

Меншік иесі және баспагер:
«Қазақстан Республикасының
Заңнама институты» ММ
2006 жылдан бастап шығады
Журналдың материалдары
www.iz.adilet.gov.kz
сайтында 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

Түкиев 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)
Елеусізова И.Қ. – 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. (Бишкек,
Қырғызстан)
Тілембаева Ж.О. – з.ғ.к. (Астана,
Қазақстан)

Журнал редакциясы

Қолтубаева 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
www.iz.adilet.gov.kz
E-mail: instzak-kz@mail.ru,
institutzakonodatelstva@gmail.com

МАЗМҰНЫ

Редакция бағанасы 8

Қазақстан Республикасы Әділет министрі М.Б. Бекетаевтың
tengrinews.kz берілген «Адвокаттық қызмет туралы» Заң не үшін
қажет? деген сұхбаты 11

«Жаршының» мұрағат беттері

М.А. СӨРСЕМБАЕВ Халықаралық шарттар құқығы
тұрғысындағы Қазақстанның халықаралық шарттар туралы заңы 15

А. АБЫЛАЙҰЛЫ З.ғ.д., профессор М.А. Сәрсембаевтың
Қазақстан Республикасының халықаралық шарттары саласындағы
заңнамасы туралы ғылыми жарияланымына қайта оралғанда 22

Конституциялық және әкімшілік құқық

Л. БРОКЕР Әкімшілік құқықтағы инквизициялық қағидат
(әкімшілік рәсім және әкімшілік процесс) 26

Азаматтық және азаматтық-процестік құқық

С.А. ӘКІМБЕКОВА Қазақстан Республикасындағы судьяның
құқықтық мәртебесі 35

Г.Е. ӘБДІРАСҰЛОВА Шарттық міндеттемелердің орындалу-
ын қамтамасыз ету туралы нормаларды қолданудың практикалық
мәселелері 44

Д.А. ЕШІМОВА, Р.А. НҮРПЕЙІСОВ Мемлекеттік-
жекешелік әріптестіктің тетігін өңірлік инфрақұрылымды дамыту
үшін пайдалану 52

А.П. АНИСИМОВ, Ж.Б. ИВАНОВА Пилотсыз әуе кемелерін
(квадрокоптерлерді) пайдаланудың құқықтық реттеуі: талқылау
мәселелері 64

Қылмыстық құқық және қылмыстық процесс

А.Н. АХПАНОВ, А.Л. ХАН Сотқа дейінгі тергеудің басталу-
ына бас тартудың процестік нысаны туралы 71

С.М. РАХМЕТОВ, Ф.Р. АХМЕДЖАНОВ Қазақстан
Республикасының қылмыстық заңнамасы бойынша қылмыстық
жауаптылықтан босату 76

Халықаралық құқық және салыстырмалы құқықтану

С.Ж. АЙДАРБАЕВ, А.Б. БАЗЕНОВ Қазақстан
Республикасының Қызыл жарты ай ұлттық қоғамы: тарихы,
құқықтық мәртебесінің ерекшеліктері мен проблемалары 82

Құқықтық мониторинг

И.Қ. ЕЛЕУСІЗОВА, Д.М. ТҮРЛЫБЕК Қазақстан
Республикасының қолданыстағы заңнамасын онлайн кредиттеу
мәселелерін реттеу бөлігінде талдау 95

Г.Б. ҚЫСЫҚОВА Салық заңнамасының кейбір проблемала-
ры 100

И.К. ЕЛЕУСІЗОВА Analysis of the regulatory framework
of electronic toll collection services: a case study of Croatia (Алым
төлеудің электрондық көрсетілетін қызметтер бойынша заңнама
базасын талдау: Хорватияны зерттеу мысалы) 111

Г.Б. ҚЫСЫҚОВА, Н.М. ӘКІМОВА Қазақстан
Республикасының Кәсіпкерлік кодексі құқықтық мониторингінің
кейбір мәселелері 118

Р.Б. БАЙЗАҚОВА Қазақстан Республикасының қылмыстық
заңнамасын қылмысты жасыруды реттеу бөлігінде талдау 128

Мемлекеттік тілдегі заң шығармашылығы практикасынан

Б.А. ШОЛАН, А.Н. КАДИРОВА Қоғамның жаңғыруы және заңнама тілі.....133

Ж.М. ТҰРАРОВА, Т.С. ҚҰДАЙБЕРГЕНОВА Заң терминдерін пайдаланудың кейбір мәселелері.....139

Жас ғалым мінбері

Р.К. ҚАНАТОВ Қазақстан Республикасының туынды қаржы құралдары нарығындағы фьючерлік шартты практикалық қолданудың проблемалық аспектілерін және оның перспективаларын талдау («Туынды қаржы құралдары нарығындағы фьючерстік шарттың проблемалары мен перспективалары» атты іргелі және ғылыми-қолданбалы зерттеудің талдау есебінің материалдары бойынша).....146

А. АРЫСТАН Үлестестіктің құқықтық санаты.....152

К.Қ. САБИРОВ Мүлікке құқық өткен субъектінің мүдделерін қорғау үшін оның адалдығының мағынасы.....163

Ғылыми өмір хроникасы

2017 жылғы 1-4 қазанда Грузияға қызметтік сапар туралы ақпараттық хабарлама, Тбилиси қ.....172

«Ағылшын және еуропалық құқық қағидаттары мен ережелерін имплементациялау негізінде Қазақстан Республикасының азаматтық заңнамасын жетілдіру» атты халықаралық ғылыми-практикалық конференция туралы ақпараттық хабарлама, Астана қ., 2017 жылғы 20 қазан.....175

«Қылмыстық құқық бұзушылық және сотқа дейінгі тергеп-тексеру: іс жүзіндегі құқықтық жаңашылдықтар және болашаққа көзқарас» атты вебинар туралы ақпараттық хабарлама, 2017 жылғы 25 қазан.....180

Қазақстан Республикасы Заңнама институтына берілген марапат туралы ақпараттық хабарлама, Алматы қ., 2017 жылғы 2 қараша.....182

