

Меншік иесі және баспагер:

«Қазақстан Республикасының
Заңнама институты» ММ
2006 жылдан бастап шығады
Журналдың материалдары
www.iz.adilet.gov.kz

сайттың орналастырылған
Заң ғылымдары бойынша
диссертациялардың негізгі ғылыми
нәтижелерін жариялауға арналған
басылымдар тізіліміне енгізілген
(ҚР БҒМ БҒСБК 30.05.2013 ж.
№894 бұйрығы)

Редакциялық кеңес құрамы

Тукчиев А.С. – з.ғ.к. (Астана,
Қазақстан) – (төраға)
Абайділдин Е.М. – з.ғ.д. (Астана,
Қазақстан)
Абызов Р.М. – з.ғ.д. (Мәскеу, Ресей)
Белых В.С. – з.ғ.д. (Екатеринбург,
Ресей)
Губин Е.П. – з.ғ.д. (Мәскеу, Ресей)
Борчашвили И.Ш. – з.ғ.д. (Астана,
Қазақстан)
Мельник Р.С. – з.ғ.д. (Киев, Украина)
Моисеев А.А. – з.ғ.д. (Мәскеу, Ресей)
Муромцев Г.И. – з.ғ.д. (Мәскеу, Ресей)
Рахметов С.М. – з.ғ.д. (Астана,
Қазақстан)
Малиновский В.А. – з.ғ.д. (Астана,
Қазақстан)
Шерубай Құрманбайұлы – ф.ғ.д.
(Астана, Қазақстан)
Редакциялық алқа құрамы
Құлжабаева Ж.О. – з.ғ.к. (Астана,
Қазақстан) – (төраға)
Абылайұлы А. – PhD (Астана,
Қазақстан)
Азер Алиев – PhD (Киль, Германия)
Айымбетов М.А. – ҚР еңбек сіңірген
мәдениет қайраткері (Астана,
Қазақстан)
Байниязова З.С. – з.ғ.к. (Саратов,
Ресей)
Досмырза Д.Д. – з.ғ.к. (Астана,
Қазақстан)
Дүйсенов Е.А. – з.ғ.к. (Астана,
Қазақстан)
Казиев З.Ғ. – з.ғ.к. (Астана, Қазақстан)
Қоныс В.Т. – з.ғ.к. (Астана,
Қазақстан)
Маммадов У.Ю. – з.ғ.к. (Қазан, Ресей)
Мұшанов Т.Е. (Астана, Қазақстан)
Рахымбердин К.Х. – з.ғ.д. (Өскемен,
Қазақстан)
Свободный Ф.К. – з.ғ.к. (Барнаул,
Ресей)
Тегізбекова Ж.Ч. – з.ғ.к. (Бішкек,
Қызылжар)
Тілембаева Ж.О. – з.ғ.к. (Астана,
Қазақстан)
Журнал редакциясы
Колтубаева Г.Б.
Ермек А.Б.
Жұмагелдина Б.Ж.
Байленова А.Қ.
Джамбуршин К.А.

Қазақстан Республикасы Мәдениет
және ақпарат министрлігі Ақпарат
және мұрағат комитетінің
БАҚ есепке қою туралы куәлігі
№ 11219-Ж 15.11.2010 ж.
(Алғашқы есепке қою кезіндегі нөмірі
мен мерзімі №6592-Ж. 07.09.2005 ж.)

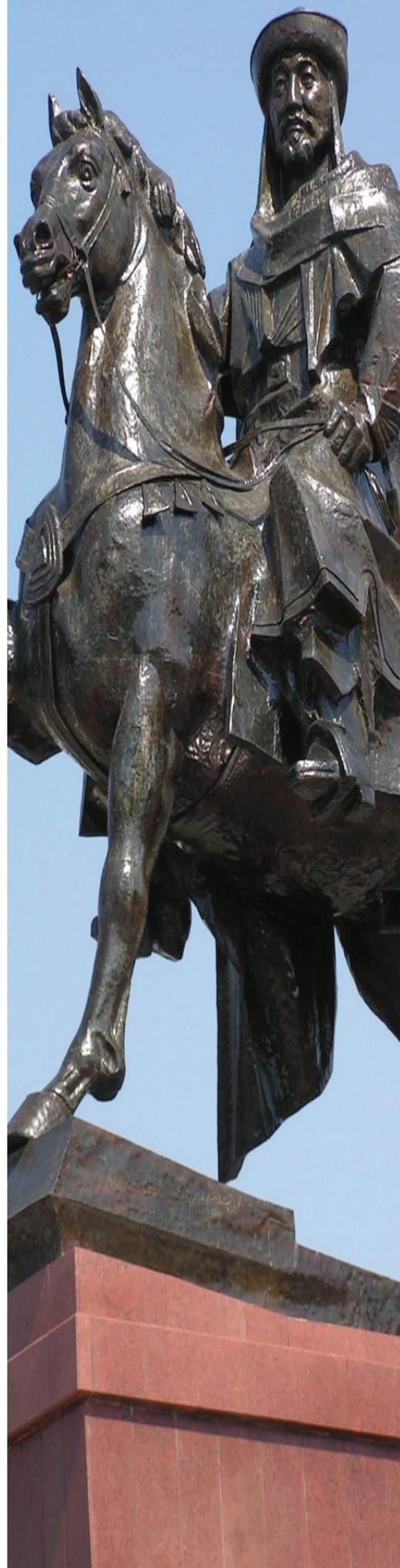
Мекен-жайы:

Қазақстан Республикасы,
010000, Астана қ., Мәңгілік ел даңғ.,
8 үй
тел.: 8(7172)74-02-06;
факс: 8(7172)74-14-43
E-mail: instzak-kz@mail.ru,
institutzakonodatelstva@gmail.com
www.iz.adilet.gov.kz

