



6

МАТЕРИАЛИ
ЗА XI МЕЖДУНАРОДНА
НАУЧНА ПРАКТИЧНА
КОНФЕРЕНЦИЯ

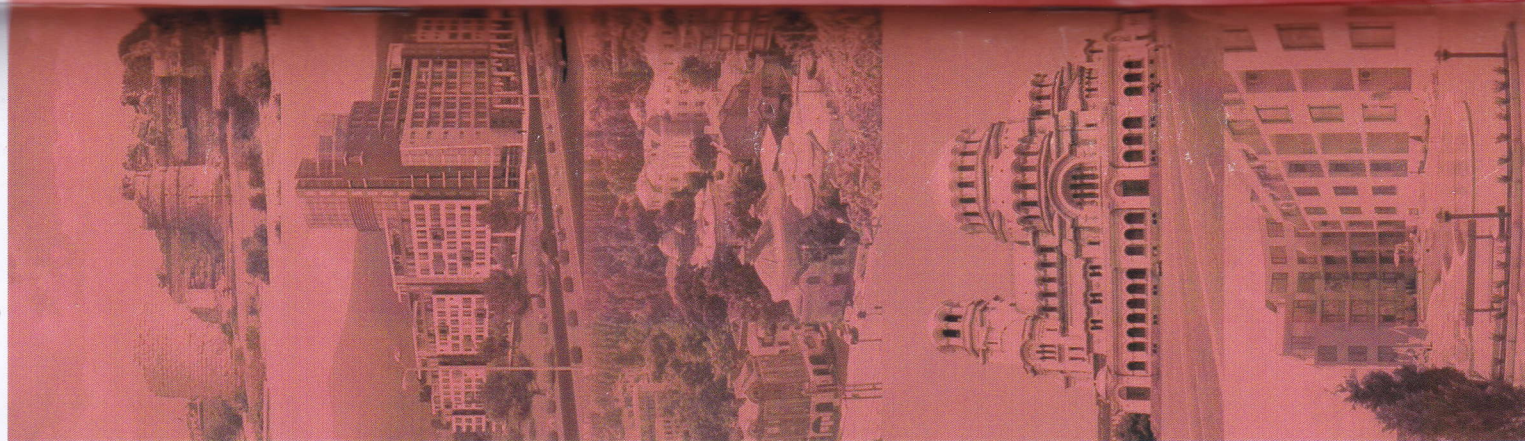
НОВИНАТА ЗА НАПРЕДНАЛИ НАУКА - 2016

17 - 26 май 2016

Том 6

Виктор
Димитров
едмостранен

«Бонус» 2016



СЪДЪРЖАНИЕ

ЗАКОН

ИСТОРИЯ НА ДЪРЖАВАТА И ЗАКОН

Сулейманов З.М. Особенности судостроительства и судопроизводства в Дагестане: статус и положение кедия	3
Далматов К.Ж. Проблемы совершенствования законодательства Республики Казахстан по обеспечению национальной безопасности	6

АДМИНИСТРАТИВНОТО И ФИНАНСОВО ПРАВО

Кузбаев Д.Ж. Социальная модернизация Казахстана: перспективы развития	11
Асадова Е.С. Подходи до визначення адміністративного процесу в адміністративно-правовій доктрині	15
Гайрбеков А.А., Лоскутова А.А., Савосик Д.А. Сравнительная характеристика налоговой системы Швеции и Российской Федерации	17

ИЗРАБОТЕТЕ ЗАКОНА И ЗАКОНА ЗА ОБЩЕСТВЕННОТО БЛАГОПОЛУЧИЕ

Петліньська Ю.О., Бахновська І.П. Правові гарантії працівника у зв'язку зі звільненням при скороченні штату чи змінами в організації виробництва	21
Онофрійчук О.В., Бахновська І.П. Особливості виплати вихідної допомоги при припиненні трудового договору	25
Kadyrbaev M.K., Khasenov S.B. The economic essence of pensions	32
Мартьнюк А.О. Правовий статус іноземних працівників за законодавством України та зарубіжних країн	34
Недоступ К.К., Тяско Д.Ю. Щодо питання соціального захисту студента-контрактника, який втратив батьків	39

