



**MATERIALS
OF THE X INTERNATIONAL SCIENTIFIC
AND PRACTICAL CONFERENCE**

**«CONDUCT OF MODERN
SCIENCE - 2014»**

November 30 - December 7, 2014

**Volume 10
Law**

Sheffield
SCIENCE AND EDUCATION LTD
2014

THE BUSINESS AND BANKING LAW

Саткей Т.Б., Мусаева А.Я. Общая характеристика правового регулирования туристической деятельности	56
Мұқалдиева Г.Б., Нұрлыбек Шолпан Банктік құпияның түсінігін анықтауға қатысты туындайтын құқықтық мәселелер	59
Трофимчук Н.В. Вопросы досудебного (претензионного) порядка защиты прав предпринимателей в Российской Федерации	63

INTERNATIONAL LAW

Білоус І.М., Плюта М.А. Проблеми цивільної дієздатності фізичної особи за законодавством України	67
Бондаренко Ж.П. Міжнародні стандарти е-урядування	71
Омар Б.М., Баетов Е.К., Мамедов С., Оспанов М. Азаматтардың Конституциялық құқықтары мен бостандықтарын қорғаудағы Қазақстан Республикасы сот органдарының ролі	73
Akhmetov M.E. Customs clearance of goods and vehicles as the form of customs control	78
Dosymbekova M.S., Toktybekov T.A. To a question of legal regulation of institute of customs payments in RK	81
Dosymbekova M.S. Features of teaching course of administrative law in the conditions of administrative reform (for specialty international law)	83

SCIENCE AND EDUCATION LTD

Registered in ENGLAND & WALES
Registered Number: 08878342

OFFICE 1, VELOCITY TOWER, 10 ST. MARY'S GATE, SHEFFIELD, S
YORKSHIRE, ENGLAND, S1 4LR

Materials of the X International scientific and practical conference, «Conduct of modern science», - 2014.
Volume 10. Law. Sheffield. Science and education LTD - 88 стр.

Editor: Michael Wilson

Manager: William Jones

Technical worker: Daniel Brown

Materials of the X International scientific and practical conference,
«Conduct of modern science», November 30 - December 7, 2014
on Law.

For students, research workers.

CONTENTS

LAW

THE STRUGGLE WITH ECONOMIC CRIMES

Важинський В.М. Основні елементи процесу доказування при розслідуванні фіктивного підприємництва 3

ENVIRONMENTAL, LAND AND AGRARIAN LAW

Ахметова А.Р., Базарова Г.С. Вопросы международно-правового закрепления права на неприкосновенность частной жизни 8

Ємцова Д.О., Меліхова О.Ю. Загальноправова характеристика громадської екологічної експертизи 11

Гринь Е.А., Мазукабзова Д. Правовая охрана национальных парков в Российской Федерации 13

Шелепа А.С., Меліхова О.Ю. Механізм фінансового забезпечення екологічних програм: правовий аспект 15

CONSTITUTIONAL LAW

Ахметова А.Р., Базарова Г.С. Теоретико-правовые вопросы закрепления права на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и достоинства 18

Абенова Г.А. Проблемы борьбы с коррупцией в органах власти 21

Толысбаева А.Д., Смоилов С.Ж. Системный подход к казахстанскому парламентаризму 26

CIVIL LAW

Смирнова Т.И. Право собственности в рыночных условиях 29

Канатов Р.К. Некоторые вопросы правового регулирования акционерных обществ: корпоративные конфликты 31

Котельникова О.А. Понятие примирительных процедур в арбитражном процессе и их соотношение со способами альтернативного разрешения споров 39

Канатов Т.К. Актуальные проблемные вопросы дальнейшего совершенствования законодательства Республики Казахстан в сфере интеллектуальной собственности 44

Өмірәлі Айғаным Тасымалдау шартының мазмұны және одан туындайтын азаматтық құқықтық жауапкершіліктің өзекті мәселелері 52

LAW

THE STRUGGLE WITH ECONOMIC CRIMES

Важинський Володимир Михайлович

*Науковий співробітник наукової лабораторії з проблем кадрового забезпечення і діяльності ОВС навчально-наукового інституту підготовки фахівців для підрозділу міліції громадської безпеки та Національної гвардії України
Національної академії внутрішніх справ,
кандидат юридичних наук, майор міліції*

ОСНОВНІ ЕЛЕМЕНТИ ПРОЦЕСУ ДОКАЗУВАННЯ ПРИ РОЗСЛІДУВАННІ ФІКТИВНОГО ПІДПРИЄМНИЦТВА

Одним із найважливіших завдань сучасної української держави і суспільства в цілому є забезпечення суворого додержання законності, викорінення будь-яких порушень громадського порядку, ліквідація злочинності, усунення причин та умов, що породжують та сприяють її розвитку.

Розслідування кримінальних правопорушень, розгляд і вирішення кримінальних проваджень у суді – це сфера кримінальної процесуальної діяльності органів прокуратури, служби безпеки, внутрішніх справ, податкової міліції, судів, що покликані стояти на сторожі законності, захисту прав громадян України, інтересів суспільства.

Процес доказування – це формування (виявлення, збирання, дослідження, перевірка, оцінка і використання) доказів і їх процесуальних джерел, обґрунтування висновків з метою встановлення об'єктивної істини і прийняття на її основі правильного, законного, обґрунтованого і справедливого рішення [1, с. 198]. Доказування у кримінальному судочинстві як різновид процесу пізнання є діяльністю розумовою, що протікає відповідно до законів логіки, у визначених логічних формах. Але, разом з цим, це є і практичною діяльністю, що суворо регламентована процесуальним законом [2, с. 139].

Процеси пізнання і доказування щільно взаємопов'язані, оскільки доказування у кримінальному судочинстві – це не тільки опосередковане, але і неопосередковане пізнання, яке можливе стосовно окремих обставин, що охоплюються предметом доказування по кримінальному провадженні [3, с. 126].

У структурі доказування присутні і поєднуються пізнавальні (пошукові та інформаційні процеси), комунікативні (фіксація та забезпечення передачі фактичних даних у часі та просторі), засвідчувальні (закріплення, підтвердження достовірності фактичних даних) та обґрунтовуючі (використання доказів у встановленні істини) елементи.

Пізнавальний аспект доказування полягає у виявленні джерел доказової інформації та отриманні фактичних даних щодо обставин, які входять у предмет доказування по справі.

Комунікативний аспект доказування полягає в тому, що сприймаючи доказову інформацію, особа, що веде справу, в силу своєї функції мислить себе частиною «пізнавальної системи», частками якої є всі посадові особи, які здійснюють пізнавальну діяльність у кримінальному процесі. Його завдання полягає в тому, щоб перетворити «істину в собі» в «істину для всіх».

Процесуальна форма збирання та дослідження доказів виступає універсальним комунікативним та посвідчувальним засобом, засобом передачі доказової інформації адресату та створення необхідних гарантій її надійності – достовірності та допустимості у справі.

Засвідчувальний елемент доказування проявляється у документуванні та засвідченні в установленому порядку виявлених даних, а водночас і самої процедури одержання доказів для того, щоб обґрунтувати їх достовірність та правильність висновків, зроблених на їх основі.

Пізнання в кримінальному процесі пов'язане не тільки з виявленням фактичних даних, а й з їх закріпленням, документуванням, а за необхідності – і засвідченням за допомогою поняття, як самих виявлених фактичних даних, так і процесу їх отримання (пошуку, знайдення та вилучення). Така діяльність спрямована насамперед на встановлення достовірності зібраних доказів.

При реалізації зазначеного елемента в процесі доказування здійснюється надійне процесуальне закріплення доказів. Документуванням діяльності з виявлення, віднайдення, отримання та фіксації доказової інформації утворюється ціла система додаткових допоміжних доказів, що підтверджують достовірність і допустимість до провадження вже отриманих доказів. Тим самим такий процес доказування стає надійним джерелом встановлення об'єктивної істини.

Зовнішньопредметна пізнавальна діяльність невіддільна у доказуванні від розумової діяльності. Мислення в доказуванні невіддільне від чуттєвого пізнання, а аналіз, оцінка, перевірка та використання доказів органічно влітаються в діяльність зі збирання та дослідження доказової інформації. При цьому саме дослідження є доказовим, оскільки воно під час свого провадження, застосування, розвитку відтворює як логіку пізнання, так і логіку дійсності.

Підсумок доказування – висновок у провадженні – являє собою результат синтезу чуттєво-практичної (пізнавально-засвідчувальної і комунікативної) та розумової (оціночної та обґрунтовуючої) діяльності суб'єктів доказування [4, с. 11].

За своїм змістом процес доказування складається з низки елементів, органічно поєднаних між собою, а саме, на нашу думку:

- одержання доказів (збирання і формування);
- перевірка (дослідження) доказів;
- оцінка і використання доказів.

The famous scientist on public administration I.L. Bachilo notes that at an institutionalization it is important to define the main criteria by which it would be possible to mark out a certain set of the norms forming institute. [5, page 91].

We consider that the complex legal institute of public service structurally has to be formed of two groups of the precepts of law regulating legal relationship in this system:

The first group is the precepts of law regulating intra organizational legal relationship which develop in system of public service, between government bodies and public servants, between public servants.

It is possible to refer to intra organizational legal relationship such, as: training of public servants, regulation of work of public servants, resource ensuring work of public servants, assessment of quality of work, certification of public servants, material stimulation and attraction to legal responsibility of public servants for quality of work.

The second group is the precepts of law regulating external legal relationship of government body with citizens, with non-state and international legal entities.

Thus, the legal relations developing concerning administrative and legal regulation of quality of work of public servants in government bodies can be considered at two levels:

- the intra organizational legal relationship developing in public service
- the external legal relationship developing between concrete government body and citizens, i.e. the population of the administrative territory, social groups, the non-state and international organizations.

We believe that it will be useful for students to discuss the general questions of a legal institutionalization on the educational round tables, seminar occupations and other interactive forms of education, and also to develop the recommendations about questions of development of legal institutes as important direction of administrative reform.

In our opinion, it is now expedient to optimize and add the maintenance of a training course «Administrative law» for students in «International law» with a new subject – features of development of administrative and legal institutes of administrative reform.

Literature:

1. The message of the President of the Republic of Kazakhstan – the Leader of the nation Nursultan Nazarbayev to the people of Kazakhstan «Strategy «Kazakhstan-2050»: a new political policy of the taken place state». – Kazakhstan truth, 2012, on December 14.
2. Nort D. Institutes, institutional changes and functioning of economy. – M.: Fund of the economic book of «Beginning», 1997. – 124 pages.
3. Atamanchuk G. V. Sushchnost of public service: history, theory, law, practice. – M.: Publishing house of RAGS, 2003. – 272 with
4. Bachilo I.L., Salishcheva N. G., Hamanev N. Yu. Dictionary of administrative law. – M.: Fund legal culture, 1999. – 320 pages.
5. Bachilo I.L. State and legal institutes in the conditions of informatization of society – Institutes of administrative law of Russia. – M.: IGP Russian Academy of Sciences, 1999. – 264 pages.

administrative reform which beginning of the second stage it was declared on December 14, 2012 in the Message of the President of the Republic of Kazakhstan – the Leader of the nation Nursultan Nazarbayev to the people of Kazakhstan «Strategy «Kazakhstan-2050»: a new political policy of the taken place state». [1]

In this article we would like to stop only on one problem of administrative reform: legal institution of system of public administration.

As one of six directions of administrative reform there was a reform of public service.

We will note that today public service of the country functions as a component (subsystem) of public administration, that is as the main mechanism of public administration by means of which laws, subsidiary legal acts, state programs and social tasks are realized.

In our opinion, the problem of a legal institutionalization of public service demands development of such questions, as

- 1) definition of the concept «legal institute»,
- 2) features of formation of legal institute of public service.

The Nobel laureate on economy (1993) Douglas Nort writes that «institutes reduce uncertainty, structuring everyday life» [2, page 17-18].

G. V. Atamanchuk fairly notes that any institute as steady, formal education can't make anything, however creates conditions, forms, procedures, norms and other elements which provide historical reproduction of public activity. [3].

The famous jurist S. S. Alekseev writes that the main function of legal institute consists in that within the type (site) of the public relations to provide the integral, rather finished legal regulation. [4, page 29].

For effective functioning of legal institute of public service its formation at two levels is expedient:

1. The complex legal institute of public service made of precepts of law (acts) of the following branches: international law, constitutional, administrative, financial, labor, civil law, criminal law.

For example, the principle of fairness and a equitable of citizens for revenues to public service is approved for all member states of the UN by such international legal acts of the UN as the Universal declaration of human rights (1948) and the International Covenant on Civil and Political Rights (1966),

2. The administrative and legal institute of public service made of precepts of law (acts) of administrative law.

As the administrative and legal institute, public service represents system of the administrative precepts of law regulating the state and office relations, that is the rights, duties, restrictions, a ban, stimulation, responsibility of employees, passing of public service, an order of emergence and termination of the office relations.

Now in our country the full-fledged administrative and legal institute of public service which accurately would regulate in a legal order all her questions, the parties and processes in time and space isn't created properly yet.

There of in system of the legislation on public service numerous gaps in the legislation that is negatively reflected in style and quality of work of public servants and many government bodies, especially in regions take place. The insufficient legal institutionalization of public service generates the numerous facts of bureaucracy, red tape, closeness, corruption and low-skill actions.

Питання назви, кількості і змісту елементів процесу доказування залишаються спірними у кримінальній процесуальній науці, оскільки чітко не закріплені законодавством. Теоретично визнається, що доказування здійснюється за допомогою збирання, перевірки і оцінки доказів; фіксація доказової інформації виступає складовою частиною збирання доказів. У теорії ж доказів, крім зазначених елементів використовуються такі поняття як: пошук, виявлення, формування, дослідження, використання доказів. Чинний КПК України розкриває способи збирання доказів і правила їх оцінки (ст.ст.93,94).

М.С. Строгович як самостійний елемент процесу доказування виділяє процесуальне закріплення доказів [5, с. 298].

М.М. Михеєнко пропонує збирання доказів як елемент кримінально-процесуального доказування назвати формуванням доказів та їх процесуальних джерел, яке на стадії досудового слідства включає проведення і процесуальне оформлення слідчих та інших процесуальних дій з виявлення, фіксації, вилучення та подальшим дослідженням доказової інформації. Ця точка зору зумовлена тим, що неможливо вважати, що докази існували і до проведення слідчих дій. Оскільки, якби це було так, то завдання слідчого стало б доволі простим: знайти та приєднати до справи «готові» докази. Але ж процес доказування є дещо складнішим. Тому, на початку доказування предметом пізнавальної діяльності слідчого є не докази, а сліди певної події, які залишились на предметах матеріального світу і у свідомості людей. Слідчий виявляє ці сліди, отримує інформацію, яка у них міститься і має відношення до справи, та фіксує її в процесуальних документах [6, с. 10].

С.М. Стахівський ототожнює збирання і формування, пропонує виділити, крім збирання, перевірки і оцінки доказів, четвертий елемент – прийняття процесуального рішення [7, с. 12]. Автор зазначає, що «процесуальне рішення слідчого зумовлюється тією сукупністю доказів, якою він володіє на певному етапі розслідування». Вказана сукупність доказів перетворює право слідчого вибрати варіант процесуального рішення в обов'язок в певній ситуації обрати конкретне рішення [7, с. 13]. Виділення прийняття процесуального рішення окремим елементом процесу доказування, дещо звужує, на нашу думку, розуміння підсумку доказової діяльності або певного етапу розслідування чи судового розгляду справи. Автор говорить лише про рішення слідчого (а як щодо інших суб'єктів доказування?), також, крім прийняття рішення (проміжного, підсумкового), встановлені докази сприяють побудові версій у справі та моделюванні ситуації. Тому, пропонується вживати термін «використання доказів», який є ширшим, ніж прийняття рішення, включає в себе доказову діяльність інших учасників процесу, зокрема, захисника і завдяки якому обґрунтовується предмет доказування у кримінальному провадженні.

Процес доказування має своїм змістом діяльність (практичну і розумову), яка повинна складатись із декількох елементів (стадій, етапів). У процесуальній науці перераховані елементи доказування інколи називають етапами. На думку

В.Т. Білоуса, Г.Л. Чигриної та В.К. Шкарупи таке найменування є невдалим, бо наводить на думку про чергування етапів, передбачає розрив у часі. Між тим, процес доказування – це єдиний і нерозривний процес пізнання, в якому зазначені елементи повторюються. А.Р. Белкін зазначає, що найбільш вдалим є термін «фази процесу доказування», котрий підкреслює їх тісне переплетіння та взаємозумовленість, можливу одночасність і існування, а також комплексність, багатоаспектність самого процесу [8, с. 77]. М.А. Погорецький вказує на те, що у разі розгляду доказування в широкому розумінні як діяльності, спрямованої на отримання і обґрунтування ними певних процесуальних рішень, то доцільно говорити про етапи (стадії) доказування, а в разі розгляду доказування як процесу отримання конкретного доказу слід говорити про його структурні взаємозалежні елементи [9, с.500]. Автор слушно пропонує нову «універсальну», структуру доказування – поділ його на два етапи: отримання доказів і використання доказів для обґрунтування рішень в кримінальному провадженні [9, с. 505].

Вважається, що поширений у літературі вираз «етапи процесу доказування» є методологічно неправильним, як і термін «стадії процесу доказування» (якщо сприйняти останній, то відчуватиметься тавтологія із стадіями кримінального процесу). В той самий час термін «елементи процесу доказування» недостатньо конкретизований, що має бути усунуто законодавцем. Етимологічне значення слова «етап» означає «окремий момент, період, стадію в розвитку». «Елемент» є «складовою частиною чого-небудь», тобто в нашому випадку частиною одного цілого – процесу доказування. Тому, влучніше говорити про елементи процесу доказування, які властиві всім етапам розслідування і вирішення кримінальної справи.

Таким чином, на наш погляд, у теорії кримінального процесу слід чітко відрізнити такі поняття як: етапи розслідування і вирішення кримінального провадження (визначаються згідно висунутим версіям щодо вчиненого діяння і передбаченим законом стадіям кримінального процесу), процес доказування (розумова і практична діяльність, спрямована на рух кримінальної справи по мірі одержання доказів) і елементи процесу доказування, які становлять його зміст.

Враховуючи теоретико-науковий і законодавчий підхід, при розслідуванні фіктивного підприємництва та пов'язаних з ним злочинів, як елементи процесу доказування потрібно розглядати: одержання (збирання і формування), перевірку (дослідження), оцінку та використання доказів і їх джерел.

Між тим, у формуванні, перевірці й, особливо, оцінці доказів беруть участь не тільки державні органи та особи, які ведуть процес, але й підозрюваний, обвинувачений, захисник, а також потерпілий, представник потерпілого, цивільний позивач, цивільний відповідач та їх представники.

Отже, при доказуванні фактів вчинення фіктивного підприємництва, а також пов'язаних з ним злочинів всі елементи, що складають зміст процесу доказування, виступають у єдності і взаємодії як відносно факту вчинення кримінального правопорушення у формі фіктивного підприємництва (який доказується),

of the customs declaration. If the customs declaration isn't submitted in due time, terms of customs payment are estimated from the date of the expiration of submission of the customs declaration (the Art. 329 of shopping Mall RK

When exporting goods the customs duties are paid no later than day of submission of the customs declaration if other isn't established to shopping Mall RK. At change of customs regulations customs payments have to be paid no later than the day determined to shopping Mall RK for completion of action of changeable customs regulations.

In Art. 4 of the Law RK of December 13, 1997. «About a customs tariff and duty» classification of rates of the customs duties is given. On a way of definition (i.e. the established quantitative parameter for calculation to the subject payment of the sum of the customs duty) rates share on ad valorem, specific and combined.

For determination of the size of the customs duty the customs cost of goods has important value. The correct determination of customs cost is a guarantee of realization of the constitutional principle of the equal and fair taxation. The size of customs cost depends on the components which are subject to inclusion in structure of customs cost, and a method of its definition.

The choice of a rate of the import customs duty depends also on the country of goods' origin. Data on the country of origin are declared at declaration of goods to customs authorities.

For protection of economic interests of the Republic of Kazakhstan in the goods imported on the customs territory of the Republic of Kazakhstan according to the legislation of RK special protective, anti-dumping and countervailing measures special duties can temporarily be applied: 1) special duty; 2) anti-dumping duty; 3) countervailing duty.

Thus, the system of customs payments allows to note that almost each step of the subject of foreign economic activity is regulated by application of measures of customs and tariff and non-tariff regulation, namely: it is connected with payment of these or those customs payments, observance of a ban and the restrictions set by the legislation of RK on state regulation of the foreign trade activity.

Dosymbekova M. S. Cand.Jur.Sci.,
the associate professor of International law
KazNU named by al-Farabi

FEATURES OF TEACHING COURSE OF ADMINISTRATIVE LAW IN THE CONDITIONS OF ADMINISTRATIVE REFORM (FOR SPECIALTY INTERNATIONAL LAW)

The program of a training course «Administrative law» for the students who are trained in an international law has to reflect flexibly the requirements of practice happening in the state all changes. In this regard we believe that the program of a course has to promote not only to understanding, but also implementation of requirements of

Customs payments are raised from legal, natural persons, and also from individual entrepreneurs. The person responsible for payment of the customs duties, taxes, the customs applicant is. If declaring is made by the customs broker (representative), it is responsible for payment of the customs duties, taxes. In some cases the owner of a warehouse of temporary storage, the owner of a customs warehouse, a carrier, persons to whom the obligation for observance of customs regulations is assigned are responsible for payment of the customs duties, taxes.

At failure to pay the customs duties, taxes, including at their wrong calculation and (or) untimely payment, responsibility before customs authorities is born by the person responsible for payment of the customs duties, taxes.

Types of customs payments are defined by the Customs code of the Customs union of RK according to which treat them: the import and export customs duties, the value added tax raised when importing goods to the customs territory of RK, excises, customs duties for customs registration, customs duties for customs escort; customs duties for storage (item 1 of Art. 113TK of RK).

It is represented that the following categories of obligatory contributions belong to customs payments: duty, tax, collecting, payment. Such variety of obligatory payments is contrary to standards of the tax law which uses two categories – «taxes» and «collecting». The exception of the customs duty from among republican taxes and fees didn't promote completion of scientific dispute on its financial and legal essence. Thus A.V. Bryzgalin believes that the terms «tax», «collecting», «duty» are synonyms, and their use is explained only by the settled practice.

In the list of customs payments obligatory payments which differ both by the legal nature, and according to the economic contents are joint. Among customs payments there are taxes (the VAT, excises) and obligatory payments of non-tax character (the customs duty, customs duties).

The institute of customs payments is closely connected with concept of customs and tariff regulation of the foreign trade activity. Usually it is connected with application of a customs tariff (customs duties). The legislator directly carries the import and export customs duty to measures of customs and tariff regulation.

Control of customs payment when moving goods through customs border of RK is exercised by customs authorities. Need of control of observance of the customs legislation regarding payment and collection of customs payments also causes introduction and development of a control system of risks in this area. The purpose of a control system of risks is creation of the modern system of customs administration providing implementation of effective customs control for prevention of violations of the customs legislation of RK having steady character; the customs duties connected with evasion from payment, taxes in considerable sizes; the domestic producers undermining competitiveness; infringing on other important interests of the state which ensuring compliance is assigned to customs authorities.

Conditions of emergence of obligations for payment of duties are defined by the national legislation. In the Art. 138 of shopping Mall RK the moment of emergence of an obligation for customs payment, and also time of the termination of such duty is defined.

The terms established for customs payment differ depending on the operations made with goods. When importing goods to the customs territory of the Republic of Kazakhstan the customs duties, taxes have to be paid no later than day of submission

окремої обставини, що входить у предмет доказування, так і відносно сукупності злочинів, коли приймаються рішення, які визначають певні юридичні наслідки.

Література

1. Коваленко Є.Г. Кримінальний процес України: [підручник] / Є.Г. Коваленко, В.Т. Маляренко – К.: Юрінком Інтер 2006. – 704 с.
2. Кримінальний процес України: Підручник для студентів юрид. спец. вищ. закладів освіти / Ю.М. Грошевий, Т.М. Мірошніченко, Ю.В. Хоматов та ін. / За ред. Ю.М. Грошевого та В.М. Хотенця. – Харків: Право, 2000. – 496 с.
3. Коваленко Є.Г. Теорія доказів у кримінальному процесі України: [підручник] / Є.Г. Коваленко. – К.: Юрінком Інтер, 2006. – 632 с.
4. Прутська О. Історичний досвід розвитку підприємництва в Україні // Економіка, фінанси, право. – № 9. – 2002. – С. 11.
5. Строгович М.С. Курс советского уголовного процесса. Т.1. / М.С. Строгович. – М.: Наука, 1968. – 470 с.
6. Михеенко М.М. Гносеологическая и юридическая сущность уголовного процессуального доказывания // Проблемы розвитку кримінального процесу в Україні: вибрані твори / М.М. Михеенко. – К.: Юрінком Інтер, 1999. – 240 с.
7. Стахівський С.М. Кримінально-процесуальні засоби доказування: автореф. дис. на здобуття наук. ступеня к.ю.н.: спец. 12.00.09 «Кримінальний процес та криміналістика; судова експертиза»/ С.М. Стахівський. – К.: НАВСУ, 2005. – 31 с.
8. Белкин А.Р. Теория доказывания в уголовном судопроизводстве / А.Р. Белкин. – М.: Норма, 2007. – 528 с.
9. Погорецький М.А. Функціональне призначення оперативно-розшукової діяльності у кримінальному процесі: [монографія] / М.А. Погорецький. – Х.: Арсис, ЛТД, 2007. – 576 с.

ENVIRONMENTAL, LAND AND AGRARIAN LAW

Ахметова А.Р.

магистрант КарГУ им. Е.А.Букетова Республика Казахстан

Базарова Г.С.

PhD докторант Республика Казахстан

ВОПРОСЫ МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОГО ЗАКРЕПЛЕНИЯ ПРАВА НА НЕПРИКОСНОВЕННОСТЬ ЧАСТНОЙ ЖИЗНИ

Права человека – универсальная категория, представляющая собой вытекающие из самой природы человека возможности пользоваться элементарными, наиболее важными благами и условиями безопасного, свободного существования личности в обществе. Закрепление основ правового статуса личности в Конституции РК отражает принципиально новую концепцию прав человека, взаимоотношений человека и государства по сравнению с той, которая воплощалась в союзных и казахстанских конституциях советского периода. В основу современной концепции прав человека положен новый подход к личности как к субъекту правового статуса. Впервые на конституционном уровне признана категория «права человека». Конституционное законодательство новейшего времени стоит на позициях признания основных прав и свобод человека принадлежащих каждому от рождения и считаются абсолютными и неотчуждаемыми, определяют содержание и применение законов и иных нормативных правовых актов. (п. 2 ст. 12 Конституция РК). Кроме этого в Казахстане как и в других государствах признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права, в частности в области прав человека.