МАЗМҰНЫ

Редакция бағанасы	8
<i>Қазақстан Республикасы Әділет министрі</i> <i>М.Б. Бекетаевтың «Ел президентінің заң деңгейінде бекітілген</i> <i>өкілеттіктерін қайта бөлу туралы» мақаласы</i>	11
Н.А. Шәйкеновті еске ала отырып М.Б. БЕКЕТАЕВ Профессор Н.А. Шәйкеновтің жадындағы жарқын бейнесі!.....	15
З.Х. БАЙМОЛДИНА Біртуар тұлға, заңгер ғалым, Қазақстанның құқықтық жүйесінің реформаторы, заң ғылымдарының докторы, про- фессор Нағашыбай Аманғалиұлы Шәйкеновті еске алу.....	16
Б.С. КҮНШАЕВ «Тек құқық қана қақтығысты сұхбатқа айналдыруға қабілетті» Алматы қ. Медеу ауданының № 2 аудандық сотының судьясы Б.С. Күншаевтың сұхбаты.....	20
С.Б. ИДРИСОВА Нағашыбай Аманғалиұлы Шәйкеновті еске алу.....	24
Д.Б. МӘУЛЕНОВ Н.А. Шәйкенов және сот реформасы.....	25
Г. ТАКИШЕВА, Д. ДАУЫЛБАЕВ Болмысынан ұстаз.....	27
Мұрағат беттері Ғ. САПАРҒАЛИЕВ Қазақстан Республикасы Конституция- сын жаңғырту.....	30
А.А. КАРАЕВ Академик Ғ.С. Сапарғалиевтің «Қазақстан Ре- спубликасы Конституциясын жаңғырту» атты ғылыми жарияланы- мына (2007 жылғы 1 қарашадағы дөңгелек үстел материалдарының жинағы - 7-23 б.) қайта оралу.....	40
Мемлекет және құқық теориясы К.С. БІРЖАНОВА Н.А. Шәйкенов Қазақстан мемлекеттілігі тарихында.....	45
В.Д. ИПАТОВ (Минск қ.) Беларусь Республикасындағы тиімді құқықтық саясатты қамтамасыз ету аясында норма шығармашылық қызметті жетілдірудің басым бағыттары.....	50
В.Т. ҚОНЫС, К.Қ. САБИРОВ, А.Қ. ЛЯМБЕКОВА Қазақстан Республикасында заңдар мен өзге де нормативтік құқықтық актілерді «топтапалық» қарау мен қабылдаудың ерекшеліктері.....	56
Конституциялық және әкімшілік құқық Е.М. АБАЙДІЛДИНОВ Қазақстан Республикасындағы Конституциялық реформа және парламенттік мониторингі жетілдіру мәселелері.....	63
Й. ПУДЕЛЬКА, Й. ДЕППЕ (Берлин қ., Германия) Орталық Азиядағы даму процесіндегі жалпы әкімшілік құқық.....	68
Азаматтық, азаматтық процесілік құқық М.К. СҮЛЕЙМЕНОВ Азаматтық құқық және қазіргі заманғы жағдайда жеке тұлғаның құқықтарын қамтамасыз ету.....	80
В.Т. ҚОНЫС Нотариаттық қызмет көрсету сапасын арттыру мәселесіне.....	94
И.Қ. ЕЛЕУСІЗОВА, Д.М. ТҰРЛЫБЕК Интегралдық микро- схема топологиясын зияткерлік меншік объектісі ретінде құқықтық қорғау.....	104
Е.В. ГОРЯЧЕВА Қазақстан Республикасының азаматтық заңнамасындағы комиссия шарты.....	113

В.Ж. ШӘЙКЕНОВ, А.Т. ИДАЯТОВА Қазақстандық заңнама тұрғысынан төрелік талқылауға және төрелік келісімге қолданылатын құқықты таңдау проблемасы.....	120
Қылмыстық құқық және қылмыстық процесс	
Р.Т. НҰРТАЕВ Қылмыстық құқық қағидаттарын сақтаудың өзекті проблемалары (Нағашыбай Аманғалиұлы Шәйкеновтің мерейтойына орай).....	128
А.Қ. ҚАНАТОВ, Ж.Ғ. ҚАЛИШЕВА, Ж.Қ. ҚОЖАНТАЕВА Криминология ғылымындағы белгілі ғалым (Заң ғылымдарының докторы, профессор Ұзыке Сикынбайұлы Жекебаевтың 90 жылдығына орай).....	136
А.К. ҚҰРМАНОВА, Қ.И. ИСМАҒҰЛОВ Features of Institute of reconciliation in civil and criminal proceedings (Азаматтық және қылмыстық сот ісін жүргізуде татуласу институтының ерекшеліктері).....	142
Мемлекеттік тілдегі заң шығармашылығы практикасынан	
А.А. МЕДИНАЕВА Ғылыми лингвистикалық сараптама: салыстырмалы талдау.....	149
Ғ.А. ИЛЬЯСОВА Заңнамалық актілердің мәтінін мемлекеттік тілге аударуға байланысты өзекті мәселелер.....	155
Н.Н. ИСАҚ Заң шығару сапасы мәселесіне.....	164
Жас ғалым мінбері	
Ф.Р. АХМЕДЖАНОВ, Д.М. БІРЖАНОВА On the issue of extension of jurisdiction of the court with the participation of jurors (Алқабилердің қатысуымен өтетін соттың соттылығын кеңейту мәселесіне қатысты).....	170
В.О. ИЛЬИНА Қазақстан Республикасының Конституциясына өзгерістер мен толықтырулар енгізу: уақыт талаптары.....	176
Ақпараттық хабарламалар	
2017 ж. 6-17 ақпандағы Астана қ. өткізілген Жас ғалымдардың мемлекеттік биліктің тармақтары арасында өкілеттіктерді қайта бөлу мәселесі жөніндегі үздік шығармаларының байқауы туралы ақпараттық хабарлама.....	178
2017 ж. 24 ақпандағы Астана қ. «Халықаралық терроризм туралы жан-жақты конвенцияның жобасын әзірлеудің теориялық-практикалық аспектілері: проблемалар және перспективалар» атты дөңгелек үстел туралы ақпараттық хабарлама.....	181
2017 ж. 2 наурыздағы Астана қ. өткізілген «Құқық шығармашылықта болжау және нормативтік құқықтық актілерді қабылдаудың құқықтық салдарын айқындау өлшемшарттары туралы» атты дөңгелек үстел туралы ақпараттық хабарлама.....	183
Мерейтой	
Заң ғылымдарының докторы, профессор Ұзыке Сикынбайұлы Жекебаев - 90 жаста.....	185
Даналық ойлар	186



Собственник и издатель:

ГУ «Институт законодательства
Республики Казахстан»

Издается с 2006 года

Все материалы журнала размещаются
на сайте www.iz.adilet.gov.kz
Включен в перечень изданий
для публикации основных научных
результатов диссертаций
по юридическим наукам
(Приказ ККСОН МОН РК №894
от 30.05.2013 г.)

Состав Редакционного совета

Тукиев А.С. – к.ю.н. (Астана, Казах-
стан) – (председатель)

Абайдельдинов Е.М. – д.ю.н. (Астана,
Казахстан)

Абызов Р.М. – д.ю.н. (Москва, Россия)

Белых В.С. – д.ю.н. (Екатеринбург,
Россия)

Губин Е.П. – д.ю.н. (Москва, Россия)

Борчашвили И.Ш. – д.ю.н. (Астана,
Казахстан)

Мельник Р.С. – д.ю.н. (Киев, Украина)

Моисеев А.А. – д.ю.н. (Москва, Россия)

Муромцев Г.И. – д.ю.н. (Москва,
Россия)

Рахметов С.М. – д.ю.н. (Астана, Ка-
захстан)

Малиновский В.А. – д.ю.н. (Астана,
Казахстан)

Шерубай Кұрманбайұлы – д.ф.н.
(Астана, Казахстан)

Состав Редакционной коллегии

Кулжабаева Ж.О. – к.ю.н. (Астана,
Казахстан) – (председатель)

Абылайұлы А. – PhD (Астана, Казах-
стан)

Азер Алнев – PhD (Киль, Германия)

Айымбетов М.А. – заслуженный дея-
тель культуры РК (Астана, Казахстан)

Байниязова З.С. – к.ю.н. (Саратов,
Россия)

Досмырза Д.Д. – к.ю.н. (Астана, Ка-
захстан)

Дюсенов Е.А. – к.ю.н. (Астана, Казах-
стан)

Казнев З.Г. – к.ю.н. (Астана, Казах-
стан)

Конусова В.Т. – к.ю.н. (Астана, Казах-
стан)

Маммадов У.Ю. – к.ю.н. (Казань,
Россия)

Мушанов Т.Е. (Астана, Казахстан)

Рахимбердин К.Х. – д.ю.н. (Усть-
Каменогорск, Казахстан)

Свободный Ф.К. – к.пс.н. (Барнаул,
Россия)

Тегизбекова Ж.Ч. – к.ю.н. (Бишкек,
Кыргызстан)

Тлембаева Ж.У. – к.ю.н. (Астана,
Казахстан)

Редакция журнала

Колтубаева Г.Б.

