

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**Сарпеков Р.Қ.** – (Астана, Қазақстан) –
(төраға)**Абайділдинов 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)**Борчавили И.Ш.** – з.ғ.д. (Астана,

Қазақстан)

Мельник Р.С. – з.ғ.д. (Киев, Украина)**Монсеев 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. (Бішкек,

Қырғызстан)

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,

inst-zak@adilet.gov.kz

www.iz.adilet.gov.kz

МАЗМҰНЫ**Редакция бағанасы**8*Қазақстан Республикасы Әділет министрі М.Б.
Бекетаевтың заң жобалар бойынша баяндамасы*11**«Жаршының» тарихы Институтың 25-жылдығына
орай**16**Конституциялық және әкімшілік құқық****Л.Т. ЖАНҰЗАҚОВА** Референдум туралы
заңнаманы жетілдіру жөніндегі мәселе19**Г.Н. КОМКОВА, М.А. ЛИПЧАНСКАЯ** Сайлан-
балы қызметке кандидаттың соттылығы: ресей практи-
касы26**Азаматтық және азаматтық-процестік құқық****А. АЛИЕВ, А.Т. БЕКЕН** Ағылшын және
еуропалық құқықтың жекелеген ережелерін Қазақстан
Республикасының азаматтық заңнамасына имплемен-
тациялау түпмәтініндегі абоненттік шарт34**И.Ю. ПОЛИЩУК** Қылмыс құрамын саралау
аспектісінде тауарлық белгілерді заңсыз түрде пай-
далануды тергеу кезіндегі арнайы экономикалық
танымдардың рөлі. Украина практикасы40**Қылмыстық құқық және қылмыстық процесс****С.Т. КЕМЕЛБЕКОВ, Н.А. СӘУЛЕБЕК** Қазақстан
Республикасының Қылмыстық кодексі бойынша адам-
ды клондауға байланысты қылмыс объектісі мен
объективтік жағының қылмыстық-құқықтық сипатта-
масы53**А.О. БАЛҒЫНТАЕВ** Қазақстан Республикасын-
да тараптардың жарыспалылығы мен тең құқылығы
негізінде қылмыстық сот ісін жүзеге асыру қағидатын
іске асырудың кейбір мәселелері60**Е.А. ОМАРОВ** Қазақстан Республикасының
қылмыстық-процестік құқығында қылмыстық сот ісі
бойынша халықаралық-құқықтық көмек68**Н.Қ. ИМАНҒАЛИЕВ** Сотталғандарды ауруына
байланысты жазалаудан босату: құқық қолдану практи-
касы және шетел тәжірибесі76**Б.Қ. НҰРҒАЗИНОВ, Қ.Е. ИСМАҒҰЛОВ**
Қазақстандық қылмыстық процесте қашықтықтан жау-
ап алу институтын жетілдірудің кейбір мәселелері82**Халықаралық құқық және салыстырмалы
құқықтану****С.Ж. АЙДАРБАЕВ, Д. САДЫҚОВА** Халықаралық
жеке құқық бойынша Гаага конференциясының
қалыптасу сатылары91**А. АБЫЛАЙҰЛЫ** Шетел заңнамасын талдау:
Ұлыбританияның «Қылмыстық қаржылар туралы»
Заңы100

Құқықтық мониторинг

И.Қ. ЕЛЕУСІЗОВА, Д.М. ТҰРЛЫБЕК Қазақстан Республикасының әуе кеңістігін пайдалану және авиация қызметін реттейтін заңнамасын талдау..... 106

А.Қ. ҚАНАТОВ, Е.К. АХМЕТОВ Қылмыстық жолмен алынған кірістерді жылыстатуға қарсы іс қимыл және терроризм мен экстремизмді қаржыландыру проблемалары..... 115

М.К. ЖҮСПБЕКОВА Сыбайлас жемқорлыққа қарсы құқықтық мәдениетті қалыптастыру саласындағы заңнаманы талдау..... 123

И.Қ. ЕЛЕУСІЗОВА, Г.Б. ҚЫСЫҚОВА, А.Ж. ҚАЛМАҒАМБЕТОВ Құқықтық мониторинг шеңберінде Қазақстан Республикасы Азаматтық кодексінің (Жалпы бөлім) жекелеген ережелеріне талдау..... 129

Мемлекеттік тілдегі заң шығармашылығы практикасынан

Н.А. НҰРБАЕВА Заңнамалық актілерде кейбір терминдерді қалыптастыру және қолдану мәселелері..... 140

Ж.С. НҰРҒАЛИЕВА Заңнамадағы терминдер мәселесі..... 145

Жас ғалым мінбесі

Р.С. БРАМОНТОВ Қазақстан Республикасында жедел-ізвестіру қызметін заңнамалық реттеу перспективалары..... 150

Г.С. ДЖУМАШЕВ Қазақстан Республикасының қылмыстық заңнамасында көзделген жазаны өтеуден шартты түрде мерзімінен бұрын босату институтының шет елдермен салыстырмалы талдауы..... 157

Г.К. БЕЙСБЕКОВА Құқық нормаларын нақтылау мен оның құқық теориясының өзге де сабақтас санаттарынан айырмашылығы кейбір мәселелері..... 165

Ғылыми өмір хроникасы

«Қазақстан Республикасының Әкімшілік рәсімдік-процестік кодексі жобасының негізгі ережелерін талқылау» тақырыбындағы ғылыми-практикалық конференция туралы ақпараттық хабарлама, 2018 жылғы 28 ақпан, Астана қаласы..... 173

Есімнама

ҚР Заңнама институты Лингвистика орталығының аға ғылыми қызметкері Д.М. Шыңғысбаева – 60 жаста..... 177

Библиография

З.ғ.д., проф. С.Ф. Ударцевтің «Конституция и эволюция общества (вопросы теории и философии)»: Монография. – Санкт-Петербург, 2015. – 388 б. ғылыми басылымына рецензия..... 178

Қазақстанның заң ғылымы тарихы бойынша алғашқы арнайы басылымына рецензия..... 182

Даналық ойлар..... 188

Заңнама институтының 25 жылдығына орай «Заңды IQ» байқауы жарияланады.

