

ISSN 2708-5929 (онлайн)
ISSN 2708-5910

**МИР ЗАКОНА
№ 1-2 (225-226)**

**THE WORLD
OF THE LAW
№ 1-2 (225-226)**



Актобе, 2021

ISSN 2708-5929 (онлайн)
ISSN 2708-5910

МИР ЗАКОНА
№ 1-2 (225-226)

THE WORLD OF THE LAW

№ 1-2 (225-226)

Актобе, 2021

Юридический научно-практический журнал
Издается с 01.06.1999 г.
Периодичность: 1 раз в 2 месяца
Свидетельство об учетной регистрации СМИ
№ 544-Ж от 13.01.1999г.
ISSN 2708-5929 (онлайн)
ISSN 2708-5910

Главный и научный редактор:
кандидат юридических наук
Сулейманова Г. Ж.

Редакционная коллегия:
Ахпанов А. Н. — доктор юридических наук, профессор (г. Нур-Султан, РК)
Акимжанов Т. К. — доктор юридических наук, профессор (г. Алматы, РК)
Токубаев З. С. — доктор юридических наук, профессор (г. Караганда, РК)
Таранова Т. С. — доктор юридических наук, профессор (г. Минск, РБ)
Татарян В. Г. — доктор юридических наук, профессор (г. Москва, РФ)
Биекенов Н. А. — доктор юридических наук, доцент (г. Костанай, РК)
Мищенко Е. В. — доктор юридических наук, доцент (г. Оренбург, РФ)
Бекишева С. Д. — доктор юридических наук, доцент (г. Нур-Султан, РК)
Волков К. А. — кандидат юридических наук, доцент (г. Хабаровск, РФ)
Шебалин А. В. — кандидат юридических наук, доцент (г. Барнаул, РФ)
Серикбаева К. А. — кандидат экономических наук, доцент (г. Алматы, РК)
Кайбжанов М. Ж. — доктор философии (PhD), кандидат юридических наук (г. Актөбе, РК)
Максименко Е. И. — кандидат педагогических наук (г. Оренбург, РФ)
Сагиева Г. К. — кандидат юридических наук (г. Актөбе, РК)

Ответственный и технический секретарь:
Байкунакова Г. А. — магистр юридических наук.

Заңгерлік ғылыми-тәжірибелік журнал
1999ж.01.06 бастап шығарылуда
Шығу мерзімділігі: 2 айда 1 рет
БАҚ-тың есептік тіркеу туралы куәлігі
1999ж.13.01. № 544-Ж
ISSN 2708-5929 (онлайн)
ISSN 2708-5910

Бас және ғылыми редактор:
заң ғылымдарының кандидаты
Г. Ж. Сулейманова

Редакциялық алқа:
А. Н. Ахпанов — заң ғылымдарының докторы, профессор (Нұр-Сұлтан қ., ҚР)
Т. К. Акимжанов — заң ғылымдарының докторы, профессор (Алматы қ., ҚР)
З. С. Токубаев — заң ғылымдарының докторы, профессор (Караганда қ., ҚР)
Т. С. Таранова — заң ғылымдарының докторы, профессор (Минск қ., РБ)
В. Г. Татарян — заң ғылымдарының докторы, профессор (Мәскеу қ., РФ)
Н. А. Биекенов — заң ғылымдарының докторы, доцент (Қостанай қ., ҚР)
Е. В. Мищенко — заң ғылымдарының докторы, доцент (Орынбор қ., РФ)
С. Д. Бекишева — заң ғылымдарының докторы, доцент (Нұр-Сұлтан қ., ҚР)
К. А. Волков — заң ғылымдарының кандидаты, доцент (Хабаровск қ., РФ)
А. В. Шебалин — заң ғылымдарының кандидаты, доцент (Барнаул қ., РФ)
К. А. Серикбаева — экономика ғылымдарының кандидаты, доцент (Алматы қ., ҚР)
М. Ж. Кайбжанов — философия докторы (PhD), заң ғылымдарының кандидаты (Ақтөбе қ., ҚР)
Е. И. Максименко — педагогика ғылымдарының кандидаты (Орынбор қ., РФ)
Г. К. Сагиева — заң ғылымдарының кандидаты (Ақтөбе қ., ҚР)

Жауапты және техникалық хатшы:
Г. А. Байкунакова — заң ғылымдарының магистрі.

The juridical scientific-practical journal
Published since 01.06.1999.
Periodicity: 1 time in 2 months
Certificate of accounting registration of the media
№ 544-Ж of 13.01.1999
ISSN 2708-5929 (online)
ISSN 2708-5910

Chief and scientific Editor:
Candidate of Legal Science
Suleimanova G. Zh.

Editorial board:
Ahpanov A. N. — Doctor of Law, Professor (Nur-Sultan, Kazakhstan)
Akimzhanov T.K. — Doctor of Law, Professor (Almaty, Kazakhstan)
Tokubaev Z. S. — Doctor of Law, Professor (Karaganda, Kazakhstan)
Taranova T. S. — Doctor of Law, Professor (Minsk, Belarus)
Tataryan V. G. — Doctor of Law, Professor (Moscow, Russia)
Biekenov N. A. — Doctor of Law, Professor (Kostanay, Kazakhstan)
Mishchenko E. V. — Doctor of Law, Associate Professor (Orenburg, Russia)
Bekisheva S. D. — Doctor of Law, Associate Professor (Nur-Sultan, Kazakhstan)
Volkov K.A. Candidate of Legal Sciences, Associate Professor (Khabarovsk, Russia)
Shebalin A. V. — Candidate of Legal Sciences, Associate Professor (Barnaul, Russia)
Serikbayeva K. A. — Candidate of Economic Sciences, Associate Professor (Almaty, Kazakhstan)
Kaibzhanov M. Zh. — Doctor of Philosophy (PhD), Candidate of Legal Sciences (Aktobe, Kazakhstan)
Maksimenco E. I. — Candidate of Pedagogical Sciences (Orenburg, Russia)
Sagieva G. K. — Candidate of Legal Science (Aktobe, Kazakhstan)

Executive and technical Secretary:
Baykunakova G. A. — master of juridical sciences.

Бачурин С. Н. — профессор кафедры «Право» Казахско-Русского Международного университета (г. Актөбе), кандидат юридических наук, ассоциированный профессор (доцент)

Зубкова А. В. — студентка 4 курса Казахско-Русского Международного университета (г. Актөбе)

С. Н. Бачурин — (Ақтөбе қ.) Қазақ-Орыс Халықаралық университетінің «Құқық» кафедрасының профессоры, заң ғылымдарының кандидаты, қауымдастырылған профессор (доцент)

А. В. Зубкова — (Ақтөбе қ.) Қазақ-Орыс Халықаралық университетінің 4-курс студенті

Bachurin S. N. — professor of the Department of «Law» of the Kazakh-Russian International University (Aktobe), Candidate of Law, Associate Professor

Zubkova A. V. — 4th year student of the Kazakh-Russian International University (Aktobe)

УДК 343.13

**РАЦИОНАЛЬНОСТЬ ПРИМЕНЕНИЯ ДЕФИНИЦИИ
«БЛИЗКИЕ ЛИЦА» В УГОЛОВНОМ, УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОМ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН**

**ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ҚЫЛМЫСТЫҚ,
ҚЫЛМЫСТЫҚ ІС ЖҮРГІЗУ ЗАҢНАМАСЫНДА «ЖАҚЫН АДАМДАР»
ДЕФИНИЦИЯСЫН ҚОЛДАНУДЫҢ ҰТЫМДЫЛЫҒЫ**

**RATIONALITY OF APPLICATION OF THE DEFINITION OF
«CLOSE PERSONS» IN THE CRIMINAL, CRIMINAL PROCEDURE
LEGISLATION OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN**

***Ключевые слова:** близкие лица, дефиниция, рациональность, содержание, оптимизация, унификация, терминология, «уголовное правонарушение», «административное правонарушение», право.*

***Түйінді сөздер:** жақын адамдар, логикалық анықтама, ұтымдылық, мазмұны, оңтайландыру, біріздендіру, терминология, «қылмыстық құқық бұзушылық», «әкімшілік құқық бұзушылық», құқық.*

***Keywords:** close persons, definition, rationality, content, optimization, unification, terminology, «criminal offense», «administrative offense», law.*

В современных реалиях одним из факторов и катализаторов правового развития государства непременно является совершенствование и унификация правовой терминологии. Историческое формирование терминов в праве — сложный процесс, характерность которого заключается в его долговременности.

В Послании Главы государства Касым-Жомарта Токаева народу Казахстана от 1 сентября 2020 года «Казахстан в новой реальности: время действий» указана

проблема унификации терминологии в уголовном и уголовно-процессуальном законодательстве Республики Казахстан.

«Важно обеспечить стабильность уголовного и уголовно-процессуального законодательства. Его частые корректировки, изменения отрицательно влияют на правоприменения и не позволяют наработать единообразную следственную и судебную практику. Решения, касающиеся применения законодательства, зачастую принимаются без надлежащего анализа и прогнозирования, исходя из удобства правоприменителей. Поэтому предстоит выработать новые понятия «административного» и «уголовного» правонарушений. Обществу и юридической общественности станет понятной логика установления наказания за правонарушения»¹.

Также и в Концепции правовой политики, утвержденной Указом Президента Республики Казахстан от 20 сентября 2002 года № 949, четко была поставлена важная цель — формирование в целях унификации законодательства единого перечня используемых в нем терминов на государственном и русском языках, которую еще предстоит выполнить в полном объеме, в связи с принятием обновленного УПК Республики Казахстан.

Юридический термин, как элемент правовой системы, является важной составной частью понятийного аппарата любого нормативно-правового акта, а без подобного «каркаса» невозможно применение какого-либо закона в практическом смысле. Следовательно, терминологическая системность в законодательстве является наиболее значимым критерием существования термина в целом. Поэтому правовой понятийный аппарат должен представлять собой не простой набор терминов, а совокупность согласованных и взаимоподчиненных понятий, каждое из которых имеет свое место и значение. Системность терминов включает в себя другое важное понятие — иерархичность. Она предполагает такую форму структурной организации многоуровневой системы понятий, которая упорядочивает взаимодействие между уровнями в порядке от высшего к низшему.

В отсутствие устойчивости и согласованности в структуре юридической терминологии законодатель пытается исправить недостатки терминологии посредством латания дыр. Взамен приведения к единообразию понятийного аппарата всех отраслей права выхватываются единичные дефиниции, которые лишь фиксируются в том или ином нормативном акте. Подобная ситуация оказывает негативное влияние на всю систему права в целом. Унификация терминологии и единство базовой терминологической лексики в отраслевых и межотраслевых нормативных актах становятся труднореализуемой задачей².

Вышеизложенное подводит к еще одной «опоре» понятийного аппарата, наряду с системностью и иерархичностью также стоит выделить — рациональность. «Рациональность (от лат. *Rati* — разум) — термин, в самом широком смысле означающий разумность, осмысленность, противоположность иррациональности. В более специальном смысле — характеристика знания с точки зрения его соответствия некоторым принципам мышления»³.

Следовательно, рациональность терминов в праве означает разумность и осмысленность их нахождения в нормативно-правовых актах государства. Согласно

Указу Президента РК «О Концепции правовой политики Республики Казахстан» от 24 августа 2009 года определены основные направления для совершенствования норм действующего законодательства. Главой государства отмечена необходимость «формирования в целях унификации законодательства единого перечня используемых в нем терминов на государственном и русском языках»⁴.

В современном правотворчестве наблюдается тенденция, характеризующаяся появлением нескольких определений для одной и той же дефиниции, что, в конечном счете, приводит к искажению понятийного аппарата и разночтению дефиниций при применении норм права, содержащих такие «синонимы». Однако, в законодательстве Республики Казахстан, по мнению авторов, превалирует проблема в недостаточности либо вообще отсутствии определений для конкретных дефиниций. Некоторые дефиниции пусть и употребляются в нормативно-правовых актах, но не имеют легитимных определений. Также следует дополнить вышеизложенное тем, что существуют трудности при разработке законопроектов на государственном языке, ведь отсутствие единой согласованной терминологии по-прежнему сохраняется.

Отсутствие единообразного и согласованного понятийного аппарата, несомненно, напрямую связано с экономическими, социальными и политическими изменениями, произошедшими в нашем обществе. Прежде всего, это выражается в принятии Конституции Республики Казахстан и сопровождающими данное важное событие изменениями основ и принципов развития нашего государства, благодаря чему появилась необходимость в разработке новых подходов, необходимых в становлении нового законодательства.

В правовой терминологии законодательства Республики Казахстан имеется существенный ряд проблем в становлении и формировании юридической терминологии. В нормативных правовых актах есть термины, сохранившиеся и оставшиеся без легитимного разъяснения еще со времен советского периода, не говоря об отсутствии «переработки» таких понятий в современные формы. Также существует проблема, при которой некоторые дефиниции употребляются и используются как равнозначные и взаимозаменяемые понятия.

Примером данных недоработок являются термины, широко применяемые в области института возмещения вреда, такие как «возмещение» и «компенсация», которые по сути своей имеют схожий смысл. Однако последний по значению несколько ограничен, поскольку наиболее соотносим с понятием морального вреда, нежели материального (имущественного).

Данный вопрос был подробно изучен и рассмотрен С. Н. Бачуриным в монографии «Компенсация морального вреда реабилитированным гражданам и потерпевшим от преступлений по законодательству Республики Казахстан»: «... при рассмотрении этих понятий обратиться к источнику их происхождения — в данном случае можно воспользоваться словарем юридических терминов, согласно которому возмещение вреда — это компенсация имущественного ущерба, возникшего в результате причинения вреда, а компенсация (лат. *compesatio*) значит «возмещение». Законодатель РК сохранил традицию и отдал предпочтение широкому

употреблению в уголовно-процессуальном законодательстве термина «возмещение», употребление же термина «компенсация» ограничено, как правило, лишь областью морального вреда»⁵.

В настоящей статье сформулируем окончательный взгляд на вопрос о рациональности применения дефиниции «близкие лица» в уголовном, уголовно-процессуальном законодательстве Республики Казахстан путем обзора действующего законодательства в целом, опыта уголовно-процессуального законодательства Российской Федерации (далее — РФ) и опираясь на данные социологического опроса, проведенного в рамках научного проекта «Унификация терминологии в современном уголовном процессе Республики Казахстан» на базе Казахско-Русского Международного университета (г. Актобе).

В своей предыдущей научной статье автором, опираясь на мнение ученых и собственное субъективное мнение, был сформирован круг лиц, необходимых для включения в определение дефиниции «близкие лица»:

- лица, не являющиеся близкими родственниками, но состоящие в устойчивых личных взаимоотношениях, прочной социально-психологической связи на добровольной основе (друзья, наставники и др.);

- лица, имеющие или не имеющие общих детей, но не состоящие в зарегистрированном браке (сожители);

- лица, подавшие заявление на регистрацию брака, но еще не вступившие в законный брак, являющиеся друг другу женихом или невестой;

- лица, состоящие в законном браке и являющиеся друг другу мужем и женой;

- лица, расторгнувшие брак, но имеющие или не имеющие общих детей и состоящие в доброжелательных взаимоотношениях⁶.

Однако, например, статья 5 УПК РФ содержит более краткое, обобщенное и лаконичное определение «близких лиц» — как иных, за исключением близких родственников и родственников, лиц, состоящих в свойстве с потерпевшим, свидетелем, а также лиц, жизнь, здоровье и благополучие которых дороги потерпевшему, свидетелю в силу сложившихся личных отношений.

По мнению Е. В. Медведева, соотношение дефиниций «близкие лица» и «близкие родственники» наиболее изучен в уголовно-процессуальном праве РФ, тогда как этимологически «близкие родственники» коренным образом соотносимы с гражданско-правовой и семейно-правовой отраслями права. Учитывая особенности предмета и метода гражданско-правового регулирования в этой сфере, большее внимание уделяется понятию «родственники», а дефиниция «близкие лица» присутствует и употребляется лишь косвенно. Разительное отличие наблюдается в уголовном и уголовно-процессуальном праве, в данной сфере определение «близкие лица» имеет широкий смысл, ведь оно больше по объему и представлено дифференцированно⁷.

Так, в статье 5 УПК РФ содержатся сразу две легальные дефиниции. В пункте 3 дается определение близких лиц — как иных, за исключением близких родственников и родственников, лиц, состоящих в свойстве с потерпевшим, свидетелем, а

также лиц, жизнь, здоровье и благополучие которых дороги потерпевшему, свидетелю в силу сложившихся личных отношений. Пункт 4 содержит понятие «близкие родственники». Под ними законодатель предлагает понимать супруга, супругу, родителей, детей, усыновителей, усыновленных, родных братьев и родных сестер, дедушку, бабушку, внуков. Как видно, дефиниции, для описания которых используется преимущественно казуистический способ, не просто различаются между собой. В каждую из них разработчики УПК вкладывают самостоятельное значение⁸.

В рамках научной статьи в декабре 2020 года автором был проведен социологический онлайн-опрос среди 95 человек, проживающих в городе Актобе и Актюбинской области, имеющих и не имеющих высшее юридическое образование. Мнение последних необходимо в качестве дополнения ко мнению юристов. Субъективное мнение среднестатистических граждан РК автор считает уместным, поскольку таким образом можно выявить независимое мнение граждан РК, не обладающих профильными знаниями в области юриспруденции.

Данные опроса показали следующие результаты:

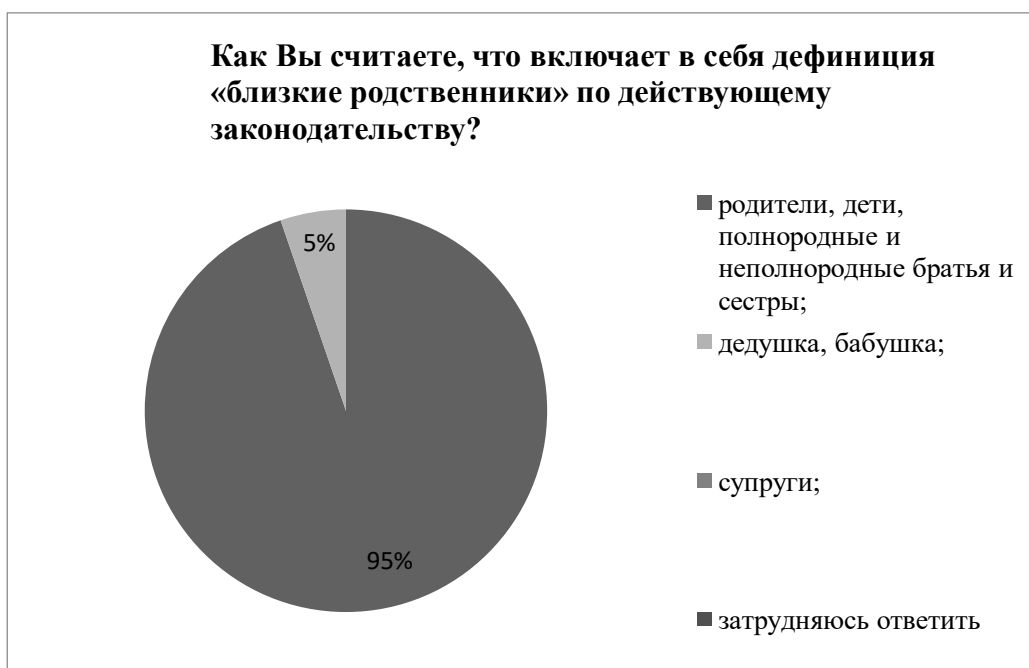


Рисунок 1

Согласно Кодексу Республики Казахстан «О браке (супружестве) и семье», к кругу близких родственников относятся: родители, дети, полнородные и не полнородные братья и сестры. Как видно из рисунка 1, 95 % опрошенных согласились с этим определением и ответили верно, а лишь 5 % ошиблись.

Как Вы считаете, что включает в себя дефиниция (понятие) «близкие лица» по действующему законодательству?

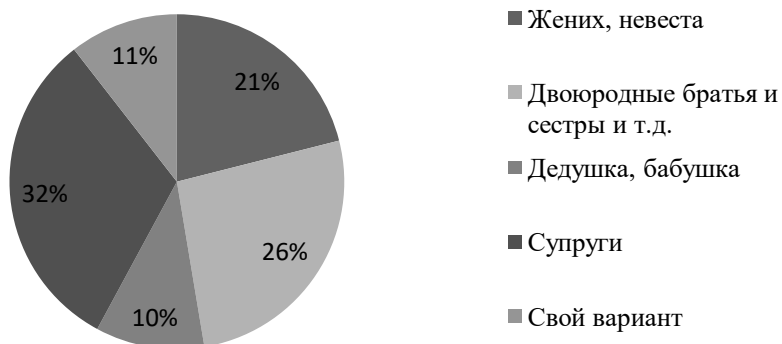


Рисунок 2

Далее идут вопросы, ориентированные на субъективное мнение опрошиваемых лиц.

На вопрос о смысловом значении дефиниции «близкие лица» (рисунок 2):

- большинство опрошиваемых (32 %) выбрало категорию «супруги»;
- 26 % опрошенных выбрали вариант «двоюродные братья и сестры»;
- 21 % выбрали вариант «жених, невеста»;
- 11 % выбрали «свой вариант»;
- 10 % выбрали «дедушка, бабушка».

Ни один из опрошиваемых не отметил более 1 категории.

По субъективному мнению автора, круг близких лиц является достаточно развернутым и должен включать в себя несколько категорий. Если выразаться точнее, то наиболее целесообразной и близкой законодательству РК будет являться формулировка, содержащаяся в УПК РФ, приведенная выше. Выявить конкретно определенные категории близких лиц достаточно затруднительно, поскольку таковыми могут являться не только лица, имеющие определенную степень кровного родства, но лица, состоящие в отношении свойства, имеющие устойчивые личные взаимоотношения, прочную социально-психологическую связь.



Рисунок 3.

Вопрос о необходимости использования дефиниции «близкие лица» в УПК РК и других нормативно-правовых актах (рисунки 3, 4) у многих опрошиваемых вызвал затруднение. Обращаясь к точным данным опроса:

- 52 % опрошенных выбрали вариант «затрудняюсь ответить»;
- 34 % выбрали «нет»;
- 14 % выбрали «да, но необходимость применения данной дефиниции ограничивается лишь УПК РК».

Что же касается вопроса на рисунке 4, абсолютное число опрошенных (100 %), выбрало вариант «затрудняюсь ответить».

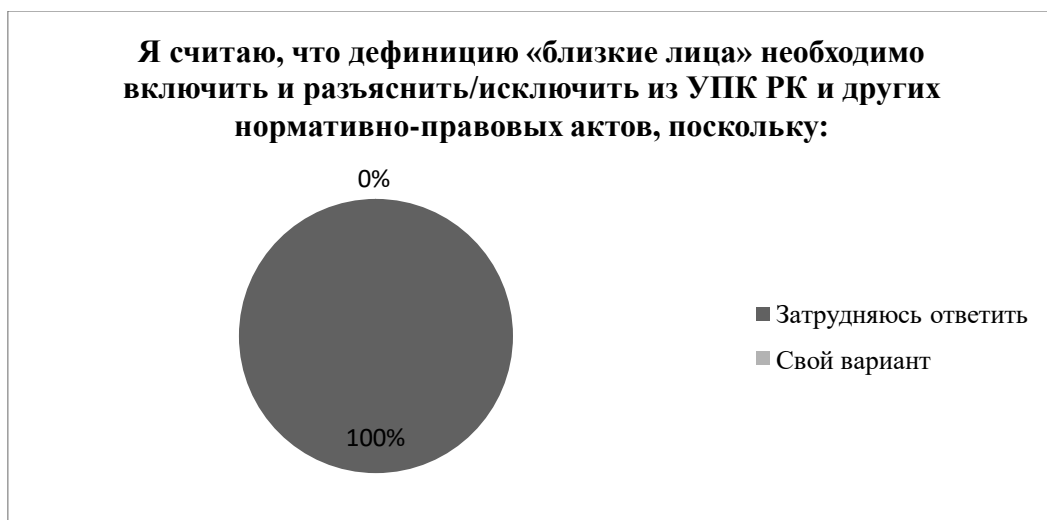


Рисунок 4

Остальная часть аудитории (84 %) посчитала, что использование данного понятия имеет место быть и его необходимо законодательно разъяснить и закрепить, и только 16 % опрошенных ответило «нет» (рисунок 5).



Рисунок 5

Также стоит упомянуть об основных характеристиках целевой аудитории социологического опроса.



Рисунок 6

В основном, это лица, имеющие следующий уровень образования (рисунок 6):
- 61 % опрошенных имеет высшее юридическое образование;

- 22 % — послевузовское образование (магистратура, докторантура);
- 6 % — средне-специальное юридическое образование;
- 11 % — высшее юридическое образование.



Рисунок 7

Касаемо занимаемых должностей (рисунки 7, 8):

- 64 % предпочли не указывать свою должность;
- 9 % ответили, что являются молодежными практикантами;
- 9 % занимают должность «стажер»;
- 9 % являются студентами ВУЗа;
- 5 % работают в Актюбинской областной коллегии адвокатов;
- 4 % являются старшими преподавателями ВУЗа.

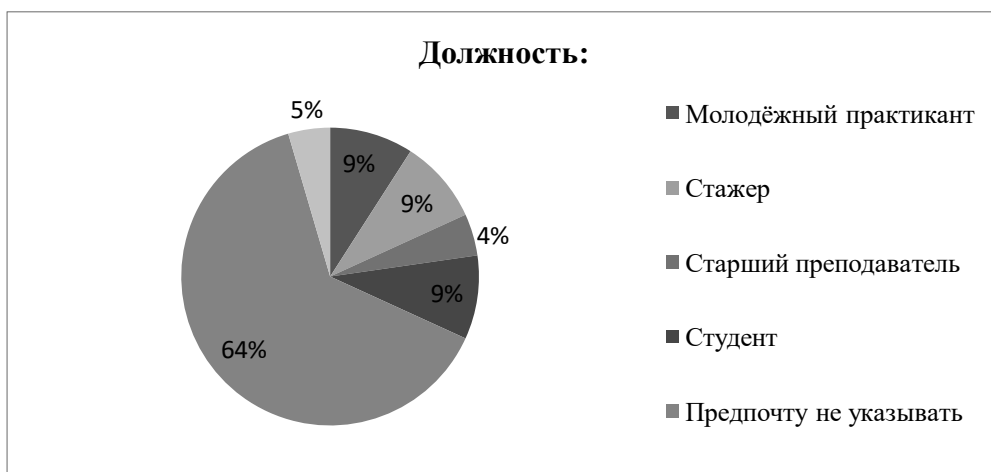


Рисунок 8

Касательно опыта работы данные опроса показали следующие результаты:

- 58 % опрошенных имеют опыт работы не более 1 года;
- у 23 % опрошенных опыт работы составляет от 1 до 3 лет;
- 10 % — от 3 до 5 лет;
- 9 % — имеют опыт работы свыше 10 лет (рисунок 9).