Ермек А.Б.

Жумагелдина Б.Ж.

Байленова А.К.

Джамбуршин К.А.

Свидетельство о постановке
на учет СМИ № 11219-Ж
от 15.11.2010 г. Комитета информации
и архивов Министерства культуры
и информации Республики Казахстан
(№ и дата первичной постановки на учет
№6592-Ж. 07.09.2005 г.)

Адрес:

Республика Казахстан,
010000, г. Астана, пр. Мәңгілік ел, д. 8
тел.: 8(7172)74-02-06;
факс: 8(7172)74-14-43

E-mail: instzak-kz@mail.ru,
institutzakonodatelstva@gmail.com

www.iz.adilet.gov.kz

СОДЕРЖАНИЕ**Колонка редакции**.....9

Статья Министра юстиции Республики Казахстан М.Б. Бекетаева «О перераспределении полномочий Президента страны, закрепленных на уровне закона».....13

Вспоминая Н.А. Шайкенова

М.Б. БЕКЕТАЕВ Светлая память профессору Н.А. Шайкенову!.....15

З.Х. БАЙМОЛДИНА Памяти выдающейся личности, ученого-юриста, реформатора правовой системы Казахстана, доктора юридических наук, профессора Нагашбая Амангалеевича Шайкенова.....18

Б.С. КУНШАЕВ «Тек құқық қана қақтығысты сұхбатқа айналдыруға қабілетті» («Только право способно конфликт превратить в диалог») Интервью с судьей райсуда №2 Медеуского района г. Алматы Б.С. Куншаевым.....20

С.Б. ИДРИСОВА Памяти Нагашбая Амангалеевича Шайкенова.....24

Д.Б. МАУЛЕНОВ Н.А. Шайкенов и судебная реформа.....25

Г. ТАКИШЕВА, Д. ДАУЫЛБАЕВ Учитель по призванию.....27

Архивные страницы

Г. САПАРГАЛИЕВ Модернизация Конституции Республики Казахстан.....30

А.А. КАРАЕВ Возвращаясь к научной публикации академика Г.С. Сапаргалиева «Модернизация Конституции Республики Казахстан» (Сборник матер. круг.стола 1 ноября 2007 г. - С. 7-23).....40

Теория государства и права

К.С. БИРЖАНОВА Н.А. Шайкенов в истории государственности Казахстана.....45

В.Д. ИПАТОВ (г. Минск) Приоритетные направления совершенствования нормотворческой деятельности в контексте обеспечения эффективной правовой политики в Республике Беларусь.....50

В.Т. КОНУСОВА, К.К. САБИРОВ, А.К. ЛЯМБЕКОВА Особенности «пакетного» рассмотрения и принятия законов и иных нормативных правовых актов в Республике Казахстан.....56

Конституционное и административное право

Е.М. АБАЙДЕЛЬДИНОВ Конституционная реформа и вопросы совершенствования парламентского мониторинга в Республике Казахстан.....63

Й. ПУДЕЛЬКА, Й. ДЕППЕ (г. Берлин, Германия) Общее административное право в Центральной Азии в процессе развития.....68

Гражданское и гражданско-процессуальное право

М.К. СУЛЕЙМЕНОВ Гражданское право и обеспечение прав личности в современных условиях.....80

В.Т. КОНУСОВА К вопросу о повышении качества оказания нотариальных услуг.....94

И.К. ЕЛЕУСИЗОВА, Д.М. ТҮРЛЫБЕК Правовая охрана топологии интегральной микросхемы как объекта интеллектуальной собственности.....104

Е.В. ГОРЯЧЕВА Договор комиссии в гражданском законодательстве Республики Казахстан.....113

В.Ж. ШАЙКЕНОВ, А.Т. ИДАЯТОВА Проблема выбора применимого к арбитражному разбирательству и арбитражному соглашению права с точки зрения казахстанского законодательства.....120

Уголовное право и уголовный процесс

Р.Т. НУРТАЕВ Актуальные проблемы соблюдения принципов уголовного права (к юбилею Нагашбая Амангалеевича Шайкенова).....128

А.К. КАНАТОВ, Ж.Г. КАЛИШЕВА, Ж.К. КОЖАНТАЕВА Крупный учёный в науке криминологии (К 90-летию доктора юридических наук, профессора Узыке Сикунбаевича Джекебаева).....	136
А.К. КУРМАНОВА, К.И. ИСМАГУЛОВ Features of Institute of reconciliation in civil and criminal proceedings (Особенности института примирения в гражданском и уголовном судопроизводстве).....	142
Из практики законодательства на государственном языке	
А.А. МЕДИНАЕВА Научная лингвистическая экспертиза: сравнительный анализ.....	149
Г.А. ИЛЪЯСОВА Актуальные проблемы, связанные с переводом текста законодательных актов на государственный язык.....	155
Н.Н. ИСАК К вопросу качества законодательства.....	164
Трибуна молодого ученого	
Ф.Р. АХМЕДЖАНОВ, Д.М. БИРЖАНОВА On the issue of extension of jurisdiction of the court with the participation of jurors (К вопросу о расширении подсудности суда с участием присяжных заседателей).....	170
В.О. ИЛЪИНА Внесение изменений и дополнений в Конституцию Республики Казахстан: вызовы времени.....	176
Информационные сообщения	
Информационное сообщение о конкурсе лучших сочинений молодых ученых по вопросу перераспределения полномочий между ветвями государственной власти, г. Астана, 6-17 февраля 2017 г.....	178
Информационное сообщение о круглом столе «Теоретико-практические аспекты разработки проекта Всеобъемлющей Конвенции о международном терроризме: проблемы и перспективы», г.Астана, 24 февраля 2017 г.....	181
Информационное сообщение о круглом столе «О прогнозировании в правотворчестве и критериях определения правовых последствий принятия нормативных правовых актов», г. Астана, 2 марта 2017 г.....	183
Юбилей	
Доктору юридических наук, профессору Узыке Сикунбаевичу Джекебаеву – 90 лет.....	185
Мудрые мысли	186



Owner and publisher:
SI «Legislation Institute
of the Republic of Kazakhstan»

Published since 2006

All journal materials are placed
on the website

www.iz.adilet.gov.kz

Included in the list of publications of basic
scientific results of dissertations on legal
sciences (Order CCES MES RK №894
from 05.30.2013)

Editorial Council members

Tukiyev A.S. – c.j.s. (Astana, Kazakhstan)
– (Chairman)

Abaydeldinov E.M. – d.j.s. (Astana,
Kazakhstan)

Abyzov R.M. – d.j.s. (Moscow, Russian)

Belih V.S. – d.j.s. (Ekaterinburg, Russian)

Gubin E.P. – d.j.s. (Moscow, Russian)

Borchashvili I.Sh. – d.j.s. (Astana, Ka-
zakhstan)

Melnik R.S. – d.j.s. (Kiev, Ukraine)

Moiseev A.A. – d.j.s. (Moscow, Russian)

Muromcev G.I. – d.j.s. (Moscow, Russian)

Rahmetov S.M. – d.j.s. (Astana, Kazakh-
stan)

Malinovskiy V.A. – d.j.s. (Astana, Kazakh-
stan)

Sherubai Kurmanbaily – d.ph.s.
(Astana, Kazakhstan)

Editorial Board members

Kulzhabayeva Zh.O. – c.j.s. (Astana,
Kazakhstan) – (Chairman)