КРИМИНАЛЕН ПРАВО И КРИМИНОЛОГИЯ

Kryzhanovskaya A.P., Ergali A.M., Malikova Sh.B. Criminal and legal policy in the field of information and communication	42
Adambekov A.A., Ergali A.M., Atabaeva G.K. Fighting against computer crime in the field of information technologies in condition of globalization	46
Жданова А.А., Шеховцова Л.І. Обставини, що виключають злочинність дії: необхідна оборона, затримання особи, що вчинила злочин	49

Ушакова А.В., Кучин В.В. Реализация законодательных актов об амнистии в уголовном судопроизводстве	53
Тунгушбаев Ж.К., Саткей Т.Б., Сугирбеков С.И. Особенности планирование расследования преступлений связанных с незаконным оборотом наркотических средств	59
Сорокин М.В. Оценка обстановки на объектах оперативного обслуживания в следственном изоляторе	63

БОРЕТЕ СЕ СРЕЩУ ИКОНОМИЧЕСКИТЕ ПРЕСТЪПЛЕНИЯ

Ажибаева Ж.К. Строительный подряд как разновидность подряда по законодательству Республики Казахстан	65
--	----

КОНСТИТУЦИОННОТО ПРАВО

Кібальник А.Р., Журавлева А.С. Принцип верховенства права як елемент конституційного ладу України	70
Мукашова Қ.С. Конституция-тәуелсіздігіміздің айғағы	73
Асадова Е.С. Підходи до визначення виборчого права в конституційно-правовій доктрині	74
Раззак Н. Специфика правового статуса несовершеннолетних в Республике Казахстан	77

ГРАЖДАНСКИЙ ЗАКОН

Ажибаева Ж.К. Строительный подряд как разновидность подряда по законодательству Республики Казахстан	82
Мартьнюк А.О. Правові основи заочного розгляду справи	86

СЪДЕБНА МЕДИЦИНА

Сидорова А.А. Взаимодействие следователя и эксперта при назначении, проведении экспертизы использования ее результатов в расследовании	89
--	----

МЕЖДУНАРОДНО ПРАВО

Нисанбекова К., Самалдыков М.К. Роль СМИ в борьбе с терроризмом и экстремизмом и некоторые аспекты их правового регулирования	92
---	----

ГРАЖДАНСКИЙ ЗАКОН

Магистр юриспруденции Ажибаева Ж.К.

Инновационный Евразийский университет, Казахстан

СТРОИТЕЛЬНЫЙ ПОДРЯД КАК РАЗНОВИДНОСТЬ ПОДРЯДА ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

Анализируя правовую категорию «строительный подряд», необходимо уделить внимание тем действиям, посредством которых создается материальный результат строительства, т.е. фактические действия подрядчика или работы, им выполняемые. По сути, такие работы являются предметом договора или односторонне – объектом правоотношения, по поводу которого уже много лет ведутся научные дискуссии. В частности, параллельно существуют 2 теории – монистическая (теория единого правового объекта) и плюралистическая (теория множественности правовых объектов) концепций как основных теорий объектов в гражданском праве.

Первая теория, сторонниками которой были Д.Д. Гримм, О.С. Иоффе, в качестве объекта рассматривает необходимое поведение обязанного лица, а вторая, среди представителей которой следует выделить О.С. Красавчикова, И.Б. Новицкого, В.М. Хвостова, – различные явления, материальные и нематериальные блага, в т.ч. вещи и результаты действий должника.

Вместе с тем, в настоящее время сформировалось довольно много новых научных позиций, некоторые из них представляют в рамках настоящей темы исследования определенный интерес. Например, Л.А. Чеговадзе, анализируя объекты гражданских прав, приходит к выводу, что вещи, работы, услуги и другие объекты, перечисленные законодателем, – это объекты субъективных прав, которые в качестве предметов приложения усилий недоступны правовому воздействию, следовательно, не могут быть отнесены к категории объектов гражданско-правовых отношений.

Комментируя данную позицию, можно сказать, что Л.А. Чеговадзе, по сути, признает объектами правоотношений только права и обязанности.

Конечно, любая теория имеет право на существование, однако, по нашему мнению, она лишена научной ценности, поскольку явно противоречит не только диспозиции ст. 115 ГК РК, но и полностью отрицает возможность существования правоотношений, возникающих в связи (по поводу) владения, пользования и распоряжения материальными объектами.