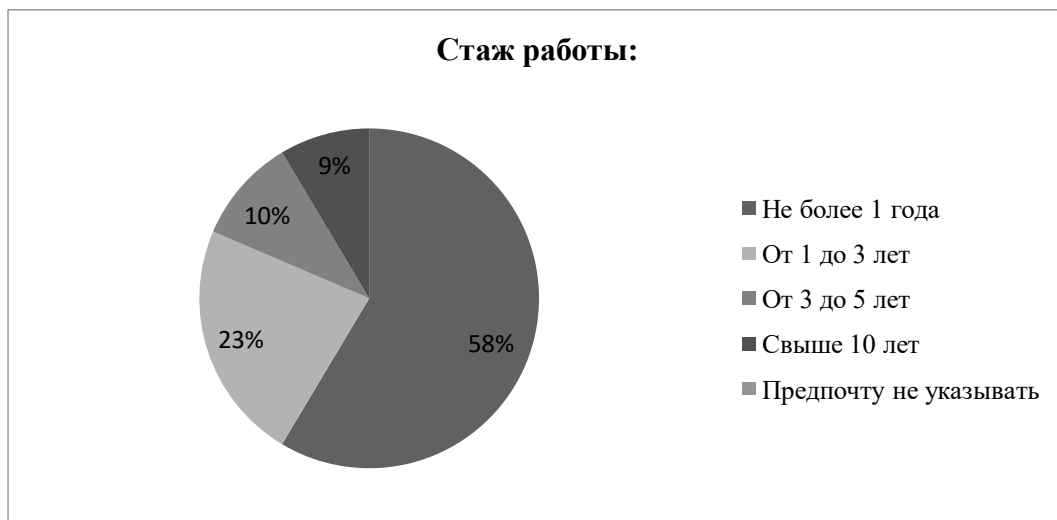


Рисунок 9

Опираясь на приведенное выше в статье мнение ученых, данные социологического опроса и опыт Российской Федерации, становится явной необходимость законодательного определения и закрепления дефиниции «близкие лица» в уголовном и уголовно-процессуальном законодательстве Республики Казахстан с целью расширения категорий граждан, чьи права нуждаются в защите⁹.

¹ Казахстан в новой реальности: время действий: Послание Главы государства Касым-Жомарта Токаева народу Казахстана от 1 сентября 2020 г. // https://www.akorda.kz/ru/addresses/addresses_of_president/poslanie-glavy-gosudarstva-kasym-zhomarta-tokaeva-narodu-kazahstana-1-sentyabrya-2020-g (дата обращения: 25.11.2020).

² *Дубровский С. А.* Проблемы юридической терминологии // Юрислингвистика. — 2011. — №11 // URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/problemy-yuridicheskoy-terminologii-1> (дата обращения: 25.11.2020).

³ <https://ru.wikipedia.org/wiki> (дата обращения: 25.12.2020).

⁴ Указ Президента Республики Казахстан от 24 августа 2009 года № 858 «О Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года» // <http://adilet.zan.kz/rus/docs/U090000858>.

⁵ *Бачурин С. Н.* Компенсация морального вреда реабилитированным гражданам и потерпевшим от преступлений по законодательству Республики Казахстан: Монография. — Караганда: Карагандинский юридический институт МВД РК им. Б. Бейсенова, 2008. С. 56-57.

⁶ *Зубкова А. В., Бачурин С. Н.* Современное содержание дефиниции «близкие лица» в действующем законодательстве Республики Казахстан // Вестник Казахско-Русского Международного университета. — 2020. — № 2 (31). — С. 187-193.

-
- ⁷ *Медведев Е. В.* Понятие близкого лица в уголовном праве и уголовном процессе // Адвокатская практика. — 2013. — № 4. — С. 2-4.
- ⁸ Социологический онлайн-опрос «Рациональность применения дефиниции «близкие лица» в уголовном, уголовно-процессуальном законодательстве Республики Казахстан» // URL: https://docs.google.com/forms/d/e/1FAIpQLScUDeysVHSndZhS1E35DtLmGhAbBozIwvzPrDCU6zU-aVn8g/viewform?usp=sf_link.
- ⁹ *Бачурин С. Н.* Указ. раб.

АННОТАЦИЯ

В настоящей статье рассматриваются вопросы рациональности использования дефиниции «близкие лица» в современном уголовном, уголовно-процессуальном законодательстве Республики Казахстан. Обоснована мысль о ее законодательной регламентации в национальном законодательстве. В статье присутствуют данные соцопроса, указывающие на достоверность отдельных выводов, их репрезентативность. Наличие в целом существующей проблемы юридической терминологии констатируется Президентом Республики Казахстан Касым-Жомартом Токаевым, на разрешение которой ориентированы государственные органы.

ТҮЙІН

Берілген мақалада Қазақстан Республикасының қазіргі заманғы қылмыстық, қылмыс-тық іс жүргізу заңнамасында «жакын адамдар» деген дефиницияны пайдаланудың ұтымдылығы мәселелері қаралады. Оның ұлттық заңнамадағы заңнамалық ретте-луі туралы ой негізделген. Мақалада жеке тұжырымдардың дұрыстығын, олардың өкілдігін көрсететін әлеуметтік сауалнама деректері бар. Тұтастай алғанда, Қазақстан Республика-сы-ның Президенті Қасым-Жомарт Тоқаев қолда-ныс-тағы заң терминологиясында қарастыратын проблемалардың бар екенін мәлімдей отырып, мемлекеттік ор-гандарды осы мәселелерді шешуге бағыттайды.

ANNOTATION

This article examines the issues of the rational use of the definition of «close persons» in the modern criminal, criminal procedure legislation of the Republic of Kazakhstan. The idea of its legislative regulation in the national legislation is substantiated. The article contains the data of the opinion poll, indicating the reliability of individual conclusions, their representativeness. The existence of a general problem of the existing legal terminology is stated by the President of the Republic of Kazakhstan Kassym-Jomart Tokayev, the resolution of which is focused on state bodies.

Байкунакова Г. А. — старший преподаватель кафедры «Права и общеобразовательных дисциплин» Байшев Университета, магистр юридических наук

Умбеталина М. Ж. — студент 3 курса специальности «Юриспруденция» Байшев Университета

Ұзақбай А. Қ. — студент 3 курса специальности «Юриспруденция» Байшев Университета

Г. А. Байкунакова — Байшев университетінің «Құқық және жалпы білім беру пәндері» кафедрасының аға оқытушысы, заң ғылымдарының магистрі

М. Ж. Умбеталина — Байшев Университетінің «Құқықтану» мамандығының 3 курс студенті

А. Қ. Ұзақбай — Байшев Университетінің «Құқықтану» мамандығының 3 курс студенті

Baykunakova G. A. — senior Lecturer of the Department of «Law and General Education» of Baishev University, Master of Law

Umbetalina M. Zh. — 3rd year student of the specialty «Jurisprudence» of Baishev University

Uzakbay A. K. — 3rd year student of the specialty «Jurisprudence» of Baishev University

УДК 346.3

ПРЕИМУЩЕСТВА И НЕДОСТАТКИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В КАЗАХСТАНЕ

ҚАЗАҚСТАНДАҒЫ КӘСІПКЕРЛІК ҚЫЗМЕТТІҢ АРТЫҚШЫЛЫҚТАРЫ МЕН КЕМШІЛІКТЕРІ

ADVANTAGES AND DISADVANTAGES OF ENTREPRENEURSHIP IN KAZAKHSTAN

Ключевые слова: индивидуальный предприниматель, налог, доход, юридическое лицо, акционер, малый бизнес, индустриализация.

Түйінді сөздер: жеке кәсіпкер, салық, табыс, заңды тұлға, акционер, шағын бизнес, индустрияландыру.

Keywords: individual entrepreneur, tax, income, legal entity, shareholder, small business, industrialization.

Согласно ст. 10 Гражданского кодекса Республики Казахстан: «Предпринимательством является самостоятельная, инициативная деятельность граждан, кандасов и юридических лиц, направленная на получение чистого дохода путем использования имущества, производства, продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг, основанная на праве частной собственности (частное предпринимательство) либо на праве хозяйственного ведения или оперативного управления государственного предприятия (государственное предпринимательство).

Предпринимательская деятельность осуществляется от имени, за риск и под имущественную ответственность предпринимателя»¹.

Началом предпринимательской деятельности является ее регистрация. Ведь незаконное предпринимательство может грозить административным штрафом или даже уголовной ответственностью.

При этом может быть создано юридическое лицо (например, ТОО или АО) или регистрация может быть в качестве индивидуального предпринимателя (или как его еще называли раньше «частного предпринимателя»).

Рассмотрим некоторые особенности правовых статусов юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, на которые следует обратить внимание при выборе юридической формы осуществления предпринимательской деятельности.

Рассмотрим плюсы и минусы индивидуального предпринимательства в Республике Казахстан.

Индивидуальный предприниматель. «Плюсы»

1. Индивидуальный предприниматель платит меньшее количество налогов и, в большинстве случаев по более низким ставкам, чем юридическое лицо.

Размер налоговых ставок зависит от налогового режима, в котором работает предприниматель. При осуществлении деятельности на основе патента доход предпринимателя облагается по ставке 3 процента (ст. 366 Налогового кодекса РК). При работе на основе упрощенной декларации доход облагается по ставке от 3 до 7 процентов в зависимости от его суммы (ст.368 НК РК)².

При обоих указанных налоговых режимах под облагаемым доходом понимается общая сумма выручки за товары, работы, услуги. Суммы равными долями уплачиваются в виде индивидуального подоходного и социального налогов.

Если предприниматель применяет общеустановленный порядок исчисления и уплаты налогов, его доходы будут облагаться налогами по следующим ставкам. Индивидуальный подоходный налог составит от 5 до 30 процентов в зависимости от суммы дохода (ст. 110 НК РК). При этом облагаемый доход составляет разницу между выручкой и расходами по получению дохода. Социальный налог будет уплачиваться в размере 3 месячных расчетных показателей (МРП) за себя и 2 МРП за каждого наемного работника (ст. 487 НК РК).

Индивидуальный предприниматель будет уплачивать налог на добавленную стоимость в случае, если будет превышен минимум оборота по реализации товаров, работ и услуг, составляющий 10000-кратную величину МРП, в течение любого периода (не более 12- месячного).

Также индивидуальный предприниматель обязан уплачивать взносы в накопительные пенсионные фонды за себя и наемных работников.

При всем этом ставки налогов по сравнению с установленными для юридических лиц существенно ниже.

2. Бухгалтерский учет индивидуального предпринимателя в случае применения патента и упрощенной декларации значительно проще бухгалтерского учета юридического лица. При работе по патенту он практически вообще отсутствует.

Данное преимущество позволяет индивидуальному предпринимателю вести бухгалтерский учет самостоятельно, не нанимая бухгалтера. Впрочем, возможность применения упрощенной декларации установлена и для юридических лиц, но тут в большинстве случаев, уже требуется прием бухгалтера на работу.

3. Процедура регистрации индивидуального предпринимателя предельно проста. Он уплачивает сбор за регистрацию в размере 2 МРП, заполняет бланк заявления о регистрации, представляет документ, удостоверяющий личность, фотографию, квитанция об оплате сбора за регистрацию, договор аренды или адресная справка (оформляется в ЦОНе) на то помещение, где будет осуществляться ваша предпринимательская деятельность, заявление.

4. Затраты на регистрацию в качестве индивидуального предпринимателя — минимальные. Как уже было сказано, уплачивается лишь регистрационный сбор в размере 2 МРП.

После государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя необходимо будет оплатить изготовление печати и штампов, однако в большинстве случаев их иметь совсем не обязательно. В случае, если будет открыт счет в банке, то необходимо оплатить услуги за нотариальное удостоверение образцов подписи в банковской карточке, а также за открытие счета, если в выбранном вами банке эта процедура платная (в большинстве банков открытие счета сейчас бесплатное, в некоторых — нет)³.

Индивидуальный предприниматель. «Минусы»:

1. Одним из таких «минусов» является то обстоятельство, что по обязательствам, связанным с предпринимательской деятельностью, индивидуальный предприниматель отвечает на общих основаниях, т.е. всем принадлежащим ему имуществом (ст.20 Гражданского кодекса РК). Другими словами, если имеются долги перед бюджетом, поставщиками, подрядчиками и другими кредиторами, то на основании судебного решения личное имущество предпринимателя может быть описано и продано с целью погашения этих долгов. Такая ответственность индивидуального предпринимателя является неограниченной. Напротив, ответственность участника ТОО ограничена лишь стоимостью неоплаченной части его вклада в уставном капитале товарищества (в пределах стоимости внесенного вклада участник хозяйственного товарищества несет риск убытков). Акционер АО несет риск убытков в пределах стоимости принадлежащих ему акций.

2. Иногда юридические лица (особенно зарубежные) неохотно идут на сотрудничество с индивидуальными предпринимателями. Причинами могут быть неуплата предпринимателем НДС, осуществление деятельности на основании патента.

3. Индивидуальный предприниматель не может быть «реорганизован» в юридическое лицо, например, в товарищество с ограниченной ответственностью.

4. Индивидуальный предприниматель, работающий по патенту, не вправе принимать на работу наемных работников.

5. Затруднено в рамках одного предпринимательского дела объединение капиталов нескольких лиц. Хотя и существует такая форма совместного предпринимательства как простое товарищество, в которое могут объединиться несколько

индивидуальных предпринимателей, такое объединение юридическим лицом не считается.

6. Затруднена индивидуализация предпринимательского дела. Предпринимательский Кодекс РК (ст. 30) позволяет предпринимателю присвоить своему делу фирменное наименование, которое подлежит правовой охране и без его регистрации. Однако оградить незарегистрированное фирменное наименование от незаконного использования или других нарушений на практике почти невозможно. У юридического же лица фирменное наименование регистрируется в момент создания и более надежно защищено от использования третьими лицами, хотя бы в силу того, что под таким фирменным наименованием другое юридическое лицо уже невозможно зарегистрировать.

Юридическое лицо. «Плюсы»

ТОО и АО являются наиболее распространенными организационно-правовыми формами коммерческих организаций в Казахстане, причем гораздо больший удельный вес имеют ТОО. Эту организационно-правовую форму можно без преувеличения назвать самой массовой.

С принятием Закона Республики Казахстан «Об акционерных обществах» упразднено их деление на открытые и закрытые⁴.

Итак, о «плюсах»:

1. Ответственность учредителя (участника) ТОО или акционера АО по обязательствам организации является ограниченной. Отвечают ТОО или АО перед кредиторами лишь в пределах стоимости неоплаченной части вклада в уставный капитал ТОО (принадлежащих вам акций АО). Однако, если как учредитель они своими действиями вызвали банкротство юридического лица, то может быть возложена дополнительная ответственность по обязательствам товарищества в случае недостаточности его имущества. В той части, в которой оплачен вклад в уставном капитале или принадлежащие акции, то может существовать риск убытков, связанных с деятельностью юридического лица.

2. Если есть партнеры по бизнесу, то ТОО или АО могут реализовать совместные планы, поскольку эти организационно-правовые формы допускают возможность иметь несколько учредителей (участников). При этом количество учредителей (участников) не ограничено.

3. Юридическое лицо одной формы может быть преобразовано в юридическое лицо другой формы (например, АО в ТОО или наоборот), может быть подвергнуто процедурам слияния, выделения, присоединения, разделения. Это дает большие возможности для приспособления к текущим потребностям бизнеса.

4. Юридическое лицо может открыть филиал или представительство, то есть обособленное структурное подразделение в другом городе, области или даже стране.

Юридическое лицо. «Минусы»

1. Юридическое лицо платит большее количество налогов и по более высоким ставкам, чем индивидуальные предприниматели. Налог, которого нет у индивидуальных предпринимателей, — это корпоративный подоходный налог, ставка

которого у юридических лиц, уплачивающих налоги в общеустановленном порядке, составляет 20 % от полученного дохода, за минусом вычетов, связанных с получением дохода и убытками (статья 222 Налогового кодекса). Социальный налог будет уплачиваться по ставке 11 % от фонда заработной платы юридического лица, причем с ростом суммы облагаемого дохода ставка налога убывает (статья 645 Налогового кодекса).

Впрочем, при применении специального налогового режима — упрощенной декларации (что возможно для юридических лиц – субъектов малого бизнеса) доход юридического лица будет облагаться по ставке 3 % от суммы выручки. В этом случае произведенные расходы во внимание не принимаются, а суммы налогов уплачиваются равными долями в виде корпоративного подоходного и социального налогов (последний — за минусом социальных отчислений).

Относительно НДС условия те же: налог на добавленную стоимость уплачивается в случае, если будет превышен минимум оборота по реализации товаров, работ и услуг, составляющий 30 000-кратную величину месячного расчетного показателя в течение календарного года.

Также юридическое лицо обязано перечислять индивидуальный подоходный налог с зарплаты своих работников и взносы в накопительные пенсионные фонды за них, но эти суммы удерживаются из зарплаты самих работников.

2. У юридических лиц, осуществляющих уплату налогов в общеустановленном порядке, довольно сложный бухгалтерский и налоговый учет.

3. Юридическим лицам необходимо кроме налоговых органов сдавать отчетность в органы статистики. Индивидуальные предприниматели в статистическую отчетность не ведут и не предоставляют.

4. Процедура государственной регистрации юридического лица намного сложнее процедуры государственной регистрации индивидуального предпринимателя. В то время как индивидуальный предприниматель для своей регистрации посещает только налоговый комитет, юридическое лицо хотя по принципу одного окна проходит при регистрации по цепочке регистрирующих органов: органы юстиции — органы статистики — налоговые органы.

Для государственной регистрации в органы юстиции необходимо предоставить учредительные документы: устав и учредительный договор (или только устав – если у юридического лица один учредитель), а также заявление о государственной регистрации, доверенность, если документы представляются представителем учредителя. Для юридических лиц, не являющихся субъектами малого предпринимательства, потребуется документ, подтверждающий место нахождения.

5. Расходы на регистрацию юридического лица значительно превышают расходы на регистрацию индивидуального предпринимателя.

Необходимо уплатить сбор за регистрацию юридического лица, который составляет 2 месячных расчетных показателя для организаций субъектов малого предпринимательства, и 6,5 месячных расчетных показателей — для всех остальных юридических лиц. Разработка учредительных документов на государственном и русском языках зачастую не под силу непрофессионалам, поэтому и ее скорее

всего придется оплатить в специализированной юридической организации (от 4000 до 50000 тенге).

В расходы также входит стоимость нотариального удостоверения устава (от 3000 тенге — за три экземпляра) и учредительного договора (от 7000 тенге), копий документов для регистрирующих органов и банка (в пределах 4000-10000 тенге), образцов подписей и печати в банк (от 1000 тенге за карточку, до 4 карточек).

Также необходимо будет оплатить стоимость изготовления печати и штампов (от 2000 тенге) и открытия счета в банке, если эта процедура платная (до 10000 тенге).

И еще один момент, касающийся расходов. Учредители юридического лица обязаны оплатить его уставный капитал.

Минимальный размер уставного капитала для ТОО составляет 100 месячных расчетных показателей. При этом учредители ТОО обязаны до момента регистрации оплатить его деньгами или имуществом не менее чем на 25 процентов, но не менее установленного минимального размера (100 МРП). И хотя внесение уставного капитала при регистрации не проверяется, обязанность его вносить никто не отменял. Поэтому данные суммы можно смело прибавить к расходам по созданию юридического лица.

Уставный капитал АО должен быть не менее 50000 месячных расчетных показателей и подлежит оплате учредителями АО не позднее 30 дней с момента его государственной регистрации.

6. Юридическому лицу в процессе деятельности приходится иметь дело с большим количеством документов. Для совершения и регистрации любой сделки потребуются решения и протоколы собрания учредителей, постоянное изготовление копий устава, свидетельства о регистрации, статистической карточки, свидетельства налогоплательщика и т.д. Индивидуальный предприниматель в большинстве случаев обходится только свидетельством о регистрации.

Основные отличия акционерных обществ от товариществ с ограниченной ответственностью

1. Главное отличие состоит в том, что уставный капитал АО разделен на акции, а уставный капитал ТОО — на доли участников.

Выпуск акций необходимо регистрировать в уполномоченном государственном органе по надзору за финансовым рынком и финансовыми организациями. Поэтому ТОО является более простой и распространенной организационно-правовой формой, чем АО.

2. Учредительными документами ТОО является устав и учредительный договор (если участников 2 или более). Единственным учредительным документом АО является устав.

3. Минимальный размер уставного капитала ТОО составляет 100 месячных расчетных показателей, а минимальный размер уставного капитала АО — 50000 месячных расчетных показателей. Как мы видим, акционерное общество — форма крупного предпринимательства⁵.

Таким образом, как показывает мировая практика, малое предпринимательство играет большую роль в экономике даже развитых стран, так как ему свойственны определенные преимущества.

Анализируя зарубежный и отечественный опыт развития малого предпринимательства, можно указать на следующие его преимущества:

- более быстрая адаптация к местным условиям хозяйствования;
- большая независимость действий субъектов малого предпринимательства;
- гибкость и оперативность в принятии решений;
- относительно невысокие расходы при осуществлении деятельности, особенно затраты на управление;
- большая возможность индивидуума реализовать свои идеи, проявить свои способности;
- более низкая потребность в первоначальном капитале и способность быстро вводить изменения на продукцию и процесс производства в ответ на требования местных рынков;
- относительно более высокая оборачиваемость собственного капитала и др.

Так, в докладе Международного бюро труда отмечалось, что малые и средние предприятия располагают значительными конкурентными преимуществами, часто требуют меньше капиталовложений в расчете на одного работника по сравнению с крупными предприятиями, широко используют местные материальные и трудовые ресурсы. Собственники малых предприятий более склонны к сбережениям и инвестированию, у них высок уровень личной мотивации в достижении успеха, что положительно сказывается в целом на деятельности предприятия.

Субъекты малого предпринимательства лучше информированы об уровне спроса на местных локальных рынках, часто производят товары по заказу конкретных потребителей, дают средства к существованию значительному числу наемных работников.

Малые предприятия способствуют большему росту занятости населения по сравнению с крупными предприятиями, тем самым содействуют подготовке профессиональных кадров и распространению практических знаний. Малые и средние предприятия по сравнению с крупными в отдельных странах занимают доминирующее положение как по числу, так и по удельному весу в производстве товаров (выполнению работ, оказанию услуг).

В то же время субъектам малого предпринимательства присущи и определенные недостатки, среди которых можно выделить самые существенные:

- более высок уровень риска, поэтому высокая степень неустойчивости положения на рынке;
- зависимость от крупных компаний;
- недостатки в управлении собственным делом;
- слабая компетентность руководителей;
- повышенная чувствительность к изменениям условий хозяйствования;
- трудности в заимствовании дополнительных финансовых средств и получении кредитов;

- неуверенность и осторожность хозяйствующих партнеров при заключении договоров (контрактов) и др.

Недостатки и неудачи в деятельности субъектов малого предпринимательства определяются как внутренними, так и внешними причинами, условиями функционирования малых предприятий.

Как показывает опыт, большинство неудач малых фирм связано с менеджерской неопытностью или профессиональной некомпетентностью собственников малых и средних предприятий. Частыми причинами банкротства фирм являются: запущенность бизнеса; плохое здоровье или вредные привычки руководителя фирмы; катастрофы, пожары, воровство, мошенничество и др.

Шансы малого бизнеса на успех повышаются по мере взросления. Фирмы, долго не меняющие владельцев, приносят более высокий и стабильный доход. Американская статистика показывает, что женщины – владельцы малых фирм более удачливы в бизнесе, чем мужчины.

В ходе исследований отмечается, что преуспевают предприниматели, которые много работают. Если в управлении участвует не один человек, а предпринимательская команда, которая состоит из двух, трех или четырех лиц, шансы на выживание выше, поскольку коллективное принятие решения более профессионально. На живучести малых фирм сказываются и размеры финансирования на первом этапе их существования. Чем больше первоначальный капитал, вложенный в малую фирму, тем больше у нее возможностей сохранения деятельности в кризисные периоды.

Постоянный поиск то проявляющихся, то исчезающих общественных потребностей и непрерывное приспособление к ним составляют основу стратегии малого бизнеса. Некоторые западные специалисты склонны рассматривать малое предпринимательство как школу новых личностных взаимоотношений, полигон испытания методов и принципов организации предпринимательства в будущем.

Однако в силу объективного наличия менее благоприятных условий хозяйствования, чем у крупных предприятий, субъекты малого предпринимательства характеризуются меньшей устойчивостью и конкурентоспособностью, поэтому нуждаются в государственной поддержке в соответствии с республиканскими и региональными программами поддержки и развития малого предпринимательства.

¹ Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть), принят Верховным Советом Республики Казахстан 27 декабря 1994 года (с изменениями и дополнениями по состоянию на 16.01.2021 г.) // <https://online.zakon.kz/>

² Кодекс Республики Казахстан от 25 декабря 2017 года № 120-VI «О налогах и других обязательных платежах в бюджет (Налоговый кодекс)» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.01.2021 г.) // https://online.zakon.kz/document/?doc_id=36148637.

³ <https://open-almaty.kz/ru/otkrytievedenie-biznesa/kak-stat-individualnym-predprinimatelem>.

⁴ Закон Республики Казахстан от 13 мая 2003 года № 415-II «Об акционерных обществах» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.01.2021 г.) // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1039594.

⁵ Закон Республики Казахстан от 22 апреля 1998 года № 220-I «О товариществах с ограниченной и дополнительной ответственностью» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 03.07.2020 г.) // https://online.zakon.kz/document/?doc_id=1009179.

АННОТАЦИЯ

В данной статье говорится о преимуществах и недостатках предпринимательской деятельности в Казахстане. Рассмотрены некоторые особенности правовых статусов юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, на которые следует обратить внимание при выборе юридической формы осуществления предпринимательской деятельности.

ТҮЙІН

Бұл мақалада Қазақстандағы кәсіпкерлік қызметтің артықшылықтары мен кемшіліктері туралы айтылады. Біз заңды тұлғалар мен жеке кәсіпкерлердің құқықтық мәртебесінің кейбір ерекшеліктерін қарастырдық, олар кәсіпкерлік қызметті жүзеге асырудың заңды нысанын таңдағанда назар аударуы керек.

ANNOTATION

This article discusses the advantages and disadvantages of entrepreneurship in Kazakhstan. We considered some features of the legal status of legal entities and individual entrepreneurs, which should be paid attention to when choosing the legal form of entrepreneurial activity.

К. Т. Жармаганбетова — Баишев Университетінің «Құқық және жалпы білім беру пәндері» кафедрасының аға оқытушысы, заң ғылымдарының магистрі

Жармаганбетова К. Т. — старший преподаватель кафедры «Права и общеобразовательных дисциплин» Баишев Университет, магистр юридических наук

Zharmaganbetova K.T. — Senior Lecturer of the Department of «Law and General Education», Baishev University, Master of Law

ӘОЖ 343.2

ҚЫЛМЫСТЫҚ ҚҰҚЫҚ БҰЗУШЫЛЫҚТАРДЫҢ КӨПТІГІ ИНСТИТУТЫНЫҢ БЕЛГІЛЕРІНІҢ ЗАҢДЫҚ СИПАТТАМАСЫ

ЮРИДИЧЕСКАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПРИЗНАКОВ ИНСТИТУТА МНОЖЕСТВЕННОСТИ УГОЛОВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЙ

LEGAL CHARACTERISTICS OF SIGNS OF THE INSTITUTE OF MULTIPLICITY OF CRIMINAL OFFENSES

Түйінді сөздер: қылмыс, көптік, заңнама, кодекс, кәдімгі құқық, жеті жарғы.

Ключевые слова: преступление, множественность, законодательство, кодекс, обычное право, жеті жарғы.

Keywords: crime, plurality, legislation, code, customary law, jargon tokens.

Қазақ қоғамы мен мемлекеттілігінің қалыптасуы баяу қарқынмен жүрді. Ұзақ уақыт бойы, 1917 жылы Кеңес өкіметі орнағанға дейін, Қазақстанда қазақтардың

әдеттегі құқығы қолданылды, ол үш дереккөзге негізделді: билер сотының практикасы, отбасы-неке, азаматтық-құқықтық, қылмыстық-құқықтық және басқа да қатынастарды реттейтін билер съезінің ережелері¹.