Abylaiuly A. – PhD (Astana, Kazakhstan)

Azer Aliyev – PhD (Kiel, Germany)

Aiyembetov M.A. – Honored Worker of
Culture of Kazakhstan, (Astana, Kazakh-
stan)

Bainiyazova Z.S. – c.j.s. (Saratov, Rus-
sian)

Dosmyrza D.D. – c.j.s. (Astana, Kazakh-
stan)

Dyusenov E.A. – c.j.s. (Astana, Kazakh-
stan)

Kaziyev Z.G. – c.j.s. (Astana, Kazakh-
stan)

Konusova V.T. – c.j.s. (Astana, Kazakh-
stan)

Mammadov U.Y. – c.j.s. (Kazan', Rus-
sian)

Mushanov T.E. (Astana, Kazakhstan)

Rakhimberdin K.H. – d.j.s. (Ust-Kame-
nogorsk, Kazakhstan)

Svobodniy F.K. – c.ps.s. (Barnaul, Rus-
sian)

Tegizbekova Zh.Ch. – c.j.s. (Bishkek,
Kyrgyzstan)

Tlembaeyva Zh.U. – c.j.s. (Astana, Ka-
zakhstan)

The editorial staff

Koltubayeva G.B.

Yermek A.B.

Zhumageldina B.Zh.

Bailenova A.K.

Dzhamburshin K.A.

*The certificate of registration of mass media
№11219-G from 15.11.2010 from
the Committee of Information and Archives
of the Ministry of Culture and Information
of the Republic of Kazakhstan
(Number and date of primary registration
№6592-Zh.07.09.2005.)*

Address:

The Republic of Kazakhstan,
010000, Astana, Mangilik el pr., 8
tel.: 8 (7172) 74-02-06
fax: 8 (7172) 74-14-43
e-mail: instzak-kz@mail.ru,
institutzakonodatelstva@gmail.com
www.iz.adilet.gov.kz

CONTENT

Editorial	10
<i>An article of M.B. Beketayev, the Minister of Justice of the Republic of Kazakhstan "On the redistribution of the President's powers"</i>	11
Memories of N.A. Shaikenov	
M.B. BEKETAYEV Cherished memory of the Professor N.A. Shaikenov!.....	15
Z.H. BAYMOLDINA In memory of an outstanding personality, a legal scientist, reformer of the legal system of Kazakhstan, Doctor of Law, Professor Nagashbay Amangaleevich Shaykenov.....	16
B.S. KUNSHAYEV «Only the law is able to turn the conflict into a dialogue.» Interview with the №2 district court judge of Medeu district of Almaty by B.S. Kunshayev.....	20
S.B. IDRISOVA In memory of Nagashbay Amangalievich Shaikenov.....	24
D.B. MAULENOV N.A. Shaikenov and judicial reform.....	25
G. TAKYSHEVA, D. DAULBAYEV Teacher by vocation.....	27
Archive page	
G. SAPARGALIYEV Modernization of the Constitution of the Republic of Kazakhstan.....	30
A.A. KARAYEV Revert to scientific publication of academician G.S. Sapargaliyev "Modernization of the Constitution of the Republic of Kazakhstan" (Collection of round table materials November 1, 2007 - pp 7-23).....	40
Theory of State and Law	
K.S. BIRZHANOVA N.A. Shaikenov in the history of Kazakhstan statehood.....	45
V.D. IPATOV (Minsk, Belarus) The priority ways of improvement of the rule-making activity in the context of providing effective legal policy in the Republic of Belarus.....	50
V.T. KONUSOVA, K.K. SABIROV, A.K. LYAMBEKOVA Some features of the «package» principle of consideration and adoption of laws and other legal acts of the Republic of Kazakhstan.....	56
Constitutional and administrative law	
E.M. ABAYDELIDINOV Constitutional reform and issues of improvement of parliamentary monitoring in the Republic of Kazakhstan.....	63
J. PUDELKA, J. DEPPE (Berlin, Germany) General administrative law in Central Asia in the development process.....	68
Civil and Civil Procedural Law	
M.K. SULEYMENOV Civil law and protection of individual rights in modern conditions.....	80
V.T. KONUSOVA On the issue concerning improvement of the quality of notary services.....	94

I.K. ELEUSSIZOVA, D.M. TURLYBEK Legal protection of integrated circuit topology as an object of intellectual property.....	104
E.V. GORYACHEVA Commission contract in civil legislation of the Republic of Kazakhstan.....	113
V. ZH. SHAIKENOV, A.T. IDAYATOVA The problem of choosing applicable law to arbitration and the arbitration agreement in the context of the Kazakhstan legislation.....	120

Criminal law and criminal procedure

R. NURTAYEV Current problems of compliance with the principles of criminal law (The article on the anniversary of Nagashybay Amangaleevich Shaikenov).....	128
A.K. KANATOV, ZH.G. KALISHEVA, ZH.K. KOZHANTAYEVA A leading scholar of criminology (For the 90th anniversary of Uzyke S. Dzhekibaev, Doctor of Law, Professor).....	136
A.K. KURMANOVA, K.I. ISMAGULOV Features of institution of conciliation in civil and criminal proceedings.....	142

Lawmaking practice in the official language

A.A. MEDINAYEVA The scientific linguistic expertise: comparative analysis.....	149
G.A. ILYASOVA Current problems related to the translation of texts of acts to the state language.....	155
N.N. ISAK The issue of lawmaking quality.....	164

Young scholar tribune

F.R. AKHMEDZHANOV, D.M. BIRZHANOVA On the issue of extension of jurisdiction of the court with the participation of jurors.....	170
V.O. ILINA The amendment of Constitution of the Republic of Kazakhstan: contemporary challenges.....	176

Information letters

Information note about the competition for the best essay of young scientists on the redistribution of powers among the branches of government, Astana, 6-17 February 2017.....	179
Information note about the round table on “Theoretical and practical aspects of development of draft of the comprehensive convention on international terrorism: problems and prospects”, Astana, 24 February 2017.....	181
Information note about the round table on «Forecasting in law-making and the criteria for determining the legal consequences of the adoption of regulatory legal acts», Astana, March 2, 2017.....	183

Anniversaries

90 years to the Doctor of Law, Professor Uzyke S. Dzhekebayev.....	185
--	-----

Wise thoughts

.....	186
-------	-----



ДОГОВОР КОМИССИИ В ГРАЖДАНСКОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

Горячева Елена Васильевна

Ведущий научный сотрудник отдела гражданского, гражданско-процессуального законодательства и исполнительного производства Института законодательства Республики Казахстан, к.ю.н., г. Астана, Республика Казахстан; e-mail: gevhome@yandex.ru

Ключевые слова: комиссия; элементы договора комиссии; совершение сделки на себя; прекращение договора.

Аннотация. В данной статье рассмотрена правовая природа и характерные признаки договора комиссии в казахстанском гражданском законодательстве. Несмотря на традиционное присутствие норм о комиссии в Гражданском кодексе, автор полагает, что договор комиссии мало изучен в казахстанской юридической литературе и требует дальнейших исследований.