Право на свободу и личную неприкосновенность, несомненно, можно назвать одним из основных прав, характеризующих современное положение человека в демократическом обществе, его статус по отношению к другим людям, государству. К середине XX в. вопрос регулирования международным сообществом основных прав и свобод стал ключевым. Принятием Устава Организации Объединенных Наций и Всеобщей декларации прав человека ООН 1948 г. права и свободы человека были учреждены в качестве ведущего института международного права и получили адекватное развитие в конституционном праве передовых государств. Таким образом, Устав ООН явился первым в истории международных соглашений многосторонним договором, который заложил основы широкого развития сотрудничества государств по правам человека. Если рассматривать международные соглашения в области прав и свобод человека и гражданина, то можно увидеть определенные тенденции и закономерности в их составлении. Следует выделить акты общего характера, которые касаются всех или большей части прав

In the process of customs clearance of goods and vehicles principally that the following procedures to ensure the independence, integrity, traceability and safety of each product and the vehicle.

Found that the risk management system is a mechanism that helps to ensure effective monitoring of compliance with customs legislation, economic protection of the country and promote the development of trade. It is proved that the application of the risk management system in the customs control, first, to allow the customs authorities of the Customs Union to focus on high-risk areas, which will allow more efficient use of available resources. Secondly, to increase the number of identified and disclosed customs offenses; provide law-abiding participants of foreign trade and the most favorable conditions for passengers and third, accelerate trade and movement of goods and vehicles.

One of the defining elements inherent in the daily work of employees of the customs security check is the use of technical means of customs control, without which it is currently impossible to ensure the timeliness, quality and standards of customs control.

Of particular relevance for today are the development of standards for certain types of technical means used in the process of customs control for all the countries of the Customs Union. Such standards should describe in detail the performance of hardware, as well as samples and test methods; by which they can be measured. Standardization requires hard work, but its implementation will address specific issues, including issues of efficiency of use of means at customs control.

Thus, the process of modernization of customs clearance of goods and vehicles to the new realities of customs activities will not only speed up the process of customs clearance, but also to ensure compliance with customs legislation by all the participants of foreign trade, as well as provide a wide range of applications by the customs authorities of the latest technical means of customs control, information and communication technologies.

1. Message of the President of the country **Nazarbaev N.A.** to the people of Kazakhstan «A common goal, common interests, common future» // Казахстанская правда 18 January, 2014

Dosymbekova M.S. Cand.Jur.Sci.,

the associate professor of International law KazNU named by al-Farabi,

Toktybekov T.A. Cand.Jur.Sci

TO A QUESTION OF LEGAL REGULATION OF INSTITUTE OF CUSTOMS PAYMENTS IN RK

The State budget of any country, as a rule, is based on tax and customs payments. Customs payments represent the money raised by customs authorities from the persons participating in process of movement of goods and vehicles through customs border of RK. Payment of payments is one of the main conditions of the operations connected with foreign trade.

Analysis of screening allowed us to formulate the author's definition of customs clearance, under which it should be understood administrative action is to obtain a coherent conformity assessment investigational product characteristics stated in the customs declaration, by comparing physical, qualitative and quantitative characteristics, in order to determine the legality of its movement across the customs border, prevent the import or export of prohibited items and detecting hidden baggage.

Comparative analysis of customs inspection and customs examination revealed a number of common features, which have called forms of customs control. These include: the purpose of the – the establishment of law movement of goods and vehicles across the customs border; objects that are directed screening action; administrative nature of acts performed by the customs authority.

Customs inspection of the remaining activities of the customs inspection is characterized in that the external study implies the examined object and does not involve opening the vehicle or its cargo spaces and violations of the packaging of goods.

Established that the purpose of allocation of customs inspection of goods in the form of a separate customs control is to identify the final results of the inspection in a separate procedural document – the act of customs inspection. Usually preceded by the customs inspection customs inspection.

Noted that one of the priority tasks of the customs authorities should be encouraging staff conducting inspections with positive results. This would allow each of the officers conducting the inspection, realizing the possible consequences of his criminal acts, and – ideally – prevent the thought of abuse, to create an atmosphere of intolerance in communities to manifest bribery and extortion.

You also need to be attached directly to the Customs Code of the Republic of Kazakhstan grounds of personal search:

- relevant information contained:

1. in reports and statements of the Customs Union citizens, stateless persons and foreign persons;

2. the materials received from law enforcement, regulatory and other public bodies of the Customs Union;

3. to the information received from customs and other law enforcement agencies and other competent authorities of foreign states and international organizations.

- direct detection by customs officials of any signs, either directly or indirectly indicating that the individual is concealing himself and does not give the goods that are objects of violation of customs legislation.

Current legislation and the development of scientists in the field of administrative and customs law suggests that the basis of customs control in general and in particular customs inspection always based on the principles that express the essence of customs clearance and its main properties and characteristics.

These principles offered include: Law; the principle of «one window»; transparency; the principle of random selection; humanity; harmlessness goods and vehicles; integrity; responsibility; feasibility; efficiency; efficiently and economically.

Examination of goods and means of transport shall be made as soon as possible, within a reasonable time. As you accumulate – the experience and technical progress important point should be regularly updated technical component inspection.

человека и приняты на мировом уровне. Условно их можно назвать универсальными. К такого рода актам следует отнести в первую очередь Всеобщую декларацию прав человека 1948 г. Она содержит широкий перечень гражданских, политических, социально-экономических и культурных прав и направлена на неопределенный круг лиц, признавая естественный характер прав человека, она в первой статье провозглашает, что все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и в своих правах. Как отмечают ряд авторов, данная Декларация является одним из основных источников права, служит моделью, которая широко используется многими странами для разработки положений конституций, различных законов и документов, относящихся к правам человека. Также в отдельную группу можно выделить международные соглашения, регулирующие определенный круг прав и свобод человека и гражданина. К такого рода актам следует отнести Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах. Данный Пакт провозглашает такие права, как право на труд, право каждого на благоприятные и справедливые условия труда, право на социальное обеспечение, включая социальное страхование, право каждого на достойный уровень жизни, образование, и много других прав, являющихся неотъемлемой частью жизни цивилизованного общества. Также к международным соглашениям, регулирующим определенную группу прав, следует отнести Международный пакт о гражданских и политических правах.

В соответствии с теорией конституционного права право на личную неприкосновенность можно разделить на два подвида: физическую и психическую неприкосновенность. Первая характеризуется, прежде всего, отсутствием какого-либо физического контакта с человеком против его воли, а вторая – отсутствием контакта, подавляющего сознание, мысли, волю человека и оказывающего принудительное воздействие на его поведение. Само по себе право на личную неприкосновенность занимает одно из ведущих мест в системе личных конституционных прав и свобод человека и состоит из нескольких правомочий. Одно из них – право на неприкосновенность частной жизни. Право на неприкосновенность частной жизни необходимо рассматривать в трех аспектах: во-первых, как право индивида на свою собственную жизнь, на действия в отношении самого себя, что тесно связано с индивидуальностью человека, а значит, и с защитой от вмешательства со стороны всех субъектов права; во-вторых, как самостоятельное право, предполагающее недопустимость вмешательства в частную жизнь лица со стороны государства, организаций, юридических и физических лиц; в-третьих, как право, смежное с другими правами – с правом на неприкосновенность семейной жизни, жилища, корреспонденции. Перечисленные права можно рассматривать и как примыкающие к праву на неприкосновенность частной жизни элементы, и как самостоятельные права. Право на неприкосновенность частной жизни не относится к числу так называемых традиционных естественных прав, сформулированных в XVIII в. В Конституции США, например, вы не найдете его под своим именем, хотя гарантии, установленные отдельными поправками к Конституции и Биллем о правах в целом, защищали хотя бы некоторые стороны частной жизни от постороннего несанкционированного вторжения. Несколько десятилетий назад Верховный суд США путем толкования норм Конституции признал право на

неприкосновенность частной жизни фундаментальным конституционным правом. Теоретическое обоснование этого права, но не как одного из фундаментальных, конституционных прав, а как личного неимущественного права, защищаемого средствами гражданского права, т.е. путем предоставления лицу возможности предъявить в суде иск к нарушителю и добиться запрещения такого нарушения или возмещения причиненного морального или эмоционального вреда, – это обоснование почти одновременно появляется в юридической литературе разных стран на рубеже XIX и XX вв.

Одного признания за человеком неотъемлемого и неотчуждаемого права на неприкосновенность частной жизни недостаточно. Необходимо его обеспечение и защита в случае неправомерного вмешательства в частную жизнь человека.

В этой связи Конституция РК и законодательство РК, признающее за каждым право на неприкосновенность частной жизни, должно содержать следующие гарантии: - соблюдение личной и семейной тайны, ставшей известной в процессе взаимодействия конкретного человека с публичными органами, общественными и религиозными организациями, государственными и частными предприятиями учреждениями по поводу реализации принадлежащих ему прав; установление ответственности (гражданско-правовой, дисциплинарной, административной, уголовной) за нарушение права на неприкосновенность частной жизни;

- право на конституционное обжалование как конституционную гарантию от законодательного произвола и право на судебную защиту действий и решений государственных органов, органов местного самоуправления и должностных лиц, нарушивших право на неприкосновенность частной жизни.

Делая вывод можно сказать, что на современном этапе международным сообществом выработаны правила, получившие признание в качестве основополагающих начал в обеспечении и защите права на неприкосновенность частной жизни и нашедшие закрепление в международно-правовых актах и в конституциях современных государств.

Литература

1. Алексеева Л.Б., Жуйков В.М., Лукашук И.И. Международные нормы о правах человека и применение их судами Российской Федерации (практическое пособие). М., 1996.

2. Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод, законодательство и правоприменительная практика Российской Федерации (сравнительный анализ). Авторы комментария: Е.А. Лукашева, Н.Г. Салищева, И.А. Ледах. М., 1997.

3. Всеобщая декларация прав человека (принята на третьей сессии Генеральной Ассамблеи ООН резолюцией 217 А (III) от 10 декабря 1948 г.) // Сборник международно-правовых документов «Права человека». – М., 1999. – 678 с.

with the movement of goods and vehicles across the customs border, are forms of customs control, among them because of their importance occupies a special place customs clearance of goods and vehicles.

As a result of research conducted in the master's work, we can conclude that special significance in customs matters are monitoring. Currently, in accordance with the customs legislation of the Republic of Kazakhstan goods and vehicles are subject to customs control and customs clearance. Customs control is a direct consequence of the state's foreign trade policy aimed at the fulfillment of international obligations of Kazakhstan and to the protection of the financial and economic sovereignty.

Recently, a special urgency in matters of customs control acquires factors customs clearance and customs control of goods in places close to the state border of the Customs Union. Visible prospects that need to be achieved in the implementation of the provisions of the Customs Union, its implementation through now seems highly desirable, as it will involve:

- with minimal cost;
- needs to be used on the national customs regulations;
- integration of staffing in the three states of the Customs Union.

As President of the Republic Kazakhstan N.A. Nazarbaev: «Need to develop the sector of logistics services. First of all, it is about maximizing the use of the Customs Union to transport our goods. Nearing completion of the construction corridor «Western Europe – Western China», built railway in Turkmenistan and Iran, with access to the Persian Gulf.

In the future, Kazakhstan to invest in the establishment of logistics centers in countries with access to the sea . Need to reduce the time of entry of goods, improve the capacity of border crossings , to strengthen capacity of the port of Aktau , simplify procedures for export and import operations .

We are building a new railway 1200 kilometer « Zhezkazgan Shalkar – Beyneu .» It will directly connect the East and West of the country , enlivening many areas of the center . This grand building will be completed in 2015. This highway will allow through the Caspian Sea and the Caucasus to go to Europe. And in the east – in the port of Lianyungang on the Pacific Ocean , as there is an agreement with the PRC».

Until today, in theory, in law and in practice allowed the mixing of forms, methods and controls. In the absence of legislative definition – forms of customs control, concluded that the need to develop and consolidate its national legislation. Under the form of customs control method proposed to understand the external expression of the control activities of authorized customs officials, aimed at ensuring compliance with procedures and rules under which persons exercise the right to move goods and vehicles across the customs border of the Customs Union.

The study found that the most common forms of customs control are customs inspection and customs clearance of goods imported into the territory of Kazakhstan, as most of the violations of customs laws on importation of prohibited or undeclared goods is found during these forms of control. In this regard, the focus, as customs officials and lawmakers should be paid to the issues of the customs clearance of goods and vehicles and personal inspection.

толық іске асуы қамтамасыз етілді». Мемлекет басшысы 1996-2005 жылдар аралығында 147 заң жобасын тез басымдыққа ие деп жариялады. Оның ішінде «Қазақстан Республикасы сот жүйесі және судьялардың мәртебесі туралы Қазақстан Республикасының Конституциялық Заңына өзгертулер мен толықтырулар енгізу туралы» заңы, «Алқабилер туралы» заңы бар. Бұл республиканың сот жүйесін іс жүзінде мемлекет басшысы қалыптастырғанын көрсетеді. Оған қоса Президент «құқық реформасы бізде артта қалған» деп бірнеше рет ескертті және «соттық құқықтық процедуралардың мөлдірлігін, сот төрелігін жүзеге асырудағы әділдікті қамтамасыз ету мен судьялардың қоғам алдындағы жауапкершілігін қамтамасыз ету» міндеттерін шешуді алға қойды.

Әдебиеттер тізімі

1. Қазақстан Республикасының 30.08.1995 жылғы Конституциясы (Қазақстан Республикасы Парламентінің 1996 ж., №4,217-құжат), Қазақстан Республикасының 1998 жылғы 7 қазандағы Заңымен енгізілген өзгертулер мен толықтырулары (Қазақстан Республикасы Парламентінің 1998 ж., №20,245-құжат), Қазақстан Республикасының 2007 жылғы 21 мамырдағы Заңымен енгізілген өзгертулер мен толықтырулары (Қазақстан Республикасы Парламентінің 2007 ж., №10, 68-құжат). –Астана: «Елорда» баспасы, 2009. – 42 б.

2. Халиков К.Х. Выступление на конференции «Обеспечение судебной власти в деятельности районного суда: современное состояние и некоторые направления совершенствования»//Тураби. – 2004. – №2. – с.8-17.

3. Выступление Президента Республики Казахстан Н.А. Назарбаева на IV съезде судей Республики Казахстан (г. Астана, 3 июня 2005 года)//Зангер. – 2005. – №6. – 3-7 с.

4. Комментарий Государственно-правового отдела Администрации Президента Республики Казахстан к Указу Президента РК «О мерах по усилению независимости судебной системы в Республике Казахстан»//Казахстанская правда. – 2000, 2 сентября. №326 -3с

Akhmetov M.E.

Karaganda Economical University, Kazakhstan

CUSTOMS CLEARANCE OF GOODS AND VEHICLES AS THE FORM OF CUSTOMS CONTROL

Customs control plays an important role in ensuring economic security, protection of domestic production and the interests of consumers, the environment, the protection of animals and plants. However, customs controls are intended to create the necessary conditions for the development of international trade and the world market.

Traditionally, the effectiveness of customs control was associated with the fiscal activities of customs authorities. In this part of the customs supervision, in connection

Ємцова Д.О.

Запорізький національний університет

Науковий керівник: Меліхова О.Ю., к.ю.н., доцент

ЗАГАЛЬНОПРАВОВА ХАРАКТЕРИСТИКА ГРОМАДСЬКОЇ ЕКОЛОГІЧНОЇ ЕКСПЕРТИЗИ

Сьогодні одним із пріоритетних завдань для України у сфері екологічної безпеки є вдосконалення законодавства у галузі екологічної безпеки згідно міжнародно-правових вимог, винайдення ефективних засобів підтримання належного стану навколишнього природного середовища, метою якого є збереження безпечного для існування довкілля, захист життя та здоров'я населення від негативного впливу забруднення навколишнього природного середовища, раціонального використання й відтворення природних ресурсів. Важливим засобом у реалізації вище зазначених завдань є інститут екологічної експертизи, зокрема громадська екологічна експертиза, як його форма.

Участь у проведенні громадської екологічної експертизи є одним із гарантованих державою екологічних прав громадян. Це підтримується тим, що не тільки держава в особі посадових органів але й громадськість має можливість брати участь у вирішенні гострих екологічних проблем, в усуненні прогалин, які мають місце в чинному законодавстві [1, 8]. Таким чином підтверджується прагнення українського законодавства відповідати сучасному міжнародно-правовому рівню. У контексті вище зазначеного представляється актуальним дослідження сучасних теоретико-правових питань реалізації громадської екологічної експертизи в Україні.

Окрім теоретичні і практичні аспекти громадської екологічної експертизи в Україні висвітлювали у своїх наукових працях такі вчені, як: В. І. Андрейцев, А.П. Гетьман, Е. В. Позняк, О. Б. Федоровська, М. В. Шульга та інші вчені.

Треба сказати, що відносини в галузі екологічної експертизи в Україні регулюються Законом України «Про охорону навколишнього природного середовища» від 25.06.1991 р. та Законом України «Про екологічну експертизу» від 09.02.1995 р.

Так, аналізуючи чинне національне законодавство можна зазначити, що екологічна експертиза в Україні – це вид науково-практичної діяльності уповноважених державних органів, еколого-експертних формувань та об'єднань громадян, що ґрунтується на міжгалузевому екологічному дослідженні, аналізі та оцінці передпроектних, проектних та інших матеріалів чи об'єктів, реалізація і дія яких може негативно впливати або впливає на стан навколишнього природного середовища, і спрямована на підготовку висновків про відповідність запланованої чи здійснюваної діяльності нормам і вимогам законодавства про охорону навколишнього природного середовища, раціональне використання і відтворення природних ресурсів, забезпечення екологічної безпеки [2].

Як відомо, в Україні здійснюються державна, громадська та інші екологічні експертизи (ст. 12 ЗУ «Про екологічну експертизу»). Згідно ст. 16 вказаного закону сутність громадської екологічної експертизи полягає у тому, що вона може здійснюватися в будь-якій сфері діяльності, що потребує екологічного обґрунтування, за ініціативою громадських організацій чи інших громадських формувань.

Зважаючи на те, що законодавець поки що не дає визначення поняття «громадська екологічна експертиза», проте з вище зазначеного можна підсумувати, що особливістю громадської екологічної експертизи є її суб'єктний склад, тобто її повинні проводити представники громадськості чи їх об'єднання. У зв'язку з вище зазначеним, слід погодитись із думкою переважної більшості науковців, які підкреслюють, що «поняття «громадська екологічна експертиза» потребує свого законодавчого закріплення і визначення.

Окрім вище зазначеного, одними із проблемних питань, які потребують свого вирішення є питання фінансування заходів щодо організації та проведення громадської екологічної експертизи.

Згідно зі ст.30 ЗУ «Про охорону навколишнього природного середовища» та ст.49 «Про екологічну експертизу» таке фінансування здійснюється за рахунок коштів об'єднань громадян, громадських природоохоронних та інших фондів, а також цільових добровільних грошових внесків громадян, підприємств, установ і організацій [2; 3]. І тут виникає проблемне питання щодо недостатнього фінансування для здійснення незалежної еколого-експертної діяльності, оскільки на основі членських внесків та окремих актів благодійності неможливо у повному обсязі забезпечити якісне проведення всіх необхідних дій, пов'язаних з громадською екологічною експертизою. Тому, погоджуючись з міркуванням Ігнатенко І.В., та іншими науковцями, вважаємо, що доречним було б у законодавчому порядку регламентувати питання про фінансову підтримку громадських організацій з виділенням цільових коштів для здійснення громадської екологічної експертизи найважливіших об'єктів, наприклад, тих, які входять до Переліку видів діяльності та об'єктів, що становлять підвищену екологічну безпеку, затвердженого постановою Кабінету Міністрів України від 27 липня 1995 р. [4].

Отже, підсумовуючи можна сказати, що громадська екологічна експертиза це невід'ємна складова системи можливостей, які визначають право громадян на участь у прийнятті важливих рішень з питань екології. Удосконалення системи правових норм шляхом внесення змін і доповнень до законодавства про екологічну експертизу щодо порядку проведення громадської екологічної експертизи забезпечить належну участь громадськості у процесі прийняття екологічно значимих управлінських рішень.

Література

1. Позняк Е. В. Правові аспекти здійснення громадської екологічної експертизи в Україні: автореф. дис. на здобуття наук. ступеня канд. юр. наук : спец.

құжат демократиялық мемлекеттерде құқықтың үстемдігін және тұлғаның еркіндігін қорғау үшін қажетті соттардың тәуелсіздігінің дамуына ықпал жасауға арналған, сонымен бірге негізгі міндеті – тек еуропа мемлекеттеріне ұсыныс беруші заңнамалық акт ретінде емес, басқа да өздерінің сот билігі туралы заңнамасын еуропалық заңнамамен үйлестіру қажет деп шешкен мемлекеттер үшін де кеңес береді. Сондықтан, бұл құжат Қазақстан үшін маңызды.

Кез келген соттарды таңдауға, қызметке тағайындауға, қызметтегі көтерілуге немесе сот лауазымында болудың аяқталуына байланысты шешімдерге қатысты Заң атқарушысы және заң шығару билігіне тәуелсіз органның араласуын қарастырады, ол органның отырыстарына қатысушылардың жартысынан көп бөлігі соттың өте кең өкілдігін кепілдейтін дәл осындай жолмен таңдалынған соттар болып табылады.

Қазіргі таңда Қазақстан Республикасында соттық құқықтық реформалар жоспарлы және табысты орындалуда. Мұнда маңызды рөлді Қазақстан Республикасының Президенті атқарды. 1995 жылғы Конституция бойынша қайта сайланған қос палаталы кәсіби Парламент өз жұмысына кіріспеген кезеңде мемлекет басшысы 1995 жылы 20 желтоқсанда «Қазақстан Республикасының соттары және судьялардың мәртебесі туралы» Конституциялық заң күші бар Жарлық қабылдады. 2000 жылы Мемлекет басшысы «Сот жүйесі және судьялардың мәртебесі туралы» Заңның қабылдануына бастамашы болды және ол бізге «сот жүйесі тәуелсіздігін нығайту, сот төрелігін жүзеге асыру және азаматтардың заңды мүдделері мен құқықтарының соттық қорғалу сапасын жоғарлату үшін» қажет екенін көрсетті. «Сот кадрларын атқарушы биліктен бөліп, адамдардың сот инстанцияларындағы бітпейтін кедергілерін азайту қажет. Судьялардың беделін көтеру қажет». Нәтижесінде мемлекеттік биліктің барлық тармақтары Президенттің бастамасымен Үкімет Парламентке енгізген «Сот жүйесі және судьялардың мәртебесі туралы» Заңның дайындалуына қатысты. Заңның негізін Парламент депутаттары жасаған жоба құрайды. Оның мәтіні бойынша Үкімет пен сот билігінің өкілдері жұмыс істеді. Қазақстан Республикасы Президентінің 2000 жылы 1 қыркүйектегі «Қазақстан Республикасының сот жүйесі тәуелсіздігін күшейту шаралары туралы» Жарлығының нәтижесінде жоғары сот органдары қасында Соттық әкімшілік бойынша Комитет (ары қарай – Комитет) құрылды. Соттардың қызметін қамтамасыз ету жүйесі Әділет министрлігінің құрылымынан Жоғары Сотқа берілді. Бірақ Жарлық Комитеттің Жоғары Соттан автономдығын қарастырған болатын, Комитет төрағасын мемлекет басшысы қызметіне тағайындап, Комитет туралы ережені бекітетін. Жергілікті соттар деңгейінде олардың қызметін қамтамасыз етумен Комитетке бағынатын әкімшілер атқарды. Солай соттар әкімшілік шаруашылық функцияларды атқарудан босатылды және толығымен сот төрелігін жүзеге асыру сұрақтарына көңіл бөлді. Осы Жарлықта Қазақстан Республикасы Әділет Министрлігіне әділеттің біліктілік алқасының қызметін қамтамасыз ету функциясын Қазақстан Республикасы Президенті Әкімшілігіне беру міндеті қойылды. Осылай әділеттің біліктілік алқасы «толығымен атқарушы билігі жүйесінен алшақтатылды, соның арқасында әділеттің біліктілік алқасы автономды, тәуелсіз мекеме ретінде конституциялық мәртебесін бірізді және

қағидаларын қабылдап, жүзеге асырады. Негізгі қағидалар барлық соттарға, тиісті жағдайларда кәсіби заңгер емес соттарға қатысты да қолданылады. Экономикалық және Әлеуметтік Кеңестің №1989/60 қарарының V бөліміне сәйкес мүше мемлекеттер 1988 жылдан бастап, әр бес жыл сайын Бас Хатшыға Негізгі қағидаларды жүзеге асыру барысы туралы ақпарат береді. Соның ішінде, қағидалардың таратылуы, ұлттық заңнамаға енгізілуі, ұлттық деңгейде оларды жүзеге асыру кезінде туындаған проблемалар мен қиындықтар, халықаралық қауымдастық тарапынан қажет көмектер туралы ақпарат берілуі тиіс.

Құқықтық реформа аясында қылмыстық заңнаманы ізгілендіру жүрді. Осы мақсаттар үшін 2002 жылы 21 желтоқсанда қылмыстық, қылмыстық іс жүргізу және қылмыстық атқару кодекстеріне өзгертулер мен толықтырулар туралы Заң қабылданды. Заң кейбір пайдақорлық қылмыстарды орташа дәрежедегі қылмыстар санатына көшірді және бұл соттарға бас бостандығынан айырумен байланысты емес жазаларды кең қолдануға мүмкіндік берді. Жеңіл дәрежедегі қылмыстардың барлығына және орташа дәрежедегі қылмыстардың көпшілігіне бас бостандығын шектеу жазасын тағайындау мүмкіндігі берілді. Қылмыстық қудалауды тоқтату негіздерін кеңейтіп, оған айыпталушының жәбірленушімен татуласуына байланысты сияқты негіздерді қосты. Бір сөзбен, соттық реформаны жүзеге асыру бөлігінде көптеген шаралар іске асырылды және көптеген халықаралық ұйымдар мен тәуелсіз сарапшылар тарапынан оң бағаланды [4].