Қылмыстар мен жазалар туралы ережелер негізінен меншік, өмір және денсаулық қатынастарына қатысты болды. Қылмыстардың көптігі мәселесі бойынша қазақтардың әдеттегі құқығында нақты реттеу болған жоқ. Қазақстанның Ресейге қосылуымен Ресейдің құқықтық жүйесі қазақтардың әдеттегі құқығының дамуына тікелей ықпал ете бастады. Т. М. Күлтелеев былай дейді: «Кәдімгі құқықтың қылмыстық-құқықтық нормаларының өзгеруіне ресейлік қылмыстық құқық, сондай-ақ белгілі дәрежеде мұсылман құқығы – шариғат елеулі әсер етті»².

Сонымен қатар, кеңестік ғылымның бір бөлігі бола отырып, отандық қылмыстық құқықтың қазіргі заманғы доктринасы барынша дамыды. Жоғарыда айтылғандарға байланысты қазақтардың әдеттегі құқығының көздеріне талдау жасауға қажеттілік туындайды.

Қазақтардың әдеттегі құқығының көне ескерткіші – «Жеті жарғы» – «Тәуке хан ордасы» (1680-1718). Оның қолжазба нұсқасы табылған жоқ, бірақ мазмұны XIX ғасырдағы орыс шенеуніктері Н. И. Гордековтың, Г. Гавердовскийдің, А. Левшиннің, Г. Спасскийдің, Я. Гурландтың және басқалардың жазбаларынан белгілі болды.

«Жеті жарғы» қылмыстық-құқықтық мәселелерін регламенттеу тыйым салынған іс-әрекеттер мен оларды жасағаны үшін жаза белгілеуден тұрды. «Жеті жарғы» қылмыстың келесі түрлерін анықтады: кісі өлтіру, мертігу, зорлау, ұрып-соғу, қорлау, перзенттік құрмет, ұрлау, неке адалдығын бұзу, қан құю ережелерін сақтамау. Бұл құқықтық ескерткішті талдау онда мүліктік қылмыстар мен жеке адамға қарсы қылмыстарға қатысты қарастырылған қылмыстардың жиынтығын жасағаны үшін жазаның белгіленгенін көрсетеді. «Ұрлық пен кісі өлтіруді жасаған адам екі қылмыс үшін төлейді», - деді Тауке хан.

Шет елдердің қылмыстық заңнамасында қылмыстардың көптігін дамыту үрдістерін анықтау, осы мәселені реттеуде отандық қылмыстық заңнаманы объективті бағалау, оның оң және теріс жақтарын анықтау мақсатында заңнамаға салыстырмалы талдау жүргізу қажет.

Қазақстан Республикасы басқа мемлекеттермен, жақын және алыс шетел деп аталатын елдермен тұрақты саяси, экономикалық және мәдени байланыста, бұл біздің мемлекетіміздің геосаяси орналасуына да, әлеуметтік-экономикалық қажеттілігіне де байланысты. Н.Ә. Назарбаев: «...Біз жалпы әлемдік өркениет басып алған жолдармен жүретінімізді түсінуіміз керек».³

Ұзақ уақыт бойы таяу шет елдер мен Қазақстан одақтас республикалар бола отырып, бірыңғай орталықтандырылған басқару және бірыңғай құқықтық жүйеге ие болды. КСРО ыдырағаннан кейін бұрынғы республикалар сыртқы және ішкі саясаттың аса маңызды мемлекеттік мәселелерін шешуде бұрынғы ынтымақтастығын сақтап қалуға шешім қабылдады, соның салдарынан Тәуелсіз Мемлекеттер достастығы құрылды. Бірлескен шешім жаңа қылмыстық-құқықтық жүйені қалыптастыру мәсе-

лесін айналып өтпеді. Сонымен, 1996 жылғы 17 ақпанда ТМД-ға қатысушы мемлекеттердің Парламентаралық ассамблеясының жетінші пленарлық отырысында Модельдік Қылмыстық кодекс әзірленді, ол әрбір мемлекеттің өзінің қылмыстық заңнамасын әзірлеуіне негіз болды. Біздің ойымызша, ТМД елдерінің қылмыстық заңнамасын дамытудың дұрыс үрдісі тұрғысынан Ресей Федерациясының, Қырғызстан, Өзбекстан, Әзірбайжан және Молдова Республикаларының қылмыстық кодекстері ең құнды болып табылады.

Осылайша, Ресейдің қылмыстық заңнамасы қылмыстардың көптігінің тек екі түрін – қылмыстардың жиынтығы мен қайталануын анықтайды, бұл мәселені ішкі қылмыстық заңмен реттеудегі тиісті айырмашылықтарды анықтайды. Қылмыстардың көптігінің мұндай жүйесі Қазақстан Республикасының Қылмыстық кодексінде белгіленгенге қарағанда анағұрлым сәтті болып көрінеді.

Қазақстан Республикасының Қылмыстық кодексінде қылмыстардың көптігінің мазмұны екі аспектіде айқындалады: қылмыстарды саралау қағидалары және жаза тағайындаудың арнайы қағидалары. Қылмыстарды саралау ережесі ҚР ҚК-нің 12-бабында «қылмыстардың бірнеше рет жасалуы», ҚР ҚК-нің 13-бабында «қылмыстардың жиынтығы», ҚР ҚК-нің 14-бабында «қылмыстардың қайталануы» деп бекітілген.

Қылмыстардың көптігінің көрсетілген компоненттері бір-біріне қатысты өзара байланысты және өзара байланысты жағдайлар болып табылады, яғни кейбір ережелерді қолдану, әдетте, басқаларды қолдануға әкеледі. Сонымен бірге, қылмыстардың көптігінің осы элементтерін түсіну оның қылмыстық-құқықтық түсінігі мен жалпы белгілерін түсінбестен мүмкін емес.

Бірінші тәсілге сәйкес қылмыстардың көптігі шектеулі белгілермен сипатталады, кейде зерттелетін ұғым жалғыз белгімен анықталады: адамның екі немесе одан да көп қылмыс жасауы.

Екінші тәсіл әртүрлі белгілерді (жойылмаған немесе алынбаған соттылықтың болуы, ескіру мерзімінің ескіруі және т.б.) қамтитын қылмыстардың көптігін неғұрлым кеңейтілген түсіндіруді білдіреді. Осылайша, ғалымдардың осы тұжырымдама туралы пікірталасы негізінен оның білдіру формасына қатысты болды. Біздің ойымызша, кез-келген құбылыс ұғымы оны толық сипаттайтын және оны басқа құбылыстан ажыратуға мүмкіндік беретін ең аз қажетті белгілерді қамтуы керек. Сонымен қатар, бір ғана тұжырымдама зерттелетін құбылыстың бүкіл мәнін аша алмайды, тек жалпы формальды түсінік береді.

Қылмыстардың көптігі ұғымын анықтауда И.И. Роговтың, Г.И. Баймурзиннің, В.Ф. Шмелевтің пікірінше, «көбейту дегеніміз – адамның қылмыстық қудалаудың ескіру мерзімі аяқталмаған немесе соттылығы жойылмаған немесе қылмыстық қудалау заңға сәйкес тоқтатылмаған екі немесе одан да көп қылмыс жасауы»⁴.

Көптіктің мұндай түсіндірмесі:

Әлеуметтік белгі кем дегенде екі қылмыс жасаумен байланысты іс-әрекеттің әлеуметтік қауіптілігінің жоғарылауын, сотталғанға дейін де, одан кейін де тұл-

ғаның тұрақты қоғамға қарсы қасиеттерін, түзету жолына барғысы келмеуін, адамның кәсіби қылмыстық мамандануының болуын білдіреді. нақты қылмыстарды жасау бойынша белгілі бір теориялық білім мен практикалық дағдылар және т.б.

Қазақстан Республикасының қылмыстық заңнамасында көпше түрлерін бөлу критерийлеріне талдау жүргіземіз.

Қылмыстардың сапалық сипаттамасы олардың сәйкестігімен, біркелкілігімен және гетерогенділігімен анықталады. Заң шығарушының қылмыстарды бірнеше рет бөлуі бірдей қылмыстар жасау арқылы анықталған бағытталған қылмысты есепке алу мақсатымен анықталады. Қылмыстық құқық ғылымында бірдей, біртекті және гетерогенді қылмыстарға қатысты бірыңғай көзқарас қалыптасты. Жалпыға бірдей қылмыстар – бұл құрамның барлық белгілеріне сәйкес келетін, яғни Қылмыстық кодекстің сол бабында көзделген қылмыстар деп санауға болады. Біртекті қылмыстар – бұл бірдей тікелей объектілерге қол сұғатын әрекеттер (ҚР ҚК 12-б.2-Б.). Тиісінше, гетерогенді қылмыстар – бұл әртүрлі қол сұғушылық объектілеріне қол сұғатын әрекеттер. Біздің ойымызша, сапалық сипаттаманы қылмыстардың көптігінің формаларын бөлу критерийі ретінде пайдалану толығымен дұрыс емес, өйткені ол гетерогенді қылмыстармен салыстырғанда бірдей және біртектес қылмыстардың әлеуметтік қауіптілігінің стереотипін жасайды. Сонымен қатар, жасалған әрекеттің қоғамдық қауіптілігін қылмыстық-құқықтық бағалау, ең алдымен, жасалған әрекеттердің ауырлық дәрежесіне (ҚР ҚК 11-бабы), содан кейін олардың сапалық сипаттамасына негізделетіні жалпыға мәлім.

Өз алдына бөлек тарау ретінде «Қылмыстың көптігі» 1974 жылғы кеңестік қылмыстық құқықтың Жалпы бөлімінде, оқулықтарда көріне бастады. 1974 жылға дейін қылмыстың қайталануы туралы оқулықтардың түрлі тарауларында қарастырылды. Одан әрі қылмыстық құқықтың дербес институты ретіндегі көптік ұғымына ғылыми және оқулық әдебиеттерінде көп көңіл аударылды.

Алғаш рет «Қылмыстың көптігі» Модельді кодексте (12-тарау) пайда болды және бірнеше мәрте жасалуды, жиынтықты, қайталануды, қауіпті қайталануды және аса қауіпті қайталануды анықтайтын баптар қосылды⁵.

Тәуелсіз мемлекеттер достастығына қатысушы көптеген елдердегі сияқты Қазақстан Республикасының қолданыстағы қылмыстық заңнамасы да қылмыстың көптігін дербес бөліммен ерекшелемейді, ал қылмыстың көптігі қылмыстың бірнеше мәрте жасалуы, қылмыстардың жиынтығы және қылмыстың қайталануы ретінде қылмыс бөлімінде қарастырылады.

Қылмыстың көптігі ұғымы қылмыстық құқық ғылымымен зерттеліп, адамның екі және одан да көп қасақана қылмыс жасаған жағдайын қарастаруды міндет етеді.

Қылмыстық құқық ғылымында әзірше қылмыстың көптігі ұғымын біртұтас көзқараспен түсіндіретін анықтама жоқтың қасы. Мәселен, А.М. Яковлевтің пікірінше, «қылмыстық әрекеттің көптігі ұғымы қылмыстың бірнеше мәрте жасалуы, жиынтығы, қайталануы ұғымдарынан нақты орын алады»⁶. Дегенмен, атап өту керек, бұл айтылғындарда қылмыстың көптігі құбылысының сандық белгілері ғана ашылып, оның елеулі сапалы белгілері, мазмұны мен көлемі ашылмайды.

Г.Ф. Поленов қылмыстың көптігі ұғымын «адамның екі және одан да көп дербес қылмысты құрайтын бірнеше әрекет жасауы» деп анықтайды.

Г.Т. Ткешелидзе, П.С. Дагель және Г.Г. Криволапов қылмыстың көптігін бір адамның «екі және одан көп» немесе «бірнеше қылмыс» жасау оқиғасы ретінде сипаттайды. Белгілі бір адамның ғана екі және одан да көп немесе бірнеше қылмыс жасауы деп көрсету қылмыстық әрекеттің көптігінің елеулі белгісі ретінде дұрыс та және қажетті де болып табылады, өйткені қылмыстың көптігі осынысымен көрініп, білінеді.

Дегенмен, бұл жерде егер тек қана көрсетілген белгілермен шектеліп қалатын болсақ, онда қарастырып отырған ұғымның анықтамасы дәл және толық емес болып қалар еді. Әңгіме мынада, адамның іс жүзінде жасаған екі және одан да көп қылмыстық әрекеттері – қылмыстың көптігі қылмыстық-құқықтық ұғыммен қамтыла бермейді.

Қылмыстың көптігіне В.Н. Кудрявцев басқаша түсінік береді. Оның пікірі бойынша, «қылмыстың көптігі жасалған қылмыстың бәрі Ерекше бөлімнің жалғыз қылмысты қарастыратын бір ғана нормасымен қамтыла алмайтындығымен сипатталады».

Алайда, жасалған іс-әрекет Ерекше бөлімнің бір нормасымен қамтылмаған болса, көптіктің мұндай белгісі олардың барлық түріне бірдей тән болмайды, тек қана қылмыстық заңның түрлі баптарына жататын және қылмыстың жиынтығы ұғымымен қамтылатын жағдайда ғана қамтылады. Айтып өту қажет, кейінен В.Н. Кудрявцев қарастырып отырған белгіні шығарып тастаған.

Б.А. Куринов қылмыстың көптігі деп соттылығы жойылған және қылмыстық ізге түсу мерзімі ескермеген жағдайдағы адамның екі немесе одан да көп қылмыс жасауын таныды.

Б.В. Здравосмыслов қылмыстық көптігі ұғымына мынадай анықтама береді: «қылмыстың көптігі деп, адамның сот белгілеген үкімімен бұрынғы сотталғанына қарамастан, екі және одан да көп қылмыстық әрекеті танылады».

Б.Ж. Жүнісов қылмыстың көптігін «адамның бұрын сотталғанына қарамастан, егер сотталған болса, ең кем дегенде екі заңдық зардабының бірі жойылған жағдайда немесе қылмыстық ізге түсуді болдырмайтын жағдайдағы екі немесе одан да көп қылмыс жасады» деп анықтайды⁷.

Б.М. Леонтьевтің пікірінше, «қылмыстың көптігі — бұл кем дегенде екеуінің біреуі үшін қылмыстық жауаптылыққа тартылатын, адамның екі және одан көп қылмыс жасауы»⁸.

Е.И. Қайыржанов қылмыстың көптігінің мынадай түрлерін бөліп көрсетеді: жиынтығы, бірнеше мәрте жасалуы және қайталануы⁹.

Қылмыстың көптігінің бұл түрлері Қазақстан Республикасының қылмыстық заңында да осылай қарастырылады.

Сөйтіп, қылмыстың көптігі туралы мәселелер қылмыстық құқық теориясында әлі күнге даулы күйінде қалып отыр.

И.И. Рогов пен Г.И. Баймурзин редакциялаған Қазақстан Республикасының қылмыстық құқығы оқулығында берілген қылмыстың көптігі анықтамасы, біздің

ойымызша, қарастырып отырған институттың мәнін толығырақ ашатын сияқты. Сөйтіп, бұл оқулық бойынша, қылмыстың көптігі деп, ескіру мерзімі өтпеген немесе соттылығы жойылмаған және алынып тасталмаған, не заңға сәйкес қылмыстық ізге түсу тоқтатылған адамның екі немесе одан да көп қылмыс жасауы танылады.

Қазіргі кезде Қазақстан Республикасының қылмыстық заңнамасы іс-әрекеттің жасалу сипатына қарай қылмыстың көптігінің мынадай үш түрін (нысанын) қарастырады:

1. Қылмыстың бірнеше мәрте жасалуы (ҚР ҚК 12-б.);
2. Қылмыстардың жиынтығы (ҚР ҚК 13-б.);
3. Қылмыстық қайталануы (ҚР ҚК 14-б.).

Қылмыстың көптілігі үшін мынадай белгілер тән:

1. Адам кемінде екі бір-біріне қатысы жоқ дербес қылмыстар жасаған болуы керек;

2. Іс-әрекеттердің әрқайсысы соттың үкімімен белгіленген болуы тиіс. Егер адам қылмыс жасаған болса, бірақ қылмыстық іс анықтау, сотқа дейінгі тергеп-тексеру сатыларында немесе сотта қолданыстағы ҚР ҚК-де көрсетілген негіздер бойынша (мысалы, ҚР ҚК 65,66,67,68,69,70-баптары) тоқтатылған болса, онда ол бұрын жасалған деп саналады;

3. Қылмыс, қылмыстық жауаптылықтың ескіруі мерзімінен (ҚР ҚК 71-бабы «Ескіру мерзімінің өтуіне байланысты қылмыстық жауаптылықтан босату»), бұрын шығарылған үкімді орындаудың ескіру мерзімі жойылмаған болса (ҚР ҚК 77-бабы «Айыптау үкімінің ескеру мерзімі өтуіне байланысты жазаны өтеуден босату»), және адамнан рақымшылық немесе кешірім жасау актілерімен бұрын жасаған әрекеті үшін соттылығы алынып тасталмаған болса (ҚР ҚК 78-бабы «Рақымшылық немесе кешірім жасау актісі негізінде қылмыстық жауаптылық пен жазадан босату»), не ҚР ҚК 79-бабы «Соттылық көздеген негізде соттылығы алынбаған немесе жойылмаған болса жойылуға тиіс емес»;

4. Әрбір қылмыс аяқталған немесе аяқталмаған болуы тиіс. Олардың әрқайсысында адам ҚР ҚК 28-бабында «Қылмысқа қатысу түрлері» көрсетілген рөлдердің кез келгенін орындауы керек;

5. Қылмыстардың әрқайсысы белгілі бір қылмыстық-құқықтық зардапқа әкеп соқтырады.

Адамның екі немесе одан да көп қылмыс жасауы оның қоғамға қауіптілік дәрежесін де көтере түседі. Ол қылмыс субъектісінің сана-сезімінде қоғамға жат тұрақты көзқарасының, әлеуметке жат психикалық мақсаты және қылмыс жасауды дағдыға айналдыру негізіндегі ойлау қабілеті мен ішкі қажеттілігі қалыптасуының болуын айғақтайды.

Осы аталған фактілердің болуы жасалған бірнеше қылмыс үшін жауаптылықты арттыруға мәжбүр етеді.

Қылмыстың көптілігі бірқатар заңдық мынадай зардаптарға ие болады:

1. Заңмен қарастырылатын біртектес және әртектес қылмыстарды жасау кей-бір жағдайда ауырлатушы мән-жайларда (мысалы, ҚР ҚК 188, 189-баптары бірнеше рет ұрлық жасауды және бірнеше рет сеніп тапсырылған бөтен мүлкті иеленіп алу немесе ысырап етуді қарастырады) немесе аса ауырлатушы мән-жайларда қылмыс құрамының белгісі болып табылады (мысалы, ҚР ҚК 194-бабының 3-бөлігі қорқытып алушылық үшін қарастырады; ҚР ҚК 190-бабының 3-бөлігі осы белгілермен жасалған алаяқтықты қарастырады).

2. Мән-жайлар ретінде ауыр жауаптылықтар көрінеді.

Ол бірнеше бағытта аңғарылады:

а) мәселен, ҚР ҚК 54-бабының 1-бөлігі «1» тармағына сәйкес, қылмыстарды бірнеше рет жасау, қылмыстардың қайталануы жауаптылық пен жазаны ауырлата тын мән-жайлар болып табылады;

б) ҚР ҚК 58-бабы негізінде қылмыстардың жиынтығы үшін жаза тағайындау кезінде жазаларды толық немесе ішінара сіңіру қағидасы қолданылуы мүмкін.

3. Бас бостандығынан айыру түріндегі жаза тағайындау кезінде түзеу мекеме-сінің түріне әсер етеді. Бұрын бас бостандығынан айыру жазасын өтеп келгендерге ҚР ҚК 46-бабының 5-бөлігі «3» тармағына сәйкес, қатаң режимдегі түзеу колония-сына, қылмыстардың аса қауіпті қайталануы кезінде ҚР ҚК 46-бабының 5-бөлігі «4» тармағына сәйкес, ерекше режимдегі түзеу колонияларда жаза өтеу режимі тағайындалады. Аса ауыр қылмыс жасағаны үшін бес жылдан астам мерзімге бас бостандығынан айыруға сотталған адамдарға, сондай-ақ қылмыстардың аса қауіпті қайталануы кезінде жаза мерзімінің бір бөлігін түрмеде өтеу түрінде, бірақ бес жылдан аспайтын мерзімге тағайындалуы мүмкін (ҚР ҚК 46-б. 6-бөл.).

4. Жекелеген қылмыстар, мысалы ҚР ҚК 426-бабында қарастырылған бас бос-тандығынан айыру орындарынан, қамақтан және күзеттен қашу бұрынғы қандайда бір қылмыс жасағандай жасалуы мүмкін.

Біртұтас күрделі қылмысқа қарағанда қылмыстың көптілігі екі немесе одан да көп қылмыстан тұрады. Біртұтас күрделі қылмыс нәтижесінде оларды бірнеше іс-әрекетке айналдыратын қылмыстың көптілігін еске түсіретін күрделі мазмұнға ие болады. Егер қылмыс қарапайым құрамның белгісі бар қылмыстық қылықтың бі-реуінде көрінсе, біртұтас қылмыстан қылмыстың көптілігін айырып алуда қиын-дық туындамайды.

Қарапайым біртұтас қылмыс деп бір объектіге ғана қол сұғылатын, бір ғана әрекетпен (әрекетсіздікпен) жасалатын, бір ғана зардабы болатын, кінәнің бір ғана нысанымен сипатталатын және Қылмыстық кодекстің Ерекше бөлімінің бір ғана бабымен сараланатын қылмысты атау қабылданған.

Мысалы, адам жәбірленушісінің сөмкесінен білдіртпей ақшасын ұрлап алды делік. Бұл жағдайда қарапайым бір ғана қылмыс — ұрлық, яғни бөтеннің мүлкін жасырып ұрлау (ҚР ҚК 188-б.) орын алады. Ұрлықта бір ғана объекті — меншікке қол сұғылады, бір ғана әрекет — кінәлінің пайдасы үшін бөтеннің мүлкін заңсыз алу мен пайдалану жүзеге асырылады, тура ниетпен және пайдақорлық себеппен жасалады, ұрлық жасау қылмысы құрамының барлық белгілері көрсетілген ҚР ҚК 188-бабының 1-бөлігімен сараланады.

Күрделі біртұтас қылмысқа мыналар жатады:

- 1) құрамдас қылмыстар;
- 2) баламалы әрекетті немесе баламалы зардапты қылмыстар;
- 3) созылмалы қылмыстар;
- 4) жалғаспалы қылмыстар;
- 5) қосымша ауыр зардаптармен сараланатын қылмыстар.

Құрамдас қылмыстар — бұл бірнеше әрекет (әрекетсіздіктен) құралатын, егер олардың әрқайсысын бөлек-бөлек қарастыратын болсақ, дербес қылмысты құрайтын, бірақ ішкі бірлігіне қарай бір қылмыс ретінде қарастырылатын қылмыстар¹⁰. Мәселен, қарақшылық құрамы құрастырылған сияқты (ҚР ҚК 192-б.).

Күрделі біртұтас қылмыс болып баламалы зардапты қылмыстар да танылады. Мысалы, ҚР ҚК 106-бабының 1-бөлігінде аталған – көруден, тілден, естуден, айыратын, түсік тастауға есірткімен немесе уытты уымен ауыруға душар ететін денсаулыққа бір немесе бірнеше зардап келтіру.

Кейбір қылмыстардың объективтік жақтарының ерекшеліктері мұндай күрделі біртұтас қылмыстарды созылмалы қылмыс деп бөліп қарауға негіз болады.

Созылмалы қылмыс деп кәнілінің қылмыстық ізге түсу қатері арқылы заңмен жүктелген міндеттерді ұзақ уақыт орындамауына байланысты әрекеті немесе әрекетсіздігі аталады.

Мұндай тектегі қылмыс қылмыстық әрекет құрамының үзіліссіз және ұзақ уақыт немесе одан кем жүзеге асырылуымен сипатталады. Созылмалы қылмыс нысаны әрекетпен және әрекетсіздікпен көрінуі мүмкін. Аталған созылмалы қылмыстар, мысалы, бас бостандығынан заңсыз айыру (ҚР ҚК 126-б.), балаларын күтіп бағуға арналған қаражатты төлеу жөніндегі міндеттерді орындамау, еңбекке қабілетсіз ата-аналарын, еңбекке қабілетсіз жұбайын (зайыбын) күтіп-бағуға арналған қаражатты төлеуден жалтару (ҚР ҚК 139-б.), ұлттық және шетел валютасындағы қаражатты шетелден қайтармау (ҚР ҚК 235-б.), қашқындық (ҚР ҚК 442-б.) және басқалар қасақаналықпен де, абайсыздықпен жасалуы мүмкін.

Созылмалы қылмыспен ықпал ету құқықтық міндеттерін орындамау кезінде жасалады. Мәселен, П. екі жыл бойы өзінің ұлын асырау үшін сотпен кесіп берілген қаражатты төлеуден жалтарып келген. Осы уақыт ішінде ол сегіз рет жұмыс орнын ауыстырып, қаладан қалаға көшіп отырған. Қылмыстық қылығының осындай ұзаққа созылғанына қарамастан, оның жасаған әрекеті қылмыстың көптігін құрамайды, тек қана созылмалы біртұтас қылмыс болып табылады.

Созылмалы қылмысты не оның алғашқы әрекетін жасау сәтінен басталып және нақты қылмыстың аяқталған құрамын құрайды (мысалы, бөлімді немесе қызмет орнын өз бетімен тастап кету (ҚР ҚК 441-б.) — әскери аумақтан немесе қызмет орнынан командирдің (бастықтың) заңсыз рұқсатынсыз тастап кеткен сәтінен).

Созылмалы қылмыстың не қылмысты тоқтатуға бағытталған кінәлінің өзінің әрекетінің салдарынан (мысалы шын өкініп келуімен), не қылмыстың одан әрі жетілуіне бөгет жасаған оқиғаның басталуынан (мысалы, өкімет органдарының араласуымен), не созылмалы қылмысты жасаудағы міндетінің өзі өздігінен тоқтағанда (мысалы, баласының немесе еңбекке жарамсыз ата-анасын соттың шешімімен

оларды асырау үшін қаражат төлеу жөніндегі кінәлінің міндеті тоқтайды). Созылмалы қылмыс өзінің болу ұзақтығына қарамастан бір біртұтас қылмыс ретінде қарастырылады.

Жалғаспалы қылмыстың белгілері:

- а) бірқатар бірдей (тектес) әрекеттердің болуы;
- б) барлық әрекет сол бір объектіге бағытталады;
- в) олар бір мақсатты қамтып және сонысына қарай тұтастың бөлігін құрайды.

Күрделі біртұтас қылмыстардың түрі қосымша ауыр зардаптардың болуымен сипатталатын қылмыстар болып табылады. Оларға, мысалы, абайсызда жәбірленушінің өліміне әкеп соқтырған денсаулыққа қасақана ауыр зиян келтіру (ҚР ҚК 106-б. 3-б.); заңсыз түсік жасауы, егер бұл әрекет абайсызда жәбірленушінің өлуіне не оның денсаулығына ауыр зиян келтіру (ҚР ҚК 319-б. 5-б.); абайсызда адам өліміне әкеп соқтырған бөтеннің мүлкін қасақана жою немесе бүлдіру (ҚР ҚК 202-б. 3-б.); адам өліміне немесе өзге де ауыр зардаптарға әкеп соқтырған адамды кепілдікке алу (ҚР ҚК 261-б. 3-б.) және басқалары жатады.

Бұл қылмыстарға тән ерекшеліктер, олар өзіне саралаушы қосымша зардаптардың белгілері ретінде жекелеген жағдайларды дербес қылмыс болып табылатын қылмыстарды да қосып алады.