Автором выделяются и описываются положения ГК, отличающие современное регулирование комиссии в Казахстане. В качестве исследовательской задачи автором принята попытка обратить внимание на особую позицию отечественного законодателя в некоторых нормах о комиссии, носящих дискуссионный характер. В статье отмечается положительный подход, избранный законодателем о праве комиссионера совершать сделку на себя, а также праве на вознаграждение при совершении сделки на себя. Гражданское законодательство других стран СНГ не предусматривает права комиссионера на вознаграждение, что влечет судебные споры. Одновременно с этим в статье обосновывается необходимость изменения редакции некоторых норм Гражданского кодекса. Определение предмета договора комиссии является обязательным условием его заключения, так как предмет единственное существенное условие в этом договоре, по мнению автора, некоторые нормы Гражданского кодекса о предмете договора комиссии, нуждаются в доработке.

В результате анализа автор обращает внимание на характерные признаки комиссии, позволяющие отнести этот договор к группе предпринимательских договоров.

Данная статья подготовлена в рамках реализации фундаментального исследования Института законодательства Республики Казахстан на тему: «Актуальные проблемы и совершенствование договорных обязательств в гражданском законодательстве Республики Казахстан: правовое регулирование, теория и практика».

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ АЗАМАТТЫҚ ЗАҢНАМАСЫНДАҒЫ КОМИССИЯ ШАРТЫ

Елена Васильевна Горячева

Қазақстан Республикасы Заңнама институтының азаматтық, азаматтық іс жүргізу заңнамасы және атқарушылық іс жүргізу бөлімінің жетекші ғылыми қызметкері, з.ғ.к., Астана қ., Қазақстан Республикасы; e-mail: gevhome@yandex.ru

Түйін сөздер: комиссия; комиссия келісім-шартының элементтері; өз атына мәмілені іске асыру; шарттың тоқтатылуы.

Аннотация. Бұл мақалада Қазақстанның азаматтық заңында комиссия шартының құқықтық табиғаты және тән белгілері қарастырылған. Азаматтық құқықта комиссия туралы дәстүрлі нормаларының болуына қарамастан, автор комиссия келісім-шарты жергілікті құқықтық әдебиетте нашар зерттелген және одан әрі зерттеуді талап етеді деп санайды.

Автор Қазақстанда комиссияның қазіргі заманғы реттеуді ажырата алатын азаматтық кодекс ережелерін анықтайды және сипаттайды. Ғылыми-зерттеу тапсырмасы ретінде автор даулы сипаттағы комиссиясының кейбір нормаларындағы отандық заң шығарушының ерекше жағдайына назар аударуға тырысады. Мақалада комиссия туралы азаматтық кодекстің кейбір баптарының редакциясын өзгерту қажеттілігін негіздеу қарастырылған. Бұл мақалада мәміле жасау комиссиясының құқығы туралы заң, сондай-ақ өзі үшін мәмілеге келу кезінде ақылы құқығын қабылдау туралы оң көзқарасты атап өтті. ТМД-ның басқа елдерінің азаматтық заңнамасы соттық дауға әкелетін комиссиянердің

сыйақы құқығын қамтамасыз етпейді. Сонымен қатар, мақала Азаматтық кодексінің кейбір ережелеріне тұжырымын өзгерту қажеттігін түсіндіреді. Келісім-шарт мәнін анықтау комиссиясы оны жасасу үшін қажетті шарттың бірі, себебі осы келісімде бұл мән маңызды шарт болып табылады және автордың пікірі бойынша, комиссия шарт тақырыбы бойынша Азаматтық кодексінің кейбір ережелері түзетулерді қажет етеді.

Талдау нәтижесінде, автор бұл келісімді кәсіпкерлік шарттар тобына жатқызуға мүмкіндік беретін сипатты белгілерге көңіл бөледі.

«Өзекті мәселелер және Қазақстан Республикасының азаматтық заңнамасында шарттық міндеттемелерді жетілдіру: құқықтық реттеу, теория және практика» атты мақала Қазақстан Республикасының Заңнама Институтының іргелі зерттеуін жүзеге асыру шеңберінде дайындалған.

COMMISSION CONTRACT IN CIVIL LEGISLATION OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

Goryacheva Yelena

Leading researcher of civil, civil procedural legislation and executive proceedings department of the Legislation Institute of the Republic of Kazakhstan, Candidate of legal sciences, Legislation Institute of the Republic of Kazakhstan, Astana, Republic of Kazakhstan; e-mail: gevhome@yandex.ru

Key words: *commission; elements of a commission contract; the deal for him (her) self; termination of the commission contract.*

Abstract. *The legal nature and differential characteristic of the contract of commission in Kazakhstan's civil law is suggested in this article. Despite the presence of traditional norms about the commission in the civil law, the author believes that the Commission contract is poorly understood in the Kazakh legal literature and requires further research.*

A provisions of the Civil Code points out and describes by the author, that distinguish a modern regulation of the Commission in Kazakhstan. As the research task it was attempted to draw attention to a special position of the domestic legislator in some norms of the Commission bearing the controversial nature by the author. The need for change in wording of some articles of the Civil Code of the Commission was attempted to justify in the article. The article notes the positive approach taken by the legislator on the right of the commission to make the deal itself, as well as the right to a fee for the transaction itself. A Civil legislation of other CIS countries do not provide for a right to remuneration commission, which leads to litigation. Simultaneously, an article explains the need to change a wording of certain provisions of the Civil Code. Determination of the Commission subject of the contract is a prerequisite for its conclusion, as the only thing essential condition in this agreement, according to the author, some provisions of the Civil Code on the subject of the commission contract need to be improved.

As a result of analysis, the author draws attention to the characteristics of the commission, allowing the treaty to include a group of business contracts.

This article was prepared as part of the basic research of the Institute of Legislation of the Republic of Kazakhstan on the topic: «Actual problems and improvement of contractual obligations in civil legislation of the Republic of Kazakhstan: legal regulation, theory and practice».

Введение

Договор комиссии относится к группе договоров об оказании услуг и сопровождает вид деятельности, направленной на оказание профессиональных услуг в сфере торговли.

Группа договоров об оказании услуг, получивших стремительное расширение в экономике, занимает все более заметное место в системе обязательственных отношений, что в целом обуславливает актуальность анализа обязательств по оказанию услуг в системе гражданско-правовых договоров.

В настоящее время в Казахстане возрастает роль посреднических договоров, что, полагаем, создает перспективу появлению в

отечественном праве договорных конструкций, используемых в английском праве. Так, например, одним из широко используемых договоров данной группы, является агентский договор.

Агентский договор имеет много общего с договорами поручения и комиссии, получившими правовую регламентацию в Казахстане. Более того, в английском праве агентский договор, по сути, заменяет договоры поручения и комиссии, принятые в континентальном праве [1, с.58].

В отличие от агентского договора, имеющего более широкую сферу применения, договоры поручения и комиссии направлены

на оказание юридических услуг.

Следует отметить, что в российском праве имеет место совершенно иная законодательная позиция. В ГК РФ договоры поручения, комиссии и агентский договор предусмотрены в качестве самостоятельных договоров.

Предметом нашего исследования является правовое регулирование договора комиссии в казахстанском законодательстве. С экономической точки зрения комиссия является разновидностью оказания возмездных услуг. С правовой точки зрения комиссия является самостоятельным видом гражданско-правового договора [2, с.551]. В соответствии с п.2 ст.683 ГК РК нормы о возмездном оказании услуг к комиссии не применяются.

Нормы, регулирующие договор комиссии, содержатся в Главе 43 ГК РК, включающей 18 статей¹. Договор комиссии один из гражданско-правовых договоров, нормы которого ни разу не подвергались изменениям с момента принятия ГК РК (Особенной части).