Қазақстан Республикасының 1995 жылы 30 тамыздағы бүкілхалықтық референдумда қабылданған Конституцияның VII тарауының 75 бабында халықаралық құқықтың жалпыға танымал нормасы бекітіліп, «Қазақстан Республикасында сот төрелігін тек қана соттар атқарады» деп, жазылды. 1995 жылғы Конституция 1993 жылғы қабылданған Конституцияға қарағанда біртұтас сот жүйесі қарастырған. Мысалы, республика соттары болып заңға сәйкес құрылған Республиканың Жоғары Соты мен жергілікті соттары табылады. Басқа ешқандай, соның ішінде арнайы және төтенше соттар құруға жол берілмейді.

1995 жылы 20 желтоқсанда қабылданған Қазақстан Республикасы Президентінің «Қазақстан Республикасының соттары және судьялардың мәртебесі туралы» Конституциялық заң күші бар Жарлығының 4 бабы бойынша Республика сот жүйесінің бірлігі:

- 1) сот төрелігінің конституциялық принциптерімен;
- 2) сот билігін барлық соттар үшін сот ісін жүргізудің заңдарда белгіленген бірыңғай нысандары арқылы жүзеге асырумен;
- 3) соттардың қолданыстағы құқықты қолдануымен;
- 4) заңдарда судьялардың бірыңғай мәртебесін баянды етумен;
- 5) заңды күшіне енген сот актілерін Қазақстан Республикасының бүкіл аумағында орындаудың міндеттілігімен;
- 6) барлық соттарды тек қана Республикалық бюджет есебінен қаржыландырумен қамтамасыз етіледі.

1998 жылы 10 шілдеде Еуропалық Кеңес Лиссабонда (Португалия) «Судьялардың мәртебесі туралы» Еуропалық Хартия қабылдаған болатын. (ары қарай «Судьялардың мәртебесі туралы» Хартия), мәтінде берілген ережеге сәйкес «барлық еуропалық мемлекеттерге арналған ресми құжат» болып табылады. Бұл

12.00.06 «Земельне право; аграрне право; екологічне право; природоресурсне право» / Позняк Е. В. – К., 2005. – 19 с.

2. Закон України Про екологічну експертизу: від 09.02.1995 р. [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon4.rada.gov.ua/laws>

3. Закон України Про охорону навколишнього природного середовища: від 25.06.1991 р. [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/1264-12>

4. Ігнатенко І.В. Проблеми правового регулювання проведення громадської екологічної експертизи [Електронний ресурс]. – Режим доступу: <http://www.rusnauka.com/>

Гринь Е.А.

доцент кафедри земельного, трудового и экологического права, к.ю.н.

Мазукабзова Д.

студентка 5 курса юридического факультета

Кубанский государственный аграрный университет, Россия

ПРАВОВАЯ ОХРАНА НАЦИОНАЛЬНЫХ ПАРКОВ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Одной из важнейших составляющих системы мероприятий для создания сбалансированного характера отношений между природой и человеком, которая направлена на сохранение окружающей среды и восстановление ресурсов природы является охрана национальных парков в России. Правовая охрана национальных парков содержит различные правовые нормы и организует систему мероприятий, которые благоприятствуют сохранению первоначального состояния природной окружающей среды. Помимо этого, правовая охрана поддерживает бережное отношение и должное поведение людей по отношению к ресурсам и объектам природы, в частности, к особо охраняемым природным территориям.

Правовая база современной России, касающаяся охраны природы, органично обеспечивается наряду с Конституцией Российской Федерации общим и специальным законодательством. Важное место занимает Федеральный закон «Об охране окружающей среды» [1], который хочется выделить отдельно. Он предусматривает установление нормативов качества окружающей среды, нормативов допустимого воздействия на окружающую среду, а также государственных стандартов и иных нормативных документов в данной области охраны.

Федеральный закон «Об особо охраняемых природных территориях» [2], который можно отнести к специальному законодательству, возлагает функции охраны природных комплексов на специальную государственную инспекцию по

охране территорий национальных парков. Таким образом, главными государственными инспекторами являются директора национальных парков, а их заместители – заместителями главных инспекторов по охране территорий национальных парков.

В ближайшем времени национальные парки сохраняют и усилят контрольно-инспекционные функции, моделируя улучшения в разъяснительной работе среди населения и методах взаимодействия с посетителями национальных парков. Однако в связи с тем, что большое внимание уделяется посетителям национальных парков, возникает беспокойство за введение познавательного туризма в задачи государственных природных заповедников.

В Российском законодательстве понятие «познавательный туризм» официально не определено (данное дополнение указано в Федеральном законе от 30.11.2011 № 365-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «Об особых экономических зонах в Российской Федерации») [3]. Это настораживает, поскольку может стать одним из способов незаконных действий с землями особо охраняемых природных ресурсов – государственных заповедников.

Также, что касается Федерального закона «Об особо охраняемых природных территориях», хочется сказать, что недопустимыми являются изменения границ государственных природных заповедников (возможность изменения). Земли особо охраняемых природных территорий не должны изменяться, исключаться из состава земель, если участок территории заповедника утратил свою ценность.

Необходимо стремиться не к избавлению от земли, которая была подвержена пожару и прочим подобным факторам, вследствие чего стала непригодной или утратившей свою ценность для национального парка, а к ее улучшению, оздоровлению и, в конце концов, к ее восстановлению. Следует совершенствовать результативность и систему охраны лесов государственных национальных парков от пожаров, включая укрепление соответствующей материально-технической базы, повышение эффективности противопожарной профилактики, усиление взаимодействия с соответствующими государственными службами.

В период современности необходим более тщательный подход к подбору руководства и персонала для работы в объектах особо охраняемых природных территорий. Необходимо пересмотреть решения о назначении директоров заповедников и национальных парков. Нужно обеспечить более частые и глубокие обсуждения специалистами в области заповедного дела о назначениях руководителей данных объектов.

Для того, чтобы существующие правовые нормы использовались более эффективно, составы персонала и руководств национальных парков, а также государственные инспектора по охране их территории должны быть юридически подкованы как в федеральном, так и в региональном законодательстве, иметь определенный багаж знаний и опыт в работе данной сферы деятельности.

ассоциациясын немесе басқа да ұйымдар құруға, оларға мүше болуға құқық берілді. Негізгі қағидалардың ішінде мына ереже маңызды орынға ие сияқты: «Сот органдары сот сипатындағы барлық сұрақтар бойынша құзіретке ие және өздеріне берілген істің өз құзіретіне жататындығын шешудің айрықша құқығына ие». Бұл барлық деңгейдегі соттардың құзіретіне лауазымдарына қарамастан осы мемлекеттің барлық азаматтарына қатысты істерді, шетелдік жеке және заңды тұлғалар қатысқан істерді енгізу мүмкіндігін, сондай –ақ, республика таныған халықаралық шарттар мен халықаралық құқықтың жалпыға танымал нормаларын және қағидаларын қолдану мүмкіндігін қарастырады. Осыған қатысты Қ.Х.Халиков мынадай пікір айтады: «соттар өздеріне берілген бөлікте (аудан, қала, облыс) өз құзіретінің шегінде биліктің тікелей өкілі болып табылады. Бұл маңызды ережені бүкіл қазақстандық сот өндірісінің теориялық негізі ретінде мойындау және іс жүзінде жүзеге асыру өте қажет. Соттардың мемлекеттік билік органдары жүйесіндегі орны олардың барлық басқа билік органдарынан тәуелсіздігімен және тек қана заңға бағынатындығымен анықталады. Осы конституциялық ереженің өзі ғана сот жүйесінің кез келген деңгейіндегі, сот билігін жүзеге асыратын сотты биліктің жоғары органының тікелей өкілі ретінде тануға жеткілікті» [2].

Негізгі қағидалар мүше мемлекеттерге сот органдарының тәуелсіздігін қамтамасыз ету мен нығайтуға қатысты міндеттерді шешуге көмектесу үшін қабылданды. Қағидалар негізінен кәсіби судьялар үшін қабылданған, бірақ қажет болған жағдайларда кәсіби емес судьяларға да, біздің жағдайымызда билер мен алқа билерге де тең қолданылады. Негізгі қағидалар сот лауазымына алынған тұлғалардан ең алдымен «жоғары моральдық қасиеттер мен қабілеттер және де құқық саласында тиісті дайындық пен біліктілікке ие болуды» талап етеді. Соттардың лауазымы бойынша өрлеуі де объективтік факторлар, соның ішінде қабілеті, моральдық қасиеті және тәжірибесі негізінде жүзеге асырылуы тиіс.

Судьялыққа үміткерлердің моральдық қасиеттері туралы 2005 жылы 3 маусымда Астана қаласында өткен Қазақстан Республикасы судьяларының IV съезінде Мемлекет басшысы да айтқан болатын: «соттардың өнегелілік және этикалық бейнесіне талапты күшейту қажет. Сот болып қызмет атқару шенеуік, әсіресе заңгер карьерасының жоғары шегі, сондықтан біздің мемлекетімізде соттардың мәртебесінің осындай қағидасын бекітуіміз қажет» [3].

Қылмыстылықтың алдын алу және құқықбұзушылармен қатынас бойынша БҰҰ Жетінші Конгресі осы қағидалар туралы түсінік пен ұлттық соттардағы істердің фактілі жағдайының арасында сәйкессіздіктер жиі болатынын айтты. Сондықтан халықаралық қауымдастық Негізгі қағидаларды бекіткен соң да бірнеше рет сот билігі саласында басқа құжаттарды дайындап, талқылауға жүгінді. Соның ішінде, 1989 жылы 24 мамырда Экономикалық және Әлеуметтік Кеңестің №1989/60 қарарымен «Сот органдары тәуелсіздігінің негізгі қағидаларын жүзеге асырудың процедурасы» қабылданды. Бұған сәйкес барлық мүше мемлекеттер өздерінің сот жүйелерінде конституциялық процесі мен мемлекетшілік тәжірибеге сәйкес сот органдары тәуелсіздігінің негізгі

арқылы жүгіне алады. Сот билігінің біртектес стандарттарының қалыптасуында маңызды рөлді БҰҰ бөліктерінің бірі Экономикалық және Әлеуметтік Кеңестің қызметі атқарады. Бұл орган адамның негізгі құқықтары мен бостандықтарын сыйлау мен көтермелеу мақсатында барлығына арналған ұсыныстар беруге, өз құзіретіне кіретін мәселелер бойынша конвенция жобаларын БҰҰ Бас Ассамблеясына енгізу үшін дайындауға, Ұйымда бекітілген ережелерге сәйкес өз құзіретіне кіретін мәселелер бойынша конференциялар шақыруға өкілетті. Мәселелерді жедел шешуді қамтамасыз ету үшін Экономикалық және Әлеуметтік Кеңестің құрылымында көмекші органдар құрылды, солардың ішінде 1950 жылы құрылған Қылмыстылықтың алдын алу және құқықбұзушылармен қатынас бойынша сарапшылар Комитеті бар. 1971 жылы ол Қылмыстылықтың алдын алу және онымен күрес бойынша Комитет деп аталды, ал 1993 жылы Қылмыстылықтың алдын алу және қылмыстық сот төрелігі бойынша Комиссия құрылған болатын. Бұл Комиссия Экономикалық және Әлеуметтік Кеңеске қылмыстылықпен тиімді күресу мен құқықбұзушыларға неғұрлым ізгі көзқарасқа бағытталған ұсыныстар мен кеңестер ұсынады. Бас Ассамблея бұл органға бес жылда бір рет Қылмыстылықтың алдын алу және құқықбұзушылармен қатынас бойынша БҰҰ Конгресін өткізуді тапсырды. Бұдан басқа бұл Комиссия қылмыстылықтың алдын алу және қылмыстық әділ сот бойынша БҰҰ бағдарламаларын іске асырылуын бақылайды, аймақтық институттардың шараларын үйлестіруге көмектеседі.

БҰҰ Конгрестері қылмыстылықтың алдын алу және қылмыстық әділ сот бойынша халықаралық ережелер, стандарттар дайындауда маңызды рөл атқарады.

1985 жылы 26 тамыз бен 6 қыркүйегі аралығында Миланда өткен қылмыстылықтың алдын алу және құқықбұзушылармен қатынас бойынша БҰҰ Жетінші Конгресі «Сот органдарының тәуелсіздігіне қатысты негізгі қағидаларды» (ары қарай Негізгі қағидалар) қабылдады. Және әр елдің саяси, экономикалық, әлеуметтік және мәдени жағдайы мен дәстүрін ескере отырып, ұлттық, аймақтық, аймақаралық деңгейде шараларды қабылдап, жүзеге асыру үшін оларды қолдануға кеңес берді.

Негізгі қағидаларда, соның ішінде «Сот органдарының тәуелсіздігі» атты тарауда сот органдарының тәуелсіздігіне мемлекет кепілдік беретіні және ол ел конституциясында немесе заңдарында бекітілетіндігі айтылған. Барлық мемлекеттік және басқа да мекемелер сот органдарының тәуелсіздігін сыйлауы қажет. Сот органдары өздеріне берілген істерді әділ, фактілер мен заңдар негізінде, ешқандай шектеусіз, заңсыз әсерсіз, мәжбүрлеусіз, күш көрсетусіз, тікелей немесе жанама және себепсіз араласусыз шешеді.

Негізгі қағидалар биліктің қалған тармақтарынан сот органдарының өздерінің функцияларын тиісті жүзеге асыруына жағдай жасайтын қажетті құралдарды беруді талап етеді. Судьяларға өз мүдделерін қорғау үшін, кәсіби дайындығын арттыру үшін және соттық тәуелсіздікті сақтау үшін соттар

Литература:

1. Об охране окружающей среды: Федеральный закон от 10 января 2002 года № 7-ФЗ с изм. и доп. от 12 марта 2014 года // СЗ РФ. 2002. № 2. Ст. 133; 2014. № 11. Ст. 1092
2. Об особо охраняемых природных территориях: Федеральный закон от 14 марта 1995 года № 33-ФЗ с изм. и доп. от 12 марта 2014 года // СЗ РФ. 1995. № 12. Ст. 1024; 2014. № 11. Ст. 1092
3. О внесении изменений в Федеральный закон «Об особых экономических зонах в Российской Федерации»: Федеральный закон от 30 ноября 2011 года № 365-ФЗ // СЗ РФ. 2011. № 49 (часть 1). Ст.7043

Студентка Шелепа А.С.

Науковий керівник: к.ю.н. Меліхова О.Ю.

Запорізький національний університет, Україна

МЕХАНІЗМ ФІНАНСОВОГО ЗАБЕЗПЕЧЕННЯ ЕКОЛОГІЧНИХ ПРОГРАМ: ПРАВОВИЙ АСПЕКТ

З переходом України на засади сталого розвитку суттєво зростає потреба в розробці ефективних механізмів інвестиційної політики щодо забезпечення стратегічних цілей у сфері екологічної безпеки та охорони довкілля. Регулювання інвестиційної діяльності є одним із вагомих чинників економічної державної політики. Її основна мета – формування сприятливого інвестиційного клімату та створення на цьому підґрунті механізмів залучення необхідних фінансових ресурсів та їх ефективного використання. Тому в сучасних умовах одним із пріоритетних напрямів екобезпечного розвитку стає формування ефективного організаційно-економічного механізму стратегічного управління, зокрема, стабільного інвестування програм екологічного спрямування, адекватного сучасним умовам та регіональним особливостям.

Слід зазначити, що дослідженню загальних економічних проблем охорони довкілля та екологічної безпеки в умовах сталого розвитку присвячені роботи таких вітчизняних учених, як Н. Андрєєвої, І. Бистрякова, О. Веклич, С. Генсірука, Б. Данилишина, М. Долішнього, С. Дорогунцова, О. Кашенко, Я. Ковалюк, В. Міщенко, А. Степаненка, І. Синякевича, М. Фащевського, М. Хвесика, С. Харічкова, Є. Хлобистова, Л. Чернюк та ін.

Сучасна державна політика програмування у сфері охорони довкілля та екологічної безпеки втілюється в рамках реалізації низки спеціальних цільових (міждержавних, державних, галузевих, регіональних та місцевих) екологічних програм, які спрямовуються на досягнення визначених екологічних пріоритетів.

Головною метою таких програм, згідно із Законом України «Про державні цільові програми» [2], є здійснення загальнодержавних природоохоронних заходів, запобігання катастрофам екологічного характеру та ліквідація їх наслідків. Статтею 3 цього закону передбачено, що заходи, завдання та показники державних цільових програм включаються до відповідних розділів. Обсяг і напрями видатків з бюджету для фінансування природоохоронної сфери визначаються Бюджетним кодексом України, Законом України про Державний бюджет на відповідний рік та рішеннями Верховної Ради АРК і місцевих рад щодо відповідних бюджетів.

Екологічні розділи представлені у низці прогнозних і програмних документів економічного і соціального розвитку держави, зокрема:

- прогнозах економічного і соціального розвитку України на середньо- та короткостроковий періоди;
- Державній програмі економічного і соціального розвитку України на короткостроковий період;
- прогнозах економічного і соціального розвитку АРК, областей, районів і міст на середньостроковий період;
- програмах економічного і соціального розвитку АРК, областей, районів і міст на короткостроковий період;
- прогнозах розвитку окремих галузей економіки на середньостроковий період;
- програмах розвитку окремих галузей економіки [3].

Проте дослідження механізмів інвестиційного забезпечення організаційно-економічного регулювання екологічних процесів вказує на недоліки у цій сфері, які будуть розглянуті нижче. Також можна погодитися з думкою спеціалістів [4, с. 20], що досі немає механізмів поєднання екологічної політики з планами та програмами соціально-економічного розвитку на державному і регіональному рівнях, що призводить до низької ефективності вирішення екологічних проблем.

На наш погляд, можна виділити основні фактори, які знижують ефективність фінансового забезпечення екологічних програм, що полягають у наступному:

- неузгодженій системній політиці щодо інвестиційного забезпечення екологічних програм з боку центральних та місцевих органів державного управління;
- недостатній гнучкості механізмів коригування у процесі виконання середньо- та довгострокових програм, насамперед необхідності враховувати обсяги їх недофінансування впродовж попередніх років при формуванні бюджетів усіх рівнів;
- розпорощенні коштів між значною кількістю екологічних програм, зокрема на регіональному рівні;
- обмеженості інвестиційних коштів та скороченні частки капітальних інвестицій на охорону довкілля в загальних обсягах капітальних інвестицій в основний капітал.

При дефіциті Держбюджету України основними джерелами фінансування заходів щодо охорони навколишнього середовища стають кошти підприємств, місцевих бюджетів, екологічних фондів, а також різноманітних комерційних організацій. Вважаємо, що перспективним напрямом у сфері оздоровлення навко-

Література:

- 1) Електронне урядування в Україні: аналіз та рекомендації. Результати дослідження / О.А. Баранов, І.Б. Жилияєв, М.С. Демкова, І.І. Малюкова. За ред. І.Г. Малюкової. – К.: 2007 р. – 254 с.
- 2) Окінавська хартія глобального інформаційного суспільства від 22.07.2000 р. [Електронний ресурс]: Верховна Рада України. Офіційний веб-сайт. – Режим доступу до джерела: http://zakon2.rada.gov.ua/laws/show/998_163.
- 3) Директива Європейського парламенту «Про систему електронних підписів, що застосовуються в межах Співтовариства», від 13.12.1999 р. [Електронний ресурс]: Верховна Рада України. Офіційний веб-сайт. – Режим доступу до джерела: http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/994_240.
- 4) Типовий закон ЮНІСІТРАЛІ «Про електронні підписи» від 5.07.2001 р. [Електронний ресурс]: Верховна Рада України. Офіційний веб-сайт. – Режим доступу до джерела: http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/995_937.
- 5) Декларація про європейську політику у галузі нових інформаційних технологій від 06.05.1999 р. [Електронний ресурс]: Верховна Рада України. Офіційний веб-сайт. – Режим доступу до джерела: http://zakon1.rada.gov.ua/laws/show/994_040.

**Құқық магистрі Омар Б.М., Баетов Е.К., ЗҚТ-211 тобының студенті
Мамедов С., ЗҚТ-111 тобының студенті Оспанов М**

Қ.А.Ясауи атындағы Халықаралық қазақ-түрік университет. Қазақстан

АЗАМАТТАРДЫҢ КОНСТИТУЦИЯЛЫҚ ҚҰҚЫҚТАРЫ МЕН БОСТАНДЫҚТАРЫН ҚОРҒАУДАҒЫ ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ СӨТ ОРГАНДАРЫНЫҢ РОЛІ

Қазақстан Республикасы Конституциясының 75-бабының 1-тармағында, «Қазақстан Республикасында сот төрелігін тек сот қана жүзеге асырады», – деп атап көрсетілген [1].

Бұл арада құқықтарды соттың қорғауының артықшылығы анық көрініп тұр. Істі сотта қарағанда регламенттілік, жарысушылық, әділдікті процессуалдық нормалар қамтамасыз етеді. Егер де осы екі форманы салыстырар болсақ, оның әрқайсысының жағымды тұстары мен артықшылықтары бар. Қазақстан Республикасында әркім өзінің құқықтары мен бостандықтары заңға қайшы келмейтін барлық тәсілдермен қорғауға хақылы. Барлық жеке тұлғалар өзінің бұзылған немесе талас тудыратын құқықтарын қорғауды өтініп, сотқа жүгінуге бірдей құқылы. Кез келген жеке тұлға сотқа өзі тікелей немесе өзінің өкілі

стратегій е-урядування, що сприятиме ефективному використанню інформаційно-комунікаційних технологій (ІКТ) у відносинах між органами публічної адміністрації, громадянами та бізнес-структурами, між самими органами влади, а також сприятиме демократизації публічної адміністрації та вдосконаленню надання адміністративних послуг [1].

Важливе місце серед міжнародних актів у галузі інформаційних технологій посідає Окінавська хартія глобального інформаційного суспільства, прийнята 22.07.2000 р., відповідно до якої інформаційні технології мають служити досягненням взаємодоповнюючих цілей забезпечення стійкого економічного зростання, підвищенню соціального благополуччя, стимулюванню соціальної згоди та цілковитой реалізації потенціалу у галузі демократії, прав людини, розвитку культурного плюралізму, закріпленню міжнародного миру та стабільності. Усі люди, без винятку, мають право користуватися перевагами досягнень глобального інформаційного суспільства. Дана Хартія покликана ліквідувати розрив між знаннями та інформацією як у державному секторі, так і в приватному. Ефективне партнерство серед учасників, включаючи політичну співпрацю, також є ключовим елементом раціонального розвитку інформаційного суспільства [2].

У 1999 р. прийнята Директива Європейського парламенту «Про систему електронних підписів, що застосовуються в межах Співтовариства». Електронний зв'язок та комерція обумовлюють використання «електронних підписів» та суміжних послуг, що роблять можливим засвідчення достовірності інформації. Суперечливі норми щодо правового визнання електронних підписів та акредитації постачальників послуг по сертифікації в державах-членах можуть створити значну перешкоду для використання електронного зв'язку та електронної комерції. З іншого боку, чітка система умов, що застосовуються до електронних підписів в межах Співтовариства, може зміцнити впевненість та загальне визнання нових технологій. Законодавство держав-членів не повинно перешкоджати вільному переміщенню товарів та послуг на внутрішньому ринку [3].

Типовий закон ЮНІСІТРАЛ «Про електронні підписи», прийнятий Комісією ООН 5.07.2001 р. Цей Закон застосовується в тих випадках, коли електронні підписи використовуються в контексті торгової діяльності. Допускається відхід від положень цього Закону або зміна їх дії за домовленістю [4].

Декларація про європейську політику у галузі нових інформаційних технологій, прийнята Комітетом Міністрів Ради Європи 06.05.1999 р., закріплює наступні права: рівний доступ для всіх до нових інформаційних та телекомунікаційних послуг; забезпечення безпосереднього доступу до інформації про адміністративні та юридичні служби; заохочувати вільний обмін інформацією за використанням інформаційних технологій і т.д. [5].

Отже, міжнародні акти регулюють використання інформаційних технологій органами державної влади, що сприяє прозорості та ефективності їх діяльності.

лишнього середовища на економічному просторі України також може бути посилення ролі відповідних міжнародних організацій, комерційних банків і створення Національного екологічного фонду.

Таким чином, ситуація, що склалася у сфері інвестування державних екологічних програм, вимагає кардинальних змін. Головними принципами інвестування екологічних проектів та програм, на наш погляд, мають бути:

- першочерговість відбору на тендерній основі інвестиційних проектів з інноваційною орієнтацією;
- самофінансування (підприємства-забруднювачі доквілля несуть значну частку витрат, щоб нейтралізувати свій негативний вплив);
- регіональний підхід (найбільша частка витрат припадає на обласні та місцеві бюджети);
- контроль та економічна відповідальність, що передбачає систему санкцій за порушення строків і якості виконання робіт.

Проте на сучасному етапі розвитку необхідно підвищувати рівень екологічної безпеки за рахунок переорієнтації спрямування інвестицій під спеціальні програми передбачення основних екологічних загроз та на їх ліквідацію. Такий підхід вимагає розробки спеціальних програмних заходів під загальним координуванням Кабінету Міністрів України, головною особливістю яких має стати спрямування інвестицій у стратегічні дослідження екологічних проблем та запровадження інновацій, що передбачають упередження та ліквідацію основних екологічних загроз як на державному, так і регіональному рівнях. Таким чином, на наш погляд, з'явиться можливість подолання загрози традиційної практики постійного недофінансування екологічних програм та впровадження ефективних механізмів їх інвестиційного забезпечення.

Література

1. Буркинський Б.В. Активизация инвестиционной деятельности в регионе / Б.В. Буркинський, Е.В. Молина. – О.: Институт проблем рынка и экономика-экологических исследований НАН Украины, 2003. – 494 с.
2. Закон України «Про державні цільові програми» // Відомості Верховної Ради. – 2004. – № 25. – С. 168–175.
3. Закон України «Про державне прогнозування та розроблення програм економічного і соціального розвитку України» // Відомості Верховної Ради. – 2000. – № 25. – С. 195–206.
4. <http://www.menr.gov.ua>.
5. Куруленко С. Національна і регіональна екологічна політика України у 2006 році та головні завдання на 2007 рік / С. Куруленко // Продуктивні сили України. – 2007. – № 2. – С. 19–30.
6. Статистичний щорічник України за 2008 рік / Державний комітет статистики України / [за ред. О.П. Осауленка]. – К.: Держ. підпр. «Інформ.-анал. агентство», 2009. – 551 с.

CONSTITUTIONAL LAW

Ахметова А.Р.

магистрант КарГУ им. Е.А.Букетова Республика Казахстан

Базарова Г.С.