ҚР Заңнама институты қызметкерлерінің Америка Құрама Штаттарына АҚШ Мемлекеттік департаменті ұйымдастыруымен өткен «International Visitor Leadership Program» бағдарламасы шеңберінде «Basic Principles of English Contract Law» атты 2017 жылғы 28 қазан – 8 қараша аралығындағы жұмыс сапары туралы ақпараттық хабарлама.....183

2017 жылғы 17 қарашада Астана қ. өткен «Заңнаманың тиімділігін арттыруда құқықтық зерттеулердің рөлі» тақырыбында ғылыми-практикалық конференция туралы ақпараттық хабарлама.....186

2017 жылғы 21 мен 23 қарашада Мәскеу қ. бірлескен «Қазіргі ресей құқығы: ғылым, норма түзушілік және практиканың өзара әрекеттесуі» XIII халықаралық ғылыми-практикалық конференциясы және «Кутафин оқулары» XVII халықаралық ғылыми-практикалық конференциясы туралы ақпараттық хабарлама.....189

Дара есім

Заң ғылымдарының докторы, профессор М.А. Сәрсембаев – 70 жаста.....191

Библиография

«Актуальные проблемы уголовного права». Часть Общая / з.ғ.д., проф. Л.В. Иногамова-Хегайдың ред. – М.: Проспект, 2017. – 224 б. оқылығына рецензия.....192

Даналық ойлар.....194



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)
Борчасвили 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 Курманбайұлы – д.ф.н.
(Астана, Казахстан)

Состав Редакционной коллегии

Кулжабаева Ж.О. – к.ю.н. (Астана,
Казахстан) – (председатель)
Абылайұлы А. – PhD (Астана, Казах-
стан)
Азер Алиев – 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)
Елеусизова И.К. – к.ю.н. (Астана,
Казахстан)
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
www.iz.adilet.gov.kz
E-mail: instzak-kz@mail.ru,
institutzakonodatelstva@gmail.com

Колонка редакции 9

*Интервью Министра юстиции Республики Казахстан Бекетае-
ва М.Б. tengrinews.kz Зачем нужен Закон «Об адвокатской деятель-
ности?»..... 11*

Архивные страницы «Вестника»

М.А. САРСЕМБАЕВ Казахстанский закон о международных
договорах в свете права международных договоров..... 15
А. АБЫЛАЙҰЛЫ Возвращаясь к научной публикации д.ю.н.,
профессора М.А. Сарсембаева о законодательстве Республики Казах-
стан в области международных договоров..... 22

Конституционное и административное право

Л. БРОКЕР Инквизиционный принцип в административном
праве (административная процедура и административный процесс)..... 26

Гражданское и гражданско-процессуальное право

С.А. АКИМБЕКОВА Правовой статус судьи в Республике Ка-
захстан..... 35
Г.Э. АБДРАСУЛОВА Практические проблемы применения
норм об обеспечении исполнения договорных обязательств..... 44
Д.А. ЕШИМОВА, Р.А. НУРПЕЙСОВ Применение механизма
ГЧП для развития региональной инфраструктуры..... 52
А.П. АНИСИМОВ, Ж.Б. ИВАНОВА Правовое регулирование
использования беспилотных воздушных судов (квадрокоптеров):
дискуссионные вопросы..... 64

Уголовное право и уголовный процесс

А.Н. АХПАНОВ, А.Л. ХАН О процессуальной форме отказа к
началу досудебного расследования..... 71
С.М. РАХМЕТОВ, Ф.Р. АХМЕДЖАНОВ Освобождение от
уголовной ответственности по уголовному законодательству Респу-
блики Казахстан..... 76

Международное право и сравнительное правоведение

С.Ж. АЙДАРБАЕВ, А.Б. БАЗЕНОВ Национальное общество
Красного полумесяца Республики Казахстан: история, особенности и
проблемы правового статуса..... 82

Правовой мониторинг

И.К. ЕЛЕУСИЗОВА, Д.М. ТУРЛЫБЕК Анализ действующего
законодательства Республики Казахстан в части регулирования во-
просов онлайн кредитования..... 95
Г.Б. КЫСЫКОВА Некоторые проблемы налогового законода-
тельства..... 100
И.К. ЕЛЕУСИЗОВА Analysis of the regulatory framework of
electronic toll collection services: a case study of Croatia (Анализ зако-
нодательной базы по электронным услугам оплаты сборов: пример
исследования Хорватии)..... 111
Г.Б. КЫСЫКОВА, Н.М. АКИМОВА Некоторые вопросы пра-
вового мониторинга Предпринимательского кодекса Республики Ка-
захстан..... 118
Р.Б. БАЙЗАКОВА Анализ уголовного законодательства Респу-
блики Казахстан в части регулирования укрывательства..... 128