Бұл құрамдардың заңдық құрылымдарының ерекшеліктері мыналар болып табылады:

- а) негізгіге қарағанда екіншіде неғұрлым ауыр зардап болады;
- б) екінші неғұрлым ауыр зардап негізгі зардаптың салдарынан болады;
- в) кінәнің екі нысаны (ҚР ҚК 22-бабы): негізгі құрамның зардаптарына қатысты қасақаналық және басқа неғұрлым ауыр зардапқа қатысты тек абайсыздық.

-
- ¹ *Ашитов А.* Қазақстандағы билер соты қызметінің өнегелі үлгісі // Фемида. — 2000. — № 7. Б. 38.
 - ² *Жүлтелев Т. М.* Қазақтардың Қылмыстық және әдеттегі құқығы. — Қарағанды: Болашақ баспасы-Боспа, 2004.
 - ³ *Назарбаев Н. Ә.* Қазақстанның ілгерілеуінің шарты ретінде қоғамның идеялық топтасуы. — Алматы: "Қазақстан-XXI" ФПИ, 1993. Б. 32.
 - ⁴ *Рарог А. И.* Настольная книга судьи по квалификации преступлений: Практик. пос. — М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2008.
 - ⁵ *Анашкин Г. З., Бородин С.В., Гальперин И.М., Загородников Н.И., и др.* Уголовный закон. Опыт теоретического моделирования / Отв. ред. С.Г. Келина, В.Н. Кудрявцев. — М.: Наука, 1987.
 - ⁶ *Яковлев А.М.* Совокупность преступлений. — М., 1990. Б. 5.
 - ⁷ *Жунусов Б. Ж.* Уголовное право РК (Общая часть): Учеб. пос. — Қарағанды, 1998.
 - ⁸ *Редин М. П.* Уголовное право России. Общая часть: Учебник для вузов / Под ред. д.ю.н., профессора Н.Ф. Кузнецовой и д.ю.н., доцента И.М. Тяжковой. — М.: Зерцало, 2005.
 - ⁹ *Каиржанов Е.* Уголовное право РК (Общая часть). — Алматы, 1998.
 - ¹⁰ *Рогов И. И. Балтабаев К.Ж.* Уголовное право Республики Казахстан. Общая часть: Учебник. — Алматы: Жеті Жарғы, 2016.

ТҮЙІН

Мақалада жетекші қазақстандық және ресейлік ғалымдардың көзқарасы бойынша қылмыстық құқық бұзушылықтардың көбею институты белгілерінің бірнеше рет және көпше болу белгілерін анықтау туралы заңдық сипаттамасы берілген.

АННОТАЦИЯ

В статье дается юридическая характеристика признаков института множественности уголовных правонарушений с точки зрения ведущих казахстанских и российских ученых об определении признаков неоднократности и множественности.

ANNOTATION

The article provides a legal description of the features of the institute of multiple criminal offenses from the point of view of leading Kazakh and Russian scientists on the definition of the features of multiple and numerous offenses.

*Мартын В. В. — студентка 3 курса по специальности «Юриспруденция»
Баишев Университета*

*Мусаева А. Ю. — студентка 3 курса по специальности «Юриспруденция»
Баишев Университета*

*Мартын В. В. — Баишев Университетінің «Құқықтану» мамандығының 3-
курс студенті*

*Мусаева А. Ю. — Баишев Университетінің «Құқықтану» мамандығының 3-
курс студенті*

*Martin V. V. — 3rd year student of the specialty «Jurisprudence» of Baishev
University*

*Musaeva A. Yu. — 3rd year student of the specialty «Jurisprudence» of Baishev
University*

УДК 364.65

СОЦИАЛЬНО-ПРАВОВАЯ ЗАЩИТА ДЕТЕЙ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДА БАЛАЛАРДЫ ӘЛЕУМЕТТІК-ҚҰҚЫҚТЫҚ ҚОРҒАУ

SOCIAL AND LEGAL PROTECTION OF CHILDREN IN THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

*Ключевые слова: дети, преступления, социально-правовая защита, законода-
тельные акты, условия, права, проблемы.*

Түйінді сөздер: балалар, қылмыстар, әлеуметтік-құқықтық қорғау, заңнамалық актілер, жағдайлар, құқықтар, проблемалар.

Keywords: children, crimes, social and legal protection, legislative acts, conditions, rights, problems

Социально-правовая защита осуществляется в различных организационно-правовых формах, поэтому вопросы защиты прав ребенка, забота о его жизни, развитии, образовании и воспитании сегодня становятся общечеловеческими. И она регулируется соответствующими нормативно-правовыми нормами. И прежде всего Конституцией Республики Казахстан, которая берет на себя обязательство смягчать социальное неравенство путем создания условий для достойной жизни своим гражданам и свободного развития личности, адекватных возможностям государства. Например, право гражданина охрану здоровья, на бесплатное получение гарантированного объема медицинской помощи, установленного законом (статья 29); гарантированность бесплатного среднего образования, право на получение на конкурсной основе бесплатного высшего образования (статья 30); государственная охрана окружающей среды, благоприятной для жизни и здоровья человека (статья 31); государственная защита семьи, материнства, отцовства и детства (статья 27); создание государством условий для обеспечения граждан жильем, предоставление жилья нуждающимся за доступную плату из государственных жилищных фондов в соответствии с установленными законом нормами (статья 25) и другие¹.

Права детей также регулируются такими международными документами, как «Декларация прав ребенка» (1959 г.), «Конвенция ООН о правах ребенка» (1989 г.) и другими.

Охрана детства призвана решать двуединую задачу: социально-правовую защиту, что включает в себя принятие законодательных актов, создание специализированных социальных, образовательных, медико-социальных и других учреждений для детей, и психолого-педагогическую, включающую в себя создание достойных условий для развития, воспитания, творчества, досуга, выбора жизненного пути в образовательных и воспитательных учреждениях.

В 2019 году в Послании народу Казахстана Президент страны К.-Ж. К. Токаев заявил о необходимости ужесточить наказание за преступления против детей². Изнасилование в Казахстане считалось тяжким преступлением до 2000 года, пока Парламент не перевел это преступление в категорию средней тяжести. Это позволяло во многих случаях прекращать дела за примирением сторон, и в итоге насильник оставался безнаказанным. Для борьбы с насилием в отношении детей с 1 января 2018 года в Казахстане вступил закон о принудительной химической кастрации педофилов. В сентябре 2019 года сообщалось, что в стране 11 осужденных приговорены к химической кастрации. Данное решение свидетельствует о прогрессивных взглядах Главы государства³.

По словам Спикера Мажилиса, депутатам предстоит создать законодательную основу для реформирования правоохранительной и судебной систем, ограждения бизнеса от чрезмерного вмешательства силовых структур, а также защиты граждан, особенно детей, от кибербуллинга. Кроме того, до конца этого года предстоит

принять Закон об Общественных советах, находящийся на рассмотрении Мажилиса. Актуальным является и поручение Президента разработать и принять Закон об общественном контроле, а также Закон по вопросам доступа к информации⁴.

Однако противоречия в социальных и межличностных отношениях значительно затрудняют процесс социализации и адаптации детей по вопросам их социально-правовой защиты. И в этом направлении анализ литературы показывает, что такие вопросы остаются пока слабо исследованными.

Хотя в этом направлении в Казахстане принято свыше 45 нормативных правовых актов, регулирующих права и гарантии детей и подростков.

Однако имеются и проблемные вопросы, как в правовой регламентации, так и правоприменительной практике по обеспечению прав и свободы ребенка. В частности, имеют место элементы дискриминации в отношении детей-инвалидов Закона (ст. 6 п. 1) «О правах ребенка в Республике Казахстан»⁵. Этим детям не созданы необходимые условия для доступа к жилым, общественным и другим зданиям, учебным заведениям, беспрепятственного пользования общественным транспортом и транспортными коммуникациями, средствами связи и информации, иными объектами социальной инфраструктуры, свободной ориентации и передвижения. Нарушаются нормы Конституции Республики Казахстан (п. 1 ст. 21) — кто законно находится на территории Республики Казахстан, принадлежит право свободного передвижения по ее территории и свободного выбора местожительства, кроме случаев, оговоренных законом.

Также отсутствует нормативно-правовой акт, регулирующий социальное устройство (*трудоустройство, обеспечение жильем и т. д.*) детей-сирот, детей оставшихся без попечения родителей, страдающих заболеванием, после окончания ими специализированного учебного заведения, разрешение которых не урегулировано государством.

Как отметил Бердибек Сапарбаев на партийных слушаниях, что до 2023 года в Казахстане не останется детских домов. Их трансформируют в Центры семейного типа. В 2019 году по поручению Елбасы был создан специальный совет при партии Nur Otan. В течение нескольких месяцев члены рабочей группы объездили все регионы страны, побывав в каждой школе, детском саду и домах ребенка. Выявили массу нарушений, некоторые из которых вызвали большой общественный резонанс в стране, к примеру, скандал вокруг Рудненского Дома ребенка. Итоги инспектирования члены рабочей группы огласили на партийных слушаниях и рассказали, как они намерены защитить права каждого ребенка в стране. Факты издевательств над детьми-инвалидами выявила спецкомиссия. Вместо имен они откликались на порядковый номер, неделями не выходили на улицу, жили в антисанитарных условиях. Все это сиротах и без того обделенных судьбой Рудненского Дома ребенка. Внезапно нагрянувшая комиссия по защите прав детей была буквально в ужасе от содержания малышей. Эти кадры облетели весь Казнет всего за пару часов и вызвали большой общественный резонанс. Похожие истории во многих детдомах страны. За три месяца рабочая группа объездила их больше 20. Проблемы системные и решать их нужно тоже системно. Для этого в Совете по

защите прав детей разработали не просто дорожную карту, а алгоритм действий, который поможет раз и навсегда решить проблемы детских домов⁶.

Также существует проблема ухудшения общего морального состояния общества, которая заключается в публичном, бесконтрольном распространении порнографических предметов и произведений, пропагандирующих культ насилия и жестокости, и это признается почти всем учеными, анализирующими эту проблему. На государственном уровне делаются определенные шаги в попытке уделить надлежащее внимание и каким-то образом стабилизировать ситуацию, которая сложилась в информационном пространстве Казахстана на сегодняшний день. На это направлен Закон Республики Казахстан № 56-1 «О культуре» от 15 декабря 2006 г. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 2 ноября 2020 года)⁷ и ст. ст. 311-313 УК РК⁸.

Однако, этого, на наш взгляд, мало. Надо принять закон, который бы определял главные принципы государственного регулирования и контроля обращения продукции сексуального характера, в том числе и порнографической. Необходимо определить порядок и условия обращения этой продукции, которые по своей совокупности могли бы стать залогом надлежащей защиты общественной морали и защиты физического, психического здоровья и морального благополучия несовершеннолетних от негативного влияния порнографических предметов и публичного распространения предметов эротичного характера.

Таким образом, в заключении приходим к выводу об имеющемся резерве отечественной нормативно-правовой базы и целесообразности его дальнейшего совершенствования. Отдельные же решения ряда вопросов заслуживают, на наш взгляд, более пристального внимания отечественного законодателя.

¹ Конституция Республики Казахстан принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 года (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.02.2011 г.) // <https://online.zakon.kz>.

² Конструктивный общественный диалог — основа стабильности и процветания Казахстана: Послание Главы государства Касым-Жомарта Токаева народу Казахстана от 2 сентября 2019 // <https://www.akorda.kz/ru/addresses>.

³ strategy2050.kz: <https://strategy2050.kz/ru/news/poslanie-prezidenta-rk-soderzhit-svoevremennye-povorotnye-punkty-v-upravlenii-stranoy-mnenie-mirovykh/>

⁴ Источник: <http://www.parlam.kz/ru/mazhilis/news-details/id48089/1/15> Мажилис Парламента Республики Казахстан.

⁵ Закон Республики Казахстан «О правах ребенка в Республике Казахстан» от 8 августа 2002 года № 345-III (с изменениями и дополнениями по состоянию на 11.10.2011 г.) // <http://adilet.zan.kz/rus>

⁶ Источник: <https://khabar.kz/ru/news/item/120266-do-2023-goda-v-kazakhstane-ne-ostanetsya-detskikh-domov>

⁷ Закон Республики Казахстан № 56-1 «О культуре» от 15 декабря 2006 года // https://online.zakon.kz/document/?doc_id=30081960.

⁸ Уголовный кодекс Республики Казахстан от 3 июля 2014 года № 226-V (с изменениями и дополнениями) // <https://online.zakon.kz>.

АННОТАЦИЯ

Социально-правовая защита детей в Казахстане осуществляется в различных организационно-правовых формах. Поэтому вопросы защиты прав ребенка, забота о его жизни, развитии, образовании и воспитании сегодня становятся общечеловеческими и регулируются соответствующими нормативно-правовыми нормами. И прежде всего Конституцией Республики Казахстан. Также в Казахстане принято свыше 45 нормативных правовых актов, регулирующих права и гарантии детей и подростков.

ТҮЙІН

Қазақстанда балаларды әлеуметтік-құқықтық қорғау әртүрлі ұйымдық-құқықтық нысандарда жүзеге асырылады. Сондықтан баланың құқықтарын қорғау, оның өміріне, дамуына, білімі мен тәрбиесіне қамқорлық жасау мәселелері бүгінде жалпы адамзаттық сипатқа ие және тиісті нормативтік-құқықтық нормалармен реттеледі. Ең алдымен, Қазақстан Республикасының Конституциясы. Сондай-ақ, Қазақстанда балалар мен жасөспірімдердің құқықтары мен кепілдіктерін реттейтін 45-тен астам нормативтік-құқықтық актілер қабылданды.

ANNOTATION

Social and legal protection of children in Kazakhstan is carried out in various organizational and legal forms. Therefore, the issues of protecting the rights of the child, taking care of his life, development, education and upbringing today are becoming common to all mankind and are regulated by the relevant legal norms. First of all, the Constitution of the Republic of Kazakhstan. Also in Kazakhstan, over 45 normative legal acts have been adopted that regulate the rights and guarantees of children and adolescents.

Г. К. Сагиева — (Ақтөбе қ.) Баишев Университетінің «Құқық және жалпы білім беру пәндері» кафедрасының меңгерушісі, заң ғылымдарының кандидаты
Д. А. Бисекенова — (Ақтөбе қ.) Баишев Университетінің «Құқықтану» мамандығының 4-курс студенті

Сагиева Г. К. — заведующая кафедрой «Права и общеобразовательных дисциплин» Баишев Университета (г. Актөбе), кандидат юридических наук
Бисекенова Д. А. — студент 4 курса специальности «Юриспруденция» Баишев Университета (г. Актөбе)

Sagieva G. K. — Head of the Department of «Law and General Education Disciplines» of Baishev University (Aktobe), Candidate of Law
Bisekenova D. A. — 4th year student of the specialty «Jurisprudence» of Baishev University (Aktobe)

ӘОЖ 346.9

ПАНДЕМИЯ ЖАҒДАЙЫНДА МЕДИАЦИЯ РӘСІМІН ҚОЛДАНУ ПРАКТИКАСЫ

ПРАКТИКА ПРИМЕНЕНИЯ ПРОЦЕДУРЫ МЕДИАЦИИ В УСЛОВИЯХ ПАНДЕМИИ

PRACTICE OF THE MEDIATION PROCEDURE IN THE CONTEXT OF A PANDEMIC

Ключевые слова: пандемия, медиация, COVID-19, бейнеконференция, сот, дауларды баламалы шешу.

Түйінді сөздер: пандемия, медиация, COVID-19, видеоконференция, суд, медиатор, альтернативное разрешение споров.

Keywords: pandemic, mediation, COVID-19, video conference, court, mediator, alternative dispute resolution.

Дүниежүзілік денсаулық сақтау ұйымының жаңа COVID-19 коронавирусын пандемия деп жариялануына байланысты, 2020 жылғы 11 наурызда азаматтардың өмірі мен денсаулығын қорғау мақсатында Қазақстан Республикасы Президентінің 2020 жылғы 15 наурыздағы №285 Жарлығымен Қазақстан Республикасының бүкіл аумағында 2020 жылғы 16 наурызда 08 сағат 00 минуттан бастап 2020 жылғы 15 сәуірде 07 сағат 00 минут мерзімге төтенше жағдай енгізілді. Қазақстан Республикасы Президентінің 2020 жылғы 29 сәуірдегі №310 Жарлығы мен төтенше жағдай режимі 2020 жылғы 11 мамырда 00 сағат 00 минутқа ұзартылды¹.

Біз қаласақ та, қаламасақ та біздің әлем әрдайым өзгеріп тұрады. Жаңа технологиялардың пайда болуымен, адамдарға қажет және қолдануға болатын жаңа мүмкіндіктер пайда болады. Менің ойымша, пандемия халықты әлі де білмейтін осындай технологияларды үйренуге итермеледі. Баршамызға мәлім пандемия басқаша айтқанда жаһандық оқшаулау әлі де жалғасын табуда. Коронавирустық

пандемия бүкіл әлемнің қоғамдық іскерлігі мен әлеуметтік белсенділігін төмендетті. Covid-19 вирустың алдын алу жолдары, яғни әлеуметтік алыстау шаралары біраз уақыт бойы өз күшінде болатыны анық. Бірақ бұндай кезеңде де даулардың себептері жоғалып немесе керісінше артта түсті. Психология ғылымына сүйенсек, әрбір адамның бойында көңіл-күйін, жағдайын басқаратын төрт фактор қызмет етеді. Қазіргі кезде басым болып отырған эмоционалды фактор, ол адамның денсаулығына әсер ету арқылы дауға, қақтығысқа, жанжалға жол беріп отыр². Өз үйінің кеңістігінде өзін-өзі оқшаулау барысында отбасында орын алатын қақтығыстар артып келеді. Тіптен ажырасуға өтініштердің саны артуда. Өтініштердің көпшілігі сот мекемелеріне түсетіні анық. Бірақ, сот арқылы шешілген отбасылық даулар көп жағдайда татуласу емес, ажырасу немесе баланың қай ата-анамен қалатынын анықтаумен аяқталады. Қазақстанда сот ісі қашықтықтан жүргізіледі. Енді барлық істер онлайн режимде қаралып жатыр³. Жоғарғы соттың баспасөз хатшысы Айдос Садуақасов істерді онлайн режимде қарау қалыпты жағдайға айналғанын айтады. Бұндай мүмкіндіктерді жүзеге асыру үшін бүкіл елдің соттарында 152 мобильді бейнеконференцбайланыс серверлері жұмыс жасауда. Мобильді бейнеконференцбайланыс, сондай-ақ WhatsApp, Skype т.б. көмегімен 4000-нан астам сот ісі жүргізілді. Бұл үшін тек «Сот кабинетіне» арыз беріп, оған сотпен бейнеконференцбайланысқа шығу уақыты хабарланады, - дейді Айдос Садуақасов. Яғни, Қазақстанда сот онлайн режимде сот отырысын жүргізуге дайын екенін көрсетеді. Бірақ, сот қызметкерлері төтенше жағдай аяқталғанға дейін сот ісін кейінге қалдыруға немесе сотқа дейін, соттан тыс татуласуға шақырады⁴. Ол үшін «Сот кабинетінде» қазіргі таңда «Онлайн татуласу» қол жетімді. Ол жерден дауларды сотқа жеткізбей шешуге көмектесетін медиаторлар тізімін табуға болатынын айтады.

Пандемия — әлеуметтік алыстау кезінде дауды қалай тиімді шешуге болады? Жаппай әлеуметтік алыстау дауларды шешудің балама рәсімдеріне жаңа мүмкіндіктер ашады. Пандемия кезінде онлайн режимде медиация рәсіміне жүгіну мүмкін болды, тіпті кейде қажет болды. Медиация рәсімін онлайн режимде өткізу артықшылықтарын туралы айтатын болсақ:

- қашықтықты сақтай отырып, денсаулықты уайымдамай сөйлесе аласыз;
- қаражат пен уақытты үнемдей аласыз;
- мүмкіндігі шектеулі тараптар үшін қол жетімді;
- кездесуге ыңғайлы уақыт таңдай аласыз;
- географиялық шектеулер жоқ, бұл біздің кең мемлекетіміз үшін өте маңызды.

Онлайн режимде өтетін медиация рәсімі медиатор мен тараптарға, әрқайсысы өз компьютерімен бірге жиналуға мүмкіндік береді. Бағдарламалық жасақтама нарығы медиатор мен тараптарға байланысу үшін, ақпарат алмасу үшін (мәтіндік, аудио және бейне файлдармен алмасу) көптеген мессенджерлерді (Zoom, Discord, Skype, Whatsapp, Microsoft Teams және басқаларды) ұсынады. Олардағы байланыс бірге және жеке түрде де ұйымдастырылуы мүмкін. Ал құпиялылыққа келетін болсақ ең маңызды аспект – қоңырауларды шифрлау және саясат деректерді қорғау⁵.

Осындай мүмкіндіктері пайдалана отырып, елімізге күрделі 2020 жылы жанжалдарды шешуге қалай көмектескені туралы Алматы қаласында ҚХА-да Қазақстан Республикасының Тұңғыш Президенті жанында ашылған медиация кабинетінің кәсіби медиаторы Нұрсәуле Әлтекова айтып берді. Оның айтуынша олар виртуалды қабылдау бөлмесін ұйымдастырған, онда еліміздің азаматары судьядан, ҚХА медиаторларынан, психологтан, заңгерден өз мәселелері бойынша кеңес ала алады. Жанжалдарды, дауларды шешу үшін медиация онлайн режимде жүргізілген. Бір жұмыс күні шінде медиация рәсімінің көмегімен тараптардың татуласу мүмкіндігіне алты өтініш түскен. Ал Қызылорда қаласында «карантин кезіндегі медиацияның халыққа пайдасы» тақырыбында онлайн-конференция өткізілген. Онлайн-конференцияны ҚХА хатшылығының меңгерушісі Жағылар Тәжмаханов жүргізген. Конференция ZOOM қосышасы арқылы тікелей эфирде өткен⁶.

Осындай пандемия — әлеуметтік оқшаулау кезінде медиация рәсімінің маңызын айта отырып, медиация рәсімі бізге қажет екенін айтқым келеді. Менің ізденістерімнің нәтижесі бойынша еліміздің көп бөлігі онлайн режимде медиация рәсімін жүргізуге әлі де ойлануда. Бірақ елімізде болып жатқан төтенше жағдайға байланысты онлайн режимде медиация рәсімін жүргізу арқылы біз медиацияның дамуын ары қарай жалғастырып, халыққа медиацияның жаңа қырларын ашамыз деп ойлаймын. Бір жағынан – сот қызметкерлеріне көмек, ал екінші жағынан медиация үшін бұл үлкен тәжірибе болар еді⁷.

¹ «Медиация туралы» Қазақстан Республикасының 2011 жылғы 28 қаңтардағы № 401-IV Заңы (2020.25.06. берілген өзгерістер мен толықтырулармен) // https://online.zakon.kz/document/?doc_id=30928762.

² **Манина И.И.** Влияние особых условий на формирование смысла о жизненных и ценностных ориентации подростков // Психологические проблемы смысла жизни и акме. — 2020. — № 15 // URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/vliyanie-osobykh-usloviy-na-formirovanie-smyslozhiznennykh-i-tsennostnykh-orientatsii-podrostkov> (дата обращения: 20.02.2021).

³ **Волтон Д.** Информация не значит коммуникация / Пер. с фр. Н.Н. Цветковой; отв.ред. К.Г. Сальберг-Вачнадзе. 2-е изд. — М.: ПОЛПРЕД, Справочники, 2011. С. 23 // URL: https://www.studmed.ru/volton-d-informaciya-ne-znachit-kommunikaciya_cf58476e2e9.html (дата обращения: 19.01.2021).

⁴ **Ескали Р.** Новые онлайн возможности медиации в условиях карантина // Ассамблея народа Казахстана // <https://assembly.kz/ru/news/novye-onlayn-vozmozhnosti-mediatsii-v-usloviyakh-karantina/> (дата обращения: 15.01.2021).

⁵ Удаленная медиация в период пандемии // <https://iqdecision.com/udalennaja-mediacija-v-period-pandemii/> (дата обращения: 20.02.2021).

⁶ **Алтекова Н.** Приём онлайн, виртуальный кабинет и межэтническое согласие. Как работает медиация в Алматы на карантине. / информ Бюро. — 2020. // <https://news.myseldon.com/ru/news/index/234374560> (дата обращения: 03.02.2021).

⁷ **Бойкова А.В., Малючков Д.Г.** Применение процедуры медиации в условиях пандемии коронавируса // Международный журнал гуманитарных и естественных наук. — 2020. — № 7-2 // URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/primeneniye-protsedury-mediatsii-v-usloviyah-pandemii-koronavirusa> (дата обращения: 20.02.2021).

ТҮЙІН

Бүкіл әлемдегі коронавирустық пандемияға байланысты төтенше жағдайдың енгізілуіне қатысты бүкіл елде әртүрлі іс-шараларды өткізуге шектеу немесе толықтай тыйым салынған. Бұл жағдай еліміздің әр азаматының күнделікті өміріне әсер етті. Өзін-өзі оқшаулап отырған отбасылар, жұмыс беруші мен жұмысшының арасындағы даулар күшейе түсті. Осындай уақытта жақсы қарым-қатынасты сақтау, жанжалдарды болдырмау әрқайсымыз үшін маңызды фактор болып табылады. Пандемия дауларды шешудің баламала рәсімдері үшін жаңа мүмкіндіктер ашты. Бұл мақала пандемия кезінде медиация рәсімін қолдану ерекшеліктеріне арналған.

АННОТАЦИЯ

Данная статья посвящена особенностям применения процедуры медиации во время пандемии. Ограничение или полный запрет на проведение различных мероприятий по всей стране, связанных с введением чрезвычайного положения в связи с пандемией коронавируса во всем мире. Эта ситуация повлияла на повседневную жизнь каждого гражданина нашей страны. Обострились споры между самоизолированными семьями, работодателем и работником. Поддержание хороших отношений в такое время, избегание конфликтов — важный фактор для каждого из нас. Пандемия открыла новые возможности для альтернативных процедур разрешения споров.

ANNOTATION

This article is devoted to the peculiarities of the mediation procedure during the pandemic. Restriction or complete ban on various events throughout the country related to the introduction of a state of emergency in connection with the coronavirus pandemic worldwide. This situation has affected the daily life of every citizen of our country. Disputes between self-isolated families, employer and employee have escalated. Maintaining good relationships at such a time, avoiding conflicts is an important factor for each of us. The pandemic has opened up new opportunities for alternative dispute resolution procedures.

Г. К. Сагиева — (Ақтөбе қ.) Баишев Университетінің «Құқық және жалпы білім беру пәндері» кафедрасының меңгерушісі, заң ғылымдарының кандидаты
М. Галиасқар — (Ақтөбе қ.) Баишев Университетінің «Құқықтану» мамандығының 4-курс студенті

Сагиева Г. К. — заведующая кафедрой «Права и общеобразовательных дисциплин» Баишев Университета (г. Актөбе), кандидат юридических наук
Галиасқар М. — студент 4 курса специальности «Юриспруденция» Баишев Университета (г.Актөбе)

Sagieva G. K. — Head of the Department of «Law and General Education Disciplines» of Baishev University (Aktobe), Candidate of Law

Galiaskar M. — 4th year student of the specialty «Jurisprudence» of Baishev University (Aktobe)

ӘОЖ 347.9

**АҚТӨБЕ ОБЛЫСЫНДА ТАТУЛАСТЫРУ РӘСІМДЕРІН
ЖҮРГІЗУ ТӘЖІРИБЕСІ**

**ПРАКТИКА СОВЕРШЕНИЯ ПРИМИРИТЕЛЬНЫХ ПРОЦЕДУР
В АКТЮБИНСКОЙ ОБЛАСТИ**

**THE PRACTICE OF PERFORMING MEDIATION PROCEDURES
IN THE AKTOBE REGION**

Түйінді сөздер: *медиация институты, медиативтік келісім, кәсіби медиатор, мектептегі медиация, сот.*

Ключевые слова: *медиативное соглашение, профессиональный медиатор, медиация в школе, суд.*

Keywords: *mediation agreement, professional mediator, mediation at school, court.*

Қазақстан Республикасының Тұңғыш Президенті Н.Ә. Назарбаев "Қазақстанның әлеуметтік жаңғыртылуы: Жалпыға Ортақ Еңбек Қоғамына қарай 20 қадам" атты бағдарламасында "Самұрық-Қазына" ұлттық әл-ауқат қорына медиацияны дамыту жөнінде жұмысты күшейту туралы тапсырма берген еді. Бұл қоғамдағы жанжалдар деңгейін және соттарға түсетін жүктемені төмендетуге мүмкіндік береді.