PhD докторант Республика Казахстан

ТЕОРЕТИКО-ПРАВОВЫЕ ВОПРОСЫ ЗАКРЕПЛЕНИЯ ПРАВА НА НЕПРИКОСНОВЕННОСТЬ ЧАСТНОЙ ЖИЗНИ, ЛИЧНУЮ И СЕМЕЙНУЮ ТАЙНУ, ЗАЩИТУ СВОЕЙ ЧЕСТИ И ДОСТОИНСТВА

Личные права и свободы составляют первооснову правового статуса человека и гражданина, являются важнейшим элементом всей системы прав и свобод и во многом характеризуют степень цивилизованности общества и государства. Личные права человека принадлежат ему от рождения. К этим правам относятся прежде всего право на жизнь, другие права и свободы, базирующиеся на основе этого права: на свободу и личную неприкосновенность, равенство перед законом и судом, достоинство личности, право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени, право на неприкосновенность жилища, на определение национальной принадлежности и выбор языка общения, свобода передвижения и выбора места пребывания и жительства, свобода совести и вероисповедания, мысли и слова. Личные права служат базисом для других групп прав и свобод и составляют основу конституционного статуса личности.

Права человека – универсальная категория, представляющая собой вытекающие из самой природы человека возможности пользоваться элементарными, наиболее важными благами и условиями безопасного, свободного существования личности в обществе. Закрепление основ правового статуса личности в Конституции РК отражает принципиально новую концепцию прав человека, взаимоотношений человека и государства по сравнению с той, которая воплощалась в союзных и казахстанских конституциях советского периода. В основу современной концепции прав человека положен новый подход к личности как к субъекту правового статуса. Впервые на конституционном уровне признана категория «права человека». Конституционное законодательство новейшего времени стоит на позициях признания основных прав и свобод человека принадлежащих каждому от рождения и считаются абсолютными и неотчуждаемыми, определяют содержание и применение законов и иных нормативных правовых актов. (п. 2 ст. 12 Конституция РК). Кроме этого в Казахстане как и в других государствах при-

Такое формулювання щодо поновлення дієздатності фізичної особи, яка була обмежена, суперечить як науковим уявленням щодо впливу наявних психічних розладів на здатність особи усвідомлювати значення своїх дій та (або) керувати ними, так і особливостям контингенту осіб з психічними розладами, у відношенні яких ймовірно може бути використане це поняття, а саме осіб з розумовою відсталістю, осіб похилого віку з судинним ураженням головного мозку, постпсихотичними психічними розладами тощо. Психічний стан таких осіб практично не може досягти такого поліпшення, щоб «у повному обсязі» відновилася здатність усвідомлювати значення своїх дій та (або) керувати ними.

Література

1. Конституція України від 28 червня 1996р. / Відомості Верховної Ради (ВВР), 1996, N 30.
2. Цивільний кодекс України // Відомості Верховної Ради (ВВР), 2003, NN 40-44, ст.356.
3. Первомайский В.Б., Семенкова И.И. Современные подходы к решению проблемы ограниченной вменяемости // Первомайский В.Б., Илейко В.Р. Судебно-психиатрическая экспертиза: от теории к практике. – Киев: КИТ, 2006. – С. 193-203.

Бондаренко Ж.П.

Ніжинський державний університет імені Миколи Гоголя

МІЖНАРОДНІ СТАНДАРТИ Е-УРЯДУВАННЯ

Усі країни світу живуть в епоху інформаційного суспільства. Держави, що мають високий та задовільний рівень розвитку економіки роблять кроки для розбудови такого виду спільноти. Відмінною рисою є наявність електронного урядування. У зв'язку з цим постає потреба у запровадженні міжнародних стандартів, які би встановлювали загальнообов'язкові критерії, вимоги, яких мають дотримуватися всі держави-учасниці. Використання мережі Інтернет органами публічної влади удосконалює їх діяльність. Саме тому до популярних в Інтернеті позначень «b» (business – бізнес) і «c» (citizens – громадяни) тепер додалося нове – «g» – уряд. Досвід показує, що модель електронного урядування органічно вписується там, де держава сприймається як структура, яка покликана задовольняти потреби громадян.

До міжнародних актів, що встановлюють загальні стандарти функціонування інформаційних технологій належить Рекомендація Комітету Міністрів Ради Європи (2004 р.) з питань е-урядування, прийнята 15.12.2004 р., яка спрямована на надання підтримки країнам-членам у творенні та реалізації

якою волеиявлення учасника правочину має бути вільним і відповідати його внутрішній волі.

Ст. 226 Цивільного кодексу роз'яснює «правові наслідки вчинення правочину недієздатною фізичною особою». У ч. 1 ст. 226 зазначено, що «опікун може схвалити дрібний побутовий правочин, вчинений недієздатною фізичною особою, у порядку встановленому ст. 221 цього Кодексу».

У разі відсутності такого схвалення цей правочин та інші правочини, які вчинені недієздатною фізичною особою, є нікчемними (тобто, згідно з ч. 2 ст. 215 такими, недійсність яких встановлена законом). У ч. 4 ст. 226 зазначено: «дієздатна сторона зобов'язана відшкодувати опікунові недієздатної фізичної особи або членам її сім'ї моральну шкоду, якщо буде встановлено, що вона знала про психічний розлад або недоумство другої сторони або могла припустити такий її стан».

Таким формулюванням законодавець з незрозумілої причини розмежує поняття «психічний розлад» та «недоумство», що з одного боку є частковим поверненням до формулювання медичного критерію недієздатності у попередній редакції ЦК, де розділяються поняття «душевна хвороба» та «недоумство», а з другого таке розмежування вступає в протиріччя зі змістом ст. 39 ЦК про визнання особи недієздатною, де медичний критерій визначено узагальненим поняттям «хронічний, стійкий психічний розлад» (який повинен включати до себе і синдром недоумства).

Ст. 229, 230, 231, 233 Цивільного кодексу роз'яснюють правові наслідки правочинів, які вчинені при наявності певних умов, під впливом: помилки – ст. 229, обману – ст. 230, насильства – ст. 231, тяжкої обставини – ст. 233 Цивільного кодексу.

Таким чином, за юридичною природою цивільна дієздатність, як і цивільна правоздатність фізичної особи, є специфічним суб'єктивним цивільним правом. З огляду на зміст цивільної дієздатності законодавець справедливо вказує, що її має фізична особа, яка усвідомлює значення своїх дій та може керувати ними. Тобто фізична особа повинна бути здатною адекватно відображати у своїй свідомості значення своїх дій та передбачати їх наслідки. Вольовий аспект дієздатності виявляється в тому, що фізична особа при здійсненні своєї цивільної дієздатності в змозі керувати своїми діями, тобто за допомогою своєї волі робити свої дії відповідними до своїх обов'язків.

Не випадково у рішенні суду не вказується, на який час фізична особа визнається недієздатною, бо згодом, під впливом певних обставин (лікування тощо) стан психічного здоров'я такої особи може покращитися. Якщо буде встановлено, що внаслідок видужання або значного поліпшення її психічного стану у фізичної особи поновилася здатність усвідомлювати значення своїх дій та (або) керувати ними, суд поновлює цивільну дієздатність фізичної особи, яка була визнана недієздатною, і припиняє опіку. Це можливо за позовом опікуна або органу опіки та піклування [3].

знаються і гарантуються права і свободи человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права, в частности в области прав человека.

Право на свободу и личную неприкосновенность, несомненно, можно назвать одним из основных прав, характеризующих современное положение человека в демократическом обществе, его статус по отношению к другим людям, государству. К середине XX в. вопрос регулирования международным сообществом основных прав и свобод стал ключевым. Принятием Устава Организации Объединенных Наций и Всеобщей декларации прав человека ООН 1948 г. права и свободы человека были учреждены в качестве ведущего института международного права и получили адекватное развитие в конституционном праве передовых государств. Таким образом, Устав ООН явился первым в истории международных соглашений многосторонним договором, который заложил основы широкого развития сотрудничества государств по правам человека. Если рассматривать международные соглашения в области прав и свобод человека и гражданина, то можно увидеть определенные тенденции и закономерности в их составлении. Следует выделить акты общего характера, которые касаются всех или большей части прав человека и приняты на мировом уровне. Условно их можно назвать универсальными. К такого рода актам следует отнести в первую очередь Всеобщую декларацию прав человека 1948 г. Она содержит широкий перечень гражданских, политических, социально-экономических и культурных прав и направлена на неопределенный круг лиц, признавая естественный характер прав человека, она в первой статье провозглашает, что все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и в своих правах. Как отмечают ряд авторов, данная Декларация является одним из основных источников права, служит моделью, которая широко используется многими странами для разработки положений конституций, различных законов и документов, относящихся к правам человека. Также в отдельную группу можно выделить международные соглашения, регулирующие определенный круг прав и свобод человека и гражданина. К такого рода актам следует отнести Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах. Данный Пакт провозглашает такие права, как право на труд, право каждого на благоприятные и справедливые условия труда, право на социальное обеспечение, включая социальное страхование, право каждого на достойный уровень жизни, образование, и много других прав, являющихся неотъемлемой частью жизни цивилизованного общества. Также к международным соглашениям, регулирующим определенную группу прав, следует отнести Международный пакт о гражданских и политических правах.

В соответствии с теорией конституционного права право на личную неприкосновенность можно разделить на два подвида: физическую и психическую неприкосновенность. Первая характеризуется, прежде всего, отсутствием какого-либо физического контакта с человеком против его воли, а вторая – отсут-

ствием контакта, подавляющего сознание, мысли, волю человека и оказывающего принудительное воздействие на его поведение. Само по себе право на личную неприкосновенность занимает одно из ведущих мест в системе личных конституционных прав и свобод человека и состоит из нескольких правомочий. Одно из них – право на неприкосновенность частной жизни. Право на неприкосновенность частной жизни необходимо рассматривать в трех аспектах: во-первых, как право индивида на свою собственную жизнь, на действия в отношении самого себя, что тесно связано с индивидуальностью человека, а значит, и с защитой от вмешательства со стороны всех субъектов права; во-вторых, как самостоятельное право, предполагающее недопустимость вмешательства в частную жизнь лица со стороны государства, организаций, юридических и физических лиц; в-третьих, как право, смежное с другими правами – с правом на неприкосновенность семейной жизни, жилища, корреспонденции. Перечисленные права можно рассматривать и как примыкающие к праву на неприкосновенность частной жизни элементы, и как самостоятельные права. Право на неприкосновенность частной жизни не относится к числу так называемых традиционных естественных прав, сформулированных в XVIII в. В Конституции США, например, вы не найдете его под своим именем, хотя гарантии, установленные отдельными поправками к Конституции и Биллем о правах в целом, защищали хотя бы некоторые стороны частной жизни от постороннего несанкционированного вторжения. Несколько десятилетий назад Верховный суд США путем толкования норм Конституции признал право на неприкосновенность частной жизни фундаментальным конституционным правом. Теоретическое обоснование этого права, но не как одного из фундаментальных, конституционных прав, а как личного немущественного права, защищаемого средствами гражданского права, т.е. путем предоставления лицу возможности предъявить в суде иск к нарушителю и добиться запрещения такого нарушения или возмещения причиненного морального или эмоционального вреда, – это обоснование почти одновременно появляется в юридической литературе разных стран на рубеже XIX и XX вв.

На современном этапе международным сообществом выработаны правила, получившие признание в качестве основополагающих начал в обеспечении и защите права на неприкосновенность частной жизни и нашедшие закрепление в международно-правовых актах и в конституциях современных государств.

Одного признания за человеком неотъемлемого и неотчуждаемого права на неприкосновенность частной жизни недостаточно. Необходимо его обеспечение и защита в случае неправомерного вмешательства в частную жизнь человека.

В этой связи Конституция РК и законодательство РК, признающее за каждым право на неприкосновенность частной жизни, должно содержать следующие гарантии:

- соблюдение личной и семейной тайны, ставшей известной в процессе взаимодействия конкретного человека с публичными органами, общественными и религиозными организациями, государственными и частными предприятиями

«Недійсність правочину» вказано – «підставою недійсності правочину є недодержання в момент вчинення правочину стороною (сторонами) вимог, які встановлені частинами першою-третьою, п'ятою та шостою статті 203 цього Кодексу».

Згідно зі ст. 221-223 Цивільного кодексу, що регламентують правові наслідки вчинення правочину фізичною особою за межами її цивільної дієздатності (малолітньою особою – ст. 221, неповнолітньою особою -- ст. 222, особою, дієздатність якої обмежена – ст. 223), правочин, здійснений вищевказаними особами, може бути згодом схвалений батьками (усиновлювачами), піклувальником, опікуном (для малолітньої особи). «Правочин вважається схваленим, якщо ці особи, дізнавшись про його вчинення, протягом одного місяця не заявили претензії другій стороні»[2].

Ст. 225 Цивільного кодексу роз'яснює «правові наслідки вчинення правочину дієздатною фізичною особою, яка у момент його вчинення не усвідомлювала значення своїх дій та (або) не могла керувати ними». Ч. 1 ст. 225 Цивільного кодексу визначає, що «правочин, який дієздатна фізична особа вчинила у момент, коли вона не усвідомлювала значення своїх дій та (або) не могла керувати ними, може бути визнаний судом недійсним за позовом цієї особи, а в разі її смерті – за позовом інших осіб, чий цивільні права або інтереси порушені». Ця стаття відповідає статті 55 попереднього ЦК, посилення на яку використовувались при призначенні СПЕ – очної та посмертної, метою яких була оцінка психічного стану особи на певний період часу – момент здійснення угоди і яка формулювалась наступним чином: «угода, укладена громадянином, хоч і дієздатним, але який в момент її укладення перебував у такому стані, коли він не міг розуміти значення своїх дій або керувати ними, може бути визнана судом недійсною за позовом цього громадянина».

Слід ще раз підкреслити, що як і у минулій редакції ЦК України, ст. 225 ніяк не оговорює випадки, коли правочин було здійснено особою з психічним розладом, що не виключав, але суттєво обмежував її здатність усвідомлювати значення своїх дій та (або) керувати ними (тобто якщо де-факто за своїм психічним станом особа могла бути визнана обмежено дієздатною) або у той момент, або взагалі.

Такі випадки не є поодинокими і, у питанні «обмеженої дієздатності внаслідок наявного психічного розладу» законодавець зробив перший і необхідний крок, але не зробив другий крок у відношенні цього поширеного контингенту громадян щодо захисту їх прав (при житті чи після смерті), тобто не регламентував можливість ретроспективного визнання правочину недійсним, коли для цього є чи були вагомні підстави.

Як вже було зазначено, експерт-психіатр у межах своєї компетенції може у своїх висновках повідомити суд про наявність у особи психічного розладу (психічного стану), що суттєво впливав на її здатність усвідомлювати значення своїх дій та (або) керувати ними у момент вчинення правочину. Такий висновок корелює у тому числі і з ч. 3 ст. 203 Цивільного кодексу від 16.01.2003 р., згідно з

та дієздатності (ст. 24, 25, 30 Цивільного кодексу України). Цивільна правоздатність фізичної особи виникає у момент її народження і не може обмежуватись. Обсяг цивільної дієздатності регламентується законодавством відповідно до віку фізичної особи, який є юридичним фактом цивільного права. Обсяг дієздатності може бути обмежений виключно у випадках і в порядку, передбачених законом, тобто у судовому порядку. Оскільки дієздатність фізичної особи безпосередньо визначається станом її психічного здоров'я, у Законі України «Про психіатричну допомогу» міститься презумпція психічного здоров'я. Стаття 3 цього Закону передбачає, що кожна особа вважається такою, яка не має психічного розладу, доки наявність такого розладу не буде встановлено на підставах та в порядку, передбачених цим Законом та іншими законами України [1].

У п. 8 постанови Пленуму Верховного Суду України «Про судову практику в справах про визнання громадянина обмежено дієздатним чи недієздатним» від 28 березня 1972 р. № 3 розтлумачується, що від вирішення питання щодо дієздатності громадянина залежить можливість його участі у вирішенні інших цивільних справ. Тому заяви про визнання громадянина недієздатним підлягають розгляду окремо від інших вимог у порядку, передбаченому відповідними статтями Цивільно-процесуального кодексу. Одночасно зі спором про право цивільне питання про недієздатність громадянина може вирішуватися судом лише в тому разі, коли спір виник після смерті цього громадянина.

В ієрархії обсягу прав та обов'язків: недієздатна особа цілком позбавлена самостійних прав, можливості вчинити будь-який правочин, не створює та не несе будь-яких цивільних обов'язків, не несе відповідальності за завдану шкоду; малолітня особа має право вчиняти дрібні правочини тощо і також не несе відповідальності за завдану нею шкоду; особа з обмеженою дієздатністю має права, тожотні малолітній особі, тобто самостійно може вчиняти дрібні побутові правочини, але вона несе відповідальність як за завдану іншій особі шкоду, так і за порушення договору, укладеного нею за згодою піклувальника; неповнолітня особа – особа з неповною цивільною дієздатністю (якщо вона не обмежена судом) має найбільш широкий у цьому переліку обсяг цивільних прав і відповідно більш широкий обсяг цивільних обов'язків.

Як вже вище зазначено, термін «угода» у Цивільному кодексі замінено терміном «правочин», який визначено як «дія особи, спрямована на набуття, зміну або припинення цивільних прав та обов'язків». Із статей гл. 16 Цивільного кодексу «Правочини» слід відзначити наступні, що мають судово-психіатричне значення, тобто мають відношення до психічної діяльності особи і можуть бути використані при обґрунтуванні призначення судово-психіатричної експертизи.

В ч. 3 ст. 203 Цивільного кодексу «Загальні вимоги, додержання яких є необхідним для чинності правочину», відзначено – «волевиявлення учасника правочину має бути вільним і відповідати його внутрішній волі». Відповідно, в ч. 1 ст. 215

учреждениями по поводу реализации принадлежащих ему прав; установление ответственности (гражданско-правовой, дисциплинарной, административной, уголовной) за нарушение права на неприкосновенность частной жизни;

- право на конституционное обжалование как конституционную гарантию от законодательного произвола и право на судебную защиту действий и решений государственных органов, органов местного самоуправления и должностных лиц, нарушивших право на неприкосновенность частной жизни.

Литература

1. Алексеева Л.Б., Жуйков В.М., Лукашук И.И. Международные нормы о правах человека и применение их судами Российской Федерации (практическое пособие). М., 1996.

2. Европейская Конвенция о защите прав человека и основных свобод, законодательство и правоприменительная практика Российской Федерации (сравнительный анализ). Авторы комментария: Е.А.Лукашева, Н.Г.Салищева, И.А.Ледях. М., 1997.

3. Всеобщая декларация прав человека (принята на третьей сессии Генеральной Ассамблеи ООН резолюцией 217 А (III) от 10 декабря 1948 г.) //Сборник международно-правовых документов «Права человека». – М., 1999. – 678 с.

4. Конституция Республики Казахстан// <http://constitution.kz/razdel2/>

5. Цадыкова Э. Конституционное право на неприкосновенность частной жизни :сравнительно-правовое исследование. автореферат на соискание степени кандидата юридических наук . М., 2007

Магістр юридических наук Абенова Г.А.

Инновационный Евразийский университет, Республика Казахстан

ПРОБЛЕМЫ БОРЬБЫ С КОРРУПЦИЕЙ В ОРГАНАХ ВЛАСТИ

Анализ борьбы с коррупцией в отдельных странах указывает на огромный разрыв между декларируемыми принципами равенства всех граждан перед законом и реальной практикой привлечения к уголовной ответственности, на заметное смещение уголовно-правового контроля от преступной власти, интеллекта и богатства к преступлениям бедности, примитивизма и слабо адаптированных субъектов, от преступлений правящей и служивой элиты к преступлениям, совершаемым управляемым ей народом.

Величина указанных деформаций свидетельствует о масштабах национального лицемерия в той или иной стране. Коррупция, ее масштабы, специфика и

динамика – следствие общих политических, социальных и экономических проблем страны. Коррупция всегда увеличивается, когда страна находится в стадии модернизации, переживает не просто модернизацию, а коренную ломку общественных, государственных и экономических устоев. Поэтому неудивительно, что она следует общим закономерностям развития, в том числе – негативным.

В условиях, когда государство находится на грани духовного и финансового банкротства, усиление коррупции ведет к дальнейшему ослаблению института государственной власти, скептическому отношению к ней со стороны граждан, формирует в народе социальную пассивность, деморализует общество, возбуждая в нем агрессивность. Нынешний кризис – это кризис отношений народа и власти.

Коррупция становится не только разновидностью преступности, но и способствует тесному сращиванию криминальных структур с исполнительной и законодательной властью, проникновению организованной преступности в сферу управления банковским бизнесом, крупными производствами, торговыми организациями, средствами массовой информации, другие сферы общественной жизни.

Организация и проведение приватизации, создание инвестиционно-приватизационных фондов, обворовавших население, свидетельствует о значительных масштабах коррумпированности чиновников, не способных и не желающих думать об экономической безопасности граждан нашей страны. Это подтвердил и последующий денежный этап приватизации, в рамках которого появился новый вид злоупотребления – биржевые спекуляции, цель которых – уход от уплаты налогов и ориентация на иностранных инвесторов. Это приводит к очередному обвалу национальной валюты, а акции, от которых будет стремиться избавиться директорский корпус как от непосильной ноши, станут легкой добычей для преступного бизнеса.

Используя несовершенство отечественного законодательства, коррумпированная «верхушка» общества отправляет огромные суммы капитала, соразмерные с доходной частью республиканского бюджета за границу. Вернуть эти средства обратно становится затруднительным. Одновременно с этим Правительству Республики Казахстан ежегодно приходится обращаться в МВФ с просьбами о предоставлении кредитов. Взамен от страны требуют целый ряд уступок, в том числе и утраты самостоятельности в проведении реформ. С каждым годом мы воочию убеждаемся, что западное финансирование нашей экономики отнюдь не бескорыстно. Игнорирование проблем экономической безопасности может привести к потере национальной независимости.

Все это происходит на фоне экономического и социального кризиса, продолжающегося в Казахстане уже более 5 лет, который, по оценке известного советолога, профессора Джорджтаунского и Оксфордского университетов С. Коуэна, «настолько грандиозен, что надо говорить о процессе, не имеющем прецедента в XX веке».

INTERNATIONAL LAW

Доц. Білоус І. М., Плюта М. А.

Вінницький торговельно-економічний інститут
Київського національного торговельно-економічного університету

ПРОБЛЕМИ ЦИВІЛЬНОЇ ДІЄЗДАТНОСТІ ФІЗИЧНОЇ ОСОБИ ЗА ЗАКОНОДАВСТВОМ УКРАЇНИ

У процесі побудови громадянського суспільства в Україні свобода особи, права людини і громадянина, їх становлення, джерела та функціонування є однією з ключових проблем розвитку людства в цілому. У

цьому контексті проблема дослідження інституту захисту прав і свобод особи має багатоаспектний характер.

Дане питання у науковій літературі досліджували: С. Н. Абрамов, М. А. Викут, Р. Е. Гукасян, М. А. Гурвич, Н. Б. Зейдер, А. А. Мельников, М. П. Ринг, Я. А. Розенберг, А. К. Сергун.

Цивільна дієздатність визначається в законі як здатність громадянина своїми діями набувати цивільних прав і створювати для себе цивільні обов'язки (ст. 11 Цивільного кодексу України).

Володіти дієздатністю – означає мати здатність особисто (через представника) здійснювати різні юридичні дії: укладати договори, видавати довіреності тощо, а також відповідати за завдану майнову шкоду (пошкодження або знищення чужого майна, ушкодження здоров'я і т. п.), за невиконання договірних та інших обов'язків.

Цінність названої категорії визначається тим, що дієздатність юридично забезпечує активну участь особистості в економічному обороті, господарського життя, реалізації своїх майнових прав, у першу чергу права власності, а також особистих немайнових прав. При цьому всі інші учасники обороту, що дуже важливо для забезпечення належної дисципліни, який порушив зобов'язання або заподіяло майнову шкоду за відсутності договірних відносин.

Зміст дієздатності громадян як суб'єктивного права включає наступні можливості, які можна розглядати як його складові частини:

- здатність громадянина своїми діями набувати цивільних прав і створювати для себе цивільні обов'язки;
- здатність самостійно здійснювати цивільні права і виконувати обов'язки;
- здатність нести відповідальність за цивільні правопорушення.

Цивільне законодавство, визначаючи фізичну особу як учасника цивільних правовідносин, виходить з наявності у фізичної особи цивільної правоздатності

В Воздушном кодексе РФ нормы о претензионной процедуре сосредоточены в ст. 124–128. В соответствии со ст. 124 ВК РФ до предъявления к перевозчику иска в случае нарушения договора воздушной перевозки груза или договора воздушной перевозки почты перевозчику предъявляется претензия. В случае нарушения договора воздушной перевозки пассажира, договора воздушной перевозки груза или договора воздушной перевозки почты перевозчику предъявляется заявление или претензия в аэропорту пункта отправления или в аэропорту пункта назначения по усмотрению заявителя. Отсутствие коммерческого акта не лишает пассажира, грузоотправителя или грузополучателя права на предъявление претензии или иска.

Таким образом, претензионный порядок разрешения предпринимательского спора является альтернативой, а иногда необходимым этапом рассмотрения исковых требований в суде. Рассматриваемый прием разрешения спорных правоотношений с одной стороны дает возможность избежать судебного разбирательства возникшего спора, а также сохранить деловые отношения на прежнем уровне или даже поднять их на качественно новую ступень. Вместе с тем, не исключен и обратный вариант развития отношений, который приведет контрагентов в арбитражный суд. Еще одним последствием досудебного порядка урегулирования споров в предпринимательстве является временной фактор (его увеличение с момента правонарушения до обращения в суд), который в ряде случаев имеет значение, и может быть выгоден для недобросовестных контрагентов и/или приводит к увеличению убытков потерпевшего. В некоторых случаях в рамках претензионной процедуры существует возможность анализа позиции контрагента (в случае получения ответа на претензию) с целью определения перспектив исхода судебного рассмотрения спора, что также может стать причиной нарушения прав и законных интересов предпринимателя.

Литература:

1. Гражданский Кодекс РФ (часть вторая) от 26.01.1996 г. №14-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – № 5. – Ст. 410.
2. Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2002. – № 30. – Ст. 3012.
3. Кодекс торгового мореплавания РФ от 30 апреля 1999 г. № 81-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1999. – № 18. – Ст. 2207.
4. Кодекс внутреннего водного транспорта РФ от 7 марта 2001 г. № 24-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2001. – № 11. – Ст. 1001.
5. Воздушный кодекс РФ от 19 марта 1997 г. № 60-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1997. – № 12. – Ст. 1383.
6. Комментарий к Кодексу торгового мореплавания РФ / Под ред. Г.Г. Иванова. М.: Издательство «Спарк», 2010
7. Тихомирова Л.В., Тихомиров М.Ю. Юридическая энциклопедия / Под ред. М.Ю. Тихомирова. М., 1998.