Из практики законодательства на государственном языке	
Б.А. ШОЛАН, А.Н. КАДИРОВА Модернизация общества и язык законодательства	133
Ж.М. ТУРАРОВА, Т.С. КУДАЙБЕРГЕНОВА Некоторые вопросы использования юридических терминов	139
Трибуна молодого ученого	
Р.К. КАНАТОВ Анализ проблемных аспектов практического применения и перспективы фьючерсного договора на рынке производных финансовых инструментов РК (по материалам аналитического отчета фундаментального и научно-прикладного исследования «Проблемы и перспективы фьючерсного договора на рынке производных финансовых инструментов»)	146
А. АРЫСТАН Правовая категория аффилированности	152
К.К. САБИРОВ Значение добросовестности субъекта для защиты его интересов при переходе прав на имущество	163
Хроника научной жизни	
Информационное сообщение о служебной поездке в Грузию 1-4 октября 2017 года, г. Тбилиси	172
Информационное сообщение о международной научно-практической конференции на тему: «Совершенствование гражданского законодательства Республики Казахстан на основе имплементации принципов и положений английского и европейского права», г. Астана, 20 октября 2017 г.	177
Информационное сообщение о вебинаре на тему «Уголовное правонарушение и досудебное расследование: правовые новеллы в действии и взгляд в будущее», 25 октября 2017 года	180
Информационное сообщение о награде Института законодательства Республики Казахстан, г. Алматы, 2 ноября 2017 года	182
Информационное сообщение о рабочей поездке сотрудников Института законодательства РК в Соединенные Штаты Америки 28 октября – 8 ноября 2017 года в рамках программы «International Visitor Leadership Program» на тему «Basic Principles of English Contract Law», организованной Государственным департаментом США	184
Информационное сообщение о научно-практической конференции на тему: «Роль правовых исследований в повышении эффективности законодательства», г. Астана, 17 ноября 2017 года	186
Информационное сообщение о совместной XIII международной научно-практической конференции «Современное российское право: взаимодействие науки, нормотворчества и практики» и XVII международной научно-практической конференции «Кутафинские чтения», г. Москва, 21-23 ноября 2017 г.	189
Персоналии	
Доктору юридических наук, профессору Сарсембаеву М.А. – 70 лет	191
Библиография	
РЕЦЕНЗИЯ на учебник «Актуальные проблемы уголовного права». Часть Общая / Под ред. д.ю.н., проф. Л.В. Иногамовой-Хегай. – М.: Проспект, 2017. – 224 с.	192
Мудрые мысли	194



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)
Malinovski V.A. – d.j.s. (Astana, Kazakh-
stan)
Sherubai Kurmanbaiuly – 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)
Aiymbetov 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)
Eleussizova I.K. – 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)
Tlembaeva 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
www.iz.adilet.gov.kz
e-mail: instzak-kz@mail.ru,
institutzakonodatelstva@gmail.com

CONTENT

Editorial10

*Interview of the Minister of Justice of the Republic of Kazakhstan
Beketayev M.B. tengrinews.kz. Why do we need the Law «On advocacy»?.....11*

Archive «Bulletin» pages

M.A. SARSEMBAYEV Law of Kazakhstan on international
treaties in the light of the law of international treaties.....15
A. ABYLAJULY Back to the article of the Doctor of Law,
Professor M.A. Sarsembayev on the Legislation of the Republic of
Kazakhstan in the field of treaties.....22

Constitutional and Administrative Law

L. BROKER Inquisitional principle in administrative law
(administrative procedure and administrative process).....26

Civil and Civil Procedural Law

S.A. AKIMBEKOVA Legal status of the judge in the Republic of
Kazakhstan.....35
G.E. ABDASSULOVA Practical issues of application of
standards on enforcement of contractual obligations.....44
B.A. ESHIMOVA, R.A. NURPEISOV Application of PPP
mechanisms in the development of the regional infrastructure.....52
A.P. ANISIMOV, J.B. IVANOVA Legal regulation of the use of
an unmanned aircraft (quadcopters): discussion questions.....64

Criminal law and Criminal procedure

A.N. AKHPANOV, A.L. KHAN About judicial form of refuse to
beginning of pre-trial investigation.....71
S.M. RAKHMETOV, F.R. AKHMEJANOV Exemption from
criminal liability on the grounds established by the criminal legislation
of the Republic of Kazakhstan.....76

International and Comparative law

S.Zh. AIDARBAYEV, A.B. BAZENOV National society of
the red crescent of the republic of Kazakhstan: history, features and
problems of legal status.....82

Legal monitoring

I.K. ELEUSSIZOVA, D.M. TURLYBEK Analysis of the actual
legislation of the Republic of Kazakhstan in the part of regulation of
online credit issues.....95
G.B. KYSSYKOVA Some problems of the tax legislation.....100
I.K. ELEUSSIZOVA Analysis of the regulatory framework of
electronic toll collection services: a case study of Croatia.....111
G.B. KYSSYKOVA, N.M. AKIMOVA Some issues of legal
monitoring of entrepreneurship code of the Republic of Kazakhstan.....118
R.B. BAIZAKOVA The analysis of the criminal legislation of the
Republic of Kazakhstan in the context of concealment regulation.....128

Lawmaking practice in the official language

B. SHOLAN, A.N. KADIROVA Modernization of society and the
language of legislation.....133

ZH.M. TURAROVA, T.S. KUDAIBERGENOVA Issues of using the legal terminology.....	139
---	-----

Young scholar tribune

R.K. KANATOV Analysis of problem aspects of practical application and prospects of the future contract on the market of derivative financial instruments of the Republic of Kazakhstan (Based on the Analytical Report of the Fundamental and Applied Research «Problems and Prospects of the Futures Contract in the Derivatives Market»).....	146
A. ARYSTAN Legal category of affiliation.....	155
K. SABIROV Value of conscientiousness of purchaser on protection of his interests in the transition of property cases	163

The Chronicle of Scientific Life

Information note about a business trip to Georgia, Tbilisi, October 1-4, 2017.....	174
Information note about the International scientific and practical conference on «Improving Civil Legislation of the Republic of Kazakhstan based on the implementation of the principles and provisions of English and European law» October 20, 2017, Astana	178
Information note about the webinar on the topic: «Criminal offense and pre-trial investigation: legal novels in action and a look into the future», October 25, 2017.....	181
Information note about the award of Institute of Legislation of the Republic of Kazakhstan, Almaty, November 2, 2017.....	182
Information note about the working visit of the Institute's researchers to the United States of America, within the framework of the International Visitor Leadership Program on the topic «Basic Principles of the English Contract Law» organized by the S Department of State, from October 28 to November 8, 2017.....	185
Information note about scientific and practical conference «The role of legal research in enhancing the effectiveness of legislation», Astana, November 17, 2017.....	188
Information note about the joint XIII international scientific and practical conference «Modern Russian law: interaction of science, rule-making and practice» and XVII international scientific and practical conference «Kutafin Readings», November 21-23, 2017, Moscow.....	190

Personalities

70 years to Doctor of Juridical Science professor Marat A. Sarsenbayev.....	191
---	-----

Bibliography

REVIEW on the manual «Actual problems of criminal law». General Part / Ed. Doctor of Law, prof. L.V. Inogamova-Hegai. - Moscow: Prospekt, 2017. - 224 p.....	192
--	-----

Wise thoughts	194
----------------------------	-----



ПРАКТИЧЕСКИЕ ПРОБЛЕМЫ ПРИМЕНЕНИЯ НОРМ ОБ ОБЕСПЕЧЕНИИ ИСПОЛНЕНИЯ ДОГОВОРНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Абдрасулова Гульнар Эркеблановна

Доцент кафедры гражданского, предпринимательского и
гражданско-процессуального права АО «Университет КАЗГЮУ», к.ю.н.,
г. Астана, Республика Казахстан; e-mail: g_abdrasulova@kazguu.kz

Ключевые слова: применение гражданско-правовых норм; обязательство; договорное обязательство; обеспечение исполнения обязательства; судебная практика по делам об исполнении договорных обязательств.