Қазақстан Республикасының 2010-2020 жылдарға арналған құқықтық саясат тұжырымдамасында құқықтық жүйені жетілдірудегі маңызды қадамдардың бірі медиация институты болып табылады, ол сот талқылауларында уақытты жоғалтудан, қосымша және аяқталмаған шығындардан құтылуға мүмкіндік береді¹.

Облысымызда медиация институты туралы ақпарат аз. Дауды «татуластырушылардың» көмегімен шешуге болатындығы туралы көптеген азаматтар тек сотта біледі.

«Медиация туралы» заңның қабылдануынан кейін Ақтөбе облысында да Медиация орталықтары ашылып, бірқатар шаруалар атқарылды. Алғашқы заң қабылданған кездерде медиация институты баяу қарқынмен дамып, халыққа енді таныла бастаған еді².

Соңғы жылдары медиаторлардың көмегімен 2500-ге жуық әртүрлі салалардағы даулар шешілді.

Медиацияны дамытуда Ақтөбе қаласының судьялары үлкен рөл атқарып жүр.

Көптеген мекемелерде медиация кабинеттері ашылып, медиаторлар қызмет атқаруда. Төменде осыларға нақтырақ тоқталып өтеміз.

2019 жылы Ақтөбе облысының еңбек инспекциясы жөніндегі басқармасында еңбек дауларын реттеуде медиация кабинетінің ашылу салтанаты өтті. Бұл пилоттық жобаға Қазақстан Республикасы Жоғарғы соты үлкен қолдау танытты. Мерекелік салтанатқа судьялар, медиаторлар еңбек инспекторлары қатысты. Кабинет Тілеу батыр көшесі 9-шы үйдегі облыстық еңбек инспекциясы жөніндегі басқармасының ғимаратында орналасқан. Медиация кабинетін ашудағы мақсат – халыққа еңбек дауларын реттеу кезінде соттан тыс қызмет көрсету. Жұмысшы мен жұмыс берушінің арасында жанжалдарды енді сотқа дейін шешуге мүмкіндік мол. Ақтөбе қалалық сотының орынбасары Қанат Сембековтың айтуы бойынша мұндай кабинеттің ашылуы еңбек ұжымындағы даулардың деңгейін түсіреді³.

Негізінен, еңбек дауларындағы талапкерлер жұмысқа қайта алу, қызметке ақы төлеу, моральдық, материалдық шығынның орнын толтыру бойынша шағымданады.

2019 жылда Ақтөбе қаласында Кәсіпкерлер палатасында да медиация кабинеті ашылып, медиаторлар жұмыс жасайды. Онда барған аймақтың кәсіпкерлері даулы мәселелері бойынша медиаторлардың, заңгерлер мен судьялардың тегін көмегіне жүгіне алады. Өңірлік палатаның бастамасымен Ақтөбе облысының Мамандандырылған ауданаралық экономикалық сотымен жасалған ынтымақтастық туралы меморандум аясында «Қазақстанның Тәуелсіз заңгерлер Альянсы» заң консультанттары палатасының қолдауымен «Атамекен» ғимаратында медиация кабинеті ашылды.

2018 жылы мамандандырылған ауданаралық экономикалық сотында бітімгершілік келісіммен 146 іс, медиаторлық әдіспен 182 іс, партисипативтік келісіммен 1 іс аяқталды. Яғни, бұл көрсеткіш бизнес субъектілерінің арасындағы дауларды келісім арқылы шешуге болатынын дәлелдеп отыр.

2019 жылғы 28 ақпанда «Рухани жаңғыру» жобасы аясында «Медиация рәсімін Қылмыстық процесте дамыту» атты ғылыми-зерттеу тақырыбы бойынша және Ақтөбе қаласының 150 жылдығына орай өткізілген іс-шараға ҚР ПМ М.Бөкенбаев атындағы Ақтөбе заң институтының кәсіптік білім беру факультеті қатысты. Нақтырақ айтсақ, институт пен Ақтөбе қаласы судьяларының ынтымақтастық туралы қол қойылған меморандумы аясында «Татуластыру рәсімінің артықшылықтары» туралы дөңгелек үстел өтті.

Қазіргі уақытта облыстың бірқатар аудандарында әкімдіктер жанынан медиация кабинеттері ашылды. Атап айтсақ: Мұғалжар, Байғанин, Ырғыз, Темір, Ойыл

аудандарында, Ембі, Қандыағаш қалаларында оқыту семинарлары өткізіліп, медиация кабинеттері ашылған⁴.

Қ. Жұбанов атындағы Ақтөбе өңірлік университетінде, Байшев Университетінде, Ақтөбе қалалық ауыл шаруашылық колледжінде және көптеген оқу орындарында волонтер студенттермен медиацияны дамыту мәселесі бойынша кездесулер өтті.

Тағы бір таңғаларлығы, облысымыздың мектептерінде де медиация бұрышы, кабинеттері ашылып жатыр. Облысымыздың 8 мектебінде медиация институтының түсіндірме жұмыстары жүргізіліп, кабинеттер ашылған⁵. Мектептегі медиация — бұл білім беру әдісі ғана емес, сонымен бірге басқа адамды түсінуге, қабылдауға және тыңдауға және естуге негізделген тұтас дүниетаным. Оны білім беру саласындағы өткір жағдайларды шешуде қолдану керек. Мұғалім мен оқушы арасында қандай да бір жанжал, түсініксіздік немесе ата-аналар мен оқушылар арасында жанжал туындаған жағдайда, оларды шешу басты міндет болып табылады. Бұл кеңсе мұндай жағдайларды сотқа жеткізбеу үшін қажет. Ең бастысы, адамдар дауларды татуласу арқылы шешеді.

2016 жылы татуластыру рәсімдерін қолдана отырып, облыста 724 азаматтық іс аяқталды, оның ішінде бітімгершілік келісіммен – 509 іс, 190 – медиацияны қолдану арқылы жеке және заңды тұлғаларға 72 млн теңгеге мемлекеттік баж қайтарылды.

2019 жылда Ақтөбе облысында «Соттан тыс татуластыру» жобасы аясында 3 татуластыру орталығы, 78 медиация кабинеті, 43 билер кеңесі құрылды. Осы жылдың бірінші жарты жылдығында 75 медиативтік келісім жасалды.

Қазіргі таңда Ақтөбе облысында 16 нотариус медиатор жұмыс жасайды. «Халықаралық құқық қорғау» орталығы реестрінде 23 кәсіби медиатор тіркелген⁶.

Қазақстан Республикасының «Медиация туралы» Заңына түзетулер енгізу, сондай-ақ медиативтік қызмет ашықтық және транспаренттілік қағидаты бойынша жұмыс істеуі тиіс.

Медиация рәсімдерінің орындалу мерзімдеріне тоқталатын болсақ, Қазақстан Республикасының «Медиация туралы» Заңында қарама-қайшылық бар. Мәселен, «Медиация туралы» Заңның 20-бабының 8-бөлігіне сәйкес, егер медиация азаматтық не қылмыстық процесс шеңберінен тыс жүзеге асырылатын болса, медиатор мен тараптар аталған рәсім күнтізбелік алпыс күннен аспайтын мерзімде тоқтатылуы үшін барлық ықтимал шараларды қабылдауға тиіс деп айқындалған. Айрықша жағдайларда шешілетін даудың (дау-шардың) күрделілігіне, қосымша ақпарат немесе құжаттар алудың қажеттілігіне байланысты медиацияны жүргізу мерзімі медиация тараптарының уағдаласуы бойынша және медиатор келіскен кезде ұлғайтылуы мүмкін, бірақ ол күнтізбелік отыз күннен аспауға тиіс. Медиацияның барлығы тоқсан күнге созылуы мүмкін.

Бірақ осы Заңның 23-бабының 1-бөлігі медиация жеке және (немесе) заңды тұлғалар қатысатын азаматтық, еңбек, отбасылық және өзге де құқық қатынастарынан туындайтын дауларды реттеу кезінде Медиация туралы шарт жасалған

күннен бастап күнтізбелік отыз күннен кешіктірілмей аяқталуға тиіс екені көрсетілген. Қажет болған жағдайларда Тараптардың өзара шешімі бойынша медиацияны жүргізу мерзімі күнтізбелік отыз күнге дейін ұзартылуы мүмкін, бірақ жиынтығында ол күнтізбелік алпыс күннен аспауға тиіс. Яғни, барлығы алпыс күнтізбелік күн.

Тұтастай алғанда, медиацияны дамытудың негізгі проблемасы осы рәсімді заңнамалық реттеуде де, мемлекеттік органдар мен азаматтық қоғамның практикалық қызметінде де кешенді және жүйелі тәсілдің болмауы болып табылады. Жақын арада медиацияны қоғам құқықтық қатынастардан туындайтын дауларды шешудің пайдалы және үйреншікті тәсілі ретінде қабылдайды деп үміттенеміз.

Заңнамаларда көптеген сәйкессіздіктер бар, бұл бірегей институтты – медиацияны жергілікті жерлерде енгізу үшін көп нәрсе жазылмаған және қарастырылмаған.

Қазіргі уақытта медиация жанжалдардағы медиацияның кеңінен танымал және кең таралған әдісіне айналуда.

Қазір Қазақстанда медиация мен бітімгершіліктің бірыңғай орталығы жұмыс істейді, онда Медиация негіздерін оқытудан өткен мамандар жұмыс істейді. Медиаторлар адамдарға бір-бірін тыңдауға және даулы құқықтық мәселелер бойынша белгілі бір шешім табуға көмектеседі. Медиация идеясын Қазақстанның көрнекті мемлекет қайраткерлері И. Рогов, Ф. Бычкова, А. Дьяченко және басқалары белсенді алға тартты. «Медиация туралы» заң жобасын қабылдауда Қазақстан Республикасының Тұңғыш Президенті Нұрсұлтан Назарбаевтың рөлі ерекше.

Біздің ойымызша, Ақтөбе облысында медиацияны одан әрі дамыту үшін қоғамымызда медиативтік қызметті бұқаралық ақпарат құралдарында (теледидар, газеттер, әлеуметтік желілер) насихаттау қажет.

Біз оқып жатырған Баишев университеті қабырғасында да медиация кабинетінің ашылуын қалаймыз.

Медиация кабинеті медиатордың нәтижелі жұмысын қамтамасыз ету үшін медиация рәсімін қолдану және оның артықшылықтары туралы қажетті ақпараттық материалдармен және буклеттермен, оларды орналастыратын стендпен, компьютермен, ұйымдастыру техникасы мен және ыңғайлы жиһазбен, техникамен жабдықталуы тиіс.

Медиаторларға онлайн байланыс арқылы қашықтықтан кеңес беру мүмкіндігі ұйымдастыру қажет. Университеттің факультет басшыларына медиация технологиясын қолданудың үздік тәжірибелеріне арналған конференциялар, дөңгелек үстелдер, семинарлар өткізуі қажет.

Ақтөбедегі медиация институтын дамыту бойынша өз ұсыныстарымызды білдіруге рұқсат етіңіздер:

Біріншіден, медиаторлардың кәсіпқойлығын арттыру мақсатында жанжалдарды, оның ішінде келіссөздер мен татуластыру рәсімдері саласындағы жанжалдарды шешудің жаңа құралдарын үйретуді бастау қажет.

Екіншіден, ықтимал жанжалдардың алдын алу үшін қақтығыс аймақтарын, оның ішінде жинақы тұратын этностардың аймақтарында анықтау бойынша талдау-зерттеу жұмыстарын жалғастыру маңызды.

Үшіншіден, бізде мектеп психологтары және оқушылар, жоғары оқу орындарының жас мамандары үшін "жанжалдардың алдын алу және шешу мәселелері бойынша медиация негіздері" семинар-тренингтері жиі-жиі өткізілуі тиіс.

Төртіншіден, колледждер мен университеттерде магистрлік бағдарламалармен қатар, жанжалдаушыларды, медиаторлар мен келіссөз жүргізушілерді, оның ішінде этномедиация саласында даярлау жөнінде арнаулы модульдерді әзірлеу қажет.

Ақтөбе облысында қоғамдық орындарда, көліктерде медиация туралы жарнамалар, видео хабарламалар көбірек көрсетілуі тиіс. Халықтың көп бөлігі әлі күнге дейін медиацияның не екенін түсінбейді.

Ақтөбе қаласының жалпы білім беру мектептерінде әлі медиация кабинеттері толық ашылмады. Сондықтан барлық мектептерде медиацияға мән берілгені дұрыс. Мектеп, колледж, жоғары оқу орындарында осы саланы оқу бағдарламаларына қосса, кең көлемде танылар еді.

Ойымызды қорытындылай келе айтарымыз: медиативтік келісім — қоғамымызға қажет дүние. Сондықтан оның кең танылуы үшін мемлекет тарапынан қолдау жасалуы тиіс. Жоғарыда айтылған мәліметтерге сүйенетін болсақ, Ақтөбе облысы — дау-жанжалды медиация рәсімімен ең жоғары деңгейдегі шешетін облыстардың бірі. Ақтөбе облысы қарқынды дамыған облыстарының бірі болса да, қозғалатын бірқатар мәселелер бар. 2021 жылдың 27 қаңтарында өткен Ақтөбе облысы Қазақстан халқы Ассамблеясы жанындағы медиация кабинеті отырысында Қазақстан Республикасының медиация заңының қабылданғанына 10 жыл толуына орай болған іс-шарада Ақтөбе қаласындағы кейбір мектептерде медиацияны енгізу мақсатында мектеп медиациясы жұмыс жасап жатқаны, мектеп ішілік жас медиаторлардың қатарға қосылуы айтылған болатын. Қазіргі кезде Ақтөбе облысында мектеп қабырғасында медиация кабинеттері болғанымен, ондай мектептер аз. Бұл — мектеп медиациясы енді дамып келе жатқан қажет жобалардың бірі. Бұл жобаны маңызды деп айтудағы басты мақсатымыз, барлығымыз білетіндей, қазіргі таңда мектеп қабырғасындағы оқушылар арасында түсініспеушіліктің көптеп кездесуінде. Сол себепті оқушыларды мектеп медиациясына үйрету (медиацияны қолдана отырып, жанжалды реттеу), оқушыларға медиативтік келісімге келуге ықпалын тигізу болып жатады.

¹ Қазақстан Республикасының 2010 жылдан 2020 жылға дейінгі кезеңге арналған құқықтық саясат тұжырымдамасы туралы // http://adilet.zan.kz/kaz/docs/U090000858_links.

² Рика ТВ, 2016.–режим входа: <https://youtu.be/L3Jj4eR-Bvk>.

³ Эффективный способ решения проблем. Медиация (М. Дуйсен, председатель Маргукского районного суда Актюбинской области) // <https://www.zakon.kz/4646729-jeffektivnyjj-sposob-resheniya-problem.html>.

⁴ Ашық есік» сағаты // <https://www.instagram.com/p/CDsY-aUjj49/?igshid=4i0iic95rq3q>.

⁵ Бұл да сонда.

⁶ Нотариусы — медиаторы Актюбинской области // www.notariat.kz.

ТҮЙІН

Қазақстанның 2050 жылға дейін әлемнің бәсекеге қабілетті 30 елінің қатарына кіру ниеті аясында Медиация институтының дамуы ерекше өзектілікке ие болуда. Республика бойынша Ақтөбе облысында медиация рәсімі қарқынды даму үстінде. Көптеген мекемелерде медиация кабинеттері ашылып, өз жұмыстарын жоғары деңгейде атқаруда.

АННОТАЦИЯ

Особую актуальность приобретает развитие института медиации в рамках намерения Казахстана войти в число 30-ти конкурентоспособных стран мира до 2050 года. По республике активно развивается процедура медиации в Актыобинской области. Во многих учреждениях открыты кабинеты медиации, которые работают на должном уровне.

ANNOTATION

The development of the mediation institute is of particular relevance within the framework of Kazakhstan's intention to become one of the 30 competitive countries in the world until 2050. The mediation procedure in the Aktobe region is actively developing in the republic. In many institutions, mediation offices are open and work at a high level.

Сулейманова Г. Ж. — главный научный сотрудник Центра научных и специальных исследований (г. Актөбе), кандидат юридических наук

Калықбаев Р. А. — студент 2 курса дистанционного обучения кафедры «Права и общеобразовательных дисциплин» Баишев Университета

Г. Ж. Сулейманова — (Ақтөбе қ.) Ғылыми және арнайы зерттеулер орталығының бас ғылыми қызметкері, заң ғылымдарының кандидаты

Р. А. Қалықбаев — Баишев Университетінің «Құқық және жалпы білім беру пәндері» кафедрасының қашықтықтан оқытудың 2-курс студенті

Suleymanova G. Zh. — Chief Researcher of the Center for Scientific and Special Research (Aktobe), Candidate of Law

Kalykbayev R. A. — 2nd year distance learning student of the Department of «Law and General Education» of Baishev University

УДК 342.924

ПОНЯТИЕ И ЭЛЕМЕНТЫ АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВОГО МЕХАНИЗМА ПО ОБЕСПЕЧЕНИЮ ПРАВОПОРЯДКА В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДА ҚҰҚЫҚТЫҚ ТӘРТІПТІ ҚАМТАМАСЫЗ ЕТУ ЖӨНІНДЕГІ ӘКІМШІЛІК-ҚҰҚЫҚТЫҚ ТЕТІК ҰҒЫМЫ ЖӘНЕ ОНЫҢ ЭЛЕМЕНТТЕРІ

THE CONCEPT AND ELEMENTS OF THE ADMINISTRATIVE AND LEGAL MECHANISM TO ENSURE LAW AND ORDER IN THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

Ключевые слова: административно-правовой механизм, обеспечение правопорядка, государственные органы, элементы, способы, причины, административно-правовые отношения, изменения, нормативно-правовые акты

Түйінді сөздер: әкімшілік-құқықтық тетік, құқықтық тәртіпті қамтамасыз ету, мемлекеттік органдар, элементтері, тәсілдері, себептері, әкімшілік-құқықтық қатынастар, өзгерістер, нормативтік-құқықтық актілер.

Keywords: administrative and legal mechanism, law enforcement, state bodies, elements, methods, reasons, administrative and legal relations, changes, regulatory legal acts.

Прежде чем раскрыть характеристику всего административно-правового механизма по обеспечению правопорядка в Республике Казахстан, на наш взгляд, необходимо рассмотреть и уточнить что такое «механизм», его понятие. Так, в Большом словаре русского языка механизм определяется как «совокупность подвижно соединенных частей, совершающих под действием приложенных сил заданное движение»¹. Если применить к механизму государства, то можно сказать, что это совокупность всех частей, структур государственного аппарата, общества и граждан, которые сообща, вместе неразрывно прилагают свои усилия для продвижения и функционирования своей страны.

Хотя понятие «механизм государства» используется в работах ученых с середины 50-х годов прошлого столетия, но оно практически не поменялось и до сегодняшнего времени.

Например, Н. И. Матузов и А. В. Малько определяют механизм государства как целостную иерархическую систему государственных органов и учреждений, на практике осуществляющих государственную власть, задачи и функции государства. «Механизм государства является неотъемлемой стороной сущности государства: вне и без государственного механизма нет и быть не может государства»².

Н. А. Биекенов понятие «механизм государства» рассматривает как «процесс реализации государственной власти, процесс функционирования государства, его эффективность, адекватность органов, их полномочий, форм деятельности целям и задачам правового государства». Отмечая при этом три его компонента:

- 1) структурный — наличие, совокупность определенных органов;
- 2) функциональный — наличие, совокупность определенных функций, для реализации которых, собственно говоря, и создана указанная выше группа органов;
- 3) инструментальный — наличие, совокупность определенных полномочий, способов, методов, приемов и средств реализации указанных функций³.

Как отмечает С. И. Игонькина, они являются взаимосвязанными и составляют механизм государства⁴. Что также поддерживает и Н. А. Биекенов, указывая государственные органы и государство как единое, целостное, функционирующее во времени и в пространстве социальное явление.

Нам же хотелось бы отметить, что в обеспечении государственной деятельности страны работает несколько механизмов, и один из них административно-правовой.

Поэтому учитывая общее понятие механизма государства, можно сказать, что административно-правовой механизм — это совокупность административно-правовых элементов, средств (в том числе государственные органы, учреждения, организации, общество, в том числе и гражданин) и способов, которые воздействуют на общественные отношения в рамках управления государством и организуют их деятельность в соответствии с задачами общества и государства.

Таким образом, общая характеристика административно-правового механизма состоит из совокупности юридических элементов административно-правового характера, объекта воздействия — управленческих общественных отношений, направленных на решение задач общества и государства, субъектов (государственные органы, учреждения, организации, общество, в том числе и гражданин) с повышенным уровнем правосознания, правовой культуры и средств, обеспечивающих принудительную силу государства.

В административно-правовой механизм входят такие элементы административно-правового регулирования, как:

- 1) принципы административного права;
- 2) административно-правовые нормы;
- 3) акты официального толкования административно-правовых норм;
- 4) акты применения административно-правовых норм;
- 5) административно-правовые отношения.

На наш взгляд, в элемент механизма можно включить и стадии, и способы административно-правового регулирования по обеспечению правопорядка.

Так, к стадиям административно-правового регулирования по обеспечению правопорядка относятся: издание нормативных правовых актов, содержащих нормы административного права; возникновение субъективных прав и юридических обязанностей; конкретизация субъективных прав и юридических обязанностей; реализация субъективных прав и юридических обязанностей; защита субъективных прав и обеспечение юридических обязанностей при нарушении прав и свобод в сфере управления, при наличии спора в праве.

Существуют также следующие способы воздействия административно-правового регулирования, в том числе и по обеспечению правопорядка:

- 1) императивный (категорический, властный) — не допускает отступлений от требований правовых предписаний;
- 2) диспозитивный (автономный) — предоставляет субъектам управления возможность урегулировать отношения между собой в определенных законом пределах;

3) рекомендательный — предлагает субъектам наиболее целесообразный вариант поведения с позиции действующего законодательства;

4) поощрительный — стимулирует активное поведение участников управленческих отношений путем обещания и применения мер поощрения за определенный вариант поведения при наличии объективно признаваемого факта заслуги.

Существование административно-правового механизма основывается на принципах административного права, это:

1. Принцип демократии (народовластия), проявляется в сфере правотворчества (участие населения, общественных объединений в непосредственном (референдум) и опосредованном (через избираемые органы государственной власти и местного самоуправления) формировании норм административного права) и правореализации (подконтрольность, подчиненность, открытость правоприменительных органов для общественного контроля).

2. Принцип законности (точное и неукоснительное соблюдение и исполнение норм Конституции, законов и основанных на них подзаконных нормативных правовых актов, а также соответствие нормативных правовых актов Конституции общепризнанным принципам и нормам международного права).

3. Принцип взаимной ответственности государства и личности (правоограничения в связи с применением мер юридической ответственности и других мер государственного принуждения — физические и юридические лица (органы — должностные лица) привлекаются к юридической ответственности).

4. Принцип целостности (единство целей и задач государственных органов, взаимосвязанных между собой).

5. Принцип гуманизма (юридическое признание приоритета общественных ценностей — права и свободы человека, степень их закрепления и обеспечения являются критерием оценки).

6. Принцип справедливости (соответствие между поведением субъекта и последствиями, которые за это наступают).

7. Принцип равенства граждан перед законом и правоприменителем (все граждане независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств равны перед законом и субъектами правоприменительной деятельности. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности).

Существует два способа закрепления принципов административного права в законодательстве — текстовой, который закреплен в конкретной статье нормативного правового акта, и смысловой — происходит из анализа содержания нормативного правового акта.

Если перейти к актам административно-правовых норм, регламентирующих обеспечение правопорядка и их применение, то необходимо прежде всего определить категории «правопорядок», «общественный порядок», «законность», «режим законности», «обеспечение правопорядка», «охрана правопорядка», которые

являются основными в правоприменительной науке и практике. Исследованию этих терминов посвящено довольно огромное количество публикаций и на сегодняшний день их список составляет довольно огромное количество в виде диссертационных и магистерских работ, монографий, учебных пособий, статей в журналах и различных сборниках.

Но, к сожалению, в юридической науке пока нет четкой определенности ни в дефинициях правопорядка и законности, ни в их содержательном разграничении. Обычно во многих работах рассматриваются такие понятия как «общественный порядок» и «общественная безопасность». При этом переплетаются понятия правового порядка, обеспечения правопорядка, национальной безопасности с общественной, а также понятия субъектов — правоохранительные органы, государственные органы и силы обеспечения безопасности.

В связи с тем, что основным субъектом обеспечения правопорядка все же являются органы внутренних дел, то в качестве примера выделим некоторые административно-правовые отношения, выполняемые ими и указывающие на внутреннее (функциональное) взаимодействие.

Например, **организация безопасности дорожного движения** — это одно из неперенных условий поддержания правопорядка, нарушение которого влечет совершение правонарушений, посягающее на жизнь граждан.

Прежде всего, регламентируется Законом Республики Казахстан от 15 июля 1996 года № 29-І «О безопасности дорожного движения» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 13.01.2014 г.). Данный закон устанавливает основные принципы организации государственной системы управления, регулирует общественные отношения в сфере обеспечения безопасности дорожного движения.

Также и Закон Республики Казахстан «О дорожном движении» от 17 апреля 2014г. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 08.01.2021 г.) устанавливает правовые основы и общие условия функционирования дорожного движения и обеспечения его безопасности в Республике Казахстан.

Однако недавним нововведением является Постановление Правительства Республики Казахстан от 20 мая 2020 года № 306 «О некоторых вопросах ввоза в Республику Казахстан и эксплуатации гражданами Республики Казахстан отдельных транспортных средств, зарегистрированных в Республике Армения» (с изменениями от 02.09.2020 г.). В данном документе Министерством внутренних дел, финансов, индустрии и инфраструктурного развития, экологии, геологии и природных ресурсов, цифрового развития, инноваций и аэрокосмической промышленности Республики Казахстан до 1 марта 2021 года, а также Генеральной прокуратуре (по согласованию) и Комитету национальной безопасности Республики Казахстан (по согласованию) до 1 декабря 2021 года необходимо принять меры по транспортным средствам с иностранными номерами данного государства.

На наш взгляд, нужно было указывать не отдельно взятую страну (Республика Армения), а указать «зарегистрированных в иных государствах», т.к. в нашей

Республике очень много автомашин с номерами других государств (самое большое количество эксплуатируемых автомашин с российскими номерами).

Хотя в этом направлении уже существовал приказ Министра внутренних дел Республики Казахстан от 2 декабря 2014 года № 862 «О государственной регистрации и учета отдельных видов транспортных средств по идентификационному номеру транспортного средства» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 18.08.2020 г.). В данный нормативный документ были внесены изменения следующим Приказом Министра внутренних дел Республики Казахстан от 20 апреля 2018 года № 310 «О внесении изменений и дополнений в некоторые приказы Министра внутренних дел Республики Казахстан». Изменения касались также и введения обязательной временной регистрации транспортных средств с иностранными номерами. Так как водителями иностранных автомобильных средств с номерами Российской Федерации, Армении и др. часто совершаются правонарушения. Поэтому процесс привлечения нарушителей к ответственности очень сложен, а порой и невозможен. Причина — отсутствие базы данных транспортных средств данных государств. Согласно законодательству, срок привлечения к ответственности составляет два месяца с момента совершения правонарушения, по истечению которого невозможно привлечь его к ответственности⁵.