Анализ показателей жизненного уровня казахстанцев свидетельствует, что в самом начале 90-х гг. разница в доходах 10% самых богатых соотечественников и 10% малообеспеченных граждан не превышала 3 раз.

Все это приводит к тому, что значительная часть населения постепенно погружается в «болото» социального пессимизма. У многих появляется агрессивность, они начинают искать «врага», ответственного за их нищенское состояние. Объектом недовольства в первую очередь становятся органы власти всех уровней. Авторитет власти при этом резко падает. В свою очередь у «богатого» формируется чувство временщика – незаконное обогащение посредством рейдерства, а капитал вывезти в западные страны или выгодно вложить в недвижимость, при этом спекулируя ценами.

Обнищание масс ведет к росту преступности в целом, а значит и организованных форм ее проявления. Структуры организованной преступности, накопив огромный материальный, финансовый и политический капитал, приобрели реальную возможность прорыва к рычагам активного влияния на процессы формирования ряда аспектов внешней и внутренней политики страны.

Одной из проблем должной борьбы с коррупцией в органах власти является существование тесной взаимосвязи между политической (или государственной) и экономической элитами. Сращивание государственного и частного секторов экономики остается по-прежнему весьма заметным, в особенности в разгар преобразовательных процессов. Ускоренное развитие частного сектора должно было сопровождаться введением жесткого законодательства и практики, призванных, с одной стороны, защитить нарождающийся частный сектор от вмешательства государства, а с другой – позволяющих публичной власти осуществлять контроль за частным сектором с точки зрения соблюдения законности.

Тесная взаимосвязь экономической и политико-административной элит приводит к их опасному сращиванию. Выступая в качестве «консультантов» предприятий и банков, многочисленные функционеры получают немалые дивиденды и гонорары.

Согласно данным Агентства по делам государственной службы Республики Казахстан общий объем коррупционных услуг в Казахстане оценен в размере 156 млрд. тенге. При этом самая высокая коррупционная емкость у таможи (17 млрд.) и судов (13 млрд.). К примеру, поступления от таможи в 2006 году составили 91 млрд. тенге, а объем взяток – 17,4 млрд. тенге (1/5 часть). Там же, доля налоговой службы в системе коррупционных «услуг» не на последнем месте находится. По уровню коррумпированности НК МФ РК находится на 20 месте среди 34 государственных органов, на 21 месте по среднему размеру взяток (20 тыс. тенге) и на 15 месте по объему рынка коррупционных услуг (4,8 млрд. тенге).

Одним из проблемных вопросов на протяжении последних нескольких лет является выполнение доходной части бюджета и должный контроль за ее расходной частью. Здесь коррупция царит как на первом, так и на втором этапе. Ведь для того чтобы исполнить доходную часть бюджета необходимо, по большому

счету, не так уж и много. Это, с одной стороны, нормальное налоговое законодательство, позволяющее производственным предприятиям развиваться, и одновременно ужесточение санкций (уголовных, административных) за сокрытие и неуплату налоговых платежей и сборов. С другой – поэтапное ограничение наличного денежного оборота и, прежде всего, избавление от множества организаций, занимающихся только обналичиванием денежных средств, о чем подробно говорилось выше, а также сведение к минимуму так называемых взаимозачетов, за которыми кроются коррупция и массовые злоупотребления.

Вместе с тем особое беспокойство вызывает отсутствие должного контроля за целевым расходованием с таким трудом собираемых бюджетных средств. Ведь получается, что государство обкрадывает само себя. Например, субвенции, выделенные государством местной администрации, школе или предприятию, на пути к конкретному получателю расхищаются частично или полностью, причем чаще всего с непосредственным участием чиновников администраций. Бюджетная зависимость ряда регионов Казахстана (Кызыл Ординская область, Мангыстауская область и т.д.) от воли столицы создает благоприятную почву для коррупции.

Трансферт денежных фондов от центральной администрации к администрации региональной предоставляет возможность для хищений как одной (в г. Астана), так и другой (в области) сторонами. Классическим примером является расхищение средств, предназначавшихся для оказания помощи жертвам землетрясения в Жамбылской области (2001 г.).

Отличительная особенность коррупции в Казахстане от таких стран, как Италия и Китай, заключается в том, что наши политики всех уровней, особенно в предвыборный период, громогласно заявляют о развращенности и нечестности государственных чиновников, а также о необходимости борьбы с коррупцией. Однако, когда дело касается кого-либо из близкого окружения крупного чиновника, то реакция совершенно противоположная.

Итак, власти борются с коррупцией, в то же время прекрасно сознавая, что она стала уже образом жизни. Общество убежденно, и не без основания, что богатство небольшой горстки представителей элиты не могло быть нажито честным путем, однако, опускает руки, не высказывая протеста. Правительственные чиновники, отвечающие за экономику, осуждают издержки коррупции, которые сдерживают развитие, уменьшают производственную прибыль, отпугивают зарубежных партнеров, но зачастую сами же и питают коррупцию.

Отсутствие реальной борьбы с условиями, порождающими коррупцию, приводит к ее распространению как по горизонтали, так и по вертикали, захвату новых учреждений и сфер влияния, способствует образованию коррупционных сетей или сообществ. Коррупция в таких условиях стремится захватить не только экономику, но и политику. В результате стране и обществу наносится невосполнимый гигантский ущерб. Эффективность рыночной экономики резко снижается, а существующие демократические институты разрушаются. Усугубляется экономическое и политическое неравенство населения, увеличивается бедность,

ленного законом или договором, иск оставляется судом без рассмотрения. В качестве доказательств соблюдения истцом досудебного порядка служат копия претензии и документ, подтверждающий ее направление ответчику.

Интересно, что правовая традиция российского законодательства знает близкие по своим характеристикам отношения к претензионной процедуре, когда одна из сторон направляет другой письменный документ, который законодатель не называет претензией, но который содержит некие требования, предложения, дополнительные условия. В частности, для отдельных видов обязательств, при разрешении преддоговорных разногласий, контрагент должен направить так называемый «протокол разногласий». Например, ст. 445 ГК РФ устанавливает, что в случаях, когда в соответствии с ГК РФ или иными законами для стороны, которой направлена оферта (проект договора), заключение договора обязательно, эта сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте (ответ о принятии оферты), либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течение 30 дней со дня получения оферты. Сторона, направившая оферту и получившая от стороны, для которой заключение договора обязательно, извещение о ее акцепте на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора), вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда в течение 30 дней со дня получения такого извещения либо истечения срока для акцепта.

Правила об указанных сроках применяются в том случае, если другие сроки не установлены законом, иными правовыми актами или не согласованы сторонами.

Правила о необходимости направления определенного заявления контрагенту сформулировано и в п. 2 ст. 452 ГК РФ. В соответствии с данной нормой, требование об изменении или о расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии – в 30-дневный срок.

Аналогичные правила о необходимости извещения контрагента содержатся и ст. 483 ГК РФ. Здесь закреплена обязанность покупателя известить продавца о нарушении условия договора купли-продажи о количестве, об ассортименте, о качестве, комплектности, таре и (или) об упаковке товара в срок, предусмотренный законом, иными правовыми актами или договором, а если такой срок не установлен – в разумный срок после того, как нарушение соответствующего условия договора должно было быть обнаружено, исходя из характера и назначения товара.

Кроме ГК РФ, претензионный порядок в рассматриваемой сфере предусмотрен в ряде актов транспортного законодательства.

В Кодексе внутреннего водного транспорта РФ претензионной процедуре посвящен разд. XVIII «Акты, претензии и иски». Согласно ст. 164 КВВТ иски к перевозчику или буксировщику, возникшие в связи с осуществлением перевозок грузов, багажа или буксировки буксируемых объектов, могут быть предъявлены в случае полного или частичного отказа перевозчика или буксировщика удовлетворить претензию либо в случае неполучения ответа перевозчика или буксировщика на предъявленную претензию в тридцатидневный срок.

ред. М.Ю. Тихомирова. М., 1998. С. 357.). Авторы комментария к Кодексу торгового мореплавания РФ (далее – КТМ) под редакцией Г.Г. Иванова, комментируя ст. 403 КТМ, считают, что термин «претензия», упоминаемый в § 1 главы XXV КТМ, означает требование об уплате определенной денежной суммы, обращенное к лицу, которое квалифицируется заявителем претензии в качестве должника (Комментарий к Кодексу торгового мореплавания РФ / Под ред. Г.Г. Иванова. М.: Издательство «Спарк», 2010.).

Содержание претензии, как правило, определяется действующим законодательством в рамках конкретных обязательств, либо положениями предпринимательского договора. В отсутствие указанных правил такое содержание определяется самим заявителем.

Следует отметить, что направление претензии предусматривается только в рамках досудебного урегулирования правового спора. В претензии указываются суть требований кредитора, их причины, срок их удовлетворения и предупреждение о возможности судебной защиты интересов предпринимателя в случае неисполнения его законных требований. Этот документ должен содержать все реквизиты кредитора (заявителя), быть надлежащим образом заверен, датирован и подписан. К претензии прилагаются копии документов, подтверждающих обоснованность претензионных требований.

Как уже было отмечено ранее, законодатель для некоторых видов споров определяет необходимость претензионного порядка их урегулирования. В частности, согласно п.5 ст.4 Арбитражно-процессуального кодекса РФ (далее АПК РФ), если федеральным законом или договором установлен досудебный порядок их урегулирования, спор может быть передан на рассмотрение арбитражного суда лишь после соблюдения такого порядка. ГК РФ также содержит положение, согласно которому требование об изменении или о расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии – в тридцатидневный срок (п. 2 ст.452 РФ), или, например, ст. 797 ГК РФ устанавливает необходимость предъявления перевозчику претензии в порядке, предусмотренном соответствующим транспортным уставом или кодексом, до предъявления к перевозчику иска. Иск к перевозчику может быть предъявлен грузоотправителем или грузополучателем в случае полного или частичного отказа перевозчика удовлетворить претензию либо неполучения от перевозчика ответа в 30-дневный срок.

Обязательный досудебный (претензионный) порядок урегулирования споров, предусмотрен также Федеральными законами «О связи», «О железнодорожном транспорте в Российской Федерации», «О почтовой связи» и др.

Законодательством Российской Федерации также определены последствия несоблюдения досудебного (претензионного) порядка урегулирования предпринимательского спора. Так, п.2 ст.148 АПК РФ устанавливает, что в случае несоблюдения претензионного порядка урегулирования спора с ответчиком, опреде-

растет социальная напряженность. Под угрозой ставится целостность страны и сохранение ее конституционного строя. В итоге коррупция превращается в проблему, угрожающую национальной безопасности страны.

По многочисленным наблюдениям на протяжении ряда последних лет в Казахстане явно усматривается определенная закономерность. Она связана с тем, что как только в СМИ и среди общественности поднимаются вопросы о коррумпированности конкретных чиновников, а правоохранительные органы начинают активные действия, в стране происходят дестабилизирующие события (движение «Хизб-ут-Тахир» и т.д.), т.е. события, на которые отвлекается общественное мнение.

В Казахстане продолжается активная работа по искоренению коррупции. Она приобретает все более системный характер. В основу деятельности по искоренению в стране коррупции положено требование Главы государства о неуклонной ответственности всех, невзирая на должностное положение, прошлые заслуги или общественный статус.

Казахстанские власти сами обеспокоены потерей поддержки в обществе. Необходимость продлить свое существование посредством выборов заставляет власти (когда осознанно, когда инстинктивно) заботиться об усилении своей легитимности. Очевидно, что борьба с коррупцией – один из эффективных инструментов решения этой задачи. Антикоррупционная риторика с удовольствием применяется представителями всех частей политического спектра. Однако любые шаги по ограничению коррупции носили до сих пор либо символический, либо фрагментарный характер. К сожалению, наши публичные политики никак не могут понять то обстоятельство, что все тайное рано или поздно становится явным, и если уж выбрал политическую стезю, то необходимо быть честным и порядочным.

В Республике Казахстан в условиях переходного периода проблема нечистоплотности чиновников приобрела особую криминологическую остроту и политическую значимость. О коррупции государственных служащих постоянно говорится не только в СМИ, наших и зарубежных, но и на самом высоком государственном уровне. В своих Посланиях народу Казахстана Президент Республики Казахстан Н.А. Назарбаев отмечает необходимость усиления борьбы с коррупцией в органах власти.

Толысбаева Алия Дюсеновна

*магистр, старший преподаватель Государственного университета
им.Шакарима г.Семей, Казахстан.*

Смоилов Самат Жумагалиевич

*магистр, старший преподаватель Казахского гуманитарно-юридического
инновационного университета, г.Семей, Казахстан.*

СИСТЕМНЫЙ ПОДХОД К КАЗАХСТАНСКОМУ ПАРЛАМЕНТАРИЗМУ

Проблемы становления парламентаризма в современной казахстанской юридической науке изучаются довольно давно. В последние годы существенно изменились подходы и критерии изучения данной проблемы, что связано с процессами интеграции правовой системы, глобализации и гармонизации законодательства. Институт парламентаризма в странах СНГ изучается с точки зрения системного анализа. Системные исследования в области проблем парламентаризма были начаты, так сказать, «сверху» и были, в основном, представлены в г. Астане 12 октября 1999 г. на научно-практическом «круглом столе» по теме «Казахстанский парламентаризм в условиях президентской формы правления»[1].

Одна из особенностей системного подхода заключается в том, что содержание конструируемой модели системы парламентаризма во многом зависит от субъективной воли. Для минимизации субъективного фактора проектирование и разработка системы осуществляется с точки зрения поставленной цели или ожидаемых результатов.

В ряду проблем становления правового государства в Казахстане важное место занимают вопросы, связанные с государственно-властными институтами, функционирующими на принципах парламентаризма. Эти принципы закреплены в гл. 1 Конституции Республики Казахстан 1995 г. – «Основы конституционного строя»: человек, его права и свободы – высшая социальная ценность; народ – единственный источник власти; государственная власть осуществляется на основе разделения на законодательную, исполнительную и судебную.

В своем послании народу Казахстана «Новый Казахстан в новом мире» [2] Глава государства Н.А. Назарбаев определил следующие важные направления построения модели гармоничного политического и государственного развития, которая в определенной мере отражает приоритеты казахстанского парламентаризма: повышение эффективности взаимодействия и укрепление системы сдержек и противовесов между ветвями государственной власти; расширение полномочий представительных органов власти; создание благоприятных условий для повышения роли политических партий, развития институтов гражданского общества; повышение эффективности и прозрачности работы госорганов; реформирование структуры исполнительной власти для обеспечения общественного

8. Исайкин Д.А. Правовое регулирование коммерческой тайны как объекта гражданских прав в оффшорных отношениях // Объекты гражданских прав: сб. материалов международной научно-практической конференции. – Алматы: КазГЮУ, 2004. – С. 259-266.

9. Даниленко С. Некоторые проблемы правового регулирования объекта банковской тайны // Хозяйство и право. – №10. – 2007. – С. 130-136.

К.ю.н. Трофимчук Н.В.

Дальневосточный юридический институт МВД России

ВОПРОСЫ ДОСУДЕБНОГО (ПРЕТЕНЗИОННОГО) ПОРЯДКА ЗАЩИТЫ ПРАВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Предприниматель на разных этапах своей деятельности сталкивается с необходимостью разрешения спорных, конфликтных ситуаций. Участниками указанных отношений могут стать непосредственно предприниматели, предприниматели и частные лица, например граждане-потребители, предприниматели и различные органы публичной власти. Кроме данной классификации конфликтов с участием коммерсантов, где в основу положен субъектный признак, допустимо и иное деление. Так, в рамках договорного процесса можно выделить конфликты: на этапе заключения (ст. 446 Гражданского кодекса РФ (далее ГК РФ) – преддоговорные споры), исполнения коммерческого договора, изменения и/или расторжения договора (ст. 452 ГК РФ); споры, разрешаемые в досудебном (претензионном) порядке в силу закона и споры, разрешаемые в претензионном порядке в силу договора и др.

Российское законодательство представляет возможность (а иногда устанавливает обязанность) субъектам гражданско-правовых отношений использовать наряду с судебными инструментами претензионный порядок урегулирования предпринимательских споров.

Вместе с тем, следует отметить, что законодательство Российской Федерации не содержит определения терминов «претензия», «претензионный порядок», «досудебный порядок урегулирования спора». Поэтому в рамках рассматриваемого вопроса предлагаем слово «претензия» (от лат. praetensio – претензия, требование), определить как письменное требование, адресованное к должнику, об устранении нарушений исполнения обязательства. В юридической литературе встречаются и другие определения: претензия – это требование кредитора к должнику об уплате долга, о возмещении убытков, уплате штрафа, устранении недостатков выполненной работы (Тихомирова Л.В., Тихомиров М.Ю. Юридическая энциклопедия / Под

Құқықтанушыларға жиі қойылатын сұрақ: банктік құпия институты ережеге сәйкес қорғалады ма, егер заем шартында өзгеше көзделмесе банк өзінің қалауы бойынша өзгертуге құқығы бар. Осы сұраққа жауап бере отырып, С. Даниленко мынадай тұжырымды ұстанады, бұл ақпарат банктік құпия ретінде қорғалуға жатады, себебі, міндеттеме клиент туралы ақпаратты бұзу болып табылады. Автор, бұл жағдайда әрекеттің сипаттамасы маңызды емес маңыздысы ол ақпараттың өзі деп жазады [9, 133 б.]. Біз С. Даниленкомен толықтай келісеміз, себебі банктік құпияның мамұнын өзінің клиентінің мүдесі үшін жасайтын кез келген банктік операциялардағы ақпараттар құрайды.

Біздің ойымызша тағы мәселе, ол – банктік құпия мен қызметтік құпия. Заңда көрсетілгендей, қызметтік құпия – қызметтік міндеттемелерді жүргізу кезінде қызметкермен алынған мәліметтер.

Яғни мұндағы банктегі қызметкерлер үшін, өзінің қызметтерін жүргізу кезінде алған ақпараттары кей жағдайларда банктік құпия қызметтің белгілерін алады. Және осы жерде осы екі институттардың арасында өте қиын грация пайда болады. Бірақ соған қарамастан, банк мұдай ақпараттарды кәсіпкерлік қызметі жүзеге асыру барысында алатын болса, онда сөз клиент туралы, оның шотының номерін, үшінші тұлғамен жүргізген операцияларының банктік құпиясын ашпауға жол бермеу, бұл жағдайда банктік құпия коммерциялық болып абылады, ал оның құндылығы болып – оның жасырындығы табылады.

Сонымен айта кететін жайт, азаматтық заңнама үшін және ғылым үшін «банктік құпия» түсінігіне толық анықтама беру кере, себебі банк туралы Заңда көрсетілген түрі толығымен бұл құқыққатынастарды реттей алмайды.

Пайдаланылған әдебиеттер:

1. ҚР-сы «Жеке кәсіпкерлік туралы» Заң 31.01. 2006 ж. // «Параграф» құқықтық анықтау жүйесі.
2. 2003 жылы 2 шілде қабылданған «Бағалы қағаздар нарығы туралы» ҚР Заңының 41 бабында былай делінеді.
3. В. А. Лапач Система объектов гражданских прав: теория и судебная практика – СПб.: Юридический Центр ПРЕСС, , 2002. – 544 с.
4. Омарова А.Б. Гражданско-правовые проблемы института коммерческой тайны в Республике Казахстан: автореф... канд. юрид. наук.:12.00.03. – Алматы: КазНУ им. Аль-Фараби, 2002. – 29 с.
5. Махмадхонов Т. Проблемы правового обеспечения коммерческой тайны в законодательстве Республики Таджикистан: автореф... канд. юрид. наук.:12.00.03. – Душанбе: Институт государства и права Академии наук Республики Таджикистан, 2008. – 24 с.
6. Гражданское право. Т. 3. Учебник. Изд. третье, перераб. и доп. / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ПБОЮЛ Л.В. Рожников, 2001.
7. Омурчиева Э.М., Осипов Е.Б. Банковское право Республики казахстан. – Алматы: Бастау, 2009. – 238 с.

доступа к процессу выработки государственных решений; дальнейшее укрепление институциональных механизмов защиты прав и свобод человека; создание условий для развития местного самоуправления; содействие гармоничному развитию средств массовой информации.

Имеющее многолетнюю историю своего возникновения и развития явление парламентаризма, тем не менее, требует своей конкретизации для Казахстана. Современный казахстанский парламентаризм требует также развития своих теоретических, методологических, методических, правовых и иных основ.

Системный подход к казахстанскому парламентаризму, является главным условием его целостного познания и воплощения. Осуществляемая при этом деятельность на основе стратегии планирования, и исползуемая информация в современных условиях высокой динамики социально-экономических, политических и иных процессов парламентаризма, должны быть опережающими. Это позволит приблизиться к формированию качественно новой информационной модели парламентаризма, вариативная составляющая которой является своевременное и опережающее информационное взаимодействие с внешней средой для достижения целей и решения поставленных задач.

Успешность развития парламентаризма во многом зависит от политической системы и политического режима, который, в свою очередь, может рассматриваться, как совокупность способов и методов осуществления власти в обществе и как конкретный механизм функционирования политической системы общества [3].

На наш взгляд, противоречие между потребностью системного познания парламентаризма, его эволюционного развития в нашей стране и ограниченностью необходимых для этого средств обуславливает ряд проблем, касающихся:

1) разработки методологических, теоретических, методических и иных основ и средств реализации системного подхода к исследованию, преобразованию и реализации парламентаризма как системы, а также системной организации деятельности людей в аспекте целей и задач парламентаризма в нашей стране.

Важным вопросом рассмотрения парламентаризма как системы является взаимосвязь, взаимовлияние и взаимодействие всех компонентов парламентаризма с объектами окружающей среды (общество, экономика, политические институты и т.д.);

2) необходимости осмысления и научного обоснования парламентаризма как процесса системных изменений объективной реальности, включающей также совокупность законодательной, представительной и партийной власти.

3) развития законодательных основ парламентаризма;

4) дальнейшего существенного усиления роли парламента в системе государственной власти и развития гражданского общества;

5) актуализации и развития представительной составляющей парламента и, как следствие, формирования реальной системы представительства.

Таким образом, парламентаризм – это основанное на принципах разделения властей, верховенства закона, демократизации и соблюдения прав и свобод человека социально-культурное и политико-правовое взаимодействие государственной власти и гражданского общества с целью достижения цели (целей) и решения поставленных задач построения правового, демократического и социального государства и его устойчивого развития.

Литература.

1 Научно-практический «круглый стол» на тему: «Казахстанский парламентаризм в условиях президентской формы правления» // Научные труды «Әділет». – 1999. – № 4. – С. 3-117.

2 Новый Казахстан в новом мире. Послание Президента Республики Казахстан народу Казахстана // Информационная система ПАРАГРАФ. – Астана, 2007, февраль – 28.

3 Выступление Президента Республики Казахстан «Новый этап демократизации Казахстана – ускоренное развитие свободного демократического общества» на совместном заседании Палат Парламента Республики Казахстан // Информационная система ПАРАГРАФ. – 2007, май -16.

Мысалы, егер Ресейдің заңнамасына көз жүгіртсек, коммерциялық құпия – бұл жасырын ақпараттар, оны иеленушіге пайдалану кезінде немесе кірісті ұлғайтуға мүмкіндік беретін жағдайларда пайдалану, ақталмаған шығындардан қаш, тауар нарығында жағдайын сақтау, жұмыс, қызмет немесе өзге де коммерциялық пайда табу. Осыған қоса, ресейлік азаматтық заңнамада коммерциялық құпияны құрайтын ақпарат – ғылыми – техникалық, технологиялық, өндірістік, қаржылық- экономикалық және өзге де шынайы немесе потенциалдық үшінші тұлғаға белгісіз күшке ие коммерциялық құндылық, оған еркін қол жеткізу мүмкіндігі жоқ, оны иеленетін тұлғаға заңмен қарастырылған коммерциялық режим енгізілген. Сондықтан да әдебиеттерде ғалымдар мынадай үш талаптың сақталуын көрсетеді:

1. ақпарат үшінші тұлғаға белгісіз шынай және потенциалды комерциялық құндылық күшіне ие болуы керек;

2. комерциялық құпияны құрайтын ақпарат заң негізінде еркін қол жетімді болмауы керек;

3. ақпарат коммерциялық құпия болып саналуы үшін ол оны қоғауда белгілі бір шаралар қолданылатын болы керек [6, 234 б.].

Біздің ойымызша, ең алдымен, коммерциялық құпия, жасырып сипатқа ие, ал коммерциялық ақпарат оның мазмұнын құрайды.

Ғалым Э.М. Омирчиеваның ұсынған тұжырымдарының мәні, банктік құпия заңдық тұрғыдан, ерекше ақпараттық режимді құрайды, кредиттік ұйымдар банкті қызметті жүзеге асыруда пайда болатын, сондай –ақ мұндай ақпараттарды кредиттік ұйымдардан алатын үшінші тұлғаларға сонен жұмыс істеу барысында немесе тексеру кезінде беріледі [7, 79 б.].

Заң әдебиеттерінде, коммерциялық құндылық болып жасырын коммерциялық құпияның нақ сол режимі енгізіледі. Ал бұл қалған ақпараттар қол жетімді және ашық қалды деген сөз емес. Мұндай ақпарат жасырын қала береді, бірақ ол коммерциялық құпияға жатқызылмайды.

Д.А. Исайкин коммерциялық құпияны оффшорлық аяда зерттеп, мынадай қорытындылар шығарады. Ғалымның пікірі бойынша, коммерциялық құпияның құндылық күші оның белгісіз болуы бірқатар сатыда ақпаратты түсінудің өзіне қайшы келеді, шындыққа айналуы мүмкін құндылықтың. Және автор «құндылықтың» өзін анықтау тіәжірибеде жай тапсырма болмайтынын атап өтеді [8, 261 б.]. Автордың бекітуінше, оффшорлық фирманың қызметінде коммерциялық құпияны қамтамасыз ету банктік қызмет көрсету болып табылады. Оффшорлық шекте банктік құпияның жасырын қалуы заңмен қамтамасыз етілуі мына мемлекеттерде орын алған: Багам аралдары, Барбадос, Британдық Вирджин аралдары, Гернси, Гибралтар, Батыс Самоа, Кайман аралдары, Кипр, Люксембург, Мальта және т.б. [8, 265 б.].

Яғни келтірілген мысалдардың, банктік құпия кез келген банк үшін табыстың кілті болып табылады, клиенттің заңдық мүдделерін қорғау ақша қаражаттарын тарту үшін қажет болып табылады.