Аннотация. В Послании Президента Республики Казахстан Н.А. Назарбаева народу Казахстана «Казахстанский путь - 2050: единая цель, единые интересы, единое будущее», представленном 17 января 2014 года, в качестве одной из приоритетных задач провозглашено достижение равенства перед законом как реальной основы правопорядка. В данной программе по вхождению Казахстана в число 30-ти развитых стран мира указывается, что судебная система должна стать на практике прозрачной и доступной, просто и быстро решать все споры.

На настоящем этапе развития наша страна подводит итоги первого пятилетия на этом сложном пути и оценивает дальнейшие перспективы. Автор статьи в рамках указанного контекста исследует отдельные актуальные проблемы функционирования судебной системы, в частности, в сфере применения норм об обеспечении исполнения договорных обязательств. Судебное применение гражданско-правовых норм, будучи сложным, комплексным явлением, может трактоваться не только как особая форма реализации права, но и как специфический вид юридической деятельности, представляющий собой один из элементов правовой действительности, наряду с нормами права, правоотношениями, субъективными правами и обязанностями, юридической ответственностью, правосознанием, правовой культурой. Именно правоприменение является одним из важнейших механизмов достижения целей правового регулирования, прозрачности и доступности судебной системы.

Автором данной статьи анализируются наиболее болезненные проблемы казахстанской судебной практики по гражданским делам, связанным с исполнением обеспеченных различными способами договорных обязательств, в особенности, с последующим обращением взыскания на имущество. Кроме того, автор предлагает ввести в казахстанское гражданское право норму, предусматривающую новый способ обеспечения исполнения обязательства, успешно используемый в зарубежной практике – товарную неустойку.

В представленном научном исследовании предпринята попытка выявления наиболее распространенных проблем правоприменительной практики, требующих скорейшего решения, с целью повышения уровня реальной защищенности прав и интересов участников договорных отношений.

ШАРТТЫҚ МІНДЕТТЕМЕЛЕРДІҢ ОРЫНДАЛУЫН ҚАМТАМАСЫЗ ЕТУ ТУРАЛЫ НОРМАЛАРДЫ ҚОЛДАНУДЫҢ ПРАКТИКАЛЫҚ МӘСЕЛЕЛЕРІ

Гульнар Еркебұланқызы Әбдірасұлова

«КАЗГЮУ университеті» АҚ азаматтық, кәсіпкерлік және азаматтық
іс жүргізу құқығы кафедрасының доценті, з.ғ.к.,
Астана қ., Қазақстан Республикасы; e-mail: g_abdrasulova@kazguu.kz

Түйін сөздер: азаматтық-құқықтық нормаларды қолдану; міндеттеме; шарттық міндеттеме; міндеттеменің орындалуын қамтамасыз ету; шарттық міндеттемелерді орындау туралы істер бойынша соттық тәжірибе.

Аннотация. Қазақстан Республикасы Президенті Н.Ә. Назарбаев Қазақстан халқына «Қазақстан жолы - 2050: Бір мақсат, бір мүдде, бір болашақ», 2014 жылдың 17 қаңтарында ұсынған жолдауында, басым міндеттердің бірі заң алдындағы теңдік құқықтық тәртіптің нақты негізі ретінде жариялады. Бұл бағдарламада, Қазақстанның дамыған 30 елдің

қатарына кіруде, сот жүйесі тәжірибеде ашық әрі қолжетімді, қарапайым және кез келген дауларды тез шешуді көрсеткен.

Дамудың қазіргі кезеңінде біздің еліміз осы бес жылдық кезеңнің нәтижелерін келешекте кешенді жолда талқылайды және бағалайды. Мақала авторы көрсетілген контекст аясында соттық жүйенің қызметінің өзекті мәселелері, соның ішінде шарттық міндеттемелерді орындауды қамтамасыз ету туралы нормалар аясында зерттеді. Азаматтық-құқықтық нормалардың сотта қолдану, күрделі, кешенді құбылыс ретінде құқықты жүзеге асырудың ерекше нысаны ретінде түсінуден басқа, құқықтық шынайлықтың элементінің бірі ретінде, құқықтық нормалармен қатар, құқықтық қатынастар, субъективтік құқықтар мен міндеттерді, заңи жауапкершілік, құқықтық түсінік, құқықтық мәдениетті түсіндіріледі. Нақты құқықтық қолдану құқықтық реттеудің мақсатына жетудің маңызды механизмінің бірі, соттық жүйенің айқындығы мен қолжетімдігі.

Автор осы мақалада азаматтық істер бойынша қазақстандық сот тәжірибесінің өзекті мәселелерін талдайды, шарттық міндеттемелердің әртүрлі тәсілдерінің орындалуын қамтамасыз етумен байланысты. Сонымен қатар, автор қазақстандық азаматтық құқыққа міндеттеменің орындалуын қамтамасыз етудің жаңа тәсілін енгізуді ұсынады, ол шетел тәжірибесінде оңтайлы қолданысқа ие – тауарлық тұрақсыздық айыбы.