Строгое соблюдение установленных правил поведения людей при проведении массовых мероприятий, а также при иных массовых скоплениях на ограниченной территории обеспечивает не только правопорядок, но и служит целям предотвращения опасности для жизни, здоровья людей и сохранности их имущества.

В этом направлении в феврале 2020 г. в Казахстане на обсуждение была представлена Концепция проекта Закона «О порядке организации и проведения мирных собраний в Республике Казахстан».

Разработка данного законопроекта последовала после Послания Президента К.-Ж.К.Токаева народу Казахстана от 2 сентября 2019 года, где глава государства поставил перед Правительством конкретную задачу по совершенствованию законодательства о митингах⁶. Но все же впервые Президент заявил о необходимости принятия нового закона по проведению митингов ранее, а именно 13 июня 2019 года, когда давал свое интервью каналу Euronews.

В свою очередь Правительство Республики Казахстан включило разработку данного законопроекта в Общенациональный план мероприятий, утвержденный Указом Президента Республики Казахстан от 10 сентября 2019 года № 152 по реализации Послания Главы государства народу Казахстана от 2 сентября 2019 года «Конструктивный общественный диалог — основа стабильности и процветания Казахстана».

Проект Закона представлен с целью усовершенствовать правовой механизм, обеспечивающий регулирование порядка организации и проведения собраний, митингов, демонстраций, шествий и пикетирования в Республике Казахстан, а также для эффективного решения актуальных вопросов посредством устранения правовых пробелов с учетом международного опыта⁷.

Организация безопасности при соблюдении правил приобретения, хранения, перевозки оружия, боеприпасов, взрывчатых материалов и некоторых других опасных веществ и материалов является неперенным условием поддержания правопорядка. Из-за нарушения условий безопасности при обращении с указанными предметами и веществами может возникнуть дезорганизация общественного порядка.

В этом направлении 30 декабря 1998 года был принят Закон Республики Казахстан № 339-І «О государственном контроле за оборотом отдельных видов оружия» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 07.07.2020г.). Он регулирует правоотношения, возникающие при обороте гражданского, служебного, боевого ручного стрелкового и холодного оружия на территории Республики Казахстан, и направлена защиту жизни и здоровья граждан, собственности, обеспечение общественной безопасности, охрану объектов окружающей среды, ресурсов, развитие международного сотрудничества в борьбе с преступностью и незаконным распространением оружия. Его положения распространяются также на оборот боеприпасов (патронов).

Далее, последовало утверждение Правил оборота гражданского и служебного оружия и патронов к нему Приказом Министра внутренних дел Республики Казахстан от 1 июля 2019 года № 602. В соответствии с вышеназванным Законом РК данные Правила регулируют оборот гражданского и служебного оружия и патронов к нему, включая производство, реализацию (торговлю) передачу, дарение, награждение, наследование, приобретение, коллекционирование, экспонирование, учет, хранение, ношение, перевозку, использование, изъятие, уничтожение, ввоз на территорию Республики Казахстан, вывоз из Республики Казахстан и транзит через территорию Республики Казахстан.

Также 7 ноября 2011 года было утверждено Постановление Правительства Республики Казахстан № 1302 «Об утверждении Правил приобретения, хранения, учета, перевозки, ввоза и вывоза взрывчатых материалов». Однако оно утратило силу постановлением Правительства Республики Казахстан от 4 февраля 2016 года № 53. А нового нормативного документа так и не принято.

В этом отношении в Уголовном кодексе в главе 10 «Уголовные правонарушения против общественной безопасности и общественного порядка» предусмотрена ответственность за незаконное обращение с радиоактивными веществами, радиоактивными отходами, ядерными материалами (ст. 283 УК РК), хищение либо вымогательство радиоактивных веществ, радиоактивных отходов или ядерных материалов (ст. 284), нарушение правил обращения с радиоактивными веществами, радиоактивными отходами, ядерными материалами (ст. 285), незаконные приобретение, передача, сбыт, хранение, перевозка или ношение оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 287), небрежное хранение огнестрельного оружия (ст. 289), ненадлежащее исполнение обязанностей по охране оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ или взрывных устройств (ст. 290).

Но ни в одном из законов нет ни понятий опасных веществ и материалов, ни разъяснений, ни привлечений к ответственности за их применение, хранение или перевозку. Например, химических веществ или сделанных из них материалов, которые являются частью нашей повседневной жизни. Вся одушевленная и неодушевленная материя состоит из химических веществ, а изготовление практически каждого промышленного товара предполагает использование химических веществ.

Полиция и другие правоохранительные органы оказывали содействие в рамках исполнения своих должностных обязанностей во время проведения карантинных мероприятий, поэтому укрепление общественного порядка в этот период стало необходимым условием обеспечения общественной безопасности и правопорядка.

В этом отношении еще 5 февраля 2004 года было издано Постановление Правительства Республики Казахстан № 139 «Об утверждении Правил осуществления ограничительных мероприятий, в том числе карантина, и перечня инфекционных заболеваний, при угрозе возникновения и распространения которых вводятся ограничительные мероприятия, в том числе карантин». Но оно утратило силу Постановлением Правительства Республики Казахстан от 30 декабря 2009 года № 2270.

Далее, было утверждено Постановление Правительства Республики Казахстан от 30 декабря 2009 года № 2270 «Об утверждении Правил осуществления ограничительных мероприятий, в том числе карантина, на территории Республики Казахстан, а также особых условий и режимов проживания населения и ведения предпринимательской и (или) иной деятельности». Оно также утратило силу Постановлением Правительства Республики Казахстан от 8 сентября 2015 года № 754.

Но в связи с мировой пандемией коронавируса в Республике Казахстан приняты такие правовые акты по COVID-19, которые касаются:

1. Порядка пересечения Государственной границы Республики Казахстан на период карантинных ограничений и ЧП:

- Порядок пересечения Государственной границы Республики Казахстан на период действия на территории страны чрезвычайного положения (утвержден Председателем Государственной комиссии по обеспечению режима чрезвычайного положения при Президенте Республики Казахстан – Премьер-Министром Республики Казахстан 27 марта 2020 года № 12-12/11-21).

- Постановление Главного государственного санитарного врача Республики Казахстан от 23 октября 2020 года № 59 «О дальнейшем усилении мер по предупреждению заболеваний коронавирусной инфекцией в пунктах пропуска на государственной границе Республики Казахстан» (с изменениями дополнениями по состоянию на 04.02.2021 г.).

- Приказ Министра здравоохранения Республики Казахстан от 19 ноября 2020 года № 749 «Об утверждении списка научных организаций в области здравоохранения, выдающих в период карантинных ограничений письменные приглашения

иностранным гражданам (лицам без гражданства) на оперативные методы лечения».

- Порядок пересечения Государственной границы Республики Казахстан на период карантинных ограничений (утвержден решением Межведомственной комиссии по недопущению возникновения и распространения коронавирусной инфекции на территории Республики Казахстан от 13 мая 2020 года № 21-3/05-2411) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 2.02.2021 г.).

2. Блокпостов.

3. Ввоза-вывоза товаров. ВЭД. Мер, принимаемых на уровне ЕАЭС.

4. Доплат, выплат работникам здравоохранения.

5. Дорожной карты занятости в период действия ЧП.

6. Изоляции на дому (домашний карантин).

7. Мер по стабилизации экономики.

8. Международного сотрудничества по борьбе с коронавирусной инфекцией.

9. Налоговых вопросов.

10. Обеспечения продуктивно-бытовым набором отдельных категорий населения.

11. Организации процесса обучения в организациях образования на период ЧП и карантина.

12. Поддержки населения и предпринимателей по займам.

13. Предельных цен.

14. Регламента работы государственных органов на период ЧП.

15. Социальных выплат на период ЧП и карантина.

16. Специального порядка государственных закупок.

17. Трудовых вопросов.

18. Функционирования объектов торговли на период ЧП.

19. Медицинских, санитарно-гигиенических мероприятий.

20. Ношения, применения, производство масок их реализация, продажа, оборот и цены.

21. Мероприятия в г. Алматы, в г. Нур-Султан и иных регионах по наблюдению за больными с бессимптомной формой коронавируса, предупреждение распространения при проведении выборов, по нарушениям санитарно-эпидемиологических требований, рекомендаций руководства ВОЗ.

Как одним из нововведений в элементах административно-правового механизма в стране по обеспечению правопорядка хотелось бы отметить вновь принятый Административный процедурно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 29 июня 2020г. № 350-VI. Он регулирует отношения, связанные с осуществлением внутренних административных процедур государственных органов, административных процедур, а также порядок административного судопроизводства.

Участниками являются государственные органы, административные органы, должностные лица, а также физические и юридические лица.

Порядок осуществления внутренних административных процедур государственных органов в части, не урегулированной нормативными правовыми актами Республики Казахстан, применяется в деятельности:

1) Президента Республики Казахстан, государственных органов и должностных лиц, обеспечивающих деятельность главы государства, государственных органов, непосредственно подчиненных и подотчетных Президенту Республики Казахстан;

2) Канцелярии Первого Президента Республики Казахстан — Елбасы;

3) аппаратов Палат Парламента и Центральной избирательной комиссии Республики Казахстан;

4) аппаратов Конституционного Совета, Высшего Судебного Совета, Совета Безопасности, Верховного Суда и канцелярий судов Республики Казахстан;

5) Правительства, Канцелярии Премьер-Министра, центральных исполнительных органов Республики Казахстан и их структурных и территориальных подразделений;

6) аппаратов местных представительных органов Республики Казахстан;

7) местных исполнительных органов Республики Казахстан⁸.

Задачами административных процедур и административного судопроизводства являются:

- полная реализация публичных прав, свобод и интересов физических и юридических лиц;

- достижение баланса частных и общественных интересов в публично-правовых отношениях;

- обеспечение эффективного и прозрачного государственного управления, в том числе посредством участия лиц в принятии управленческих решений;

- укрепление законности в публично-правовой сфере.

- справедливое, беспристрастное и своевременное разрешение административных дел с целью эффективной защиты и восстановления нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов физических лиц, прав и законных интересов юридических лиц в публично-правовых отношениях.

Естественным является и факт появления Правил ведения Единого реестра административных производств, который был разработан и утвержден приказом и.о. Генерального Прокурора Республики Казахстан Е. Кененбаева от 10 июля 2020 года № 85. Но он должен был заработать с 1 января 2021 г. Однако, доступа на сегодняшний день по техническим причинам пока к нему нет.

По нашему мнению, Единый реестр административных производств (далее ЕРАП) нужно было давно ввести, так как отслеживать регистрацию, количество, и большой объем статистических данных административных правонарушений не представляется возможным, и давало повод и возможность совершения коррупционных составляющих в этом направлении.

Также хотелось бы отметить и другие нормативно-правовые акты по обеспечению правопорядка:

1. Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях от 5 июля 2014 года № 235-V ЗРК.

По нему можно писать очень много, так как данное законодательство претерпевало постоянные изменения и дополнения, в которых санкции за некоторые административные правонарушения в последнее время были ужесточены. И, на наш взгляд, он требует отдельного более тщательного анализа.

2. Закон Республики Казахстан от 23 апреля 2014 года № 199-V «Об органах внутренних дел Республики Казахстан» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 02.01.2021 г.). Он регулирует общественные отношения в сфере деятельности органов внутренних дел Республики Казахстан, которые являются правоохранительным органом, предназначенным для защиты жизни, здоровья, прав и свобод человека и гражданина, интересов общества и государства от противоправных посягательств, охраны общественного порядка и обеспечения общественной безопасности.

В отличие от данного Закона ранний Закон Об ОВД 1995 г. определял статус, структуру, полномочия и организацию деятельности органов внутренних дел Республики Казахстан. При этом органы внутренних дел Республики Казахстан были государственными органами, осуществляющими в соответствии с законодательством Республики Казахстан дознание, предварительное следствие и оперативно-розыскную деятельность, а также исполнительные и распорядительные функции по охране общественного порядка и обеспечению общественной безопасности, предупреждению и пресечению преступных и иных противоправных посягательств на права и свободы человека и гражданина, интересы общества и государства.

Также в данных нормативно-правовых актах прослеживается довольно много изменений. Поэтому практически Закон об ОВД от 2014 г. стал новым нормативно-правовым актом.

3. Закон Республики Казахстан от 21 февраля 2005 года № 32-III «Об органах военной полиции» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 16.11.2020 г.) устанавливает правовые основы, принципы, задачи и систему органов военной полиции Вооруженных сил, органов национальной безопасности и внутренних дел Республики Казахстан (далее — органы военной полиции), которые осуществляют функции по обеспечению правопорядка в Вооруженных Силах, других войсках и воинских формированиях Республики Казахстан

4. Закон Республики Казахстан от 9 июля 2004 года № 590-II «Об участии граждан в обеспечении общественного порядка» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 07.07.2020 г.) регулирует общественные отношения, возникающие в связи с добровольным участием граждан Республики Казахстан в обеспечении общественного порядка.

Согласно ст. 2 данного закона, участие граждан в обеспечении общественного порядка осуществляется на добровольных началах по оказанию содействия органам внутренних дел на принципах законности, уважения и соблюдения прав и свобод человека и гражданина.

5. На наш взгляд, необходимо отметить и Закон Республики Казахстан от 6 января 2011 года № 380-IV «О правоохранительной службе» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.01.2021 г.). Он регулирует общественные отношения, связанные с поступлением на правоохранительную службу Республики Казахстан, ее прохождением и прекращением, а также определяет правовое положение (статус), материальное обеспечение и социальную защиту сотрудников правоохранительных органов Республики Казахстан.

Он хоть и не регулирует конкретно общественные отношения по обеспечению правопорядка, но касается субъектов данной деятельности, которые осуществляют данный правопорядок.

6. Закон Республики Казахстан от 30 июня 2017 года № 81-VI «О прокуратуре» определяет статус, компетенцию, организацию и порядок деятельности прокуратуры Республики Казахстан.

Так как согласно ст. 4 данного закона, прокуратура осуществляет следующие задачи:

1) защиту и восстановление прав и свобод человека и гражданина, законных интересов юридических лиц, общества и государства;

2) выявление и устранение нарушений законности, причины условий, им способствующих, а также их последствий;

3) координацию деятельности правоохранительных и иных государственных органов по обеспечению законности, правопорядка и борьбы с преступностью;

4) иные задачи, определяемые законом и актами Президента Республики Казахстан

7. Положение о Координационном совете Республики Казахстан по обеспечению законности, правопорядка и борьбы с преступностью, утверждено Указом Президента Республики Казахстан от 2 мая 2011 года № 68 и разработано на основании ст. 20 Закона Республики Казахстан от 30 июня 2017 года «О прокуратуре».

Можно назвать ряд других подзаконных актов, положений, приказов и иных документов по обеспечению правопорядка. Например, также можно назвать — Правила организации деятельности участковых инспекторов полиции по делам несовершеннолетних органов внутренних дел, утвержденные Приказом Министра внутренних дел Республики Казахстан от 29 декабря 2015 года № 1098. Так как дети наше будущее, а работа с несовершеннолетними в рамках обеспечения правопорядка должна касаться каждого. Они определяют порядок организации работы подразделений по делам несовершеннолетних органов внутренних дел, их взаимодействие с другими службами ОВД по вопросам профилактики правонарушений среди несовершеннолетних.

Также хотелось бы отметить и Закон Республики Казахстан от 7 апреля 1995 года № 2184 «О принудительном лечении больных алкоголизмом, наркоманией и токсикоманией» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 28.12.2018 г.). Этот нормативно-правовой документ к сожалению утратил силу в соответствии с Кодексом РК от 7 июля 2020 года № 360-VI. Однако взамен до сих пор другого закона его заменяющего не разработано. А проблема остается, и она довольно

актуальна, так как больных алкоголизмом, наркоманией и токсикоманией не убавляется.

Можно привести пример из проведенного научного исследования, разработанного Центром научных и специальных исследований г. Актобе. Так отмечено, что «за последние 5 лет (2015-2019 гг.) в Мартукском районе Актюбинской области отмечается рост совершения мелкого хулиганства, привлекаемого по ст. 434 КР КобАП, а также распитие алкогольных напитков по ст. 440 КРКобАП, которые в дальнейшем создают условия для совершения уголовного правонарушения и влекут более тяжкие последствия»⁹. Также в данном исследовании говорится и о росте бытовых правонарушений в состоянии алкогольного опьянения.

Таким образом, приходим к заключению, что все вышесказанное подтверждает о том, что административно-правовой механизм — это совокупность административно-правовых элементов, средств (в том числе государственные органы, учреждения, организации, общество, в том числе и гражданин) и способов, которые воздействуют на общественные отношения в рамках управления государством и организуют их деятельность в соответствии с задачами общества и государства. И также это показывает огромную работу, проделанную в этом направлении государственными органами Республики Казахстан по укреплению нормативно-правовой базы административно-правового механизма по обеспечению правопорядка в стране. Но при этом возникает ряд проблем, которые требуют своего незамедлительного решения.

¹ Большой словарь русского языка / Под ред. А. П. Евгеньевой. — М., 1984. Т. 2. С. 262.

² *Матузов Н. И., Малько А. В.* Теория государств и права. Курс лекций. / Отв. ред. Матузов Н.И., Малько А.В.: 3-е изд., перераб. и доп. — М.: Норма: НИЦ Инфра-М, 2012. С. 64.

³ *Биекенов Н. А.* Национальная полиция Казахстана: конституционно-правовые основы организации и деятельности: Монография. — Астана, 2010. С. 11.

⁴ *Игонькина С. И.* Милиция в механизме современного российского государства: дис. ... канд. юрид. наук. — М.: Академия МВД России, 1996. С. 25.

⁵ <https://primeminister.kz/ru/news/press/registraciya-inostrannyh-avtomobiley-v-mvd-rk-razyasnili-planiruemye-izmeneniya>

⁶ *Токаев К.-Ж.* Конструктивный общественный диалог – основа стабильности и процветания Казахстана: Послание главы государства народу Казахстана от 2 сентября 2019 года // https://www.akorda.kz/ru/addresses/addresses_of_president/poslanie-glavy-gosudarstva-kasym-zhomarta-tokaeva-narodu-kazahstana

⁷ Концепция проекта Закона РК «О порядке организации и проведения мирных собраний в Республике Казахстан» // <https://legalacts.egov.kz/npa/view?id=3074507&fbclid>

⁸ Административный процедурно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 29 июня 2020 г. № 350-VI // <https://online.zakon.kz>.

⁹ *Сулейманова Г. Ж.* Криминологический анализ преступности в Мартукском районе Актюбинской области // Мир Закона. — 2020. — № 5-6. С. 28.

АННОТАЦИЯ

Авторами представлено понятие административно-правового механизма, которое заключается в совокупности административно-правовых элементов, средств (в том числе государственные органы, учреждения, организации, общество, в том числе и гражданин) и способов, которые воздействуют на общественные отношения в рамках управления государством и организуют их деятельность в соответствии с задачами общества и государства.

В этом направлении государственными органами Республики Казахстан по укреплению нормативно-правовой базы административно-правового механизма по обеспечению правопорядка прделывается огромная работа. Но при этом возникает ряд проблем, которые требуют своего незамедлительного решения.

ТҮЙІН

Авторлар әкімшілік-құқықтық механизм ұғымын ұсынады, ол әкімшілік-құқықтық элементтердің, құралдардың (оның ішінде, мемлекеттік органдар, мекемелер, ұйымдар, қоғам, оның ішінде, азамат) және мемлекеттік басқару шеңберіндегі қоғамдық қатынастарға әсер ететін және олардың қызметін қоғам мен мемлекеттің міндеттеріне сәйкес ұйымдастыратын әдістердің жиынтығынан тұрады.

Бұл бағытта Қазақстан Республикасының мемлекеттік органдары құқықтық тәртіпті қамтамасыз ету жөніндегі әкімшілік-құқықтық тетіктің нормативтік-құқықтық базасын нығайту жөнінде орасан зор жұмыс атқаруда. Алайда, оларды дереу шешуді қажет ететін бірқатар проблемалар бар.

ANNOTATION

The authors present the concept of an administrative-legal mechanism, which consists of a set of administrative-legal elements, means (including state bodies, institutions, organizations, society, including a citizen) and methods that affect public relations within the framework of government and organize their activities in accordance with the tasks of society and the state.

In this direction, the state bodies of the Republic of Kazakhstan are doing a lot of work to strengthen the regulatory and legal framework of the administrative and legal mechanism to ensure law and order. But this raises a number of problems that require their immediate solution.

Сулейманова Г. Ж. — главный научный сотрудник Центра научных и специальных исследований (г. Актобе), кандидат юридических наук

Курманкулов Ж. З. — студент 3 курса кафедры «Права и общеобразовательных дисциплин Баишев Университета

Лесов Е. К. — студент 3 курса кафедры «Права и общеобразовательных дисциплин Баишев Университета

Г. Ж. Сулейманова — (Ақтөбе қ.) Ғылыми және арнайы зерттеулер орталығының бас ғылыми қызметкері, заң ғылымдарының кандидаты

Ж. З. Құрманқұлов — Баишев Университетінің «Құқық және жалпы білім беру пәндері» кафедрасының 3-курс студенті

Е. К. Лесов — Баишев Университетінің «Құқық және жалпы білім беру пәндері» кафедрасының 3-курс студенті

Suleymanova G. Zh — Chief Researcher of the Center for Scientific and Special Research (Aktobe), Candidate of Law

Kurmankulov Zh. Z — 3rd year student of the Department of «Law and General Education» of Baishev University

Lesov E. K. — 3rd year student of the Department of «Law and General Education» of Baishev University

УДК 343.711.6

КРИМИНОЛОГИЧЕСКАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА КРАЖИ

ҰРЛЫҚТЫҢ КРИМИНОЛОГИЯЛЫҚ СИПАТТАМАСЫ

CRIMINOLOGICAL CHARACTERISTICS OF THEFT

Ключевые слова: криминологическая характеристика, преступления против собственности, кражи, причины, условия, факторы, социально-экономическое неблагополучие, психология личности.

Түйінді сөздер: криминологиялық сипаттама, меншікке қарсы қылмыстар, ұрлық, себептері, жағдайлары, факторлары, әлеуметтік-экономикалық қолайсыздықтар, тұлға психологиясы.

Keywords: criminological characteristics, crimes against property, theft, reasons, conditions, factors, socio-economic ill-being, personality psychology.

Общее понятие криминологической характеристики составляет совокупность информации или данных об определенном виде (группе) правонарушений либо конкретном особо опасном деянии, которые используются для их предупреждения и профилактики.

Существенный момент криминологической характеристики — всестороннее и полное понимание такого социального явления, как преступность, выступает необходимым условием успешного контроля данного явления и залогом эффективной деятельности по профилактике преступности. Поэтому важное значение

уделяется конкретному содержанию криминологической характеристики, т.е. элементам, составляющим в своей совокупности и взаимосвязи ее структуру.

Обычно к признакам деятельности по предупреждению преступлений относят:

- 1) причины преступления, объект и механизм преступления;
- 2) личность преступника, его мотив и цель;
- 3) виктимогенные факторы (потерпевший); последствия преступления.

4) данные, которые характеризуют криминологическую ситуацию совершения правонарушения, среду проявления преступного деяния, социально-экономические условия и т.п.

5) выбор объектов и субъектов предупреждения преступлений, методов и средств профилактики;

6) источники информации о признаках (элементах) криминологической характеристики преступлений.

В ракурсе всех правонарушений, совершаемых в Республике Казахстан, особо стоит обратить внимание на уголовные правонарушения против собственности, состав которых составляет большую часть из всех совершенных деяний, а именно кражи.

Так, только в 2015 году из 386718 всех зарегистрированных правонарушений 75 % составляли уголовные правонарушения против собственности (290362). В 2016 году 78,9 % (из 361689 зарегистрированных правонарушений 285351 уголовные правонарушения против собственности). В 2017 году 80,2 % (316418 — 253916, соответственно). В 2018 году 81,1 % (292286 — 237264, соответственно). В 2019 году 80,5 % (243462 — 195987, соответственно). И за 11 месяцев 2020 года составляет 73,4 % (156549 — 114973, соответственно).

Более наглядно представлено на рисунке 1.

Если в 2015 году было совершено 290362 правонарушения против собственности, из них по ст. 188 УК РК «Кража» 208907 деяний или 71,9 % от всего объема правонарушений. В 2016 году из 361689 зарегистрированных правонарушений 285351 или 78,9 % — это правонарушения против собственности, а уже из них 215572 или 75,5 % составляют кражи. В 2017 году из 253916 правонарушений против собственности 193154 было совершено краж или это составляет 76 %. В 2018 году было совершено 180175 краж или это составляет 75,9 % от 237264 правонарушений против собственности. В 2019 году было совершено 139102 кражи или это составляет 70,9 % от 195987 правонарушений против собственности. За 11 месяцев 2020 года было совершено 63306 кражи находящегося в личной собственности, из квартир, карманные, транспортных средств (в т.ч. автомобилей), цветных металлов, сотовых телефонов (ст. 188 УК РК) и 2647 кражи по ст. 188-1 УК РК «Скотокрадство». Это в общей сложности составляет 57,7 % от зарегистрированных составов правонарушений против собственности.

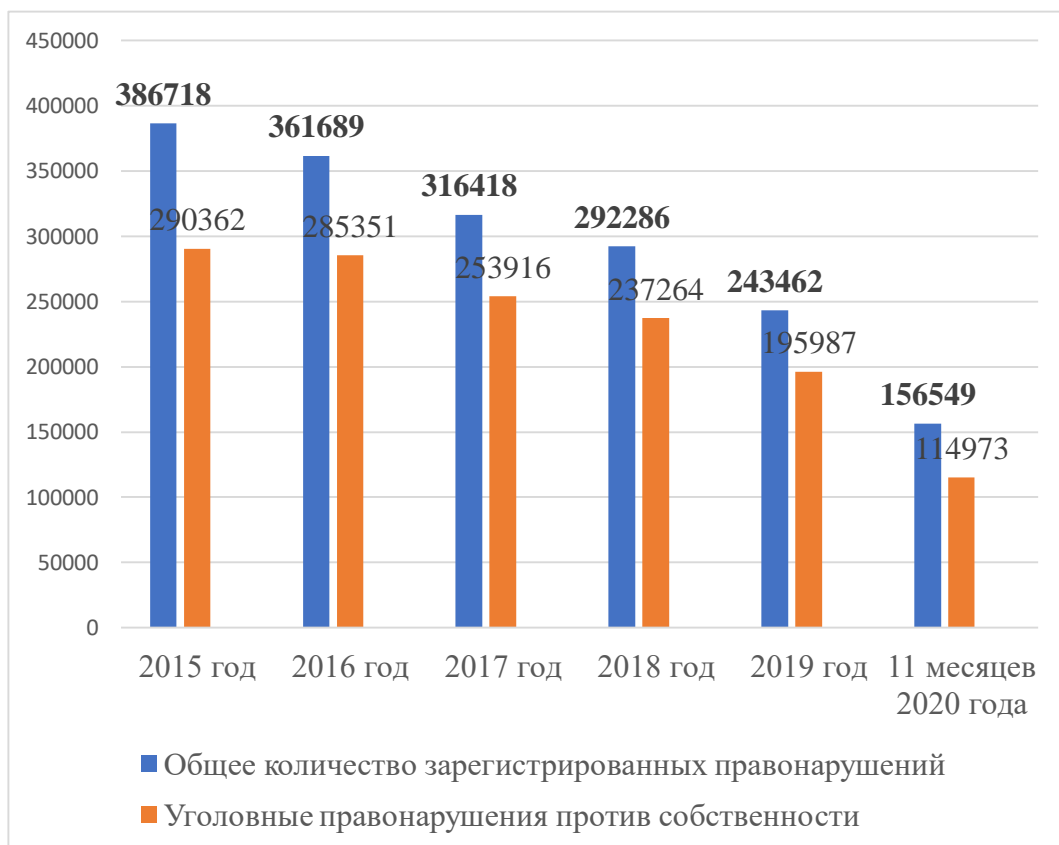


Рисунок 1 — Динамика уголовных правонарушений против собственности в разрезе общего количества от всех зарегистрированных в ЕРДР правонарушений

То есть практически больше половины от всех совершенных преступлений занимает кража чужого имущества (57 % в соотношении ко всем составам правонарушений) (рисунок 2). Однако если рассматривать долю краж за все года **в соотношении к преступлениям против собственности**, то картина представляется удрученной. Это в среднем за все года 71,9 %.