В.И. Сенчищев предлагает рассматривать в качестве объектов гражданских правоотношений правовой режим, понимая под ним не поведение обязанного

лица и не вещь, а правовое значение вещи, поведения или иных категорий имущества и неимущественных прав. Эта точка зрения, на наш взгляд, вообще «уводит» от объекта правоотношения, так как автор рассматривает правовое значение вещи, т.е. ее правовой статус, в качестве объекта, по поводу которого субъекты вступают в отношения. Конечно, правовой статус вещи имеет существенное значение, однако, сводить всю совокупность прав и обязанностей, которая возникает у сторон правоотношения, лишь к статусу вещи, вряд ли оправданно. Кстати, с ним не соглашается и В.А. Лапач, который считает, что объекты гражданских права нельзя отождествлять с правовым статусом и правовым режимом. Он рассматривает объекты прав как самостоятельное теоретическое правовое обобщение в системе объективного права и не отождествляет их с объектом правоотношения. По мнению В.В. Витрянского, предмет договора (применительно к договору продажи недвижимости) включает два рода объектов: передаваемую вещь и действия сторон по ее передаче-принятию и оплате. Обратим внимание, известный ученый, характеризуя предмет договора, ссылается на объект правоотношения, который «делит» на два составляющих элемента: собственно вещь и действия сторон по ее передаче-принятию и оплате.

Наиболее «проработанной» представляется позиция А.Н. Обьеденного, который предлагает под предметом договора рассматривать объект материального (вещь, имущество) или нематериального (информация) мира, на который непосредственно направлена или с которым непосредственно связана воля договаривающихся сторон и который достаточно индивидуализирован для того, чтобы отграничить его от других объектов. Эта точка зрения, по нашему мнению, соответствует объективным фактам и заслуживает своего дальнейшего научного исследования.

Изложенные выше концепции и позиции помогают наиболее объективно исследовать такую правовую категорию как «строительный подряд» и выявить его соотношение с «подрядом».

Итак, если руководствоваться ст. 115 ГК РК, то можно сделать вывод, что строительный подряд представляет собой сложную правовую категорию, которая подразделяется как минимум на две составляющие: собственно строительные (ремонтные) работы, направленные на создание материального результата.

Характерным признаком, отличающим строительный подряд от иных видов подряда, является право подрядчика поручить выполнять отдельные работы или весь их объем третьей стороне, т.е., по сути, генеральный подрядчик может оставить за собой только организационные (управленческие) функции. Далее, подрядная организация, в свою очередь, имеет право привлечь субподрядную, субподрядная – субсубподрядную организацию и т.д. По такому принципу возникают довольно сложные хозяйственные отношения между участниками процесса капитального строительства. При этом некоторые субъекты этой цепочки отношений сами не выполняют работы по созданию материального результата, оставляя за собой лишь функции управления и контроля. Тем не менее, как отмечено

в предшествующем разделе, судебная практика и доктрина теории подряда признают такую деятельность подрядом, в том числе строительным.

На основе изложенного, системе договорных отношений, связанных с осуществлением капитального строительства, многие авторы рассматривают как комбинацию договоров строительного подряда, заключаемых между различными хозяйствующими субъектами.

У нас сложилась иная позиция по данному вопросу. Проанализируем строительный подряд с точки зрения совершения юридически значимых действий.

Во-первых, собственно строительству, т.е. созданию нового объекта, предшествует ряд организационных и распорядительных действий, как-то:

- получить разрешение на отвод земельного участка под строительство, в том числе согласовать с природоохранными органами, провести геодезические изыскания почвы и т.п.;
- сформировать техническое задание;
- выполнить работы по проектированию;
- заключить договоры не только на собственно строительные работы, но и на подвозку инженерно-технических коммуникаций и природоохранных сооружений и т.п.

Если заключается договор на капитальный ремонт или реконструкцию здания, сооружения, то к указанному перечню добавляется экспертиза объекта, который подлежит ремонту или реконструкции, которая допускает несколько способов выполнения работ, например, она может совершаться путем: «переоборудование», «перепланировка», а также «достройка», «перестройка». Определение данных понятий содержится в Правилах Минэнергетики, индустрии и торговли от 17.04.2000 N 99 «Правила прохождения разрешительных процедур на реконструкцию (перепланировку, переоборудование) помещений в жилых зданиях на территории Республики Казахстан», например, ст. 1 данных Правил определяет реконструкцию как изменение отдельных помещений, иных частей здания или здания в целом, как правило связанное с необходимостью обновления и модернизации изменяемого объекта.