Ұсынылып отырған ғылыми зерттеуде тәжірибедегі құқықтық қолдану мәселесін, жедел шешуді талап ететін, нақты қорғау деңгейін арттыру мақсатында және шарттық қатынастарға қатысушылардың мүддесі үшін танымал анықталған әрекеттерін қолданған.

PRACTICAL ISSUES OF APPLICATION OF STANDARDS ON ENFORCEMENT OF CONTRACTUAL OBLIGATIONS

Abdrassulova Gulnar Erkeblanovna

Associate professor of civil, enterprise and civil-judicial law department of KAZGUU University, Candidate of Juridical science; Astana, Republic of Kazakhstan; e-mail: g_abdrassulova@kazguu.kz

Keywords: application of civil legal rules; obligation; contractual obligation; enforcement of an obligation; judicial practice in cases of compliance with the contractual obligations.

Abstract. In the Address of the President of the Republic of Kazakhstan N.A. Nazarbayev to the nation of Kazakhstan «The Kazakhstan way - 2050: common aim, common interests, common future», presented on January 17, 2014, as one of the priority tasks proclaimed achievement of equality before the law as a real basis of law and order. This program on Kazakhstan's entry into the list of 30 developed countries of the world indicates that the judicial system should become transparent and accessible in practice, resolving all disputes in a simple and rapid manner.

At the present stage of development, our country sums up the results of the first five years on this complex path and assesses further prospects. The author of the article in this context investigates selected actual problems of the functioning of the judicial system, in particular, in the sphere of application of the norms for ensuring the performance of contractual obligations. The judicial application of civil law norms, being a complex phenomenon, can be interpreted not only as a special form of the realization of law, but also as a specific type of legal activity, which is one of the elements of legal reality, along with the norms of law, legal relations, subjective rights obligations, legal responsibility, sense of justice, legal culture. It is law enforcement that is one of the most important mechanisms for achieving the objectives of legal regulation, transparency and accessibility of the judiciary.

The author of this article analyzes the most sensitive issues of Kazakhstan's judicial practice in civil cases connected with the execution of contractual obligations secured in various ways, in particular, with subsequent foreclosure on property. In addition, the author proposes to introduce into Kazakhstan civil law a standard providing for the performance of obligation successfully used in foreign practice - a commercial penalty.

In the presented scientific research an attempt is made to identify the most common problems of law enforcement practice that require an early resolution, in order to increase the level of real protection of the rights and interests of participants in contractual relations.

Специфика тематики данной статьи предполагает необходимость обращения к двум взаимосвязанным юридическим явлениям – применению гражданско-правовых норм и способам обеспечения исполнения договорных обязательств. В целях изложения основной заявленной проблемы, в качестве неотъемлемого контекста приведем некоторые общие положения, касающиеся правоприменительной деятельности. Применение гражданско-правовых норм, будучи сложным, комплексным явлением, может трактоваться не только как особая форма реализации права, но и как специфический вид юридической деятельности, представляющий собой один из элементов правовой действительности, наряду с нормами права, правоотношениями, субъективными правами и обязанностями, юридической ответственностью, правосознанием, правовой культурой и т.д. Под юридической деятельностью подразумевается совокупность действий субъектов права с использованием правовых установлений и форм в сферах правотворчества, правоприменения и право-реализации в целом, в результате которых достигаются цели правового регулирования.

Исходя из вышесказанного, применение гражданско-правовых норм в качестве специфического вида юридической деятельности можно охарактеризовать как процесс активного воздействия управомоченных государством субъектов на объект или предмет правового регулирования для достижения стоящих перед ним конкретных социальных задач.

Конкретизируя общие подходы, можно выделить следующие основные характерные особенности применения гражданско-правовых норм об обеспечении исполнения договорных обязательств:

- правоприменительные органы исходят из основных начал гражданского законодательства, презумпции добросовестности, разумности и справедливости участников имущественного оборота;

- особенность правоприменения, обусловленная диспозитивностью гражданско-правового метода регулирования:

инициатива в возникновении и окончании деятельности по правоприменению в значительном числе случаев принадлежит самим субъектам гражданских правоотношений, а не органу правоприменения;

- основная цель применения гражданско-правовых норм состоит в реализации не санкций, как в публичном праве, а диспо-

зий норм права, не в наказании правонарушителя, а в восстановлении нормального хода нарушенного договорного правоотношения. Применение гражданско-правовых санкций, обладающих главным образом имущественным характером, имеет подчиненное значение, не являясь основной целью при правовом регулировании гражданско-правовых отношений, возникших из договорных обязательств;

- при применении гражданско-правовых норм используются специальные средства защиты гражданских прав, причем указанные средства защиты частного интереса направлены не на личность нарушителя, а на его имущество;

- применением гражданско-правовых норм занимается не только суд, как при уголовном правоприменении, но и другие юрисдикционные органы, осуществляющие защиту субъективных гражданских прав.

При нормальных условиях гражданского оборота все субъекты договорных отношений добросовестно соблюдают и исполняют взятые на себя обязательства, используют принадлежащие им права, и необходимости в судебном правоприменении не возникает. Однако, при нарушении договорных обязательств стороны не всегда способны самостоятельно урегулировать возникшие противоречия и вынуждены обращаться в правоприменительный орган, как правило, в суд.

Согласно ст. 268 Гражданского кодекса Республики Казахстан, «в силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и так далее либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Кредитор обязан принять от должника исполнение»¹. Из данного положения однозначно явствует суть обязательства как имущественного правоотношения, связывающего его субъектов конкретными правами и обязанностями.

Но на практике часто оказывается, что стороны обязательства не всегда ответственно относятся к его исполнению, что влечет за собой настоятельную необходимость обеспечения такого обязательства. Применения государственно-принудительных мер воздействия и иных правовых средств, предназначенных для защиты интересов субъектов правоотношений, во многих случаях недо-

¹ Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть), принят Верховным Советом Республики Казахстан 27 декабря 1994 года (с изменениями и дополнениями по состоянию на 01.07.2017г.) - <http://online.zakon.kz/?m=s&text>. Дата обращения – 07.10.2017г.