қорғауға шаралар қолданады. Ақпаратты қолжетімділік санатына жатқызу тәртібін, коммерциялық құпияны құрайтын ақпаратты сақтау және пайдалану шарттарын жеке кәсіпкерлік субъектісі айқындайды [1].

Бағалы қағаздар рыногындағы коммерциялық құпияны мынадай:

1) бағалы қағаздарды ұстаушылар тізілімдері жүйесіндегі және (немесе) номиналды ұстауды есепке алу жүйесіндегі жеке шоттардағы акция қалдықтарын қоспағанда, акционерлік қоғамның эмиссиялық бағалы қағаздарының қалдықтары мен қозғалысы туралы;

2) бағалы қағаздарды ұстаушылардың тізілімдері жүйесіндегі және (немесе) номиналды ұстауды есепке алу жүйесіндегі жеке шоттардағы, осы тармақтың 1) тармақшасында көрсетілгендерден басқа, эмиссиялық бағалы қағаздардың болу-болмауы және олардың иелері туралы ақпарат құрайды [2].

Осылайша, азаматтық заңнама коммерциялық құпияға толық түсік бермегенін көреміз, ол біз үшін кемшілік болып табылады.

Азаматтық құқықтың объектілерін зеттей келе В.А. Лапач былай деп көрсетеді, коммерциялық құпияны құрайтын ақпарат, оның шынайы немесе коммерциялық потенциалы құндылығын үшінші тұлғаға белгісіз күшімен, заң негізінде оған қол жетімділіктің болмауы мен оның құпиялылығын қорғауда шаралар қолдану тараптардың ақпаратқа ие болуы. Дәл осы «жанасу» оған ие тұлғаға ға мәмім болып қалғандарынан алшақтату осы объектінің құқықтық ядросы болып табылады [3, 113 б.].

Ғалым А.Б. Омарованың коммерциялық құпия түсінігіне берген анықтамасы елеулі болып келеді, коммерциялық құпия түсінін ашылмаған коммерциялық ақпаратты иеленушіге, осы ақпараттың құпия түрде қаруына бағытталған заң жүйелерімен қолданатын мәжбүрлеу шараларын түсіну керек, сонымен бірге, кәсіпкерлік ақпараттың кәсіпкердің құқығының қол сұғылмауыншығын қамтамасыз ету [3, 13 б.]. Осылайша, ғалым «коммерциялық құпия» мен «коммерциялық ақпарат» түсініктерін ұқсас еместіктерін айтады. «Коммерциялық құпия» термині көбірек, коммерциялық ақпараттарды қорғаудың тәсілін сипаттайды. «Коммерциялық ақпарат» – азаматтық құқықтың объектісі.

Ғалым Махмадхонов Т. басқа көзқарасты ұстанады. Автордың ойы бойынша, коммерциялық құпия – ол, кәсіпкерлік қызметке байланысты, экономикалық маңыздылыққа ие және оны иеленушілердің мүлкіктік мүдделерін қоғауды қажет ететін, белгілі бір топтағы адамдарға белгілі ақпарат [5, 7 б.]. Ары қарай автор, коммерциялық құпия кәсіби шарттың түрі болғандықтан, өзінің мынадай ерекшеліктері бар деп көрсетеді: кәсіпкерлік қызметке байланысты коммерциялық құпия; оның көптеген объектілері өндірісте пайда табу мақсатында қолдануға арналған; коммерциялық құпия ол көп жағдайда құпияның басқа түріне ауысады; ол бір уақытта бірнеше субъектілермен қолданылуы мүмкін және т.б. тек коммерциялық құпия ғана құпия ақпараттардың ішінде материалдық емес актив күйінде болады.

CIVIL LAW

Магистр Смирнова Т.И.

Инновационный Евразийский университет, Казахстан

ПРАВО СОБСТВЕННОСТИ В РЫНОЧНЫХ УСЛОВИЯХ

Развитие гражданского оборота, формирование реальных возможностей для эффективного проявления деловой инициативы в условиях свободного осуществления гражданских прав, усиление внимания субъектов к обеспечению должной ликвидности своего имущества порождают новые вопросы в отношении права собственности.

Среди жизненно важных вопросов права собственности в рыночных условиях, наиболее актуальны вопросы, связанные с государственной регистрацией, с разделом имущества, принадлежащего нескольким собственникам, выделом из него доли и дальнейшим отчуждением.

Практические сложности, складывающиеся в данной сфере общественных отношений, подтверждаются новейшей судебной доктриной и усугубляются неоднозначной, подчас крайне спорной квалификацией, предлагаемой в отечественной цивилистике.

Особенно рассматриваемая тема актуальна в связи с проводимой в Республике Казахстан легализацией имущества, которая начата 1 сентября 2014 года и закончится 31 декабря 2015 года на основании Закон РК от 30 июня 2014 года «Об амнистии граждан Республики Казахстан, оралманов и лиц, имеющих вид на жительство в Республике Казахстан, в связи с легализацией ими имущества». Однако, действующее гражданское законодательство не предусматривает легализацию как основание приобретения права собственности.

Все сказанное подчеркивает непреходящую основополагающую важность отношений собственности во всяком обществе. Общество изменяется, а важность собственности остается неизменно высокой.

В нормах Гражданского кодекса Республики Казахстан, когда речь идет о собственности, то часто это понятие употребляется в контексте объектов, принадлежащих определенным лицам. Происходит подмена юридического понятия «право собственности» экономическим понятием «собственность».

ГК РК в ряде случаев оперирует понятием «собственность» (ст.ст. 191–193 ГК РК и др.). Здесь наблюдается отождествление права собственности и собственности. Приведем пример. П.4 ст.10 ГК РК «введение лицензионного порядка по отдельным видам деятельности устанавливается в целях национальной безопасности, обеспечения правопорядка, защиты окружающей среды, собственности, жизни и здоровья граждан» [1].

Мы видим, в контексте данной статьи используется термин «собственности», на наш взгляд, речь идет именно об имуществе, а не праве собственности. Таким образом, законодатель отождествляет оба этих понятия и что, вероятно, использование термина собственности как экономической категории, а не правовой.

Многие статьи ГК РК содержат значительно больше правил, в которых используется термин «собственность» а не «право собственности». А легальные формулировки термина «собственность» порождают массу проблемных вопросов, предоставляя тем самым значительные поводы для споров и дискуссий. Мы полагаем, что термины «право собственности», «собственность» и «имущество» требуют дальнейшей доработки в Гражданском кодексе Республики Казахстан, так как это имеет важное практическое и теоретическое значение.

Что касается государственной собственности, то по содержанию оно не отличается от права собственности физических и юридических лиц. Согласно п. 1 Постановления Конституционного Совета РК от 17 марта 1999 года № 4/2 «Об официальном толковании подпункта 4) статьи 66 Конституции РК» подп. 4 ст. 66 Конституции РК следует понимать таким образом, что юридическое содержание нормы «организует управление государственной собственностью» означает наделение Правительства республики полномочиями владеть, пользоваться и распоряжаться государственной собственностью в пределах, установленных законодательными актами [2].

Мы видим, что особенностей права собственности граждан, как и права собственности юридических лиц и государства, которые бы принципиально отличали его от права собственности других участников гражданских отношений, в современном гражданском законодательстве Казахстана не существует.

В настоящее время одним из актуальных вопросов является отчуждение доли в уставном капитале юридического лица и определение момента возникновения права собственности на нее. Данное положение подтверждается п.6 нормативного постановления Верховного Суда Республики Казахстан от 10 июля 2008 года № 2 «О некоторых вопросах применения законодательства о товариществах с ограниченной и дополнительной ответственностью», в котором указано, что право распоряжения участника своей долей возникает с момента внесения изменений в учредительные документы и их регистрации в территориальном органе Министерства юстиции Республики Казахстан.

Следовательно, с момента заключения договора у нового учредителя право собственности не возникает, у него может возникнуть право владения и пользования, а распоряжение только с момента государственной регистрации. Законодатель вводит в заблуждение субъектов гражданского оборота. Ведь классическая триада права собственности заключается во владении, пользовании и распоряжении, которое порождает право собственности.

Анализ высказанных в литературе мнений о понятие «услуга» с учетом туристической специфики позволяет сделать вывод о том, что туристическая услуга носит комплексный характер и представляет собой совокупность действий, направленных на удовлетворение потребностей туриста, обусловленных особенностями и целью путешествия.

Закона РК «О туристической деятельности в РК» в п.20 ст.1, дает следующее определение: туристический продукт – совокупность туристических услуг, достаточных для удовлетворения потребностей туриста в ходе путешествия. Здесь же дается и определение применяемого в данном случае понятия «тур» – комплекс туристических услуг, включающий путешествие по определенному маршруту в рамках определенных сроков.

Суммируя изложенное, следует сделать вывод что, осуществляя цель туристического производства, т.е. удовлетворяя конкретные потребности путешествия в рамках расширенного воспроизводства жизненных сил человека, туристическая индустрия осваивает многообразные рекреационные ресурсы и готовит их для потребления. Результат туристического производства находит общественное признание в потреблении туристов, и производство получает, таким образом, новый импульс. Для туристов объект потребления в путешествии – полезность комплекса туристических услуг, который может удовлетворять в этот период их потребности.

Литература:

1. Конституция РК 30.08.1995
2. Закона РК «О туристической деятельности в РК»
3. Гражданский кодекс РК: Комментарий/ под редакцией М.К Сулейменова, Ю.Г Басина Алматы 1998
4. Комментарий к ГК РК Особенная часть под редакцией М.К Сулейменова, Ю.Г Басина Алматы 1998

Әл-Фараби атындағы ҚазҰУ доценті, з.ғ.к. Мұқалдиева Г.Б.,
1 курс магистранты Нұрлыбек Шолпан

БАНКТІК ҚҰПИЯНЫҢ ТҮСІНІГІН АНЫҚТАУҒА ҚАТЫСТЫ ТУЫНДАЙТЫН ҚҰҚЫҚТЫҚ МӘСЕЛЕЛЕР

Банктік құпия, бұл «Жеке кәсіпкерлік туралы» ҚР Заңының 11 тармағына сәйкес, коммерциялық құпияны қорғау коммерциялық құпияны құрайтын ақпаратты заңсыз алуға, таратуға не пайдалануға тыйым салудан тұрады. Жеке кәсіпкерлік субъектісі коммерциялық құпияны құрайтын ақпаратқа еркін қол жеткізу құқығы бар адамдар тобын айқындайды және оның құпиялылығын

товаром, или если быть точным услугой и является туристический продукт – который – в конечном счете – потребляет турист.

Основным условием туристической является наличие потребителя туристической услуги – туриста, для кого, собственно и направлена деятельность туристических фирм.

Туриста как субъекта туристических отношений выделяет Закона РК «О туристической деятельности в РК», под которым понимается – физическое лицо, посещающее страну временного пребывания на период от двадцати четырех часов до одного года и осуществляющее не менее одной ночевки (в ней) в оздоровительных, познавательных, профессионально-деловых, спортивных, религиозных и иных целях без занятия оплачиваемой деятельности.

Туристами не могут быть признаны лица, путешествующие с целью приобретения товаров для последующей их перепродажи.

При определении понятия – турист важным элементом является временной элемент.

В контексте рассматриваемого вопроса большое значение имеет понятие «туристическая услуга». Прежде всего необходимо определить что такое услуга. Так в соответствии со ст.115 ГК РК услуги являются самостоятельным объектом гражданских прав. В ст. 683 ГК РК, посвящена договору возмездного оказания услуг.

Услуга как экономическая категория представляет собой единство процесса и продукта труда, характеризующееся совпадением процесса создания и потребления услуг, а также единством физической формы процесса и продукта труда по созданию услуги. Услуга как объект гражданских правоотношений представляет собой определенное благо – результат деятельности, обладающий свойствами товара. Есть ряд признаков услуги как предмета договорного обязательства:

Услуга – это деятельность лица, оказывающего услугу;

Оказание услуги не создает вещественного результата;

Полезный эффект услуги потребляется в процессе предоставления услуги, а потребительная стоимость исчезает. Тем самым видно что законодатель придерживается этой точки зрения и выделяет услуги в самостоятельный объект гражданских прав, отличая их от договоров подряда и возмездного оказания услуг в самостоятельные виды договоров.

Таким образом, понятие услуга объединяет под собой те действия субъектов гражданского оборота, которые либо вообще не завершаются каким-либо результатом, а заключают полезный эффект в самих себе, либо имеют такой результат, который не воплощается в овеществленной форме. В сфере туризма встречаются обе разновидности указанных услуг.

Согласно п.13 ст.1 Закона РК «О туристической деятельности в РК» туристические услуги – услуги, необходимые для удовлетворения потребностей туриста, предоставляемые в период его путешествия и в связи с этим путешествием.

Литература:

1. Гражданский кодекс Республики Казахстан. (Общая и Особенная части).- Алматы: Юрист, 2014. – 356с.

2. Сборник постановлений Конституционного Совета РК. – Астана, 2012.

3. Нормативное постановление Верховного Суда РК от 10 июля 2008 года № 2 «О некоторых вопросах применения законодательства о товариществах с ограниченной и дополнительной ответственностью // Источник: ИС ПАРАГРАФ, 21.11.2014, http://adilet.zan.kz/rus/docs/P08000002S_

Канатов Р.К.,

магистр юриспруденции, научный сотрудник

ГУ «Институт законодательства Республики Казахстан»,

г. Астаны, Республики Казахстан

НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ АКЦИОНЕРНЫХ ОБЩЕСТВ: КОРПОРАТИВНЫЕ КОНФЛИКТЫ

Проблемами правового регулирования акционерных обществ являются деструктивные действия субъектов, которые в зависимости от их основной цели подразделяются на следующие группы:

1. Противостояние между акционерами за руководящие должности в управлении акционерного общества.

2. Захват третьими лицами (крупными предпринимателями, высоко поставленными чиновниками и т.д.) акционерных обществ.

3. Корпоративный шантаж (гринмейл) акционерных обществ и мажоритарных акционеров.

4. Вытеснение миноритарных акционеров из акционерных обществ.

Необходимо учитывать, что такие действия совершаются, как правило, высокообразованными лицами, якобы в рамках законности и правопорядка, используя все упущения и «лазеек» законодательства об акционерном обществе. Основная задача рассмотрения данных деструктивных действий заключается в том, чтобы разработать эффективные нормы после внесения которых в ряд законодательных актов, об акционерном обществе позволит их пресечь и предупредить.

Противостояние между акционерами за руководящие должности в управлении акционерного общества

Целью противостояния между акционерами за руководящие должности в управлении акционерного общества заключается в получении акционерами выгоды от хозяйственной деятельности акционерного общества. Большинство акционерам недостаточно получать дивиденды по своим акциям, они хотят больше

доходов, больше выгоды и весьма значительных размеров и так чтобы в одночасье стать непомерно богатыми. Этого можно добиться только в том случае, если акционеры сами будут ежедневно управлять и контролировать акционерным обществом. Акционеры знают, что лично им нельзя получать выгоды от хозяйственной деятельности акционерного общества, и все же, используя все возможные «лазейки» законодательства об акционерном обществе, возможно, свои административные ресурсы, необходимые финансовые средства, они этого непременно достигают. Имея доступ к компетенциям руководителя органа акционерного общества, например, генерального директора, акционер имеет возможность заключать сделки, а также имеет возможность совершать множество иных действий в угоду личных интересов на вид правомерных.

Захват третьими лицами (крупными предпринимателями, высоко поставленными чиновниками и т.д.) акционерных обществ

Целью захвата третьими лицами акционерных обществ заключается в приобретении их имущества по значительной низкой стоимости. Дело в том, что приобрести имущества акционерного общества через захват даже с расходами на использование административных ресурсов и на других средств обойдется намного дешевле, нежели приобретать аналогичные имущества в нормальных обстоятельствах. Имеются множество методов захвата акционерных обществ, в том числе ими могут быть и корпоративный шантаж, например, целью занять место в совете директоров в условиях, когда крупные пакеты акций держат небольшое количество акционеров. Однако самым распространенным способом захвата акционерного общества является враждебное (недружественное) поглощение. На уровне законодательства нет отличия между понятиями слияния и поглощения, так как в законодательстве понятие поглощение не предусмотрено. В целом понятия слияние и поглощение являются равнозначными, за исключением одной отличительной черты, которая заключается в том, что при слиянии акционеры сохраняют свои права на акции нового акционерного общества, а при поглощении они теряют свои права на долю в капитале нового акционерного общества, поскольку здесь приобретающая (поглощающая) компания выкупает у акционеров приобретаемого (поглощаемого) акционерного общества все или большую часть акций. В настоящее время существуют следующие способы проведения враждебных поглощений акционерных обществ:

1. Скупка акций. Этот способ применяется в тех случаях, когда в акционерном обществе много миноритарных акционеров, и они получают низкие дивиденды. Иногда, чтобы запустить процесс скупки устраивают показательные покупки. Несколько мелким акционерам предлагают крупные суммы, значительно превышающие реальную стоимость акций. Информация об этом быстро распространяется, и остальные акционеры тоже начинают продавать акции. Однако основная задача заключается не в том, чтобы приобрести максимальное количество акций, а приобрести полномочия на изменение состава управляющих

3. Туризм – многомерное понятие и является одновременно и видом деятельности, и формой рекреации, и отраслью национальной экономики, и способом проведения досуга, и искусством, и наукой, и бизнесом.

Если руководствоваться данными трактовками понятия туризма, то очень трудно различить такие понятия как «туризм», «туристическая деятельность», «индустрия туризма».

Наиболее полные исследования по данному вопросу проведены Антипиной Е.Б. и Терещенко А.А., которые считают «туризм», «туристическая деятельность» и «индустрия туризма» различными категориями.

В целом, соглашаясь с их суждениями, туризм следует признать социальной категорией и трактовать как – временное перемещение людей с постоянного места жительства в свободное время в оздоровительных, познавательных, профессионально-деловых, спортивных, религиозных и иных целях, связанных с отдыхом, без занятия оплачиваемой деятельностью в стране временного пребывания.

Закон РК «О туристической деятельности в РК» определяет правовые, экономические, социальные, организационные основы туристической деятельности как одной из отраслей экономики Республики Казахстан.

В свою очередь индустрия туризма рассматривается как экономическая категория. Главная задача индустрии туризма обеспечить функционирование туризма как социальной сферы путем осуществления деятельности, направленной на удовлетворение разнообразных потребностей граждан в различных видах отдыха в период туристического путешествия при рациональном использовании всех имеющихся туристических ресурсов.

Понятие индустрии туризма также неоднозначно как в юридической, так и в экономической литературе.

Одной из первых определений индустрии туризма было дано конференцией ООН по Торговле и развитию в 1971 г., согласно которому индустрия туризма – это совокупность производственных и не производственных видов деятельности, направленных на создание товаров и услуг для путешествующих лиц.

Определение туристической индустрии дано в ст. 4 Закона РК «О туристической деятельности в РК»:

Туристическая индустрия – совокупность средств размещения туристов – транспорта – объектов общественного питания – объектов и средств развлечения – объектов познавательного – оздоровительно – делового – спортивного и иного назначения; организации осуществляющих туристическую деятельность, а также организации, предоставляющих экскурсионные услуги и услуги гидов.

По мнению Е.В. Антипиной и А.А. Терещенко на первый взгляд в приведенном определении много спорных моментов, однако, с ним можно согласиться только в одном случае, а именно – если принять, что объекты индустрии – гостиницы, средства транспорта, объекты познавательного назначения – производят нечто – некий «товар» – который туристами потребляется и что таким образом – позволяет использовать для их характеристики понятие и «индустрии». Таким

THE BUSINESS AND BANKING LAW

Саткей Т.Б., Мусаева А.Я.

Таразский государственный университет имени М.Х.Дулати, Казахстан

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ТУРИСТИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Туризм является самой динамично развивающейся отраслью мировой экономики. К 1997 году туризм был второй в мире индустрией по доходности (после нефтяной промышленности). В начале нового тысячелетия по прогнозам Всемирной туристической организации количество туристов будет достигать 700 млн. человек, а доход от туризма составит 621 млрд. долларов США, что выведет отрасль по уровню доходов на первое место в мире. К 2020 году численность туристов возрастет в двое, а доходность от туризма достигнет 2 трил. долларов США.

Сущность того или иного явления, так или иначе, отражается в его понятии. В этом смысле туризм характеризуется наличием большого количества определений, которые постоянно подвергаются доработке и усовершенствованию.

Рассмотрим основополагающее понятие в контексте нашей проблематики – «туризм».

Термин «туризм» вышел из французской языковой системы – *tourisme*, от *tour* – что обозначает прогулка, путешествие, поход в свободное от работы время, как активный отдых. Если брать более старые энциклопедические словари то в словаре Брокгауза и Ефрона от 1902 года термин «туризм» употребляется лишь в статье об истории конструкции велосипеда и путешествий на велосипеде.

В действующем законодательстве, регулирующем туристическую деятельность, понятие туризма определяется как «путешествие физических лиц продолжительностью от двадцати четырех часов до одного года либо меньше двадцати четырех часов, но с ночевкой в целях, не связанных с оплачиваемой деятельностью в стране временного пребывания». (ст. 1 Закона РК «О туристической деятельности в РК»).

Сегодня нет устоявшегося определения понятия «туризм». Различия в формулировках понятия туризма объясняется тем, что как сложное явление туризм привлекает специалистов различных отраслей, а их содержание зависит от того в какой научной дисциплине оно формулируется.

Анализируя все определения туризма можно условно выделить несколько групп.

1. Туризм – активный отдых, влияющий на укрепление здоровья, связанный с выездом за пределы постоянного места жительства.
2. Туризм – вид предпринимательской деятельности и отрасль экономики.

органов акционерного общества, поскольку право распоряжаться имуществом акционерного общества принадлежит его органам управления.

Приведем пример, из сайта <http://fdo.rii.kz>, сочетающий в себе скупку акций, использование административного ресурса и создание конфликтной ситуации между топ-менеджерами общества, являющимися собственниками небольших пакетов акций:

«Один российский холдинг по производству плодоовощных консервов заинтересовался белорусским автотранспортным предприятием, созданным в виде ЗАО. Данное АТП было выбрано холдингом по следующим причинам: удобное месторасположение по отношению к основным магистралям, обновленный автопарк и достаточно развитая авторемонтная база предприятия. Цель – установление контроля над предприятием, развитие собственной автотранспортной базы для поставок продукции в другие области страны.

Изначально представители холдинга попытались договориться с топ-менеджментом предприятия. Однако руководство не приняло предложения. В итоге собственники холдинга решили не упускать АТП и провести операцию недружественного поглощения. В состав холдинга входила инвестиционная компания, основным предназначением которой было проведение операций по приобретению активов. Фактически это была компания-рейдер. Копию реестра акционеров захватчики приобрели у одного из работников предприятия. При этом согласно должностной инструкции он не имел права доступа к такого рода документам, однако в ЗАО не была налажена система безопасности и контроля доступа к конфиденциальной информации. После анализа структуры собственности АТП было принято решение организовать скупку акций миноритарных акционеров – не работников предприятия, чтобы до поры до времени сам факт скупки оставался тайной для руководства ЗАО.

В ходе достаточно активно развернувшейся операции по скупке акций среди акционеров – не работников предприятия возникли некоторые трудности. Основной загвоздкой стало то, что в реестре оказалось много умерших акционеров или выехавших на ПМЖ за рубеж и несовершеннолетних акционеров. Для переоформления прав собственности на акции умерших акционеров рейдерам необходимо было найти наследников, потом помочь им провести процедуру наследования и только затем выкупить акции. С «малолетними» акционерами дела также обстояли не лучше, так как требовалось получение разрешения на продажу от опекунского совета. В итоге, «отработав» этот сегмент собственников акций ЗАО, рейдер собрал примерно 18% акций, чего явно недостаточно для проведения структурных преобразований.

При попытке скупить акции у коллектива предприятия компании-агрессору изначально не удалось преодолеть административный ресурс. Так, работники предприятия боялись под страхом увольнения продавать пакеты акций, принадлежащие им и членам их семей. При этом руководство ЗАО решило не выкупать

акции у работников: последние при получении зарплаты были обязаны подписать доверенность, дающую право кому-либо из управленцев ЗАО голосовать на общем собрании акционеров. В результате такой нехитрой манипуляции руководством ЗАО удалось консолидировать более 60% акций и застраховать себя от агрессивных действий захватчиков. И на внеочередном общем собрании акционеров, инициированном рейдерами как акционерами, владеющими более 10% акций, перевес был на стороне топ-менеджмента АТП. Однако удержать контроль в своих руках ему не удалось.

Работник предприятия подписывал доверенность на право голосовать на общем собрании акционеров принадлежащими ему акциями, но он и дальше имел право ими беспрепятственно распоряжаться. Поэтому, выдав доверенность и тем самым убедив руководство в своей лояльности, сотрудник АТП шел к рейдеру и продавал акции. О подлоге менеджеры АТП узнали только на следующем собрании акционеров, когда представитель рейдеров зарегистрировался, и стало понятно, что ему принадлежит около 30% акций ЗАО. Но и на этом собрании захватчикам не хватило имеющегося пакета, чтобы добиться нужных решений, в первую очередь смену органов управления.

Сообразив, что возникает опасность, а неумелое использование административного ресурса не принесло желаемых результатов, правление ЗАО приняло решение о начале параллельной скупки акций у работников предприятия. Однако возникли трудности, так как акционеры предприятия, увидев, какая развернулась борьба, решили повременить с продажей принадлежащих им акций кому бы то ни было. В ходе трехмесячной скупки стоимость акций увеличилась с 20 до 50 номиналов. Поэтому скупка акций была заблокирована самими же акционерами: рейдеры не собирались платить за акции больше, так как для них скупка потеряла бы суть, а руководство АТП не располагало такими деньгами. Тем не менее, ведя вялотекущую скупку, захватчики медленно, но уверенно приближались к отметке в 40%. В то же время топ-менеджмент предприятия установил контроль (путем скупки либо сбора доверенностей) также примерно над 40% акций. В свободном обращении оставалось около 20%, из них примерно 10–15% могли принять участие в ближайшем собрании акционеров, но трудно было определить, чью сторону займут акционеры, владеющие этими акциями.

В сложившейся ситуации руководство ЗАО принимает решение саботировать внеочередное собрание акционеров, снова созданное рейдером, и не регистрируется. В итоге собрание не состоялось из-за отсутствия кворума. Но захватчики не теряли времени зря: все это время велась «разъяснительная» работа с заместителем председателя правления, который был одним из самых ярых приспешников главы правления. Захватчики убеждают заместителя сотрудничать с ними и обещают избрать его председателем правления, но для этого заму необходимо к главе правления настоять на необходимости проведения внеочередного собрания.