В соответствии со ст. 2 Закона Республики Казахстан от 16 апреля 1997 «О жилищных отношениях» переоборудование жилого помещения – изменение помещения (помещений), связанное с изменением его функционального назначения, полной или частичной заменой внутренней системы технологического и (или) инженерного оборудования, перепланировка – изменение планировки помещения (помещений), сопряженное с изменением границ этого помещения (этих помещений). Правовая значимость этих данных определяется тем, что все работы в квартире должны фиксироваться. Прежде чем приступить к какому-либо работам, человеку необходимо подать заявление в Управление архитектуры города, чтобы узнать, можно ли ему произвести изменения или реконструкцию, будет ли это законно, соответствует ли это техническим регламентам и только после этого приступить к работе.

После того, как специальная организация, имеющая лицензию на разработку проекта перепланировки того или иного помещения, посмотрит и рассчитает все, что хочет сделать владелец квартиры и составит проект, соответствующий всем нормативным требованиям, необходимо согласовать этот проект в управлении архитектуры и получить архитектурно-планировочное задание. Затем собственнику жилья необходимо нанять организацию, имеющую лицензию на выполнение перечня работ утвержденных специальным органом. После завершения всех необходимых изменений, владельцу жилья необходимо обратиться в органы архитектурно-строительного контроля, которые должны проверить, выполнены ли все требования закона и других нормативных актов. После всех согласований (СЭС, пожарной службой и так далее), лицу выдают акт ввода в эксплуатацию. Кроме того, владелец недвижимости должен зарегистрировать все изменения и получить новый технический паспорт на недвижимость.

Следует обратить внимание и на то, что отечественная правовая база определяет строительство как создание нового объекта, а иные виды строительных работ – реконструкцию, капитальный ремонт, перепланировку и переоборудование – как изменение существующего объекта.

Вторую составляющую строительного подряда образует материальный результат указанных работ, который может быть представлен созданным, измененным или усовершенствованным предприятием, зданием, сооружением. Кроме указанных вещей, норма п. 2 ст. 651 ГК РК говорит о некоем «ином объекте». Однако вопрос о том, что следует под ним понимать, остается открытым. Тем не менее, результат должен быть сторонами согласован и его основные характеристики отражены в договоре.

Представляется, что основным, по нашему мнению, квалифицирующим признаком результата работ, совершаемых в рамках строительного подряда, следует признать создание или улучшение соответствующего объекта именно недвижимого имущества.

Подводя итог, проведенному изучению строительного подряда как разновидности подряда, формулируем определение:

Строительный подряд – совокупность действий или осуществление деятельности, непосредственно направленной на создание желаемого материального результата в отношении объекта недвижимости, путем:

- строительства зданий или сооружений;
- реконструкции объектов недвижимости;
- капитального ремонта зданий и сооружений;
- монтажных, пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ.

На основании изложенного, можно сделать вывод, что строительным подрядом следует признать деятельность, непосредственно направленную на создание объекта недвижимости.

Если же деятельность генподрядчика носит только управленческий, организационный характер, т.е. косвенно опосредует достижение материального результата в отношении объекта недвижимости, то такой договор следует квалифицировать как оказание возмездных услуг, в котором генеральный подрядчик будет исполнителем. В его обязанности входит осуществление организационных действий (управленческая деятельность).

Новеллой сформулированного определения является признак «непосредственно», который помогает отграничить собственно подрядные работы от услуг.

Мартынюк А.О.

ПРАВОВІ ОСНОВИ ЗАОЧНОГО РОЗГЛЯДУ СПРАВИ

Одним із головних принципів цивільного процесу є змагальність [1]. Положення щодо заочного розгляду цивільних справ не є новим у науці цивільного процесу. Цей інститут існував з 1924 року, а ось у 1960 році його було ліквідовано. Відновлення інституту заочного рішення в цивільному процесі України зумовлене необхідністю закріплення додаткових гарантій реалізації принципу змагальності сторін цивільно-правового спору, підвищення рівня відповідальності сторони за свої дії (бездіяльність) в процесі, а також необхідністю попередження тяганини та зловживання процесуальними правами з боку відповідача.