статочны для удовлетворения имущественных интересов кредитора, права которого были нарушены неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства должником. К примеру, решение суда о принудительном взыскании долга может оказаться неисполнимым ввиду отсутствия у должника какого-либо имущества. Вследствие этого, в механизме гражданско-правового регулирования используются правовые средства, конструкции которых создавались в различных правовых системах специально для обеспечения исполнения обязательств. Нормы гражданского законодательства, закрепляющие эти конструкции, по общему правилу, объединяются в специальном институте обеспечения исполнения обязательств [1, с. 9].

В силу ст. 292 Гражданского кодекса Республики Казахстан, исполнение обязательства обеспечивается неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, гарантией, задатком, гарантийным взносом и другими способами, предусмотренными законодательством или договором².

Наиболее болезненной проблемой казахстанской судебной практики является рассмотрение гражданских дел, связанных с исполнением договорных обязательств с последующим обращением взыскания на имущество, являющееся предметом залога. В подавляющем большинстве случаев интересы кредитора удовлетворяются. Однако важно проанализировать ситуации, при которых суд не удовлетворяет законные требования кредиторов об обращении взыскания на заложенное имущество. К примеру, специализированный межрайонный экономический суд Актюбинской области, рассмотрев гражданское дело по иску АО «БТА банк» к индивидуальному предпринимателю об обращении взыскания на заложенное имущество, принял решение об отказе в удовлетворении иска, поскольку площадь заложенного недвижимого имущества (культурно-развлекательного центра) значительно увеличилась после проведения строительных работ, о чем имеется технический паспорт, однако в органах юстиции данные изменения не зарегистрированы, так как правоустанавливающие документы находятся в банке. При этом суд ошибочно ссылается на п.2 ст.371 ГК РК, которого вообще не существует (данная статья называется «Прекращение обязательства совпадением должника и кредитора в

одном лице» и не имеет деления на пункты), очевидно, имея в виду п.2 ст.317 ГК РК, согласно которому в обращении взыскания на заложенное имущество может быть отказано, если допущенное должником нарушение обеспеченного залогом обязательства крайне незначительно и размер требований залогодержателя вследствие этого явно несоразмерен стоимости заложенного имущества³. Суд ограничился данной формулировкой, не обращая внимания на последующее содержание указанной правовой нормы, вынес в результате неправомочное решение.

Тем временем, п.2 ст.317 ГК РК имеет следующее продолжение: «Нарушение обеспеченного залогом обязательства является крайне незначительным и размер требований залогодержателя явно несоразмерным стоимости заложенного имущества при одновременном наличии следующих условий:

1) сумма неисполненного обязательства (без учета неустойки (штрафа, пени) составляет менее десяти процентов от стоимости заложенного имущества, определенной сторонами в договоре о залоге;

2) период просрочки исполнения обязательства, обеспеченного залогом, составляет менее трех месяцев».

В рассматриваемом случае, исходя из материалов дела, налицо именно значительный характер нарушения обеспеченного залогом обязательства, поскольку сумма долга (30,5 млн. тенге) больше десяти процентов от стоимости заложенного имущества (64,9 млн. тенге до ремонта и 133,4 млн. тенге после ремонта), а период просрочки исполнения обязательства намного больше трех месяцев (два года).

Считаем, что в данном случае судом неправильно применены нормы материального гражданского права, вследствие чего пострадали интересы кредитора по обеспеченному залогом договорному обязательству.

Приведем еще пример. По решению Бостандыкского районного суда г. Алматы истцу АО «Kaspi Bank» было отказано в удовлетворении требования об обращении взыскания на заложенное имущество двух ответчиков - физических лиц, являющихся должниками по договорам банковского займа и залога недвижимого имущества (квартиры). Гражданское дело было рассмотрено в 2015 году, договоры банковского займа и залога были заключены в 2007 году, сроком на десять лет. Суд установил, что требования

² Там же.

³ Споры, связанные с заключением, изменением, расторжением договора (сделки) и исполнением договорных обязательств по банковскому договору, в том числе с обращением взыскания на имущество. - d.kz/forum/forumTaldau/forum.xhtml?content=banks&category=3&article=2299&view=article. Дело №2-207/15. Дата обращения - 01.10.2017г.

истца об обращении взыскания на заложенное имущество заявлены преждевременно, поскольку мероприятия по установлению имущественного положения ответчика на предмет наличия (отсутствия) возможности исполнения судебного акта за счет имущества должника в полном объеме судебным исполнителем не проведены⁴.

В приведенных случаях требования кредиторов, добросовестно исполнивших свои договорные обязательства, не удовлетворены судом в силу разных причин. В первой ситуации имеет место неправильное применение норм материального права, во второй – халатность судебного исполнителя. В результате законные права кредиторов были ущемлены, несмотря на предусмотренные в договорах обеспечительные меры.

В обобщении судебной практики по делам, связанным с заключением, изменением, расторжением договора (сделки) и исполнением договорных обязательств по банковскому договору, в том числе с ипотекой недвижимого имущества, Верховный Суд Республики Казахстан указывает, что необходимо обратить внимание на категорию дел по искам банков и кредитных организаций к должникам по ипотечным займам, а также по ипотечным жилищным займам, предъявленным в суды с требованием о досрочном взыскании ссудной задолженности, в том числе, путем обращения взыскания на заложенное имущество. Судами не всегда выясняется и исследуется уважительность причин неисполнения обязательств должником по займам, выданным на длительные сроки, тогда как это обстоятельство имеет существенное значение при разрешении вопроса о досрочном взыскании всей суммы задолженности.