Заместитель председателя справился со своей задачей на «отлично»: председатель правления согласился на проведение незапланированного собрания. Вы

немесе қону және шығару жөніндегі кез келген операциялар кезінде орын алса, тасушы аталған зиян үшін жауап береді.

Жалпы, азаматтық құқықтық жауапкершілік айтып кеткеніміздей, құқық бұзушылық үшін заңи жауапкершіліктің түрі. Әдетте, кінәсіз жауапкершілік жөніндегі сауалды қарастырған кезде қазақстандық ғалымдар зардап шеккен тараптың мүдделерін жоғары қояды және кінәсіз жауапкершілікті талап ететін шаруашылық қызметтегі азаматтық-құқықтық жауапкершілікті ынталандыру функциясын басшылыққа алады.

Қазақстанда заң шығарушы да, доктрина да жауапкершілік ретінде кей жағдайларда кінәсіз болатын құқық бұзушы үшін туындайтын барлық және кез-келген қолайсыз салдарлар деп түсінеді.

Жолаушыларды халықаралық тасымалдау, көлік-экспедициялық операцияларды жүзеге асыру шарттары, тараптардың халықаралық тасымалдау және көлік-экспедициялық операциялар жөніндегі жауапкершілігі нормативтік құқықтық актілерімен, сондай-ақ халықаралық тасымалдау шарттарымен белгіленеді.

Халықаралық тасымалдаушының жолаушылармен жауапкершілікті шектеу немесе жою туралы жасасқан келісімдерінің күші болмайды, бұған жүк тасымалы кезінде осындай келісімдер мүмкіндігі заң актілерінде көзделген реттер жатпайды.

Мемлекетіміздің тасымалдау саласындағы негізгі мақсаты халықаралық тасымалдаулар қауіпсіздігінің мемлекеттік жүйесін және азаматтардың өмірін, денсаулығын және мүлкін, олардың заңды құқықтарына кепілдігін қорғауға, көліктің барлық түрлерінде жол жүрудің қауіпсіз жағдайларына және қоршаған ортаны қорғауға бағытталған мемлекеттік саясатты қалыптастыруға негізгі қадамдарды белгілеу болып табылады.

Көрсетілген мақсатқа қол жеткізу көліктегі қауіпсіздікті қамтамасыз ету саласындағы қатысы бар мемлекеттік органдармен бірлесіп көлік-коммуникациялық кешенге бірінші кезектегі міндеттерді шешу қажет деп санаймыз.

Пайдаланылған әдебиеттер:

1. Қазақстан Республикасы Азаматтық кодексі (ерекше бөлім), 1999 ж. № 409//Параграф ақпарат жүйесі
2. «Автомобиль көлігі туралы» 2003 жылғы 4 шілдедегі № 476-ІІ Қазақстан Республикасының Заңы//Параграф ақпарат жүйесі
3. «Қазақстан Республикасындағы көлік туралы» Қазақстан Республикасының 1994 ж. 21 қыркүйектегі N 156-ХІІІ Заңы//Параграф ақпарат жүйесі
4. Егизаров В.А. Транспортное право: Учеб. пособие / Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации. ЗАО»Юридический Дом «Юстицинформ», 2002. 528 с.

бірнеше тұжырымдамалары бар, соның ішінде төрт негізгілерін бөліп көрсетуге болады:

- Жауапкершілік – бұл міндетті орындау болып табылады.
- Жауапкершілік – бұл мемлекеттік мәжбүрлеуді қолданумен байланысты құқық бұзушының жағымсыз жеке және мүліктік шектеулерді жеке басымен көтеру міндетінің ерекше түрі.
- Жауапкершілік – ол құқықтық нормалардың санкцияларын қолдану.
- Жауапкершілікті қарастырамыз.

ТМД елдері арасында тендеме жүкті тасымалдау кезінде шектеулі жауапкершілік қағидасы әрекет етеді. Жолаушыны тасымалдайтын көлік құралын жөнелтуді кідірткені немесе мұндай көлік құралының баратын жеріне кешігіп барғаны үшін (қалалық және қала маңы қатынастарындағы тасымалдауды қоспағанда) тасымалдаушы, мысалы, кідірту немесе кешігу дүлей күштің салдарынан орын алғанын дәлелдемесе, жолаушыға көлік туралы тиісті заң актілерінде белгіленген мөлшерде айыппұл төлейді.

Жолаушы көлік құралы жөнелтілуінің кідіруі себебінен тасымалдаудан бас тартқан жағдайда, тасымалдаушы жолаушыға кіре ақысынтотықкөлемде қайтаруға, сондай-ақ жолаушыға осындай кідіруге байланысты ол шеккен залалдың орнын толтыруға міндетті.

Басқа елдерде (Англия, Франция т.б.) бұған жол берілмейді. Осылайша, Францияда тасымалдаушының жолаушыны тасымалдау кезіндегі жауапкершіліктен босату әр жақта қарастырылған. Англияда жауапкершіліктің талаптары шарт негізінде жүзеге асырылады (4).

Тасымалдау шартынан туындайтын азаматтық құқықтық жауапкершілік:

- 1) борышқордың міндеттемелерді бұзуынан кредиторға келтірілген мүліктік залалдың орнын толтырады;
- 2) борышқорды міндеттемені дұрыс орындауға ынталандырады;
- 3) борышқорды міндеттемені орындамаған не тиісінше орындамағаны үшін жазаға тартады;
- 4) қарама-қарсы тараптың қабілетсіздігінен туындауы мүмкін зиян орнының толтырылуын қамтамасыз ететін болғандықтан кредитордың міндеттемеге қатысуына белгілі бір шекте итермелейді;
- 5) басқа тұлғалардың алдында борышқордың тәрбиесіздік фактілерін айғақтайды;
- 6) азаматтық- құқықтық жауапкершілік бұл жасаған құқық бұзушылығы үшін жауап беру қажеттілігі, құқық бұзуға жол бермеу қажеттілігі бұл міндет, бірақ әлі жауапкершілік емес.

Жолаушының денсаулығына келтірілген зиянға байланысты арыздануға құқық үш жыл бойы сақталады. Ұзақтық мерзімі тұлғаның тиген зиянды білген күннен бастап немесе білуге тиіс күннен бастап есептеледі.

Жүктің толық немесе жарым-жартылай жоғалуына немесе оның зақымдануына байланысты арыздану құқығы бір жыл бойы сақталады.

Жолаушы қаза тапқан, жараланған немесе денесін басқаша зақымдаған кезде орын алған зиянды келтірген жазатайым уақиға әуе кемесінің бортында

спросите, как удалось убедить главу правления в необходимости проведения собрания, если расстановка сил не изменилась? Очень просто: захватчики на повестку дня внеочередного собрания, кроме вопросов переизбрания органов управления, выносят вопрос о проведении дополнительной эмиссии (причем ставят этот вопрос первым в повестке дня). Заместитель председателя «объясняет» своему начальнику, что этот вопрос выгоден и самому ЗАО, но для его принятия требуется не менее 75% + 1 акция голосов акционеров, прибывших на собрание. То есть поодиночке ни рейдеры, ни АТП не смогут достигнуть этого решения. А так как этот вопрос стоит первым в повестке дня, то он принимается, а по остальным вопросам руководство АТП голосует «против» (на тот момент у АТП было несколько процентов акций больше, чем у рейдеров, а для принятия решения о переизбрании органов управления требуется простое большинство). Главу правления уверили также в том, что колеблющиеся миноритарные акционеры всегда будут голосовать на стороне АТП, и это дало основание полагать, что руководящие посты не будут потеряны, а затем в ходе проведения закрытой подписки будет «размыт» пакет акций рейдера. При этом 40% контролируемых руководством акций распределялись примерно поровну между председателем правления, его заместителем, главным инженером и главным бухгалтером АТП.

В день собрания поначалу все так и происходило, как прогнозировал заместитель главы правления: кворум для проведения собрания был зарегистрирован, вопрос о проведении дополнительной эмиссии принят... Ну а дальше началось «непредвиденное»: в процессе голосования по вопросам повестки дня о смене органов управления заместитель председателя «неожиданно» выступает на стороне захватчиков. Все, теперь дело было выиграно. Бывшие топ-менеджеры АТП не сдались, а начали обращаться в суд различными исковыми заявлениями о неправомерных действиях агрессора. Рейдеры достигли поставленных задач – смена руководства произошла. В дальнейшем задача агрессоров состояла в фиксации достигнутой ситуации и вытеснении мелких акционеров. Кстати, кто-то может возразить, что, согласно закону, акции ЗАО не могут быть в свободном обращении. Действительно, такая норма существует на бумаге, но, как видите, на практике она не стала непреодолимой преградой для рейдеров».

2. Создание двойного управления и двойного реестра. Как правило, это происходит следующим образом: компания-захватчик, которая владеет крупным, но не контрольным пакетом обыкновенных и привилегированных акций, организует внеочередное собрание акционеров, как правило, втайне от основного акционера, владеющего контрольным пакетом. На этом собрании привилегированные акции переводятся в обыкновенные, выбираются новый совет директоров и генеральный директор. Таким образом, появляется двойное управление. Настоящий руководитель в суде пытается доказать незаконность действий компании-захватчика. Используя двойное управление, делается попытка с помощью частной охранной организации или ОМОНа физического захвата акционерного об-

щества (его производственных мощностей, готовой продукции и финансовых потоков). При этом не исключено давление на законного руководителя через инициирование судебных решений о блокировке счетов, прекращении поставок сырья, запрете на экспорт готовой продукции и т. п.

3. Поглощение через банкротство акционерного общества – агрессор либо заранее выкупает долги общества – цели, либо стимулирует возбуждение процедуры банкротства каким-нибудь кредитором.

4. Подкуп генерального директора общества с целью заключения с акционерным обществом сделок по распродаже наиболее ценного имущества общества, уступке прав, выдаче гарантий, поручительства и т. д.

5. Подделка документов. Поддельвают чаще всего доверенности.

6. Манипуляции с реестром. Этот метод эффективен и чрезвычайно опасен из-за законов, которые содержат нормы в пользу захватчикам в связи с тем, что акции акционерных обществ бездокументарные и в лучшем случае у акционера есть выписка из реестра (списка акционеров). Реестр ведет регистратор. Поэтому реестр акционеров превращается в документ стратегической важности и его захват становится ключевым моментом любого захвата. При корректировке реестра законным акционерам очень трудно доказать изменения, так как нечем подтвердить права собственности.

7. Иск в суд компанией-агрессором с предъявлением претензии о нарушении прав акционеров. Это бывает, например, в случае, если на ежегодное собрание акционеров не приглашаются все акционеры. Решения последнего собрания акционеров признаются недействительными. В результате все действия управляющего органа компании за последний год также признаются недействительными, расторгаются крупные договоры и сделки. Как результат – компания банкротится и поглощается агрессором.

8. Скупку ранее скупленных акций. Эта технология востребована, когда у мажоритарного акционера чуть более 50% акций, у захватчика – чуть менее 50%. Захватчик, аккумулировавший 45–49% акций, любыми методами (например, путем выемки документов в рамках проверки или уголовного дела) завладевает документами (прежде всего договорами), на основании которых мажоритарный акционер скупал акции ранее. Далее с продавцом, который продавал акции мажоритарному акционеру, заключаются договоры «повторной» купли-продажи, датой ранее той, которая фигурирует в договорах купли-продажи с мажоритарным акционером. Все операции оформляются как сделки между физическими лицами. Потом «новый собственник» в суд исковое заявление о признании своих прав собственности на акции. При этом продавец в суде заявляет: «Да, акции продавал по этому договору, а как они оказались на лицевом счете мажоритарного акционера – не знаю». Суд выносит решение в пользу рейдера, судебные исполнители приходят к регистратору и переписывают акции на счета захватчика.

9. Использование фиктивного доверительного управления. Акции мажоритарного акционера по фиктивным договорам передаются в псевдодоверительное

экспедициясы шарты (1). Сонымен қатар, аталған шарттардың кейбіреулері тасымалдау қандай көлікпен жүзеге асырылатынына қарай түрленетінін ескерсек, онда көлік шарттарының құрылымы өте үлкен болып көрінеді.

Тасымалдау жөніндегі міндеттемелерді орындағаны немесе тиісінше орындамағаны үшін тасымалдаушылардың, өзара жауапкершілігі болады.

Жолаушыны тасымалдау шарт негізінде жүзеге асырылады. Жолаушыны тасымалдау шарты – ол бір тарап тасымалдаушы жолаушыны мекенге жеткізуге міндеттенеді, ал екінші тарап жолаушының белгіленген жолақысын төлеуге міндеттенуі. Жолаушыны тасымалдау шарттың тараптары болып тұлға (жолаушы) және тасымалдаушы танылады. Жолаушыны тасымалдау шарты ауызша және жазбаша түрде жүзеге асырылады. Жолаушыны автобустарда тасымалдау жол жүру билетімен рәсімделеді. Тасушы жолаушыларды тасу кезінде көлікте жүру билетін беруге міндетті, онда мынадай нұсқаулар: а) берілу жері мен күні; б) жөнелтім және тағайындалым жерлері; в) тасушының аялдамаларды қажет болған жағдайда немесе онсыз да өзгертуге өз құқығын көздеуіне мүмкіндікті сақтай отырып, осы өзгерту тасымалды халықаралық сипатынан айыру алуы үшін көзделген аялдамалар; г) тасушының немесе тасушылардың атауы мен мекен-жайы; д) жауапкершілік туралы ережелер тасымалға қолданылады дейтін нұсқау жазылуға тиіс (2).

Жолаушы өзінің қасына қойып қоятын өзіндік ұсақ заттарды қоспағанда, теңдеме жүкті тасу кезінде, тасушы теңдеме жүк түбіртегін беруге міндетті. Теңдеме жүк түбіртегі екі дана етіп: біреуі жолаушылар үшін, екіншісі тасушы үшін жасалуға тиіс.

Билеттің болмауы, дұрыс болмауы немесе оны жоғалтып алу тасымал туралы шарттың қолданылуына да, жарамды болуына ықпалын тигізбейді, аталған шартқа дегенмен де «Халықаралық әуе тасымалдарына қатысты кейбір ережелерді-сәйкестендіруге арналған конвенция» ережелерінің күші қолданылады. Алайда, тасушы жолаушыға көлікте жүру билетін бермей, оны қабылдап алса, тасушының осы Конвенцияның оны жауапкершіліктен босататын немесе мұны шектейтін қаулыларына сілтеме жасауға құқығы болмайды.

Ағылшын құқығы бойынша осы рейске берілген билет, егер онда шарттар көрсетілген болса, шарт құжат болып табылады. Бірақ та, қала ішіндегі билет бұл жолаушының билет ақысын төлеп, шарт талаптарын орындады дегенді білдіреді.

Жолаушыны халықаралық тасымалдауда да тасымалдау шартын жасау билетпен бекітіледі. Халықаралық келісімдер билеттің мазмұнына кейбір ерекше талаптарды қояды. Жолаушы құқықтары: 1) өзімен бірге балаларды тегін немесе өзге де жеңілдікті жағдайларда алып жүруге құқылы; 2) белгіленген нормалардың шегінде өзімен бірге кол жүгін ақысыз алып жүруге құқылы; 3) теңдеме жүкті тариф бойынша ақы төлеп, тасымалдауға тапсыруға құқығы бар (3).

Құқықтарымен қатар, жолаушы міндеттерге де ие. Оның негізгі міндеті болып, жол ақысын төлеу міндеті табылады. Жолаушылардың жол ақысын төлеуі сәйкесінше, тариф негізінде жүзеге асырылады.

Жолаушыны тасымалдау шарты бойынша екі тарап та нормативтік тәртіпте белгіленген ретте мүліктік жауапкершілікте болады. Жалпы жауапкершіліктің

- отрасли, где коммерциализация научных разработок является крайне сложной задачей (металлургия, химическая промышленность, нефтегазовая промышленность).

Появление системы коммерциализации технологий в Казахстане позволит прямо или косвенно решить задачи социально-экономического характера такие, как повышение конкурентоспособности экономики и создание новых рабочих мест. В развитие инновационной экономики свой вклад должны внести казахстанские ученые, особенно это важно в тех областях науки и техники, где они занимают ведущие позиции в мире.

Казахстан должен мобилизовать материальные и человеческие ресурсы, необходимые для выстраивания инновационной экономики XXI века, которая отвечает национальным интересам нашей страны [5].

Литература

1. Жиланкозова Г. Интеллектуальная собственность: права, защита, осуществление // Внешнеэкономическая деятельность в Казахстане, 2000, №10.
2. Об одобрении Концепции охраны прав интеллектуальной собственности: Постановление Правительства Республики Казахстан от 26.09.2001 г. № 1249 // САПП Республики Казахстан, 2001, № 21.
3. Послание Президента Республики Казахстан Н. Назарбаева народу Казахстана от 17 января 2014 года.
4. Омурзаков Т.К. Тройная спираль: сближая науку, производство и государство: проблемы и пути решения. Газета Мегаполис. 2013г. с.1.
5. Абишева З.С. Проблемы коммерциализации научных разработок. Газета «Деловая неделя». № 36 (1061). 2013г.

Өмірәлі Айғаным

Әл-Фараби атындағы ҚазҰУ І курс магистранты

ТАСЫМАЛДАУ ШАРТЫНЫҢ МАЗМҰНЫ ЖӘНЕ ОДАН ТУЫНДАЙТЫН АЗАМАТТЫҚ ҚҰҚЫҚТЫҚ ЖАУАПКЕРШІЛІКТІҢ ӨЗЕКТІ МӘСЕЛЕЛЕРІ

Тасымалдау міндеттемеден туындайтындықтан азаматтық құқықтық қатынастардың негізгі бөлігін міндеттеме құрайтын болғандықтан жауапкершілік жөніндегі мәселе міндеттемелік құқықтың жалпы ережелерінде қаралады және маңызды мәселе болып табылады.

Заң әдебиеттерінде және заңдарда қарастырылғандай, көлік шарттарының төмендегідей түрлері белгіленген: а) жүкті тасымалдау шарты; б) жолаушыны (және қол жүгін) тасымалдау шарты; в) кеме жалдау (чартер) шарты; г) тасымалдауды ұйымдастыру туралы шарттар; д) көлік ұйымдары арасындағы шарттар; е) жалпы пайдаланыстағы көлікпен тасымалдау шарты; ж) көлік

управление сторонней компании, договор регистрируется у реестродержателя. «Доверительный управляющий» приобретает право голоса по акциям на собраниях акционеров, но не имеет права собственности на них. Далее по стандартной схеме проводится собрание акционеров, назначается подконтрольный генеральный директор, прежний менеджмент вытесняют, а активы выводят. Однако состава преступления нет, поскольку доверительный управляющий не получает права собственности на акции.

Корпоративный шантаж (гринмейл) акционерных обществ и мажоритарных акционеров

Целью корпоративного шантажа акционерных обществ и мажоритарных акционеров является либо совершить отчуждение акций по выше рыночной цене, либо получить какое-либо вознаграждение, например, должность в совете директоров. Вместе с тем, корпоративный шантаж используется в качестве меры защиты и в качестве способа достижения каких-либо корыстных целей. На практике корпоративный шантаж в сфере акционерных отношений называют гринмейл. Лица, осуществляющие корпоративный шантаж, называют гринмейлеры. В качестве гринмейлеров обычно выступают миноритарные акционеры. Шантаж, в настоящее время по уголовному кодексу Республики Казахстан, как в действующей, так и в новой редакции не является уголовным правонарушением, а выступает способом совершения некоторых преступлений. Ни в одном из уголовных правонарушений против собственности и в сфере экономической деятельности в уголовном кодексе Республики Казахстан не установлен шантаж как способ их совершения. Таким образом, с юридической точки зрения, действия акционера, совершающий корпоративный шантаж считаются правомерными и направленными на защиту своих субъективных прав. В действительности, они являются действиями, влекущие вредные последствия, на основе которых достигаются корыстные цели. Возникновение корпоративного шантажа обусловлено несовершенством действующего законодательства, наличием большого количества миноритарных акционеров.

На практике в отношении акционерных обществ и мажоритарных акционеров применяются следующие методы корпоративного шантажа:

1. Постоянные требования о проведении внеочередного собрания.
2. Жалобы в государственные органы с целью возбуждения проверок в отношении общества, его должностных лиц и крупных акционеров.
3. Жалобы в уполномоченный орган по рынку ценных бумаг, по не представлении в срок копий документов.
4. Признания собраний акционеров недействительными так как, например, не включены в списки кандидатов для назначения на должности (в списки для голосования) какого-либо лица.
5. Предъявление исковых заявлений на нарушения прав акционеров.
6. Предъявление исковых заявлений к членам Совета директоров.

В общем виде процесс корпоративного шантажа происходит следующим образом. Гринмэйлер приобретает (или уже владеет) небольшим количеством акций акционерного общества (в некоторых случаях достаточно и одной акции). Затем шантажист следует по заранее продуманному плану, чтобы осложнить жизнь общества, которая является его целью. Гринмэйлер изводит общество постоянными требованиями о проведении внеочередных общих собраний акционеров, о предоставлении ему большого объема документов, включая финансовую и бухгалтерскую отчетность, пишет многочисленные жалобы во все государственные органы об имеющихся якобы фактах нарушения его прав как миноритарного акционера, подает иски в суд и прочее. Любую ошибку управления акционерного общества гринмэйлер может использовать в своих целях. Опасность корпоративного шантажа достаточно велика – прежде всего в силу ее внезапности. Часто акционерному обществу бывает очень сложно выдержать такой натиск, кроме того, силы общества «распыляются», юристы общества просто вынуждены отбиваться от многочисленных запросов, жалоб, исков и т.п.

Вытеснение миноритарных акционеров из акционерных обществ

В условиях противостояния между акционерами за руководящие должности в управлении и захвата акционерного общества миноритарные акционеры создают им лишь некоторые препятствия и затруднения в частности, предъявляют жалобы и исковые заявления. Поэтому мажоритарные акционеры стремятся вытеснить миноритарных акционеров из акционерного общества. Используется три следующих способа вытеснения миноритарных акционеров из акционерного общества:

1. Уменьшить доли миноритарных акционеров в уставном капитале путем проведения дополнительной эмиссии акций.
2. Вынудить миноритарных акционеров якобы добровольно продать им акций по значительной ниже рыночной цене путем создания для них невыгодных обстоятельств.
3. Изъять акций миноритарных акционеров путем консолидации акций.

1. Мажоритарные акционеры могут уменьшить пакеты акций миноритарных акционеров через проведения дополнительной эмиссии акций. Решения общего собрания акционеров по вопросам проведения дополнительной эмиссии, принимаются квалифицированным большинством от общего числа голосующих акций общества, т.е. большинство в размере не менее 3/4 и при этом у акционера появляется право приобрести акции соразмерно тому, что у него уже имеется. Однако у большинства миноритарных акционеров на использование права преимущественной покупки акций, как правило, нет свободных средств. Таким образом, у мажоритарных акционеров в результате приобретения дополнительных акций увеличивается влияние на деятельность акционерного общества, а у миноритарных акционеров не только уменьшается такое влияние, но и снижается процент доходов от акций. От таких действий миноритарные акционеры могут себя защитить, если они будут обладать правом требовать от общества выкупить у

участники инновационного процесса. Государство, в целом отвечающее за успешный переход к новым технологическим траекториям, не может преодолеть такие «ловушки» из-за того, что в его взаимодействии с другими участниками по-прежнему доминируют вертикальные отношения, не отвечающие современным инновационным требованиям.

Сегодня требуется проведение системных реформ, которые позволят сделать государство партнером науки и бизнеса.

Отдельно необходимо остановиться на коммерциализации технологий.

Коммерциализация технологий представляет собой процесс превращения идеи в готовый коммерческий продукт при тесном взаимодействии ученых и специалистов в области коммерциализации с производителями и инвесторами.

В технологически развитых странах (США, Германия, Израиль, Япония) создана система успешной коммерциализации научных разработок, которая развивается благодаря государственной политике в области инновационной деятельности. Налоговая и таможенная система, законодательное обеспечение добросовестной конкуренции, охраны и защиты прав на интеллектуальную собственность создают у всех участников инновационного процесса – ученых и разработчиков, производителей и инвесторов – высокие мотивации в быстром использовании результатов научных исследований и разработок или, как сейчас говорят, введении интеллектуальной собственности в экономический оборот.

Казахстанская наука обладает возможностями для решения многих существующих технологических проблем. Однако разрыв между наукой и производством до сих пор не преодолен. Причин этому много. Серьезным фактором, затрудняющим коммерциализацию инноваций, является то, что научные разработки, как правило, завершаются испытаниями в лабораторных условиях и не включают разработку конструкторской документации, технико-экономического обоснования, бизнес-плана, создание опытного образца и др. Решение этой проблемы заключается в необходимости организации сертифицированных конструкторских бюро при крупных НИИ и опытно-экспериментальных площадок.

Еще одной причиной, осложняющей процесс коммерциализации, является практически полное отсутствие законодательно-правовых норм, регламентирующих передачу интеллектуальной собственности производителю. В частности, они должны описывать порядок и условия передачи инновационной разработки, созданной за счет бюджетных средств, частным предприятиям.

В законах РК «О Науке» и «О государственной поддержке индустриально-инновационной деятельности» впервые введено понятие «коммерциализация технологий», а также изложены основные, но все-таки опять недостаточные, нормативные правовые механизмы коммерциализации.

По сложности коммерциализации научных разработок отрасли можно условно разделить на:

- отрасли, имеющие предпосылки для коммерциализации (информационные технологии, электронная промышленность, медицина, товары народного потребления, пищевая промышленность);

вом рынке практически равна нулю. В то время как данный показатель эффективности научно-технической и инновационной деятельности в странах Европейского союза составляет 35%, США – 25%, Японии – 11%, Сингапура – 7%, Южной Кореи – 4%, Китая – 2%. Причиной такого положения является отсутствие заинтересованности бизнеса в развитии и внедрении результатов отечественной науки в производство [4].

В связи с этим необходима ориентация научных исследований на потребности экономики, а также выработка эффективных механизмов коммерциализации результатов научной и научно-технической деятельности, развитие бизнеса в сфере научно-инновационной деятельности, производства и выпуска конкурентоспособной высокотехнологичной продукции, укрепление кадрового потенциала науки.

Еще один важный институт в тройной спирали – это бизнес, представляющий собой неотъемлемый компонент инновационного процесса в современной экономике. Пока еще инновационная активность отечественных предприятий по сравнению с технологически развитыми странами все еще находится на низком уровне (*по данным Агентства РК по статистике менее 5%*). Количество предприятий, имеющих инновации, составляет не более 400 единиц.