В специальных сферах торговли, где участвует профессиональный торговый посредник, общие правила о комиссии конкретизируют нормы специальных законодательных актов. Отдельные виды комиссионных договоров регулируются также Законом Республики Казахстан от 2 июля 2003 года № 461-II «О рынке ценных бумаг»², Законом Республики Казахстан от 13 июля 2005 года № 57-III «О валютном регулировании и валютном контроле»³ и др. Ряд подзаконных актов также устанавливает специальные правила для отдельных договоров комиссии, например, Постановление Правления Агентства Республики Казахстан по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций от 29 октября 2008 года № 170 «Об утверждении Правил осуществления деятельности организации торговли с ценными бумагами и иными финансовыми инструментами»⁴.

Договор комиссии в гражданском законодательстве

В силу п.1 ст.865 ГК РК по договору ко-

миссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени за счет комитента⁵.

М.И. Брагинский отмечает характерную особенность комиссии – заместительство. Заместительство в комиссии выражается в том, что сторона, на которую возлагается поручение (комиссионер), действуя от своего имени, замещает сторону, сделавшую поручение (комитента) [3, с.403].

Современный договор комиссии имеет следующие особенности:

I. Комиссионер обязуется к совершению сделок по поручению другой стороны;

II. Конструкция данного договора в ГК РК предполагает сделки в отношении имущества, не находящего в собственности продавца;

III. Комиссионер действует от своего собственного имени, но за счет комитента. В силу п.1 ст. 867 ГК РК: «По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки»⁶;

IV. В отличие от поручения, договор комиссии всегда является возмездным.

Сторонами договора выступают комитент и комиссионер. ГК РК не содержит каких-либо ограничений, относящихся к субъектному составу договора комиссии. Сторонами договора могут быть как физические, так и юридические лица, обладающие достаточной правоспособностью и дееспособностью.

Предметом договора комиссии является оказание нематериальных услуг в виде совершения сделки по поручению комитента.

Определение предмета договора комиссии является обязательным условием его заключения, так как предмет единственное существенное условие в договоре комиссии. ГК РК не содержит особых указаний в отношении предмета договора комиссии. Учи-

¹ Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года (Особенная часть) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 26.07.2016 года)//www.zakon.kz

² Закон Республики Казахстан от 2 июля 2003 года № 461-II «О рынке ценных бумаг»//www.zakon.kz

³ Закон Республики Казахстан от 13 июля 2005 года № 57-III «О валютном регулировании и валютном контроле»//www.zakon.kz

⁴ Постановление Правления Агентства Республики Казахстан по регулированию и надзору финансового рынка и финансовых организаций от 29 октября 2008 года № 170 «Об утверждении Правил осуществления деятельности организации торговли с ценными бумагами и иными финансовыми инструментами»//www.zakon.kz

⁵ Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года (Особенная часть) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 26.07.2016 года)//www.zakon.kz

⁶ Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года (Особенная часть) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 26.07.2016 года)//www.zakon.kz

тывая особый режим оформления сделок с недвижимостью, считаем необходимым ограничить круг вещей, являющихся предметом сделки в комиссии. Для этого, необходимо закрепить в Главе 43 норму о том, что сделки с недвижимостью не могут входить в предмет договора комиссии и могут реализовываться, например, по договору поручения.

Цена. В силу абз. 1 ст. 866 ГК РК комитент обязан уплатить комиссионеру вознаграждение, а, в случае, если принял на себя такую обязанность, то уплатить дополнительное вознаграждение. Таким образом, в отношении договора комиссии действует законодательно установленная презумпция его возмездности, т.е. комитент в любом случае должен уплатить вознаграждение комиссионеру⁷.

Условие о размере и порядке выплаты вознаграждения не является существенным условием договора комиссии. Если договором не предусмотрен размер вознаграждения или порядок его уплаты, то вознаграждение уплачивается после исполнения договора комиссии в размере, определяемом в соответствии с п. 3 ст. 385 ГК РК. В случае, когда в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена исходя из условий договора, исполнение договора должно быть произведено по текущей цене. Например, в ситуации, если стороны не предусмотрели в договоре условие о размере вознаграждения комиссионера в расчете на то, что он сможет продать товар по цене выше, чем оговорено договором и оставит себе разницу в качестве вознаграждения, будут применяться положения п.3 ст. 385 ГК РК при расчете стоимости вознаграждения и п.2 ст. 868 ГК РК при разделе выгоды от оговоренной цены.

Содержание договора. Главой 43 ГК РК закреплены права и обязанности сторон договора комиссии.

Основной обязанностью комиссионера является совершение сделки по поручению комитента от своего имени и за счет комитента, а также по исполнению сделки передать все полученное по сделке комитенту.

В силу п. 1 ст. 868 ГК РК комиссионер обязан выполнить все обязанности и осуществить все права, вытекающие из сделки, заключенной им с третьим лицом⁸.

Конкретизируется это положение в п.2 ст. 868 ГК РК следующим образом: «Принятое на себя поручение комиссионер обязан исполнить в соответствии с указаниями комитента, а при отсутствии в договоре таких указаний – в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями, на наиболее выгодных для комитента условиях. Если комиссионер совершил сделку на условиях более выгодных, чем те, которые были указаны комитентом, то выгода делится сторонами поровну, если иное не предусмотрено договором»⁹.

Комиссионер вправе отступить от указаний комитента по правилам о поручении, если по обстоятельствам дела это необходимо в интересах доверителя и поверенный не мог предварительно запросить доверителя либо не получил своевременного ответа на свой запрос. В этом случае поверенный обязан уведомить доверителя о допущенных отступлениях, как только уведомление стало возможным (п.2 ст. 847 ГК РК)¹⁰.

ГК РК предусматривает последствия отступлений комиссионером от согласованной цены сделки.

В первом случае, если комиссионер продал имущество комитента по цене ниже согласованной с комитентом, то комиссионер обязан возместить комитенту разницу, если не докажет, что у него не было возможности продать имущество по согласованной цене и продажа по более низкой цене предупредила еще большие убытки, а также то, что он не имел возможности получить предварительного согласия комитента на отступление от его указаний. Возмещение разницы в цене является для комиссионера своеобразным наказанием за ненадлежащее исполнение договора.

Вторая ситуация возникает, когда комиссионер купил имущество по цене выше согласованной с комитентом. В этом случае комитент, не желающий принять покупку, обязан без промедления заявить об этом комиссионеру. В противном случае покупка признается комитентом.

Комиссионер вправе принять разницу в цене на свой счет, что лишает возможности комитента отказаться от сделки.

Особенностью правового положения комиссионера является то, что он не отвечает перед комитентом за неисполнение третьим

⁷ Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года (Особенная часть) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 26.07.2016 года)//www.zakon.kz

⁸ Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года (Особенная часть) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 26.07.2016 года)//www.zakon.kz

⁹ Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года (Особенная часть) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 26.07.2016 года)//www.zakon.kz

¹⁰ Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года (Особенная часть) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 26.07.2016 года)//www.zakon.kz

лицом сделки. Исключение составляют те случаи, когда комиссионер либо не проявил необходимой осмотрительности в выборе этого лица, либо принял на себя ручательство за исполнение сделки (делькредере).

При неисполнении третьим лицом сделки, заключенной с ним комиссионером, комиссионер обязан немедленно сообщить об этом комитенту, собрать необходимые доказательства, а также по требованию комитента передать ему все требования по сделке с соблюдением правил об уступке требования.