К примеру, по иску банка о взыскании задолженности с Б. и обращении взыскания на заложенное имущество решением суда №2 г. Петропавловска, оставленным без изменения постановлением апелляционной и кассационной коллегий Северо-Казахстанского областного суда, иск банка удовлетворен. Взыскана с ответчика в пользу истца задолженность в размере 12 417, 34 долларов США и 706 549 тенге, обращено взыскание на заложенное имущество – трехкомнатную квартиру ответчика, путем реализации через публичные торги. Постановлением Надзорной судебной коллегии Верховного Суда Республики Казахстан состоявшиеся по делу судебные акты отменены с направлением

дела на новое рассмотрение по основаниям непредоставления банком доказательства о наличии каких-либо обстоятельств, предусмотренных ст. 321 ГК, являющихся основанием для обращения взыскания на заложенное имущество. Принимая решение о досрочном взыскании с заемщика суммы полученного кредита с вознаграждением, а также обращая взыскание на заложенное имущество, суд не проверил наличие обстоятельств для требования досрочного возврата займа, указанных в договорах и законе.

Подобную негативную практику можно обнаружить и при использовании сторонами иных способов обеспечения исполнения обязательств, при разрешении судами споров об изменении вида залога с ипотеки на заклад, при разграничении сферы применения ипотеки для потребительских и предпринимательских целей, при установлении запрета на залог земельного участка, используемого для долевого жилищного строительства и т.д.⁵.

Вышесказанное в полной мере относится и к неустойке. При определении ее размера суды должны исходить из конкретных обстоятельств дела и учитывать следующие основания для снижения неустойки: чрезмерно высокий процент неустойки; значительное превышение суммы неустойки относительно возможных убытков либо отсутствие убытков; незначительность периода неисполнения обязательства; превышение суммы неустойки относительно суммы договора либо долга; исполнение должником обязательства полностью или в части к моменту вынесения решения; необращение кредитора в суд с иском об исполнении обязательства в течение длительного времени и т.д. Суду необходимо проверять правильность расчета размера неустойки, начало и конец срока, с которого начинает начисляться неустойка, общее количество дней просрочки (размер неисполненного обязательства), сумму неустойки за один день просрочки, окончательную сумму неустойки.

Суды не всегда принимают во внимание то, что для взыскания неустойки недостаточно факта неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства стороной договора. В соответствии со ст.298 ГК РК, неустойка взыскивается за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства при наличии условий привлечения должника к ответственности за нарушение обязательства.

⁴ Там же.

⁵ Обобщение судебной практики по делам, связанным с заключением, изменением, расторжением договора (сделки) и исполнением договорных обязательств по банковскому договору, в том числе с ипотекой недвижимого имущества. <http://office.sud.kz/form/forumTaldau/forum.xhtml?content=classes&category=3&article=2281&view=generalization>. Дата обращения – 15.09.2017г.

В мотивировочной части решения должны быть представлены расчеты по неустойке с указанием начала срока, с которого она начинает начисляться, конца срока начисления, общего количества дней просрочки и ее размера. Однако, суды не всегда выясняют вышеуказанные обстоятельства. К примеру, решением Карасайского районного суда Алматинской области (2014г.) исковые требования ТОО «МКО «KazMikroFinance» к ответчику А. удовлетворены в полном объеме. В пользу ТОО «МКО «KazMikroFinance» с А. взыскана задолженность в сумме 230 724 тенге и судебные расходы в сумме 6 922 тенге. Суд первой инстанции со ссылкой на статьи 272 и 715 ГК РК пришел к выводу, что факт получения займа и наличие задолженности в размере 230 724 тенге подтверждается расчетом банка. Однако, из дела усматривается, что суд первой инстанции абстрактно мотивирует свои выводы при взыскании суммы задолженности. Суд не установил, из чего состоит сумма задолженности (основной долг, вознаграждение, неустойка), хотя в исковом заявлении истец разграничил всю задолженность. Суд также не установил и не исследовал основания взыскания неустойки⁶.

Анализируя судебные решения, можно прийти к выводу о том, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства должником может быть вызвано виновным поведением самого кредитора. Если суд установит, что кредитор предпринимал меры для исполнения должником обязательств (например, проводил реструктуризацию долга, вел переговоры с должником по изысканию источников для погашения задолженности и т.п.), а должник проявлял пассивность, то тогда кредитор вправе получить неустойку в полном размере, поскольку неустойка – это, прежде всего, обеспечение, которое дает кредитору уверенность, что после всех действий он применит санкции к должнику и получит полное возмещение. Если кредитор не принимает никаких мер и пытается обогатиться, то суд, установив данные обстоятельства, вправе решить вопрос об уменьшении неустойки. При этом суды, уменьшая размер неустойки, не приводят конкретных оснований для этого, не мотивируют свои выводы либо мотивируют их абстрактно.

Кроме типичных причин, вызывающих правоприменительные проблемы и судебные ошибки, также существуют различные объективные и субъективные предпосылки

неполной гарантированности прав и интересов участников договорных отношений, обеспечивших исполнение своих обязательств способами, не предусмотренными в законодательстве и отнесенными им к иным способам обеспечения исполнения обязательства. В данном контексте хотелось бы обратиться к анализу опыта иностранных государств, с целью изучения возможностей по внедрению в гражданский оборот и правоприменительную практику Казахстана наиболее полезных для нас нормативных конструкций.

В практике зарубежных государств (Франции, Японии, Италии и др.) применяются такие способы обеспечения исполнения обязательств, как товарная неустойка, фидуциарный залог, обеспечительный платеж, резервирование права собственности и др. Рассмотрим более подробно некоторые из них. Словосочетание «товарная неустойка» является нераспознаваемым для казахстанского гражданского законодательства, которому известно только понятие неустойки, под которой понимается, согласно ст.293 ГК РК, «определенная законодательством или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности, в случае просрочки исполнения». На практике стороны договора используют товарную неустойку, однако, делают это с большой осторожностью и вполне обоснованной опаской. Даже в случае соответствия такого способа обеспечения исполнения обязательства интересам обеих сторон, особенно, при ограниченных денежных ресурсах, что в значительной степени повышает риск неисполнения обязательства, товарная неустойка рассматривается ими как крайне нежелательный инструмент воздействия на должника. Объясняется это отсутствием товарной неустойки в перечне способов обеспечения исполнения обязательства, установленном в ст. 292 ГК РК.