Для перехода на инновационный путь развития необходимы инновационные предприниматели, которые при поддержке государства смогут обеспечить производство и распространение инноваций.

Сегодня отечественный бизнес восприимчив к инновациям по параметру привлечения нового, высокотехнологичного оборудования. Покупка зарубежного оборудования более выгодна предприятиям, обновление происходит за счет заимствования зарубежных технологий, не всегда современных. Но следует помнить, что развитие инновационной деятельности только на базе покупки зарубежного оборудования чревато сохранением технологического отставания.

Необходимо продумать механизмы взаимодействия бизнеса и науки, механизмы коммерциализации знаний, включая их трансферт в новые области применения. Например, в развитых странах общей тенденцией является достижение высокого уровня финансирования инноваций частным сектором экономики. В странах-лидерах, например в США, частный сектор обеспечивает до 75% расходов на исследования и разработки, а на долю 100 ее крупнейших международных корпораций приходится 90% этой суммы.

На современном этапе развития в Казахстане существуют и развиваются только «двойные», а не «тройные спирали» отношений. Складываются следующие виды таких видимых парных связей.

1. Государство – сырьевые отрасли промышленности. Имея высокие доходы, данные отрасли конкурируют на международных рынках.

2. Государство – остальной бизнес. Те предприятия, которые в состоянии выйти на инновационный рынок для создания импортозамещающей продукции, предъявляют спрос преимущественно на импортное оборудование.

3. Наука – бизнес. Это взаимодействие пока еще остается недостаточно развитым.

«Двойные спирали» в новых условиях рыночных отношений сохраняют устойчивые технологические «ловушки», поскольку в них заинтересованы все

них акций по рыночной, но ниже номинальной стоимости и оспаривать цену выкупа через суд. Вместе с тем, в пункте 1 статьи 27 Закона РК об АО, указывающий случаи обязательного выкупа размещенных акций обществом по требованию акционера, не предусмотрен случай выкупа акций обществом при проведении дополнительной эмиссии акций. В этой связи, целью предоставить возможность защищать миноритарными акционерами свои законные интересы при проведении дополнительной эмиссии акций необходимо пункт 1 статьи 27 Закона РК об АО дополнить следующими случаями:

1) принятие общим собранием акционеров решения об увеличении количества объявленных акций общества или изменении вида размещенных объявленных акций общества;

2) принятие решения о выпуске ценных бумаг, конвертируемых в простые акции общества;

3) принятие решения советом директоров о размещении (реализации), в том числе о количестве размещаемых (реализуемых) акций в пределах количества объявленных акций, способе и цене их размещения (реализации).

2. Мажоритарные акционеры для того, чтобы миноритарные акционеры вынуждены были продать им свои акции по низкой цене, могут на общем собрании акционеров принять решение о невыплате дивидендов по простым акциям общества в течение неопределенного срока. По статье 14 Закона РК об АО акционер имеет право получать дивиденды, однако право требования выплаты дивидендов у него возникает только после принятия такого решения общим собранием акционеров, в то же время п. 1 ст. 23 Закона РК об АО предоставляет право общему собранию принять решение о невыплате дивидендов по простым акциям общества.

Котельникова О. А.

Тюменский государственный университет

ПОНЯТИЕ ПРИМИРИТЕЛЬНЫХ ПРОЦЕДУР В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ И ИХ СООТНОШЕНИЕ СО СПОСОБАМИ АЛЬТЕРНАТИВНОГО РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ

Чтобы дать определение понятию «примирительные процедуры» необходимо рассмотреть вопрос о целях и сущности данных процедур.

Целями примирительных процедур является необходимость поддержания стабильности экономического оборота путем стимулирования партнерских отношений между его участниками, основанных на нормах правовой и моральной этики, и реальной возможности одной из сторон способствовать устранению

спора не только силой государственного принуждения, но и силой посредничества или иного способа урегулирования спора, предоставляет спорящим сторонам уникальную возможность разрешения спорного момента, с целью угасания самого конфликта между сторонами.

Так же хотелось бы выделить цель, которая отражена в Арбитражном процессуальном кодексе Российской Федерации и соответственно применяется только лишь во время судебного разбирательства.

Основной целью деятельности арбитражных судов является осуществление правосудия в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности, т.е. разрешение споров и вынесение от имени государства решений, как подтверждение властного характера данного акта государственной власти. Однако следует иметь в виду, что суд, является достаточно своеобразным органом власти: на первый план в его деятельности выходит не только и даже не столько административно-юрисдикционный ресурс, сколько авторитет наделенного властными полномочиями арбитра, имеющего возможность профессионально устранить спор о праве и тем самым защитить субъективные права и обязанности [1].

Недаром содействие становлению и развитию партнерских деловых отношений, формированию обычаев и этики делового оборота является одной из основных задач арбитражных судов (ст.2 АПК РФ).

Указанная задача решается арбитражными судами при помощи всех процессуальных средств, предоставленных законом:

- путем проведения гласного, оперативного, доступного судебного процесса, основанного на началах равенства и равноправия сторон, состязательности и непосредственности судебного разбирательства,
- путем вынесения законного и обоснованного решения, прекращающего конфликт,
- путем реализации механизма исполнения судебных актов.

В ряду процессуальных средств, способствующих формированию опирающихся на закон экономических отношений, участники являются одновременно и конкурентами и партнерами.

Способствование примирению сторон, содействие в урегулировании спора, уже принявшего форму иска или заявления, является одной из основных задач арбитражных судов и на стадии подготовки дела к судебному разбирательству (ч. 3 ст.133 АПК РФ), и на стадии судебного разбирательства, и на всех последующих стадиях (ч.1 ст.138 АПК РФ).

Все вышеизложенное позволяет выделить основные правовые признаки и сущность примирительных процедур:

- во-первых, данные процедуры используются сторонами при возникновении спора;
- во-вторых, они осуществляются под контролем посредников или суда, руководствующегося при этом нормами законодательства Российской Федерации и экономической и правовой целесообразностью [4];
- в-третьих, их целью является прекращение дела путем примирения сторон.

В отличие от технопарков деятельность коворкинг-центров смещена от создания инфраструктуры в ее физическом воплощении в сторону создания коммуникаций и работы с профессиональными сообществами. Подобные центры предоставляют научно-исследовательским организациям услуги по деловому и информационному сопровождению бизнеса, создают благоприятную среду для обмена информацией между субъектами инновационной деятельности.

Наряду с традиционными типами научно-исследовательских центров формируются «гибридные» формы, которые создаются для сокращения разрыва между результатами традиционных фундаментальных исследований, проводимых в университетах, и потребностями промышленных компаний. Особый интерес представляет такая форма интеграции науки и материального производства, как «научные парки», распространенные в США и Западной Европе, и «технополисы» в Японии (научные исследования сосредоточены в передовых и пионерных отраслях и наукоемкое промышленное производство).

В Казахстане модели тройной спирали присуща определенная специфика, которая заключается в том, что основной объем научных исследований фундаментального характера приходится не на университеты, как в большинстве стран мира, а на исследовательские институты. Университеты осуществляют подготовку кадров, в том числе и высшей квалификации, при достаточно слабой научной базе.

Для реализации механизма тройной спирали необходимо сформировать научно-исследовательскую инфраструктуру. И с этим могут возникнуть определенные проблемы, так как на формировании инфраструктуры вокруг университетов будут сказываться недостаток научного потенциала, а в случае создания ее при научных организациях – нехватка молодых кадров.

В этом направлении сегодня в Казахстане уже делаются некоторые шаги. В сфере интеграции образования, науки и инноваций прорывом является Назарбаев Университет, который в ближайшем будущем станет Центром образовательного и научного кластера в Центральной Азии и среди стран СНГ. На сегодняшний день в Университете функционируют Центры энергетических исследований и Наук о жизни, Международный междисциплинарный инструментальный центр.

Такие университеты как ЕНУ им. Л.Н. Гумилева, КазНТУ им. К.И. Сатпаева, КазНАУ, КБТУ, КарГТУ имеют потенциал стать университетами нового поколения, которые будут сочетать в себе функции как образовательные, исследовательские так и предпринимательские. Но при этом необходимо продумать механизмы трансформации. Так, например, в Швеции процесс перехода к предпринимательским университетам начался с 1980-х гг. Во всех университетах страны была создана система практического предпринимательского образования, т.е. в качестве преподавателей были привлечены состоявшиеся предприниматели.

Еще одна проблема, которую необходимо решить – это востребованность научных результатов, их превращение в современные технологии и конкурентоспособные товары. Сегодня доля казахстанской наукоемкой продукции на миро-

Model). Данная модель основана в середине 1990-х годов Генри Ицковицем (профессором Стэндфордского университета), начиная с 2000 г. она стала внедряться в экономическую практику развитых стран как основа формирования региональных кластеров и генерирования инноваций, как модель организации национальных инновационных систем.

Модель тройной спирали предполагает наличие трех институтов – университета, бизнеса и государства, которые стремятся к сотрудничеству, и при этом, инновационная составляющая происходит из данного взаимодействия, а не по инициативе государства.

Основной тезис тройной спирали заключается в том, что в системе инновационного развития доминирующее положение начинают занимать университеты, ответственные за создание нового знания и которые выступают в качестве локомотива инновационного развития.

Лидирующая роль университета подразумевает смену его миссии. Данный процесс выражается в появлении у университетов новой функции – предпринимательства, инкубации и создания компаний. Характерной чертой университетов нового поколения является участие молодежи – студентов, докторантов, научных сотрудников, в научно-исследовательской и инновационной работе вуза. Молодые исследователи, продолжая научную работу в своем университете, помогают в открытии новых фирм. Процесс обучения студентов является не только академическим, но и происходит передача знаний, практических навыков по осуществлению предпринимательской деятельности.

Главное отличие предпринимательского университета от обычного – это большой удельный вес исследовательского бюджета в общих доходах университета. Университет должен зарабатывать на науке, формируя критическую массу интеллектуальной собственности, т.е. патенты, знания, и разработки, что позволяет говорить о наличии предпринимательской функции.

Как результат стратегического партнерства университетов с промышленными предприятиями на базе высших учебных заведений сегодня создаются университетские технопарки. К основным задачам таких технопарков относятся коммерциализация имеющихся научных разработок, стимулирование научной деятельности преподавателей и сотрудников вуза, а также применение научного потенциала вуза для решения практических задач.

Функцию перераспределения потенциальных экономических и социальных благ от создаваемых технопарков по регионам выполняют сетевые технопарки. Благодаря сетевой структуре у технопарка увеличиваются возможности, расширяется спектр предоставляемых им услуг, улучшаются значения показателей эффективности его деятельности. Кроме того, благодаря сетевой структуре технопарк получает возможность обеспечить свое физическое присутствие в значимых для развития технопарка крупных городах.

В ходе изучения законодательства России и так же правоприменительной практики можно сделать вывод, что сущностью примирительных процедур является урегулирование спорного вопроса возникшего между хозяйствующими субъектами путем применения всех законных способов и методов досудебного разрешения спора, а так же непосредственно во время судебного разбирательства на любой стадии.

Исходя из вышеуказанного в совокупности, определенных целей и сущности примирительных процедур, формулируется следующее определение понятия «примирительные процедуры»:

Примирительные процедуры – это установленные законодательством возможности сторон спора и арбитражного суда по содействию урегулированию спора путем принятия под контролем посредников или суда мер, направленных на окончание дела миром или прекращение производства по делу.

Значение примирительных процедур в соответствии с действующими экономическими реалиями для хозяйствующих субъектов трудно переоценить. Так как микроэкономика предприятия имеет постоянный оборот денежных средств, товаров, работ, услуг и т.д., то неисполнение какой-либо сделки заключенной между хозяйствующими субъектами непосредственно отражается на микроэкономике данного хозяйствующего субъекта, вследствие чего у данного субъекта возникают затруднения по исполнению своих обязательств перед третьими лицами [2].

Данное обстоятельство ведет к большому количеству «негативных» для субъекта последствий, таких как задержка заработной платы работников, недопоставка товаров, не выполнение работ и т.п.

Как следствие вышеуказанных «негативных последствий» у хозяйствующего субъекта начинает портиться деловая репутация, которая направляет данную репутацию в сторону лица, не способного исполнять обязательства взятые на себя добровольно.

С целью недопущения данных «негативных» последствий Российским законодательством предусмотрена процедура примирения спорящих сторон.

Данная процедура является наискорейшим способом урегулирования возникшего спора сторон и предотвращения негативных последствий.

Наиболее распространенными примирительными процедурами в России являются переговоры, посредничество и третейское разбирательство. Указанные процедуры не являются исчерпывающими, возможны различные их комбинации.

Соотношение вышеуказанных примирительных процедур и способов альтернативного разрешения споров, выведенных в результате произведенного исследования Федеральных законов от 27.02.2002 № 102-ФЗ «О третейских судах Российской Федерации» и 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации), а так же Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, выделяется следующие общие черты:

1. независимость и беспристрастность третьих сторон при разрешении спора между сторонами;

2. схожесть основополагающих принципов разрешения спора (добровольность, равноправие сторон и отсутствие интересов третьих лиц);

3. окончание процедуры примирительных процедур;

4. мировое соглашение, заключенное по результатам применения примирительных процедур, подлежит утверждению в судебных органах [3];

5. на любой стадии разрешения спора в третейских судах и судах общей юрисдикции возможность применения альтернативной процедуры урегулирования споров с участием посредника, то есть процедуры медиации;

6. формальная определенность мирового соглашения.

Однако так же следует выделить отличия вышеуказанных примирительных процедур и способов альтернативного разрешения споров.

Отличительными признаками применения, спорящими сторонами третейского суда как примирительную процедуру и способа альтернативного разрешения спора являются:

1. гражданских правоотношений, в том числе в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности

2. оплата услуг третейского суда производится следующими способами:

2.1. распределение расходов, связанных с разрешением спора в третейском суде, между сторонами производится третейским судом в соответствии с соглашением сторон (ч.1 ст. 16 АПК РФ)

2.2. при отсутствии вышеуказанного соглашения, третейский суд возлагает распределение расходов на спорящие стороны пропорционально удовлетворенным и отклоненным требованиям (ч.1 ст. 16 АПК РФ)

2.3. расходы на оплату услуг представителя стороной, в пользу которой состоялось решение третейского суда, а также иные расходы, связанные с третейским разбирательством, могут быть по решению третейского суда отнесены на другую сторону, если требование о возмещении понесенных расходов было заявлено в ходе третейского разбирательства и удовлетворено третейским судом [1].

3. решение, принятое по результатам рассмотрения спора третейским судом, является окончательным, если третейским соглашением между сторонами не предусмотрено иное (ст. 40 АПК РФ).

Так же решение третейского суда может быть оспорено или отменено (ст. 41, 42 АПК РФ).

4. Наличие мер принудительного исполнения решения третейского суда.

Отличительными признаками применения, спорящими сторонами процедуры медиации как примирительной процедуры и способа альтернативного разрешения спора являются:

1. процедура медиации применяется к следующим видам правоотношений:

1.1. гражданских правоотношений, в том числе в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности;

Создание новых высокотехнологических отраслей экономики потребует роста финансирования науки до уровня не ниже 3 процентов от ВВП. Важно в 2 раза снизить энергоемкость валового внутреннего продукта. К 2050 году малый и средний бизнес будет производить не менее 50 процентов объема ВВП Казахстана, вместо нынешних 20 процентов. Производительность труда надо увеличить в 5 раз – с нынешних 24,5 тысячи до 126 тысяч долларов.

Создание наукоёмкой экономики – это прежде всего повышение потенциала казахстанской науки. По данному направлению следует совершенствовать законодательство по венчурному финансированию, защите интеллектуальной собственности, поддержке исследований и инноваций, а также коммерциализации научных разработок. Привлечение зарубежных инвестиций надо всецело использовать для трансферта в нашу страну знаний и новых технологий. Необходимо создавать совместно с иностранными компаниями проектные и инжиниринговые центры [3].

Как мы видим необходимо обозначить сферу интеллектуальной собственности шире, с учетом реалий времени.

Следует отметить, что в настоящее время Казахстан достиг уже определенного минимума мировых стандартов, присоединился ко всем значимым международным конвенциям и договорам в сфере интеллектуальной собственности, что позволяет казахстанским заявителям осуществлять международное патентование, которое является средством подготовки выхода на глобальные рынки, защиты экспорта и страхования рисков, инноваций международного масштаба. Республика Казахстан с 1993 года является членом Всемирной организации интеллектуальной собственности (ВОИС), а также участницей ряда международных конвенций: Парижской конвенции по охране промышленной собственности; Договора о Патентной кооперации; Евразийской патентной конвенции. Казахстан является также участником Мадридского соглашения о международной регистрации знаков, тем не менее, в нашей стране права авторов не защищены в полной мере.

Защита интеллектуальной собственности входит в разряд вопросов национальной безопасности, потому что речь идет о выживании государства в мировом сообществе, о построении в стране цивилизованного гражданского общества, основанного на уважении к чужой собственности, интеллекту, личности. Это самая верная основа перспективного развития страны, залог ее процветания вне зависимости от наличия или отсутствия природных богатств. На этом основывается конкурентоспособность нации, конкурентоспособность нашего государства.

Отдельно стоит остановиться на модели «тройной спирали», которую озвучил Президент Республики Казахстан Н.А. Назарбаев и тот пласт проблем, который возникает в связи с этим.

Сегодня развитые страны демонстрируют свое успешное развитие, которое основано на новой модели инновационной системы с применением новых подходов распространения инноваций – модель «тройной спирали» (Triple Helix

Миссия патентной системы Республики Казахстан в новых условиях вытекает из «Стратегии вхождения Казахстана в число тридцати наиболее конкурентоспособных стран мира». Она направлена на обеспечение необходимых и достаточных патентно-правовых, патентно-информационных и институциональных условий формирования благоприятного инновационного климата для производства в Казахстане товаров и услуг с защищенными правами интеллектуальной собственности и утверждения Республики Казахстан в качестве равноправного и конкурентоспособного партнера международных экономических отношений в условиях глобализации.

В соответствии с «Концепцией охраны прав интеллектуальной собственности», одобренной постановлением Правительства Республики Казахстан № 1249 от 26.09.2001г. системе охраны интеллектуальной собственности придается огромное значение. В Концепции говорится: «имеются все основания полагать, что двадцать первый век станет эрой интеллектуальной экономики, в развитии которой ключевую роль будет иметь творческая деятельность и надежная система ее правовой охраны. Республика Казахстан как полноправный участник международного культурного и научно-технического обмена, являясь членом Всемирной Организации Интеллектуальной Собственности (ВОИС) должна обеспечить соблюдение прав на интеллектуальную собственность, как казахстанских, так и иностранных правообладателей на уровне, отвечающем принятым мировым стандартам» [2, с. 19].

Объективные процессы современности, в первую очередь, стремительное развитие научно-технического прогресса открывают новые горизонты. Необходимость детального правового регулирования вопросов интеллектуальной собственности становится всё более насущной на фоне стремительного развития интеллектуальной собственности.

Между тем, мировая практика свидетельствует, что эффективное регулирование отношений интеллектуальной собственности, когда государство обеспечивает мощное стимулирование творческого процесса, а изобретатели четко представляют себе свои права и полностью уверены в том, что закон будет гарантом этих прав как на территории его страны, так и за её пределами, может стать не только катализатором развития общества и государства, но и одной из приоритетных отраслей экономики.

По поручению Президента Республики Казахстан Н.А. Назарбаева и разработанными в связи с этим Плана законопроектных работ Правительства Республики Казахстан на 2014 год, до 1 сентября текущего года необходимо внести пакет соответствующих законопроектов в Мажилис Парламента Республики Казахстан по вопросам поддержки исследований и инноваций, а также коммерциализации научных разработок.

Глава государства поставил задачу внедрения наукоемкой модели экономики преследующая цель увеличить до 70 процентов долю не сырьевой продукции в казахстанском экспортном потенциале.

1.2. трудовых правоотношений;
1.3. семейных правоотношений.
2. оплата услуг медиатора производится следующими способами (ст. 10 АПК РФ):

2.1. осуществляется сторонами в равных долях;
2.2. по соглашению сторон.
3. Медиативное соглашение подлежит исполнению на основе принципов добровольности и добросовестности сторон (ч. 2 ст. 12 АПК РФ).

4. Наличие мер принудительного исполнения медиативного соглашения:
4.1. Медиативное соглашение, достигнутое сторонами в результате процедуры медиации, проведенной без передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, представляет собой гражданско-правовую сделку, направленную на установление, изменение или прекращение прав и обязанностей сторон [3]. В данном случае применяются правила гражданского законодательства об отступном, о новации, о прощении долга, о зачете встречного однородного требования, о возмещении вреда (ч.4 ст. 12 АПК РФ).

Защита прав, нарушенных в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения такого медиативного соглашения, осуществляется способами, предусмотренными гражданским законодательством.

3.2. Медиативное соглашение, достигнутое сторонами в результате процедуры медиации, проведенной после передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, может быть утверждено судом или третейским судом в качестве мирового соглашения в соответствии с процессуальным законодательством или законодательством о третейских судах, законодательством о международном коммерческом арбитраже (ч. 3 ст. 12 АПК РФ).

В случае если медиативное соглашение утверждено судом или третейским судом в качестве мирового соглашения в соответствии с процессуальным законодательством или законодательством о третейских судах, законодательством о международном коммерческом арбитраже и неисполнении данного мирового соглашения одной из сторон, другая сторона имеет право на принудительное исполнение данного мирового соглашения в рамках процессуального законодательства или законодательства о третейских судах [1].

Так же следует пояснить, что переговоры как процедура примирения спорящих сторон является самой простой из вышеуказанных процедур и применение данной процедуры не является обязательной для каждой из сторон за исключением некоторых случаев.

Общих черт у переговоров с другими видами альтернативного разрешения спора не имеется ввиду того, что данный вид разрешения спора проводится в устной или письменной форме путем телефонных переговоров или письменных сообщений для каждой из сторон с предупреждением о нарушении одной из сто-

рон каких-либо условий сделки или требованием возместить в добровольном порядке причиненный вред, одной из сторон ранее заключенной сделки, другой стороне, которой причинен вред в результате действий другой стороны.

Литература:

1. Брыжинский А.А. Альтернативное разрешение правовых споров и конфликтов в России: дис. . канд. юрид. наук. Саранск, 2005. -234 с.
2. Захарьяшева И.Ю. К . вопросу об определении места мирового соглашения в системе примирительных процедур (в контексте арбитражного процесса) // Арбитражный и гражданский процесс. – 2006. – №1. С. 25-28
3. Захарьяшева И.Ю. Примирительные процедуры в арбитражном процессуальном законодательстве Российской Федерации (концептуальные основы и перспективы развития): дис. . канд. юрид. наук. Саратов, 2005. – 246 с.
4. Лазарев С.В. Мировое соглашение в гражданском судопроизводстве: дис. . канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2006. – 203 с

Доктор Ph.D., Канатов Т.К.

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ ДАЛЬНЕЙШЕГО СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН В СФЕРЕ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ СОБСТВЕННОСТИ

В современных условиях в структуре мировой экономики среди всех других видов собственности (недвижимость, банковский и промышленный капитал, ценные бумаги и т.д.) по темпам роста опережающее развитие имеет интеллектуальная собственность. Интеллектуальная собственность – основа не любого бизнеса вообще, а того, в основе которого – высокотехнологичное производство, базирующееся на научно-технических исследованиях, разработках и соответственно на патентах и свидетельствах, выданных на различные объекты интеллектуальной собственности. Ценность интеллектуальной собственности заключается в том, чтобы информацию о ней донести до возможно большего числа людей, получать с них плату за ее использование, и в то же время сохранить за собой право на эту собственность.

На постиндустриальном этапе развития мировой экономики внимание большинства государств планеты к проблемам защиты объектов интеллектуальной собственности неизменно возрастает. Результаты интеллектуальной деятельности в виде высокотехнологичной и наукоёмкой продукции определяют экономический рост и социально-политическое положение стран в мире.

Глобальные изменения последних десятилетий требуют адекватных методов управления интеллектуальной собственностью. В эти изменения вовлекается всё большее количество людей с их интересами, затрагиваются и всё теснее переплетаются экономические и правовые отношения. Значение вопросов правового регулирования отношений, связанных с интеллектуальной собственностью, приобретает все большее значение. Сегодня их значение и приравнивается к отношениям в области материального производства, являвшихся ранее единственной сферой гражданско-правового регулирования.

При упоминании правовых отношений в развитии бизнеса, предприятия нередко речь идет о патентно-правовых аспектах. Чистота и законность правовых отношений в патентном деле зависят от правильного и своевременного патентования продукта интеллектуальной деятельности. На сегодня еще имеется недопонимание значения термина «патент», который ассоциируют только с одним из государственных документов, легализующим занятие малым бизнесом. Тем самым, не подозревая о другом его назначении, когда получение патента дает правовую защиту интеллектуальной собственности, т.е. продукту интеллектуального труда.

Сегодня фальсифицируется не только сама продукция известных отечественных и зарубежных производителей, но и упаковки, этикетки, специальные наклейки и иные атрибуты подлинности. Теоретически все они должны быть защищены, и результат этой защиты – авторские договоры, патенты и свидетельства.

Мировой опыт свидетельствует, что независимость и устойчивый экономический рост можно обеспечить только при развитой высокоинтеллектуальной индустрии. Все развитые страны имеют приблизительно сопоставимые рыночные механизмы и законодательства, которые, тем не менее, не являются гарантом технологического превосходства. Необходимым и достаточным условием для достижения успеха является наличие всей совокупности рыночных инструментов, в том числе эффективной системы патентной защиты интеллектуальной собственности, в сочетании с научными школами и современными технологиями [1, с. 8-9].

В Казахстане осуществляется государственная поддержка инновационной деятельности с помощью институтов развития: функционируют Инвестиционный фонд Казахстана, Банк развития Казахстана, Национальный инновационный фонд, Центр маркетинговых и аналитических исследований и Центр инжиниринга и трансфера технологий, создан ряд технологических парков и бизнес-инкубаторов, в том числе и наше ТОО «Центр коммерциализации технологий» при МОН РК.

Совокупность инструментов этой системы служит реализационным комплексом по внедрению результатов научно-технической деятельности, защищенных национальными патентами, в инновационное – активное производство с последующим выходом инновационной продукции на рынках товаров и услуг. Данный комплекс должен стать ключевой цепочкой создания стоимости, в которой Национальная патентная система надежно и эффективно конвертирует совокупность научно-технических идей в систему управляемых прав на объекты интеллектуальной собственности.