Таким образом, кражи в Республике Казахстан за последние 6 лет являются к сожалению основным составом преступлений и имеют постоянную тенденцию. В общей сложности за 6 лет было совершено 1002863 кражи (57 % — доля краж от общего количества правонарушений по республике — 1757122).



Рисунок 2 — Динамика краж по Республике в разрезе всех зарегистрированных в ЕРДР правонарушений

Начиная с 2017 года для наглядности прогнозирования можно отследить динамику краж по таким видам, представленным в таблице 1:

Таблица 1

Динамика отдельных видов краж с 2017 по 2020 годы

Кражи	2017 г.	2018 г.	2019 г.	11 месяцев 2020 г.
<i>находящегося в личной собственности</i>	166844	154167	122997	54915
<i>Квартирные</i>	38036	22239	18556	6360
<i>Карманные</i>	6863	6947	5661	2358
<i>Транспортных средств/ автомобилей</i>	7306/637	7162/689	6014/664	4488/429

<i>Скота</i>	6408	5636	4746	2647
<i>Цветных металлов</i>	956	1301	1097	744
<i>Сотовых телефонов</i>	42249	45450	33816	15368

Следовательно можно заключить, что наибольшее количество совершается краж имущества, находящегося в личной собственности, квартирных краж и сотовых телефонов.

Наименьшее количество зарегистрировано карманных краж и краж цветного металла. Также прослеживается динамика снижения и краж скота и транспортных средств, в том числе автомобилей.

При этом проблема причин преступности является одной из основных проблем криминологии. Так как до настоящего времени в криминологической науке не выработано единой концепции причин преступности. Хотя этим вопросом занимаются очень долгое время и много ученых и различных исследователей.

При рассмотрении вопросов причин и условий преступности следует исходить из понимания преступности как сложного взаимодействия личности и среды его обитания. Среди множества факторов, воздействующих на преступность, прежде всего, необходимо выделить явления и процессы, относящиеся к разным сторонам общественной жизнедеятельности.

В криминологии под причинами преступности и преступлений подразумеваются негативные социальные явления и процессы, обусловленные закономерностями функционирования общества, которые порождают и воспроизводят преступность и преступления как свое закономерное следствие. Условиями преступности являются различные явления социальной жизни, которые не порождают преступность, но содействуют, способствуют ее возникновению и существованию. Причина создает возможность определенного следствия. Условия же способствуют реализации этой возможности.

При этом, при определенных обстоятельствах причины могут выступать в качестве условий совершения преступлений и наоборот, условия могут перерастать в причины.

В криминологической литературе приводится много критериев классификации причин и условий преступности¹.

По содержанию причины и условия подразделяются на экономические, политические, социальные, психологические, нравственные, правовые, организационные, технические.

Социальные причины и условия — это объективные (независящие от воли людей) и субъективные (зависящие от взглядов, привычек, деформации духовно-нравственной сферы).

Объективные причины связаны с имеющимися противоречиями общественной жизни, экономических и социальных отношений. Субъективные причины выражаются в особенностях психологии лиц, совершающих правонарушения.

Наиболее распространенной классификацией причин и условий является та, которая рассматривает причины, как социальное явление, отдельных видов и категорий правонарушений, и причины конкретных правонарушений. В нашем случае — краж.

Так, удельный вес краж в общей массе совершаемых правонарушений позволяет выделять их в отдельную группу. При этом факторы, способствующие совершению краж, в целом, совпадают с общими причинами и условиями преступности.

Так, основными причинами совершения краж являются проблемы в социально-экономическом развитии общества. К ним относятся: снижение жизненного уровня населения, безработица, низкая заработная плата, слабая социальная защищенность граждан. Ухудшение благосостояния граждан оказывает прямое влияние на увеличение количества совершаемых краж.

Данное обстоятельство отмечено в отчете «Анализ регистрации преступности за 3 месяца 2016 года» Комитета по правовой статистике и специальным учетам Генеральной прокуратуры Республики Казахстан: «В целом можно предположить, что на уровень роста краж в текущем году повлияла и нестабильная экономическая ситуация, вследствие которой участились факты сокращения рабочих мест, невыплата заработной платы и увольнения лиц»².

К примеру, только за 2015 год работу потеряли 13 тыс. человек, а уже в январе 2016 года под сокращение попали 758 граждан.

При этом общее количество работников на предприятиях, по данным за январь 2016 года, составляет около 60 тыс. человек, из них около 4 тыс. сотрудников находятся в отпусках без содержания. В режиме неполного рабочего времени заняты 3 748 человек, временно не заняты из-за простоя с 50%-ной оплатой труда — 4 089 человек.

Отсутствие стабильного источника доходов подталкивает лицо к совершению преступления как способу решения финансовых и материальных проблем. Из всех видов хищения распространенным является именно кража, как наиболее безопасный вид.

Существенным фактором, влияющим на экономическое положение, возможность трудоустройства и уровень благосостояния граждан является неравномерное экономическое и социальное развитие регионов Казахстана.

Также в данном отчете отмечается, что в западном макрорегионе в городах проживает 55% населения. В регионе высокие продолжительность жизни (70,9 лет) и рождаемость (26 чел/1000). На запад переезжает больше всего людей. Сюда приходится 76% общереспубликанского объема продукции добывающей промышленности (нефть, газ, удобрения). Нефть и газ составляют более половины ВРП региона (55-60%)³.

Высокий уровень заработной платы и отдаленность от других макрорегионов (нет прямого транспортного сообщения с севером и центром страны) являются причиной высоких цен в регионе. В регионе слабо развит малый и средний бизнес, его доля в ВРП самая низкая по республике (17%).

Несмотря на то, что на социальную сферу приходится более 53% бюджета региона, отмечается недостаток социальной инфраструктуры. В частности, охват дошкольным образованием составляет только 50-70%.

Отдельно по городу Алматы говорится, что город с особым статусом, крупнейший город Казахстана создает пятую часть ВВП страны и является ее финансовым центром. Но тем не менее, неконтролируемая миграция, в особенности из южных регионов, приводит к ситуации, когда город не способен обеспечить население необходимой инфраструктурой. В Алматы на фоне большого притока трудовых ресурсов из других регионов страны наблюдается высокий уровень безработицы, растет дефицит ученических мест в школах (порядка 10 тысяч). В очереди на детские сады стоят более 50 тысяч детей⁴.

Важной составляющей проблемы социально-экономического неблагополучия граждан является вопрос социальной адаптации лиц, освободившихся из мест лишения свободы и (или) принудительного лечения, лиц, отбывших наказания, не связанные с лишением свободы. В условиях общих проблем с отсутствием работы, жилья, постоянного и стабильного дохода такие лица оказываются особенно уязвимы, не могут найти своего места в обществе, что очень часто подталкивает их к совершению новых преступлений.

Таким образом, экономическая составляющая это основная, но не единственная причина совершения краж. Не все граждане, находящиеся в тяжелом материальном положении, идут на совершение правонарушения. И страх наказания далеко не всегда является главным сдерживающим обстоятельством.

Здесь играет роль психология лица. Все, что происходит в жизни, происходит в сознании человека.

В основе совершения краж лежит корысть, как стремление любым способом получить материальные блага, даже путем совершения преступления. В основе корыстной мотивации лежат низменные побуждения — чувство зависти и социально-экономические неравенства.

Именно корысть является второй важнейшей причиной кражи. Основным фактором совершения краж является наличие у корыстных людей искаженного представления о нравственных ценностях, проявляется жизненная пассивность, нет интереса к общественной жизни, иногда снижается самоуважение, депрессивное состояние тоже влияет. На совершение краж влияет также отсутствие жилья, средств к существованию, лишение заработка, отсутствие профессии, недоверие со стороны работодателей, отсутствие мотивации к трудовой деятельности, наличие различных болезней, алкогольная, наркотическая или иная зависимость. Также распад семьи, потеря близких также могут стать факторами для совершения краж. Или даже конфликты между людьми могут спровоцировать совершение краж. Во многом совершению краж способствует и образ жизни современного человека. Большая часть краж совершается в городах и крупных населенных центрах. Это кражи имущества, находящегося в личной собственности, квартирные кражи и сотовых телефонов.

Одним из главных условий, способствующих совершению краж, является и то, что существуют лица, готовые приобретать ворованное имущество. Устойчивый спрос на краденое имущество, возможность сбыть похищенное, пусть даже существенно дешевле его рыночной стоимости, порождают новые кражи. В этом случае уголовное законодательство Республики Казахстан предусматривает ответственность за приобретение или сбыт имущества, заведомо добытого преступным путем, в статье 196 УК РК.

Таким образом, подводя итог всему сказанному, можно отметить, что к условиям, способствовавшим совершению кражи, можно отнести целый ряд факторов, связанных как с социальной средой, так и с психологическими характеристиками личности. Социальная среда как один из элементов, обуславливающих поведение человека, может иметь криминогенное значение и влиять на механизм преступного поведения.

Можно выделить целый ряд условий, способствующих совершению краж: особенности жизни современного гражданина, изменение системы социальных ценностей, недостаточная защита собственности, падение уровня морали и низкий уровень правосознания граждан, снижение уровня воспитательной работы, как в семье, так и в обществе и неблагоприятная ситуация в семьях, неэффективная работа правоохранительных органов и вытекающий из нее низкий уровень доверия граждан.

¹ Криминология: Курс лекций / Под общ. ред. И. Ш. Борчашвили. — Караганда, 2002. С. 54-56.

² Сайт Управления комитета по правовой статистике и специальным учетам Генеральной Прокуратуры Республики Казахстан // <https://www.gov.kz/memleket/entities/pravstat?lang=ru>

³ Там же.

⁴ Там же.

АННОТАЦИЯ

Рассматривая криминологическую характеристику краж в Республике Казахстан авторы пришли к выводу, что к условиям, способствовавшим совершению кражи, можно отнести целый ряд факторов, связанных как с социальной средой, так и с психологическими характеристиками личности. Социальная среда как один из элементов, обуславливающих поведение человека, может иметь криминогенное значение и влиять на механизм преступного поведения. При этом можно выделить и целый ряд условий, способствующих совершению краж: особенности жизни современного гражданина, изменение системы социальных ценностей, недостаточная защита собственности, падение уровня морали и низкий уровень правосознания граждан, снижение уровня воспитательной работы, как в семье, так и в обществе, неблагоприятная ситуация в семьях, неэффективная работа правоохранительных органов и вытекающий из нее низкий уровень доверия граждан.

ТҮЙІН

Қазақстан Республикасындағы ұрлықтың криминологиялық сипаттамасын қарастыра отырып, авторлар ұрлықты жасауға қабілетті жағдайларға әлеуметтік ортамен де, тұлғаның психологиялық сипаттамасымен де байланысты бірқатар

факторларды жатқызуға болады деген қорытындыға келді. Әлеуметтік орта адамның мәнез-кұлқын анықтайтын элементтердің бірі ретінде криминогендік маңызға ие болуы және қылмыстық мінез-құлық механизміне әсер етуі мүмкін. Сонымен қатар, ұрлықтың жасалуына ықпал ететін бірқатар шарттарды бөліп көрсетуге болады: қазіргі заманғы азаматтың өмірінің ерекшеліктері, әлеуметтік құндылықтар жүйесінің өзгеруі, меншіктің жеткілікті дәрежеде қорғалмауы, адамгершілік деңгейінің төмендеуі және азаматтардың құқықтық сауатының төмен болуы, отбасында да, қоғамда да тәрбие жұмысының деңгейінің әлсіреуі, отбасылардағы қолайсыз жағдай, құқық қорғау органдарының тиімсіз жұмысы және соның салдарынан азаматтардың сенімінің азаюы.

ANNOTATION

Considering the criminological characteristics of thefts in the Republic of Kazakhstan, the authors came to the conclusion that a number of factors related to both the social environment and the psychological characteristics of the person can be attributed to the conditions that contributed to the perpetration of theft. The social environment, as one of the elements that determines the behavior of a person, can have a criminal significance and affect the mechanism of criminal behavior

At the same time, a number of conditions can be identified that contribute to the commission of thefts: the peculiarities of the life of a modern citizen, a change in the system of social values, inadequate protection of property, a drop in the level of morale and a low level of legal consciousness of citizens, as, unfavorable situation in families, ineffective work of law enforcement agencies and the resulting low level of citizens' trust

**НАУЧНЫЕ ИЗДАНИЯ
ҒЫЛЫМИ БАСЫЛЫМДАР
SCIENTIFIC PUBLICATIONS**

Начало в «Мир Закона» № 1-2 (213-214), 2020

№ 3-4 (215-216), 2020

№ 5-6 (217-218), 2020

№ 7-8 (219-220), 2020

№ 9-10 (221-222), 2020

№ 11-12 (223-224), 2020

Максименко Е. И. — доцент кафедры организации судебной и прокурорско-следственной деятельности Оренбургского государственного университета, кандидат педагогических наук

Е.И. Максименко — Орынбор мемлекеттік университетінің сот және прокурорлық-тергеу қызметін ұйымдастыру кафедрасының доценті, педагогика ғылымдарының кандидаты

E.I. Maksimenko— associate Professor of the Department of Organization of Judicial and Prosecutorial Investigative Activities Orenburg State University, Candidate of Pedagogical Sciences

**ЭТИКО-ПРАВОВЫЕ НАЧАЛА
НАЛОГОВОГО АДМИНИСТРИРОВАНИЯ**

**САЛЫҚТЫҚ ӘКІМШІЛЕНДІРУДІҢ
ЭТИКАЛЫҚ-ҚҰҚЫҚТЫҚ БАСТАУЛАРЫ**

**ETHICAL AND LEGAL PRINCIPLES
OF TAX ADMINISTRATION**

**6. ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНАЯ ПРАКТИКА ФОРМИРОВАНИЯ
СУДАМИ ЭТИЧЕСКИХ НАЧАЛ НАЛОГОВОГО
АДМИНИСТРИРОВАНИЯ**

6.1. Контроль органов судебной власти

Судебная власть в Российской Федерации осуществляет судебный контроль в форме конституционного, гражданского, административного и уголовного судопроизводства, обеспечиваемого федеральными судами: Конституционным Судом

РФ, судами общей юрисдикции и арбитражными судами; а также судами субъектов Российской Федерации: конституционными (уставными) судами и мировыми судьями.

Судебный контроль — один из способов обеспечения законности в государственном управлении, осуществляемый судами в специальной судебно-процессуальной форме.

Согласно федеральному конституционному закону от 21.07.1994 г. № 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» (с изменениями от 02 июня 2009 г.)¹, КС РФ имеет статус судебного органа конституционного контроля, самостоятельно и независимо осуществляющего судебную власть посредством конституционного судопроизводства (ст. 1). Конституционность законов — вот основной объект конституционного контроля.

Основанием к рассмотрению дела служит обнаружившаяся неопределенность «в вопросе о том, соответствует ли Конституции Российской Федерации закон, иной нормативный акт, договор между органами государственной власти, не вступивший в силу международный договор, или обнаружившееся противоречие в позициях сторон о принадлежности полномочия в спорах о компетенции, или обнаружившаяся неопределенность в понимании положений Конституции Российской Федерации <...>» (ст. 36 Закона).

Механизм конституционного контроля задействуется, как правило, когда вся остальная система государственной власти, включая правосудие, дает «сбой». Правотворческой деятельности КС РФ присущ охранительный характер «с целью контроля за конституционно-правовым качеством действующего права, защиты Конституции»². КС РФ, рассматривая дела о проверке конституционности нормативных актов законодательства о налогах и сборах, толкует «экономический блок» норм Конституции РФ.

В решениях КС РФ содержится отражение основных начал (принципов) законодательства о налогах и сборах, выводы по вопросам соответствия нормативных правовых актов по налогам и сборам Конституции РФ; вырабатываются правовые позиции, без учета которых нельзя качественно рассмотреть налоговые споры. Решения КС РФ имеют определяющее значение для осуществления и развития практики налогообложения, обеспечения конституционных прав и обязанностей налогоплательщиков.

Решение КС РФ «окончательно, не подлежит обжалованию и вступает в силу немедленно после его провозглашения», «действует непосредственно и не требует подтверждения другими органами и должностными лицами». Юридическая сила постановления КС РФ «о признании акта неконституционным не может быть преодолена повторным принятием этого же акта». Акты либо отдельные их положения, «признанные неконституционными, утрачивают силу»; «признанные не соответствующими» КС РФ «не вступившие в силу международные договоры

¹ Собрание законодательства Российской Федерации. — 1994. — № 13. — Ст. 1447.

² *Лазарев Л.В.* Правовые позиции Конституционного Суда России. — М.: Формула права, 2006. С. 50-51.

Российской Федерации не подлежат введению в действие и применению. Решения судов и иных органов, основанные на актах, признанных неконституционными, не подлежат исполнению и должны быть пересмотрены в установленных федеральным законом случаях» (ст. 79 Закона). Решения КС РФ обязательны на всей территории РФ для всех представительных, исполнительных и судебных органов государственной власти, органов местного самоуправления, предприятий, учреждений, организаций, должностных лиц, граждан и их объединений. Государственные органы и должностные лица обязаны привести законы и иные нормативные акты в соответствие с Конституцией РФ в связи с решением КС РФ.

Очевидно, что решения КС РФ, вынесенные в рамках правотворческой функции, следует рассматривать в качестве источников права (не только конституционного, но и других отраслей права). Решения КС РФ устанавливают правила, реально регулирующие общественные отношения, пусть это и расходится с положениями российской правовой доктрины. Термин «правовая позиция Конституционного Суда» основательно вошел в понятийный аппарат юридической науки и практику КС РФ. Так, судья Конституционного Суда РФ Г. А. Гаджиев полагает: «правовые позиции Конституционного Суда ближе всего находятся к прецеденту и в силу этого именно его правовые позиции следует считать источниками права»³.

Понятие «правовая позиция» своему происхождению обязано конституционному праву, прежде всего, развитию института конституционного правосудия в Российской Федерации и соответственно деятельности КС РФ⁴.

«Юридическая сила итоговых решений Конституционного Суда, — пишет Б. Страшун, — превышает юридическую силу любого закона (кроме, естественно, законов о поправках к Конституции, если они не противоречат положениям главы 1 Конституции), а, следовательно, практически равна юридической силе самой Конституции, которую уже нельзя применять в отрыве от итоговых решений Конституционного Суда, относящихся к соответствующим нормам, и тем более вопреки этим решениям»⁵.

В условиях нестабильности законодательства о налогах и сборах, его повышенной сложности, арбитражные суды и суды общей юрисдикции обеспечивают грамотное применение закона в форме судебного толкования правовых норм, составляющих предмет спора между частными и публичными участниками налогового администрирования. Участники налогово-правовых отношений (разновидности общественных отношений) ориентированы на судебную практику, складывающуюся в ходе осуществления судебного контроля. Данное обстоятельство «при определенных предпосылках обеспечивает единообразное <...>

³ *Гаджиев Г.А.* Правовые позиции Конституционного Суда РФ как источник конституционного права / Конституционное право: восточно-европейское обозрение. — 1999. — № 3. С. 82.

⁴ *Кряжкова О.Н.* Правовые позиции Конституционного Суда РФ: теоретические основы и практика реализации судами. — М., 2006. С. 6-48.

⁵ *Страшун Б.* Решения Конституционного Суда Российской Федерации как источник права // Конституционное правосудие. — 2002. — № 1.15. С. 57.

понимание, толкование и применение» права», обращает внимание Л. С. Явич⁶. Судебная практика, формируемая судами, дисциплинирует правоприменителей — участников налоговых правоотношений.

В этих целях федеральный конституционный закон «Об арбитражных судах в Российской Федерации»⁷ от 28 апреля 1995 г. № 1-ФКЗ⁸ наделил Пленум ВАС РФ полномочиями:

- по изучению и обобщению практики применения законов и иных нормативных правовых актов арбитражными судами;

- по даче разъяснений по вопросам судебной практики (п./п. 1 п. 1 ст. 13).

Аналогично, правовые позиции, вырабатываемые Пленумом ВС РФ, обеспечивают правильное и единообразное применение законов судами общей юрисдикции, в них содержится разъяснение и толкование норм права.

6.2. Практика Конституционного Суда Российской Федерации

О природе правосудия

КС РФ неоднократно отмечал, что факт неуплаты (неполной уплаты) налога сам по себе не является достаточным условием для применения мер налоговой ответственности. Так, в постановлении от 25 января 2001 года № 1-П⁹ отмечено, «отсутствие вины при нарушении обязательств в публично-правовой сфере является одним из обстоятельств, исключающих применение санкций, поскольку свидетельствует об отсутствии самого состава правонарушения; иная трактовка состава правонарушения, в том числе налогового, как основания ответственности, противоречила бы природе правосудия; суд в связи с привлечением налогоплательщиков к ответственности за нарушение налоговых обязательств, исходя из принципов состязательности и равноправия сторон, не может ограничиться лишь формальной констатацией факта нарушения этих обязательств, не устанавливая иные связанные с ним обстоятельства, в том числе наличие или отсутствие вины соответствующих субъектов, в какой бы форме она ни проявлялась».

Об основах правопорядка и нравственности

При рассмотрении вопроса о соответствии Конституции РФ нормы, закрепленной в статье 169 ГК РФ («Недействительность сделки, совершенной с целью противной основам правопорядка и нравственности»), КС РФ разъяснил (в определении от 8 июня 2004 г. № 226-0)¹⁰. «Понятия «основы правопорядка» и

⁶ Явич Л.С. Общая теория права. — Л.: ЛГУ, 1976. С. 251.

⁷ Здесь и далее мы называем первый источник опубликования нормативных правовых актов.

⁸ Сборник законодательства Российской Федерации. — 1995. — № 18. — Ст. 1589.

⁹ «По делу о проверке конституционности пункта 2 статьи 1070 ГК Российской Федерации» // Информационно-правовая система «Гарант».

¹⁰ Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы открытого акционерного общества «Уфимский нефтеперерабатывающий завод» на нарушение конституционных прав и свобод статьей 169 Гражданского кодекса Российской Федерации и абзацем третьим пункта 11 статьи 7 Закона Российской Федерации «О налоговых органах Российской Федерации» // Информационно-правовая система «Гарант».

«нравственность», как и всякие оценочные понятия, наполняются содержанием в зависимости от того, как их трактуют участники гражданского оборота и правоприменительная практика, однако они не являются настолько неопределенными, что не обеспечивают единообразное понимание и применение соответствующих законоположений». В статье 169 ГК РФ указан квалифицирующий признак антисоциальной сделки — ее цель, «т.е. достижение такого результата, который не просто не отвечает закону или нормам морали, а противоречит — заведомо и очевидно для участников гражданского оборота — основам правопорядка и нравственности». Антисоциальность сделки, позволяющая суду применить данную норму ГК РФ, «выявляется в ходе судопроизводства с учетом всех фактических обстоятельств, характера допущенных сторонами нарушений и их последствий».

О справедливости налогообложения и равенстве налогового бремени

Принцип равенства налогообложения, предполагающий общеобязательность уплаты налогов и равенство всех плательщиков перед налоговым законом, закреплен в статье 3 НК РФ и широко используется в практике КС РФ.

Постановление КС РФ от 21 марта 1997 года № 5-П¹¹: «принцип равного налогового бремени, выводимый из положений статей 8 (часть 2), 19 и 57 Конституции Российской Федерации, в сфере налоговых отношений означает, что не допускается установление дополнительных, а также повышенных по ставкам налогов в зависимости от формы собственности, организационно-правовой формы предпринимательской деятельности, местонахождения налогоплательщика и иных носящих дискриминационный характер оснований».

Из Конституции РФ и правовой позиции КС РФ «вытекает, что общие принципы налогообложения и сборов относятся к основным гарантиям, закрепление которых в федеральном законе обеспечивает реализацию и соблюдение основ конституционного строя, основных прав и свобод человека и гражданина, принципов федерализма в Российской Федерации», — констатируется в определении КС РФ от 9 апреля 2002 года № 69-0¹².

Постановление КС РФ от 22 июня 2009 года № 10-П: «в силу статьи 19 Конституции Российской Федерации во взаимосвязи с ее статьей 57 налогообложение должно быть основано на конституционном принципе равенства, который исключает придание налогам и сборам дискриминационного характера и возможность их различного применения, в том числе в зависимости от формы собственности. В налогообложении равенство понимается, прежде всего, как равномерность, нейтральность и справедливость налогообложения. Это означает, что одинаковые экономические результаты деятельности налогоплательщиков

¹¹ «По делу о проверке конституционности положений абзаца второго пункта 2 статьи 18 и статьи 20 Закона Российской Федерации от 27 декабря 1991 года “Об основах налоговой системы в Российской Федерации» // Информационно-правовая система «Гарант».

¹² «По жалобе гражданина Игнатьичева Максима Вячеславовича на нарушение его конституционных прав положениями статей 2, 4 и 5 Федерального закона «О налоге на игорный бизнес», Законом Нижегородской области «О ставках на игорный бизнес» и Законом Ивановской области «О ставках налога на игорный бизнес» // Информационно-правовая система «Гарант».

должны влечь одинаковое налоговое бремя и что принцип равенства налогового бремени нарушается в тех случаях, когда определенной категории налогоплательщиков предоставляются иные по сравнению с другими налогоплательщиками условия, хотя между ними нет существенных различий, которые оправдывали бы неравное правовое регулирование»¹³.

О юридическом равенстве

Общее содержание указанных принципов заложено и раскрыто во многих постановлениях КС РФ 90-х годов прошлого века. Из сформулированных в них общеобязательных правовых позиций следует недопустимость чрезмерных ограничений конституционных прав, в том числе права на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. Устанавливая ответственность за нарушения законодательства о налогах и сборах, законодатель непременно должен исходить из того, что ограничение прав и свобод возможно, тогда, когда оно соразмерно целям, прямо указанным в Конституции РФ.

Определение КС РФ от 16 декабря 2008 года № 1069-О-О: «Законодатель, предусматривая ответственность за совершение налоговых правонарушений, должен исходить из конституционных принципов справедливости, юридического равенства, пропорциональности, соразмерности устанавливаемой ответственности конституционно значимым целям (статья 19, часть 1; статья 55, части 2 и 3, Конституции Российской Федерации)»¹⁴.

О добросовестности налогоплательщика

В пункте 7 ст. 3 НК РФ закреплена презумпция добросовестности налогоплательщиков. Из ее смысла следует: недобросовестный налогоплательщик не может пользоваться тем же режимом правовой защиты, что предоставлен добросовестному налогоплательщику, то есть он не может злоупотреблять правом.

