается страхованием ответственности по договору и/или жизни заемщика. Несмотря на то, что нормативными правовыми актами уполномоченного государственного органа установлен запрет на ограничение заемщика в выборе страховщика и возложение на него обязанности страховать свою жизнь и здоровье, такая практика отнюдь не редкость.

16 ноября 2015 года принят Закон РК «Об обязательном медицинском страховании», регулирующий общественные отношения в системе обязательного социального медицинского страхования. О необходимости внедрения ОСМС говорит множество фактов. Согласно исследованиям, прогноз численности и структуры населения страны до 2030 года показывает, что доля пожилого населения увеличится до 11,2% по сравнению с 6,9% в 2014 году. Имея негативный опыт введения ОСМС в Казахстане в 1996 году, при разработке новой системы социального партнерства законодатель учел недостатки прежней системы и предусмотрел четкие механизмы гарантий государства за сохранность активов фонда.

С целью повышения прозрачности страхового рынка необхо-

В декабре 2016 года Центрально-Казахстанская Академия прошла международную институциональную и специализированную аккредитацию в институте Аккредитации, сертификации и обеспечения качества

ACQUIN, Германия



В 2015 году выдан сертификат на систему менеджмента качества (СМК), подтверждающий соответствие СМК требованиям международного стандарта.



В 2016 году Центрально-Казахстанской Академии выдано свидетельство об институциональной (национальной) аккредитации (IA № 0073 от 07.06.2016).



ЦЕНТРАЛЬНО-КАЗАХСТАНСКАЯ АКАДЕМИЯ

ЮРИДИЧЕСКИЙ И ФИНАНСОВО-ЭКОНОМИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТЫ



ЦЕНТРАЛЬНО-КАЗАХСТАНСКАЯ АКАДЕМИЯ (ЦКА) ЯВЛЯЕТСЯ ОДНИМ ИЗ КРУПНЫХ УЧЕБНО-МЕТОДИЧЕСКИХ И НАУЧНО-ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИХ ЦЕНТРОВ В ЦЕНТРАЛЬНОМ КАЗАХСТАНЕ И ВЕДУЩИМ ВУЗОМ РЕГИОНА.

Золотая медаль «Безупречная деловая репутация»



Награда «Европейское качество»

Обучение ведется на основе лучших традиций классического образования с применением инновационных методик. Подготовка осуществляется по 18 специальностям бакалавриата и 5 магистратуры. В 2012 году Академии выдана бессрочная лицензия на право осуществления образовательной деятельности по высшему и послевузовскому образованию (№0142755 от 11.06.2012, серия АБ).

По результатам финансово-экономического рейтинга предприятий Республики Казахстан Академия была удостоена медали и национальных сертификатов с присвоением звания «ЛИДЕР ОТРАСЛИ 2015».



КАК НАС НАЙТИ:
Приемная комиссия:
г. Караганда, ул. Пичугина, 259,
тел.: 8(7212) 47-50-69.

WWW.C-K-A.KZ



НАШ ДИПЛОМ ГАРАНТИЯ УСПЕШНОЙ КАРЬЕРЫ!



НАШИ ПРЕИМУЩЕСТВА

- Гибкая, доступная ценовая система оплаты за обучение;
- Современная техническая база:
 - учебные аудитории;
 - кабинет криминалистики;
 - компьютерные классы;
 - интернет классы с технологией дистанционного обучения;
 - зал судебных заседаний;
 - лингфонные кабинеты;
 - конференц-зал;
 - спортивный зал;
 - спортивные площадки;
 - общежития;
 - зона отдыха в Каркаралинске;
- -обучения по программе подготовки офицеров запаса
- Продолжение обучения в магистратуре и аспирантуре в зарубежных ВУЗах;
- Стажировка в государственных учреждениях, крупных компаниях и за рубежом.

ТРУДОУСТРОЙСТВО ВЫПУСКНИКОВ

Наши выпускники могут работать в:

- Правоохранительных органах;
- Исполнительных органах;
- Налоговой и банковской системах;
- Сфере образования;
- Консультационных и аудиторских фирмах;
- Средствах массовой информации;
- Сфере международных связей;
- Судебной системе;
- Органах прокуратуры и др.

МАГИСТРАТУРА

(научно-педагогическая)

- Юриспруденция
- Экономика
- Филология
- Иностранная филология
- Казахский язык и литература

Вступительные экзамены: иностранный язык и по специальности

ISSN 1999-4184



9 771999 418008

БАКАЛАВРИАТ

Подготовка осуществляется по 18 специальностям:

Юридический факультет

- Юриспруденция
профилирующий предмет - Всемирная история

Финансово-экономический факультет

- Финансы
 - Экономика
 - Учет и аудит
 - Государственное и местное управление
 - Дизайн
- профилирующий предмет - география

Факультет языка и перевода

- Переводческое дело
 - Иностранная филология
 - Иностранный язык (два иностранных языка)
- Профилирующий предмет - английский язык
- Казахский язык и литература
- профилирующий предмет - казахская литература

Факультет Педагогики и социальной работы

- Информатика
 - Информационные системы
- профилирующий предмет - физика
- Психология
 - Педагогика и психология
 - Дефектология
 - Педагогика и методика начального обучения
- профилирующий предмет - биология
- Химическая технология орг.веществ
- профилирующий предмет - химия
- Социальная работа
- профилирующий предмет - география

Перечень необходимых документов

- документ об образовании (оригинал, копия);
- фото 3*4- 6 шт;
- мед.справка формы 086-у;
- сертификат ЕНТ или КТА;
- копия удостоверения личности;
- скоросшиватель;
- конверт с марками по Казахстану - 3 шт.
- копия прививочной карты (для очного обучения)

Перечень необходимых документов

- документ о высшем образовании с приложением (оригинал, копия);
- личный листок по учету кадров;
- документ, подтверждающий трудовую деятельность;
- фото 3*4 - 6 шт.

Формы обучения: очная, с применением дистанционных технологий, заочная
Сроки обучения: 2,3,4 и 5 лет