Данное обстоятельство вызывает сомнения в правовой состоятельности товарной неустойки не только у самих сторон договорного отношения. Можно уверенно предположить, что при возникновении конкретного спора суд также встанет перед сложной задачей правовой квалификации доселе неизвестного ему явления. При этом следует оговориться, что в нашей судебной практике отсутствуют примеры разрешения споров, возникших из договорных отношений с использованием товарной неустойки.

⁶ Споры, связанные с заключением, изменением, расторжением договора (сделки) и исполнением договорных обязательств по договору займа <http://office.sud.kz/form/forumtaldau/forum.xhtml?content=classes&category=3&article=2290&view=generalization>. Дата обращения – 15.09.2017г.

Считаем, что было бы целесообразным и разумным ввести в гражданское законодательство норму о товарной неустойке (можно назвать ее натуральной неустойкой), включив ее в перечень способов обеспечения исполнения обязательства, установленных в ст.292 ГК РК. При этом предлагаем закрепить следующее понятие товарной неустойки: это «определенный договором товар, который должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности, в случае просрочки исполнения».

Конечно, данное предложение имеет много шансов обрасти всяческими нюансами, к примеру, могут возникнуть идеи расширить предмет товарной неустойки и включить в него, кроме товара, работы, услуги и что-либо еще; могут подниматься вопросы доказывания убытков кредитора, формы соглашения, количества товара, его равноценности и т.д. Перспектива правоприменительных трудностей при рассмотрении соответствующих споров, на наш взгляд, не должна пугать, поскольку субъекты правоотношений получают дополнительный выгодный для них инструмент для обеспечения исполнения своих обязательств. Если рассматривать проблему шире, то можно заметить, что использование товарной неустойки даже в существующих условиях не противоречит закону, поскольку перечень способов обеспечения исполнения обязательства не является исчерпывающим. Однако, и сто-

роны договора, и правоприменитель, привыкшие опасаться любой аналогии, вряд ли решатся без прямого указания закона использовать все широкие возможности непоменованного в казахстанском праве способа обеспечения исполнения обязательства и извлекать его несомненные выгоды в своей ежедневной практике.

Следующий отсутствующий в арсенале отечественных норм способ обеспечения исполнения обязательства также заслуживает внимания, хотя и на сегодняшний день заведомо не имеет шансов на внедрение в казахстанское гражданское законодательство в силу непривычного для нашей системы крайне доверительного характера, а также внешнего дисбаланса между интересами кредитора и должника. Речь идет о фидуциарном залоге, имевшем место еще в римском частном праве и используемом в западных государствах и поныне. Фидуциарный залог предполагает переход к залогодержателю права собственности на предмет залога с момента его передачи, без права распоряжения им до наступления факта неисполнения обязательства. Мы считаем, что необычность конструкции фидуциарного залога не должна препятствовать признанию его в качестве самостоятельного способа обеспечения исполнения обязательства, поскольку это не противоречит принципу свободы договора и может полностью соответствовать интересам сторон. При этом следует признать, что практическое применение фидуциарного за-



лога в нашей правовой системе маловероятно без его законодательного закрепления как отдельного способа обеспечения исполнения обязательства. Будем надеяться, что в будущем, при благоприятных объективных обстоятельствах отношение законодателя и суда к фидуциарному залогу изменится, и он будет успешно применяться в нашем гражданском обороте.

С 2015 года в Гражданский кодекс Российской Федерации в перечень способов обеспечения исполнения обязательства (ст. 329) введена норма об обеспечительном платеже, под которым подразумевается денежная сумма, вносимая одной из сторон в пользу другой стороны по их соглашению для обеспечения исполнения денежного обязательства, в том числе обязанности возместить убытки или уплатить неустойку в случае нарушения договора. На сегодняшний день в России накоплена судебная практика по применению данной нормы [2], которая свидетельствует о положительном потенциале данной обеспечительной меры. Проблемы применения нормы об обеспечительном платеже связаны с необходимостью более четкого его разграничения со схожими способами обеспечения исполнения обязательства: задатком, удержанием вещи, залогом. К примеру, в отличие от задатка, обеспечительный платеж защищает интересы кредитора и на практике может быть предоставлен и в неденежной форме, что противоречит установлениям российского законодательства.

Не вдаваясь в дальнейшие подробности описания отсутствующих в казахстанском



гражданском праве способов обеспечения исполнения обязательства, достойных быть предметом отдельного исследования, хотелось бы высказать мысль о том, что было бы полезным обогатить главу 18 ГК РК «Обеспечение исполнения обязательства» новыми нормами. На наш взгляд, наиболее соответствующими казахстанскому гражданскому обороту явились бы нормы о товарной неустойке, на характеристике которой мы более подробно остановились выше.

В целом, резюмируя все вышеизложенное, следует отметить наличие хорошо разработанной судебной практики по гражданским делам, связанным с применением норм об обеспечении исполнения договорных обязательств. В данном исследовании нами была предпринята попытка выявления наиболее распространенных проблем правоприменительной практики, требующих скорейшего разрешения, с целью повышения уровня реальной защищенности прав и интересов участников договорных отношений.

ЛИТЕРАТУРА

1. Закревская О.В. Способы обеспечения обязательств по договорам. Судебная практика по спорам за неисполнение обязательств: Практик.пособие – СПб.: Ай Пи Эр Медиа, 2005. – С. 9.
2. Ножкина А. Обеспечительный платеж и задаток: сходства и различия. - «Ваш партнер-консультант». - №34 (9600) 2015. - <https://www.eg-online.ru/article/290089/>. Дата обращения – 17.09.2017г.

REFERENCES

1. Zakrevskaja O.V. Sposoby obespechenija objazatel'stv po dogovoram. Sudebnaja praktika po sporam za neispolnenie objazatel'stv: Prakt.posobie – SPb.: Aj Pi Jer Media, 2005. – S. 9.
2. Nozhkina A. Obespechitel'nyj platezh i zadatok: shodstva i razlichija. - «Vash partner-konsul'tant». - №34 (9600) 2015. - <https://www.eg-online.ru/article/290089/>. Data obrashhenija – 17.09.2017g.