Окремі аспекти запровадження заочного розгляду цивільних справ аналізували Я.П. Зейкан, С.М. Коссака, Д.Д. Луспенник, С.Я. Фурса, П.І. Шевчук, О. Штефан, С.В. Щербак [2, с. 3].

На сьогоднішній день у світовій юстиції існують дві основні концепції заочного провадження:

а) вважається, що відповідач, який не з'явився в судове засідання або ухилився від участі в процесі, визнає пред'явлений йому позов. Презюмоване визнання позову з боку відповідача звільняє позивача від необхідності подання доказів у справі (англо-американський цивільний процес);

б) неявка відповідача не розглядається як визнання ним пред'явленого позову і не надає позивачеві ніяких додаткових процесуальних прав. Позивач у цьому випадку не звільняється від обов'язку подання доказів по пред'явленому позову, а суд – від обов'язку розгляду цих доказів і перевірки обґрунтованості заявлених вимог. Дана концепція виходить з припущення, що неявка відповідача в суд могла бути викликана або незнанням відповідача про пред'явлений позов, або обставинами, які перешкодили його явці в суд (французьке цивільне судочинство) [3].

Інститут заочного розгляду справи можливе лише у цивільному процесі. Дане питання регламентується главою 8 Цивільного процесуального кодексу України (далі – ЦПК України), яка називається «Заочний розгляд справи».

Заочний розгляд справи можливе у випадку неявки в судове засідання відповідача, який належним чином повідомлений і від якого не надійшло заяви про розгляд справи за його відсутності або якщо повідомлені ним причини неявки визнані неповними. Хоча суд може ухвалити заочне рішення на підставі наявних у справі доказів, ЦПК України ст. 224 встановив безпосередній вплив позиції позивача щодо даного питання «якщо позивач не заперечує проти такого рішення справи» [1].

Варто розуміти, що у разі участі кількох відповідачів у справі заочний розгляд справи можливий лише тоді, коли вони всі не з'являються у судове засідання. У разі зміни позивачем предмета або підстави позову, зміни розміру позовних вимог суд відкладає судовий розгляд для повідомлення про це відповідача.

Сутність заочного рішення, як вказують юристи – практики полягає у тому, аби захистити добросовісного відповідача, також такий розгляд справи певним чином вберегає суддів від апеляційного оскарження, адже ЦПК України передбачений особливий оскарження даного рішення.

Що стосується процесуального порядку заочного розгляду справи, то суд, як і в будь-яких інших подібних випадках постановляє ухвалу. Також розгляд справи і ухвалення рішення проводяться за загальними правилами з винятками і доповненнями, встановленими цією главою.

Відповідно до ст. 227 того ж Кодексу відповідачам, які не з'явилися до судового засідання, надсилається копія заочного рішення рекомендованим листом з повідомленням не пізніше як за п'ять днів з дня його оголошення [3].

Варто звертати увагу на той факт, що перегляд заочного рішення здійснюється в особливому порядку. Відповідач спочатку повинен подати заяву про перегляд заочного рішення суду першої інстанції, який його прийняв, і лише потім подавати апеляційну скаргу на зазначене рішення, інакше апеляційна скарга буде повернута судом апеляційної інстанції.

Згідно зі ст. 228 ЦПК України заочне рішення може бути переглянуто судом, що його ухвалив, за письмовою заявою відповідача. Заяву про перегляд заочного рішення може бути подано протягом десяти днів з дня отримання його копії [1].

Відповідно до ст. 230 цього Кодексу, прийнявши належним чином оформлену заяву про перегляд заочного рішення, суд невідкладно надсилає його копію та копії доданих до неї матеріалів іншим особам, які беруть участь у справі. Одначасно суд повідомляє осіб, які беруть участь у справі, про час і місце розгляду заяви. Заява про перегляд заочного рішення повинна бути розглянута протягом п'ятнадцяти днів з дня її надходження [1].

Виходячи з норм ст. 231 ЦПК України, заява про перегляд заочного рішення розглядається у судовому засіданні. Неявка осіб, повідомлених належним чином про час і місце засідання, не перешкоджає розгляду заяви.