Комитент обязан принять исполнение, выплатить комиссионное вознаграждение, возместить расходы комиссионера на исполнение поручения. Такая обязанность комитента установлена в п.1 ст.876 ГК РК и обусловлена самой сущностью договора комиссии, опосредующего отношения торгового представительства¹¹.

Кроме того, комитент обязан осмотреть имущество, приобретенное для него комиссионером и известить последнего об обнаруженных в этом имуществе недостатках, а также освободить комиссионера от обязательств, принятых им на себя перед третьим лицом по исполнению комиссионного поручения.

ГК РК предоставляет комиссионеру право совершения сделки на себя, при которой комиссионер вправе сам выступить в качестве продавца поставляемого товара, который он должен купить для комитента, или в качестве покупателя товара, который он должен продать по поручению комитента. Сделка на себя по договору комиссии возможна, если комитент не обусловил иного (ст.847 ГК)¹².

Наличие в ГК нормы, предусматривающей, право на вознаграждение комиссионера, самостоятельно поставившего товар в качестве продавца или принявшего его в качестве покупателя, исключает в казахстанской юридической литературе дискуссию, связанную с заключением комиссионером сделки «с самим собой». Брагинский М.И. подчеркивает, что по российскому праву, у комиссионера, совершившего сделку на себя, отсутствует право на комиссионное вознаграждение, кроме случая, если сторонами не будет достигнуто соглашение о возможности совершения такой сделки [2, с.456]. Необходимо отметить, что ГК РФ не

содержит статьи, безусловно предоставляющей право комиссионеру совершать сделку на себя.

Комиссионер по правилу п.1 ст.869 ГК РК имеет право заключить договор субкомиссии с другим лицом. В случае заключения договора субкомиссии, комиссионер остается ответственным действия субкомиссионера перед комитентом¹³.

До прекращения действия договора комиссии комитент не вправе без согласия комиссионера вступать в непосредственные отношения с субкомиссионером, если иное не предусмотрено договором комиссии.

Статья 871 ГК РК определяет судьбу вещей, поступивших к комиссионеру от комитента либо приобретенных комиссионером для комитента. Особенностью договора комиссии является то, что комиссионер всегда действует за счет имущества комитента, поэтому вещи, поступившие к комиссионеру от комитента либо приобретенные комиссионером за счет комитента, являются собственностью комитента¹⁴.

Положения ГК РК о праве собственности комитента на имущество, поступившее к комиссионеру, на наш взгляд, требует уточнения, применительно к родовым вещам. Статью 871 ГК РК, содержащую в п.1 норму о том, что «имущество, поступившее к комиссионеру от комитента либо приобретенное комиссионером за счет комитента, является собственностью комитента» предлагаем дополнить оговоркой о том, что данное правило не распространяется на родовые вещи.

Интересен вопрос соотношения норм ГК РК о праве комиссионера на удержание и зачет однородных требований.

Комиссионер является кредитором комитента в отношении выплаты вознаграждения и возмещения расходов, связанных с выполнением комиссионного поручения. В случае неисполнения обязательств комитентом, комиссионер вправе удерживать правомерно находящиеся у него вещи, принадлежащие комитенту и подлежащие ему передаче на основании п.1 ст.338-1 и п.2 ст.871 ГК РК.

Объектами удержания являются вещи, принадлежащие должнику (комитенту) на основании права собственности и подлежащие передаче ему на основании догово-

¹¹ Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года (Особенная часть) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 26.07.2016 года)//www.zakon.kz

¹² Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года (Особенная часть) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 26.07.2016 года)//www.zakon.kz

¹³ Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года (Особенная часть) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 26.07.2016 года)//www.zakon.kz

¹⁴ Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года (Особенная часть) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 26.07.2016 года)//www.zakon.kz

ра комиссии, но находящиеся у кредитора (комиссионера). Не может быть удержано имущество, находящееся в собственности нескольких лиц, если должником являются некоторые из собственников этой вещи.

По общегражданским правилам для правомерности удержания необходимо, чтобы имело место нарушение права кредитора (комиссионера), а также фактическое обладание кредитором имуществом, подлежащим передаче должнику (комитенту).

Следует отметить, что от удержания, являющегося самозащитой в договоре комиссии, необходимо отличать зачет встречных однородных требований. Прекращение обязательства комитента по выплате комиссионного вознаграждения и возмещению расходов комиссионера путем проведения зачета производится по правилам п.1 ст.370 ГК РК: «Обязательство прекращается полностью или в части зачетом встречного однородного требования, срок которого наступил либо срок которого не указан или определен моментом востребования. Для зачета достаточно заявления одной стороны»¹⁵.

Таким образом, для прекращения обязательства зачетом встречных однородных требований, по общему правилу, необходимо чтобы оба обязательства (основное и встречное) были однородными и с наступившим сроком исполнения.

Общие положения конкретизируются в ст. 872 ГК РК, где закреплено право комиссионера на удержание денег, причитающихся ему по договору комиссии, из сумм, поступивших к нему за счет комитента. В результате, с одной стороны, прекращается обязанность комитента по уплате комиссионного вознаграждения и возмещению расходов комиссионера, с другой стороны, прекращается обязанность комиссионера по передаче комитенту полученного по сделке в указанной выше части¹⁶.

Главой 43 ГК РК предусмотрены условия ответственности комиссионера перед комитентом за сохранность имущества. Комиссионер отвечает перед комитентом за всякое упущение, повлекшее утрату, недостачу или повреждение имущества, находящегося у комитента.

П.2 ст. 873 ГК РК содержит условия, допускающие освобождение комиссионера от ответственности перед комитентом. Так, если при приеме комиссионером имущества, будут выявлены повреждения или иные не-

достатки, которые могут быть замечены при наружном осмотре, а также в случае причинения кем-либо ущерба имуществу комитента, комиссионер обязан принять меры к охране прав комитента, собрать необходимые доказательства и обо всем известить комитента. При выполнении указанных условий комиссионер не отвечает за убытки комитента¹⁷.

Глава 43 ГК РК завершается статьями, посвященными прекращению договора комиссии.

Прекращение договора комиссии производится в следствии:

- отмены комитентом всех поручений;
- отказа комиссионера от исполнения договора;
- смерти комиссионера, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным, безвестно отсутствующим или несостоятельным (банкротом).

ГК предусматривает особенности прекращения договора и определенным сроком исполнения и бессрочным договором.

Прекращение договора с определенным сроком.

Законодательство закрепляет за комитентом право в любое время отказаться от исполнения комиссии, отменив данное комиссионеру поручение. При этом убытки комиссионера, вызванные отменой поручения, возмещаются на общих основаниях.

В случае отмены поручения комитент обязан распорядиться имуществом, находящимся у комиссионера, в течение месяца с момента отмены поручения, если договором не установлен иной срок. В противном случае, комиссионер вправе сдать имущество на хранение, либо продать его по цене выгодной для комитента.

В отличие от комитента, комиссионер не вправе, если иное не предусмотрено договором, отказаться от исполнения принятого поручения, за исключением случаев, когда нарушение комитентом своих обязанностей влечет за собой невозможность исполнения поручения в соответствии с указаниями комитента или невозможность исполнения возникает вследствие иных обстоятельств, за которые комиссионер не отвечает.

В случае отказа, комиссионер обязан письменно уведомить комитента о своем отказе и принять меры к сохранности находя-

¹⁵ Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть), принят Верховным Советом 27 декабря 1994 года (с изменениями и дополнениями по состоянию на 26.07.2016 года)//www.zakon.kz

¹⁶ Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года (Особенная часть) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 26.07.2016 года)//www.zakon.kz

¹⁷ Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года (Особенная часть) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 26.07.2016 года)//www.zakon.kz

щегося у него имущества комитента.