В постановлении КС РФ от 12 октября 1998 года № 24-П¹⁵ впервые был сформулирован и стал востребованным принцип добросовестности налогоплательщика (право на признание его поведения добросовестным). «Недопустимо такое истолкование оспариваемого положения, которое приводит к противоречащей принципу правового государства (статья 1 Конституции Российской Федерации) ответственности налогоплательщика за совершение им действий, правомерных и обязательных в силу императивных публично-правовых норм».

¹³ «По делу о проверке конституционности пункта 4 части второй статьи 250, статьи 321.1 Налогового кодекса Российской Федерации и абзаца второго пункта 3 статьи 41 Бюджетного кодекса Российской Федерации в связи с жалобами Российского химико-технологического университета им. Д.И. Менделеева и Московского авиационного института (государственного технического университета)» // Информационно-правовая система «Гарант»

¹⁴ «Об отказе в принятии жалобы гражданина Тарасова Юрия Павловича на нарушение его конституционных прав пунктом 1 статьи 119 Налогового кодекса Российской Федерации» // Информационно-правовая система «Гарант».

¹⁵ «По делу о проверке конституционности пункта 3 статьи 11 Закона Российской Федерации от 27 декабря 1991 года «Об основах налоговой системы в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. — 1998. — № 42. — ст. 5211.

Впоследствии содержание данного принципа раскрывается в решениях КС РФ, например, в определениях от 25 июля 2001 № 138-О¹⁶, от 16 октября 2003 г. № 329-О¹⁷, и др., в постановлении от 14 июля 2005 № 9-П¹⁸.

Признание КС РФ категории добросовестности налогоплательщика в системе налогового администрирования служит правовой основой для уменьшения чрезмерно высокого роста конфликтных ситуаций и построения доверительных отношений с налогоплательщиками.

С целью удержания публичного правоприменителя на уровне баланса государственных и частных интересов: «Правоприменительные органы не могут истолковывать понятие «добросовестные налогоплательщики» как возлагающее на налогоплательщиков дополнительные обязанности, не предусмотренные законодательством» (см. названное выше определение КС РФ от 16 октября 2003 года № 329-О).

6.3. Практика Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации

Арбитражные суды при разрешении споров между налогоплательщиками — юридическими лицами и налоговыми органами исходят из необходимости применения правовых позиций, выраженных в постановлениях и определениях КС РФ по налоговым спорам.

При изложении данного параграфа, как видно из его названия, мы ориентируемся на судебную практику ВАС РФ, уполномоченного пересматривать в порядке судебного надзора «вступившие в законную силу «судебные акты арбитражных судов в Российской Федерации» (пункт 1 ст. 292 АПК РФ) по экономическим и другим спорам, связанным с предпринимательской и иной экономической деятельностью.

ФКЗ «Об арбитражных судах в РФ» установил, что Президиум ВАС РФ «рассматривает отдельные вопросы судебной практики и о результатах рассмотрения информирует арбитражные суды Российской Федерации» (ст. 16).

Об основах правопорядка и нравственности

¹⁶ «По ходатайству Министерства РФ по налогам и сборам о разъяснении постановления Конституционного Суда РФ от 12 октября 1998 г. по делу о проверке конституционности пункта 3 статьи 11 Закона РФ «Об основах налоговой системы в Российской Федерации» // «Собрание законодательства РФ». — 2001. — № 32. — ст. 3419.

¹⁷ «Об отказе в принятии жалобы общества с ограниченной ответственностью «Экспорт-Сервис» на нарушение конституционных прав и свобод положениями абзаца первого пункта 4 статьи 176 Налогового кодекса Российской Федерации» // Документ официально опубликован не был.

¹⁸ «По делу о проверке конституционности положений статьи 113 Налогового кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданки Г.А. Даниловой и запросом Федерального арбитражного суда Московского округа» // Собрание законодательства РФ. — 2005. — № 30 (ч. II). — ст. 3200 (опубликован без Особого мнения).

Пленум ВАС РФ в постановлении от 10 апреля 2008 г. № 22¹⁹ дал арбитражным судам практические рекомендации для обеспечения единого подхода по вопросам применения положений ст. 169 ГК РФ, привел примерный перечень заведомо анτισоциальных сделок, частично ограничивающих сферу применения судами указанной статьи ГК РФ.

Арбитражные суды: вправе квалифицировать реально совершаемую анτισоциальную сделку и прикрывающую ее формально правомерную сделку по совокупности статей 169 и 170 ГК РФ; должны применять в полном объеме специальные последствия недействительности анτισоциальных сделок к обеим провинившимся сторонам.

Разъяснен гражданско-правовой характер санкций за совершение ничтожных сделок при рассмотрении споров, вытекающих из публичных правоотношений. Обращено внимание на то, что в предмет доказывания по гражданско-правовому спору о признании сделки недействительной не входят факты уклонения ответчика от уплаты налогов, нарушения им положений законодательства о налогах и сборах и в целом оценка налоговых последствий финансово-хозяйственных операций.

Право налоговых органов требовать в суде признания сделок недействительными и взыскания всего полученного по ним в доход государства лимитировано объемом их специальной компетенции и строго обусловлено контрольными задачами, а не обеспечением поступления в бюджет налогов.

Пленум ВАС РФ также дал разъяснение о перекалфикации сделок налоговыми органами. Установив материалами налоговой проверки факт занижения налоговой базы ввиду неправильной юридической квалфикации налогоплательщиком совершенных сделок и оценки налоговых последствий их исполнения, налоговый орган правомочен самостоятельно изменить юридическую квалфикацию сделок, статуса и характера деятельности налогоплательщика; обратиться в суд с требованием о взыскании доначисленных налогов (начисленных пеней, штрафов). «Если суд на основании оценки доказательств, представленных налоговым органом и налогоплательщиком, придет к выводу о том, что налогоплательщик для целей налогообложения не учел операции либо учел операции не в соответствии с их действительным экономическим смыслом, суд определяет объем прав и обязанностей налогоплательщика, исходя из подлинного экономического содержания данной операции или совокупности операций в их взаимосвязи».

Законодательство Российской Федерации в области налогов и сборов нацелено на установление баланса частных и публичных интересов в сфере налогообложения (Постановление Президиума ВАС РФ № 11484/06 от 27 февраля 2007 г.).

О добросовестности налогоплательщика

Помимо норм материального права (пункт 7 ст. 3 НК РФ), указанный принцип закреплен и в нормах процессуального права (пункт 2 ст. 65 АПК РФ).

Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 22 декабря 2005 г. № 101 «Обзор практики разрешения арбитражными судами дел, связанных с признанием

¹⁹ «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с применением статьи 169 Гражданского кодекса Российской Федерации» // Справочно-правовая система Гарант.

недействительными публичных торгов, проводимых в рамках исполнительного производства»²⁰ определило основные правовые критерии понятия «неправомерное уменьшение налогового бремени» и установило конкретные обстоятельства, наличие которых вызывает сомнение в «добросовестности» налогоплательщика (отсутствие объективных условий для осуществления деятельности, отсутствие экономического смысла операции и др.).

Пленум ВАС России в своем Постановлении от 12 октября 2006 г. № 53²¹ прямо указал: «Судебная практика разрешения налоговых споров исходит из презумпции добросовестности налогоплательщиков и иных участников правоотношений в сфере экономики. В связи с этим предполагается, что действия налогоплательщика, имеющие своим результатом получение налоговой выгоды, экономически оправданы, а сведения, содержащиеся в налоговой декларации и бухгалтерской отчетности, — достоверны». <...> «Представление налогоплательщиком в налоговый орган всех надлежащим образом оформленных документов, предусмотренных законодательством о налогах и сборах, в целях получения налоговой выгоды является основанием для ее получения, если налоговым органом не доказано, что сведения, содержащиеся в этих документах, неполны, недостоверны и (или) противоречивы».

В Постановлении приведены ситуации, при наличии которых налоговая выгода может быть признана необоснованной: «в случаях, если для целей налогообложения учтены операции не в соответствии с их действительным экономическим смыслом или учтены операции, не обусловленные разумными экономическими или иными причинами (целями делового характера)».

В то же время налоговая выгода «не может быть признана обоснованной, если получена налогоплательщиком вне связи с осуществлением реальной предпринимательской или иной экономической деятельности. При этом следует учитывать, что возможность достижения того же экономического результата с меньшей налоговой выгодой, полученной налогоплательщиком путем совершения других предусмотренных или не запрещенных законом операций, не является основанием для признания налоговой выгоды необоснованной».

ВАС РФ неоднократно указывает, что для решения вопроса об исполнении налогоплательщиком обязанности по уплате налога требуется учитывать его добросовестность²².

²⁰ Об оценке обстоятельств, порождающих сомнения в добросовестности налогоплательщика при разрешении налоговых споров в арбитражных судах // Информационно-правовая система «Гарант».

²¹ «Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды» // Информационно-правовая система «Гарант».

²² Постановление Президиума ВАС РФ от 18 сентября 2001 г. № 9408/00 «Дело по иску о совершении действий по списанию недоимки по налогу на добавленную стоимость и пеней в части обязанности по уплате этого налога, исполненной путем предъявления в банк платежного поручения, направлено на новое рассмотрение в связи с неполным исследованием арбитражным судом обстоятельств дела»; Решение ВАС РФ от 20 мая 2004 г. № 4719/04 «О признании частично недействующим абзаца четвертого пункта 5 письма МНС РФ от

Оценка другой ситуации дана в определении Высшего Арбитражного Суда РФ от 12 марта 2010 г. № ВАС 18162/09: «Недостоверность счетов-фактур, подписанных лицами, не указанными в учредительных документах контрагентов в качестве руководителей этих обществ, в отсутствие иных фактов и обстоятельств не может рассматриваться в качестве самостоятельного основания для признания налоговой выгоды необоснованной».

Налоговая инспекция посчитала, что налогоплательщик не подтвердил затраты в целях налогообложения прибыли, так как в представленных обществом документах содержались недостоверные сведения (подписаны неустановленными лицами). Такой вывод налоговым органом сделан на основании допросов контрагентов налогоплательщика и экспертизах подписей на договорах, счетах-фактурах и других документах. Однако данный довод налогового органа не принят во внимание судом апелляционной инстанции, признавшим реальное осуществление операций и несение расходов, что подтверждалось приходными ордерами, лимитно-заборными картами, первичными документами (товарными накладными, командировочными удостоверениями, путевыми листами) и выпиской по банковским счетам.

Законодательство о налогах и сборах Российской Федерации исходит из презумпции добросовестности налогоплательщика и иных участников правоотношений в сфере экономики, напоминает ВАС РФ. В связи с этим предполагается, что действия налогоплательщика, имеющие своим результатом получение налоговой выгоды, в частности, налоговых вычетов при исчислении налога на добавленную стоимость, экономически оправданы, а сведения, содержащиеся в налоговой декларации и бухгалтерской отчетности, — достоверны. Предоставление налогоплательщиком в налоговый орган всех надлежащим образом оформленных документов, предусмотренных НК РФ, в целях получения налоговой выгоды, является основанием для ее получения, если налоговым органом не доказано, что сведения, содержащиеся в этих документах, неполны, недостоверны и (или) противоречивы²³.

С учетом подходов ВАС РФ, выработанных в последнее время (см. постановления Президиума ВАС РФ от 20 апреля 2010 № 18162/09²⁴, от 8 июня 2010 № 17684/09²⁵) опечаток и различных неточностей-ошибок в счете-фактуре недостаточно для признания выгоды, полученной налогоплательщиком (в виде вычета НДС) необоснованной.

11.06.2003 № СА-6-22/657 «О разъяснении отдельных вопросов применения глав 26.2 и 26.3 Налогового кодекса Российской Федерации» // Информационно-правовая система «Гарант».

²³ «О передаче дела в Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации» [Электронный ресурс]. — Режим доступа: http://www.taxpravo.ru/sudebnie_dela/statya-85451-opredelenie_vas_rf_ot_12_marta_2010_g_N_vas-18162_09

²⁴ По заявлению открытого акционерного общества «Муромский стрелочный завод» [Электронный ресурс]. — Режим доступа: www.afga.ru

²⁵ По заявлению индивидуального предпринимателя Котова Вячеслава Викторовича [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://buhmobil.ru/useful/arbitrpraktika/17684/>

«Но «если мы обратимся к налоговому Кодексу, то», — считает С. Филатов, — увидим, что в нарушение принципа презумпции невиновности он дает возможность налоговой инспекции без суда и следствия арестовывать счета, снимать со счетов деньги. В случае же несогласия пострадавший теперь должен обращаться в суд. И это может делать не только налоговая инспекция, но и структуры МВД, которым в экономике находиться просто вредно, — именно от их вмешательства терпят крах предприятия, и развивается коррупция»²⁶.

Об учете фактической способности налогоплательщика к уплате налога

При установлении налога учитывается фактическая способность налогоплательщика к уплате законно установленного налога и сбора. На практике возникают ситуации, когда налог законно установлен, но налогоплательщик не имеет фактической способности к его уплате. Возникшее видимое противоречие подлежит разрешению судами.

Приведем, заслуживающий внимания правовой подход ВАС РФ, выраженный в постановлении Президиума ВАС РФ от 28 июля 2009 г. № 3703/09 по делу № 37-1921/2007-16/2²⁷.

Суть дела. Индивидуальный предприниматель осуществлял деятельность по размещению наружной рекламы и уплачивал налоги исходя из фактически полученной прибыли. После того как законом представительного органа местной власти данный вид деятельности был переведен на уплату ЕНВД, предпринимателю вменялась сумма, значительно превышающая реально полученный доход, что привело к доначислению сумм налога в размере, превышающем полученный доход.

ВАС РФ пришел к следующему выводу. Поскольку ЕНВД есть специальный налоговый режим в сфере малого и среднего предпринимательства, при котором уплата большинства федеральных, региональных и местных налогов и сборов заменяется единым платежом; такое законодательное регулирование не направлено на ухудшение положения налогоплательщиков и не должно приводить к этому, поскольку при установлении и исчислении единого налога обеспечивается такой принцип налогового законодательства, как учет фактической способности налогоплательщика к уплате налога. Установленный региональным органом представительной власти коэффициент базовой доходности К2 не выполняет свое корректирующее назначение, следовательно, исчисленный таким образом ЕНВД не отвечает требованиям ст. 3 НК РФ.

6.4. Практика Верховного Суда Российской Федерации

Дела о взыскании с граждан, не являющихся индивидуальными предпринимателями, недоимок по налогам (сборам) и пени в соответствии с требованиями

²⁶ **Филатов С.** Живет ли Россия по Конституции? [Электронный ресурс]. — Режим доступа: http://www.informprostranstvo.ru/N09_2008/vzglyd.html

²⁷ Определение ВАС России от 13.04.2009 г. № ВАС-648/09 [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://www.glavbukh.ru/doc/3290>

НК РФ, относятся к иным делам, возникающим из публичных правоотношений, подлежащим рассмотрению и разрешению в судах общей юрисдикции.

Об основах правопорядка и нравственности

При разрешении споров следует иметь в виду, что отказ в защите права со стороны суда допускается лишь в случаях, когда материалы дела свидетельствуют о совершении гражданином или юридическим лицом действий, которые могут быть квалифицированы как злоупотребление правом, в частности действий, имеющих своей целью причинить вред другим лицам (п. 5 Постановления Пленума ВС РФ № 6 и Пленума ВАС РФ № 8 от 1 июля 1996 г.)²⁸.

В то же время, основанием для принятия решения суда о признании ненормативного акта, а в случаях, предусмотренных законом, также нормативного акта государственного органа или органа местного самоуправления недействительным являются одновременно как его несоответствие закону или иному правовому акту, так и нарушение указанным актом гражданских прав и охраняемых законом интересов гражданина или юридического лица, обратившихся в суд с соответствующим требованием (п. 6 Постановления Пленума ВС РФ № 6 и Пленума ВАС РФ № 8 от 1 июля 1996 г.)²⁹.

О соразмерности наказания содеянному правонарушению

Учитывая, что пунктом 3 статьи 114 Налогового кодекса установлен лишь минимальный предел снижения налоговой санкции, суд по результатам оценки соответствующих обстоятельств (например, характера совершенного правонарушения, количества смягчающих ответственность обстоятельств, личности налогоплательщика, его материального положения) вправе уменьшить размер взыскания и более, чем в два раза (Постановление Пленума ВАС РФ № 41, Пленума ВС РФ № 9 от 11 июня 1999 г.)³⁰.

О добросовестности налогоплательщика

Пленум Верховного суда РФ в своем постановлении от 28 декабря 2006 г. № 64 «О практике применения судами уголовного законодательства об ответственности за налоговые преступления» напоминает, что уголовная ответственность возникает не при любой недоимке, а лишь образованной вследствие прямого умысла на уклонение от уплаты налога. В иных случаях говорить о преступлении не приходится.

²⁸ О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://base.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=LAW;n=11279>.

³⁰ О некоторых вопросах, связанных с введением в действие части первой Налогового кодекса Российской Федерации [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://www.consultant.ru/online/base/?req=doc;base=LAW;n=23586>

ТОЛЬКО ФАКТЫ (ВМЕСТО ЗАКЛЮЧЕНИЯ)

Наименее важным россияне считают преподавание обществоведения, труда, экономики, этики и культурологии (по 1 %). В свою очередь, 12 % считают, что изучать нужно все предметы, еще 1 % уверены, что все зависит от индивидуальных интересов³¹.

Министр образования Андрей Фурсенко заявил в интервью «Новой газете», что только 15-20 российских студентов на самом деле заинтересованы в учебе, а остальные тусуются. Большинство лишь имитирует учебу, работу и не знает, чем себя занять. Одна из основных задач, которая стоит перед Министерством — сделать процесс обучения востребованным³².

В год возбуждается несколько десятков существенных дел о коррупции в налоговых органах, сообщил представитель департамента экономической безопасности МВД. По его словам, в них фигурируют и крупные чиновники <...>³³.

В 2010 году Россия в международном рейтинге противостояния коррупции получила 154-е место из 178 возможных, набрав 2,1 балла (максимально коррумпированная страна — 0 баллов, наименее — 10). В прошлом году мы занимали 146-е место с аналогичным количеством баллов³⁴.

С налоговыми органами стали меньше судиться. ФНС России в 2010 году принимались меры по повышению эффективности досудебного урегулирования налоговых споров. Главной задачей являлось сокращение числа споров, решаемых в судебном порядке с участием налоговых органов и смещение нагрузки с судебной системы на подразделения налогового аудита.

Результаты этих мер привели к снижению количества налоговых споров в 2010 году по сравнению с 2009 на 11 %. Рассмотрение дел в судах по инициативе налогоплательщиков уменьшилось на 13 %. Такую статистику приводит ФНС России на своем сайте.

К изложенному следует добавить, что согласно отчету ВАС РФ «О статистике работы арбитражных судов за 2010 год» уменьшилось на 17 % количество дел о возврате из бюджета средств, излишне взысканных налоговыми органами или излишне уплаченных налогоплательщиками. Более чем в два раза сократилось количество дел об оспаривании налоговых решений о привлечении правонарушителей к административной ответственности³⁵.

³¹ Страница в Интернете: [http:// www.vsegda.ru/page2](http://www.vsegda.ru/page2) Источник: ВЦИОМ.

³² **Фурсенко А.** «80 % студентов не хотят учиться» [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://5ballov.qip.ru/news/events/2010/12/21/65975>

³³ Налоговики сообщат о взятках. Источник: сами <http://www.finmarket.ru/z/wns/hotnews.asp?id=1520471>

³⁴ Меры по борьбе с коррупцией // ЛДПР. — 2011. — № 1 (248). С. 1.

³⁵ Источник: <http://www.referent.ru/catalogue/1332>.

СОДЕРЖАНИЕ— МАЗМҰНЫ — CONTENT

Бачурин С. Н., Зубкова А. В.

Рациональность применения дефиниции «близкие лица» в уголовном, уголовно-процессуальном законодательстве Республики Казахстан

Қазақстан Республикасының қылмыстық, қылмыстық іс жүргізу заңнамасында «жақын адамдар» дефинициясын қолданудың ұтымдылығы

Rationality of application of the definition of «close persons» in the criminal, criminal procedure legislation of the Republic of Kazakhstan..... 3

Байқунакова Г. А., Умбеталина М. Ж., Ұзақбай А. Қ.

Преимущества и недостатки предпринимательской деятельности в Казахстане

Қазақстандағы кәсіпкерлік қызметтің артықшылықтары мен кемшіліктері

Advantages and disadvantages of entrepreneurship in Kazakhstan..... 14

К. Т. Жармаганбетова

Қылмыстық құқық бұзушылықтардың көптігі институтының белгілерінің заңдық сипаттамасы

Юридическая характеристика признаков института множественности уголовных правонарушений

Legal characteristics of signs of the institute of multiplicity of criminal offenses 22

Мартын В. В., Мусаева А. Ю.

Социально-правовая защита детей в Республике Казахстан

Қазақстан Республикасында балаларды әлеуметтік-құқықтық қорғау

Social and legal protection of children in the Republic of Kazakhstan 31

Г. К. Сагиева, Д. А. Бисекенова

Пандемия жағдайында медиация рәсімін қолдану практикасы

Практика применения процедуры медиации в условиях пандемии

Practice of the mediation procedure in the context of a pandemic 36

Г. К. Сагиева, М. Ғалиасқар

Ақтөбе облысында татуластыру рәсімдерін жүргізу тәжірибесі

Практика совершения примирительных процедур в Актыобинской области

The practice of performing mediation procedures in the Aktobe region 40

Сүлейманова Г. Ж., Калыкбаев Р. А.

Понятие и элементы административно-правового механизма по обеспечению правопорядка в Республике Казахстан

Қазақстан Республикасында құқықтық тәртіпті қамтамасыз ету жөніндегі әкімшілік-құқықтық тетік ұғымы және оның элементтері

The concept and elements of the administrative and legal mechanism to ensure law and order in the Republic of Kazakhstan 46

Сулейманова Г. Ж., Курманкулов Ж. З., Лесов Е. К.

Криминологическая характеристика кражи

Ұрлықтың криминологиялық сипаттамасы

Criminological characteristics of theft 59

**НАУЧНЫЕ ИЗДАНИЯ
ҒЫЛЫМИ БАСЫЛЫМДАР
SCIENTIFIC PUBLICATIONS**

Максименко Е. И.

Этико-правовые начала налогового администрирования

Салықтық әкімшілендірудің этикалық-құқықтық бастаулары

Ethical and legal principles of tax administration

6. Правоприменительная практика формирования судами этических начал
налогового администрирования 68

6.1. Контроль органов судебной власти 68

6.2. Практика Конституционного Суда Российской Федерации 71

6.3. Практика Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации 74

6.4. Практика Верховного Суда Российской Федерации 78

Только факты (вместо заключения) 80

Требования к материалам:

Текст статьи должен быть набран в редакторе WORD, шрифтом «Times New Roman», размер шрифта – 14, интервал – 1,5. Отступы: верхний, нижний, правый и левый –20 мм.

Материал размещается в следующем порядке: на первой строке – полная информация об авторах (фамилия, имя, отчество, научная степень, звание, должность, учреждение, город, адрес, телефон, факс, E-mail), через строчку – название статьи (заглавными буквами), на следующей – сам текст. Литература в конце основного текста с отступом в одну строку и оформляется в виде концевых сносок.

Сноски оформляются в соответствии с Межгосударственным стандартом ГОСТ 7.5 -98 и ГОСТ Р ИСО 12615-2013.

Статья, написанная на государственном (казахском), русском, английском или на других языках, должна содержать название, аннотацию, ключевые слова на государственном, русском и английском языках. Для зарубежных авторов название, ключевые слова и аннотация предоставляются на двух языках (русском и английском).

Объем материала не менее 5 страниц и не более 10 страниц (включая рисунки, таблицы, диаграммы и т.д.). Право включения статей в журнал и редактирование редакционная коллегия оставляет за собой. Материалы, оформленные не по требованиям, не публикуются и не возвращаются авторам. За достоверность опубликованных материалов редакция ответственности не несет.

Мақалаға қойылатын талаптар:

Мақала мәтіні WORD редакторында терілуі тиіс, «Times New Roman» қарпінде, өлшемі – 14, жол аралығы – 1,5. Жиек сызықтары жоғарғы, төменгі, оң және сол жақтары – 20 мм.

Материалдар келесі тәртіппен орналастырылады: бірінші жолда — автор туралы толық ақпарат (тегі, аты-жөні, ғылыми дәрежесі, атағы, лауазымы, қай оқу орны, қаласы, мекенжайы, телефон, факс, e-mail), екінші жолдың орта тұсында мақала атауы (бас әріптермен), бір жолдан кейін мәтіннің өзі көрсетіледі. Пайдаланылған әдебиеттер тізімі негізгі мәтіннің соңында бір жоларалық шегіністен кейін сілтемелермен ресімделеді.

Сілтемелер мемлекетаралық стандартқа сәйкес ГОСТ 7.5 -98 и ГОСТ РБК 12615-2013 ресімделеді.

Мемлекеттік (қазақ), орыс, ағылшын тілдерінде жазылған мақалада мақаланың атауы, түйіні, түйінді сөздері мемлекеттік, орыс және ағылшын тілдерінде қамтылуы тиіс. Шетел авторлары үшін мақала атауы мен түйінді сөздер екі тілде (орысша және ағылшынша) ұсынылады.

Материалдар (суреттерді, кестелерді, диаграммаларды және т.б алып қосқанда) кем дегенде 5-10 бет көлемінде болуы тиіс. Мақаланы журналға шығару және оны өңдеу құқығы редакциялық алқаға ұсынылады. Ресімделген материалдар талаптарға сәйкес келмеген жағдайда басылымға жіберілмейді және авторларға қайтарылмайды. Жариялымға шыққан материалдардың фактілері үшін редакция жауап бермейді.

Requirements for materials:

The text of the article should be typed in the editor WORD, the font “Times New Roman”, the font size – 14, the interval – 1.5. Indents: upper, lower, right and left -20 mm.

The material is placed in the following order: on the first line – full information about the authors (last name, first name, patronymic, scientific degree, rank, post, institution, city, address, telephone, fax, E-mail), through the line – title of the article (In capital letters), on the next – the text itself. The literature at the end of the main text is indented in one line and is formatted as endnotes.

Footnotes are drawn up in accordance with the Interstate Standard GOST 7.5 -98 and GOST R ISO 12615-2013.

An article written in the state (Kazakh), Russian, English or other languages should contain the title, abstract, key words in the state, Russian and English languages. For foreign authors, the title, keywords and annotation are provided in two languages (Russian and English).

The volume of the material is not less than 5 pages and not more than 10 pages (including figures, tables, diagrams, etc.). The editorial board reserves the right to include articles in the journal and edit it. Materials that are not made according to the requirements are not published and returned to the authors. For the reliability of published materials, the editorial team does not bear responsibility.

МИР ЗАКОНА
Юридический научно-практический журнал
№ 1-2 (225-226) 2021

МИР ЗАКОНА
Заңгерлік ғылыми-тәжірибелік журнал
№ 1-2 (225-226) 2021

THE WORLD OF THE LAW
Juridical scientific and practical journal
№ 1-2 (225-226) 2021

Директор и учредитель	А. П. Скворцов
Ответственный секретарь, компьютерный набор и верстка	Г. А. Байкунакова
Корректоры:	А. А. Аманбаева А. Н. Сулейменова

Журнал зарегистрирован
Министерством информации и общественного согласия РК
Регистрационное свидетельство
№ 544ж от 13 января 1999 года.

Ответственность за достоверность фактов и сведений,
содержащихся в публикациях, несут авторы.

Сдано в набор 04.01.2021 г. Подписано в печать 26.02.2021 г.
Формат 60x84 1/8. Объем 10,6 усл. п. л.
Тираж 99 экз.

ТОО «Центр деловой книги «Глобус»
г. Алматы, ул. Нурмакова, 26/195 оф. 56,
г. Актобе, п. Заречный-2, 74 «б»