Комитент, поставленный в известность об отказе комиссионера, обязан распорядиться находящимся у комиссионера имуществом в течение месяца со дня получения отказа, если договором не установлен иной срок. Если он не выполнит этой обязанности, комиссионер вправе либо сдать имущество на хранение, либо продать его по возможно более выгодной для комитента цене (п.1 ст.878 ГК РК)¹⁸.

Комиссионер, отказавшийся от исполнения, сохраняет право на комиссионное вознаграждение и возмещение своих расходов только в случае, если такой отказ является следствием нарушения комитентом своих обязанностей.

Прекращение бессрочного договора. Если договор комиссии был заключен без указания срока действия, комитент вправе в любое время отказаться от договора комиссии, уведомив комиссионера об отказе не позднее, чем за один месяц, если более продолжительный срок уведомления не предусмотрен договором (ст.880 ГК РК)¹⁹.

В этом случае, комитент обязан выплатить комиссионеру вознаграждение за сделки, совершенные им до прекращения договора, а также возместить комиссионеру расходы, понесенные им до прекращения договора. Право на возмещение убытков по договору комиссионер не получает.

ГК РК на аналогичных условиях предоставляет комиссионеру право на отказ от бессрочного договора комиссии. Оказываясь от договора, комиссионер обязан принять меры, обеспечивающие сохранность имущества комитента, который обязан распорядиться своим имуществом до момента прекращения договора. Если же комитент не выполнит этой обязанности, комиссионер вправе сдать имущество на хранение либо продать его по цене, возможно более выгодной для комитента. Оценочная характеристика цены, на которую ориентирует нас п. 2 ст.881 ГК РК, т.е. «возможно более выгодной для комитента» допускает возможность судебной оценки цены сделки.

Основания прекращения договора комиссии, предусмотренные ст. 879 ГК РК, позволяют сделать вывод, что отношения сторон в договоре комиссии носят лично-доверительный характер, а личность комис-

сионера имеет существенное значение для комитента. Так, согласно п.2 ст. 879 ГК РК смерть комиссионера, признание его недееспособным, ограниченно дееспособным, безвестно отсутствующим или несостоятельным (банкротом) влекут прекращение договора комиссии. Таким образом, несмотря на то, что на стороне комиссионера выступает чаще всего предприниматель, нормы ГК РК, допускающие прекращение договора в случае изменения в субъектном составе на стороне комиссионера, свидетельствуют о присутствии лично-доверительного характера отношений сторон в данном договоре.

ГК РК содержит следующие нормы о правопреемстве в договоре комиссии.

Во-первых, в случае реорганизации юридического лица-комиссионера его права и обязанности переходят к правопреемникам, если в течение месяца со дня получения извещения о состоявшейся реорганизации комитент не сообщит о расторжении договора,

Во-вторых, в случае смерти комитента-гражданина, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным, безвестно отсутствующим, а также в случае ликвидации юридического лица-комитента, комиссионер обязан продолжать исполнение данного ему поручения до тех пор, пока от наследников или представителей не поступят надлежащие указания.

Выводы

Договор комиссии относится к группе договоров, регулирующих посредническую деятельность.

ГК РК допускает возможность заключения договора комиссии между гражданами. Однако возмездность договора комиссии указана как безусловный признак комиссии в легальном определении договора комиссии. Учитывая возмездный и рисковый характер комиссии, договор комиссии необходимо относить к числу предпринимательских сделок.

В независимости от присутствия в ГК РК нормы, предоставляющей комиссионеру право совершения сделки на себя, предметом договора комиссии является совершенные сделки с третьим лицом. Право комиссионера совершить сделку на себя, считаем, необходимо считать исключением из общих правил комиссии.

¹⁸ Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года (Особенная часть) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 26.07.2016 года)//www.zakon.kz

¹⁹ Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года (Особенная часть) (с изменениями и дополнениями по состоянию на 26.07.2016 года)//www.zakon.kz

Литература

1. Основные институты гражданского права зарубежных стран. Сравнительно-правовое исследование. Под ред. В.В. Залесского. – М.: НОРМА, 2000. – 648 с.
2. Гражданское право. Том II. Учебник. Отв. ред.: Сулейменов М.К., Басин Ю.Г. Алматы, 2002. – 624 с.
3. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга третья: Договоры о выполнении работ и оказании услуг. – М.: «Статут», 2002. – 1055 с.

References

1. The basic institutes of civil law of foreign countries. Comparative legal research. Under the editorship of V. V. Zalessky. M.: NORMA, 2000. – 648 p.
2. Civil law. Volume II. Textbook. Ans. Ed. : M.K. Suleimenov, Y.G. Basin Almaty, 2002. - 624 p.
3. Braginsky M.I., Vitryansky V.V. Contract law. Book Three: Contracts for execution of works and provision of services. - M.: «Statute», 2002 - 1055.

УДК 341.632

ПРОБЛЕМА ВЫБОРА ПРИМЕНИМОГО К АРБИТРАЖНОМУ РАЗБИРАТЕЛЬСТВУ И АРБИТРАЖНОМУ СОГЛАШЕНИЮ ПРАВА С ТОЧКИ ЗРЕНИЯ КАЗАХСТАНСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

Шайкенов Валихан Жарасканович

*Партнер и глава практики по разрешению споров Юридической фирмы «AEQUITAS», магистр юриспруденции, г. Алматы, Республика Казахстан;
e-mail: v.shaikenov@aequitas.kz*

Идаятова Ардак Турехановна

*Старший юрист практики по разрешению споров Юридической фирмы «AEQUITAS», бакалавр юриспруденции, г. Алматы, Республика Казахстан;
e-mail: a.idayatova@aequitas.kz*

Ключевые слова: арбитраж; коллизионное право; применимое право; арбитражное соглашение; место арбитражного разбирательства.

Аннотация. В настоящей статье авторы формулируют коллизионную проблему выбора права, применимого к арбитражному разбирательству и арбитражному соглашению с точки зрения казахстанского законодательства. Авторам представляется, что, в первую очередь, необходимо ответить на вопрос, правопорядки каких стран должны регулировать арбитражное разбирательство и арбитражное соглашение. Только после ответа на этот вопрос возможно установить, какие нормы казахстанского законодательства, в частности Закона РК «Об арбитраже» 2015 года и Гражданского процессуального кодекса, могут быть применимы к анализируемым отношениям. В статье предлагаются возможные решения коллизионных проблем, а также рассматриваются частные примеры того, как разрешенная коллизионная проблема позволяет установить возможность применения той или иной нормы казахстанского законодательства об арбитраже к отношениям, вытекающим из арбитражного спора.

ҚАЗАҚСТАНДЫҚ ЗАҢНАМА ТҮРҒЫСЫНАН ТӨРЕЛІК ТАЛҚЫЛАУҒА ЖӘНЕ ТӨРЕЛІК КЕЛІСІМГЕ ҚОЛДАНЫЛАТЫН ҚҰҚЫҚТЫ ТАҢДАУ ПРОБЛЕМАСЫ

Шайкенов Уәлихан Жарасқанұлы

«AEQUITAS» заң фирмасының серіктесі және дауларды шешу практикасының (тәжірибесінің) басшысы, заң ғылымдарының магистры, Алматы қ., Қазақстан Республикасы; e-mail: v.shaikenov@aequitas.kz