Байқау Қазақстан Республикасының Заңнама институты мен «Атамекен» Қазақстан Республикасының Ұлттық кәсіпкерлер палатасының бірлескен бастамасымен ұйымдастырылады.

Байқауға қазақстандық жоғарғы білім ұйымдарының магистранттары мен докторанттары, сондай-ақ 35 жасқа дейінгі ғылыми қызметкерлері қатыса алады.

Байқауға қатысу үшін civil_izrk@mail.ru (link sends e-mail) электрондық пошталарына Қосымшаға сәйкес өтінімді және «Норма шығармашылықтағы цифрландыру: мақсаттары және күтілетін нәтижелер» атты ғылыми жұмыстарды жіберу қажет.

Байқау жеңімпаздары 2018 жылғы 15 маусымда Институттың 25-жылдығына арналған «Шайкенов оқулары» халықаралық ғылыми практикалық конференциясында жарияланады және келесі сыйлықтармен марапатталады:

1-орын – ноутбук;

2-орын – планшет;

3-орын – электрондық кітаптарды оқуға арналған құрылғы.

Сонымен бірге, жеңімпаздарға Заңнама институтында ақысыз негіздегі тағылымдамадан өту мүмкіндігі беріледі. Жүлделі орындарға ие болған авторлардың ғылыми жұмыстары Институт Жаршысында жарияланады.

Байқау ережесімен <http://www.iz.adilet.gov.kz/ru> Институт сайтында танысуға болады.

АНОНС**Қазақстан Республикасы
Заңнама институтының ғылыми
қызметкерлерінің зерттеу
жұмыстарының конкурсы**

Қазақстан Республикасының Заңнама институты Институттың 25-жылдығына орайластырылған «Қазақстанда төртінші өнеркәсіптік революция міндеттерін жүзеге асыруды заңнамалық қамтамасыз ету» тақырыбындағы конкурс шеңберінде Институт ғылыми қызметкерлерінің зерттеу жұмыстарын қабылдауды жариялайды.

Конкурсқа Институттың 35 жасқа дейінгі ғылыми қызметкерлері қатыса алады.

Зерттеу жұмыстары 2018 жылғы 30 сәуірге дейін a.abylaiuly@adilet.gov.kz (link sends e-mail) электрондық пошталарына қабылданады.

Конкурс жеңімпаздары 2018 жылғы 15 маусымда Институттың 25-жылдығына арналған «Шайкенов оқулары» халықаралық ғылыми практикалық конференциясында жарияланады және келесі сыйлықтармен марапатталады:

1 орын – шетелдік (алыс шетел) ғылыми іс-шараға қатысуға сертификат;

2 орын – шетелдік (жақын шетел) ғылыми іс-шараға қатысуға сертификат;

3 орын – Қазақстан Республикасы шегінде ғылыми іс-шараға қатысуға сертификат.

Жүлделі орындарға ие болған авторлардың зерттеу жұмыстары Институт Жаршысында жарияланады.

Байқау ережесімен <http://www.iz.adilet.gov.kz/ru> Институт сайтында танысуға болады.

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

Сарпеков Р.К. – (Астана, Казахстан) –
(председатель)
Абайдильдинов 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)
Мурчавили 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)
Казиев 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.
Джамбуллин 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,
inst-zak@adilet.gov.kz
www.iz.adilet.gov.kz

Колонка редакции..... 9

Доклад Министра юстиции Республики Казахстан
Бекетаева М.Б. по проектам законов..... 14

История «Вестника» к 25-летию Института..... 16

Конституционное и административное право

Л.Т. ЖАНУЗАКОВА К вопросу о совершенствова-
нии законодательства о референдуме..... 19

Г.Н. КОМКОВА, М.А. ЛИПЧАНСКАЯ Суди-
мость кандидата на выборную должность: российская
практика..... 26

Гражданское и гражданско-процессуальное пра- во

А. АЛИЕВ, А.Т. БЕКЕН Абонентский договор в
контексте имплементации отдельных положений ан-
глийского и европейского права в гражданское законо-
дательство Республики Казахстан..... 34

И.Ю. ПОЛИЩУК Роль специальных экономиче-
ских познаний при расследовании незаконного исполь-
зования товарных знаков в аспекте квалификации со-
става преступления. Практика Украины..... 40

Уголовное право и уголовный процесс

С.Т. КЕМЕЛБЕКОВ, Н.А. САУЛЕБЕК Уголовно-
правовая характеристика объекта и объективной сторо-
ны преступления, связанного с клонированием челове-
ка по Уголовному кодексу Республики Казахстан..... 53

А.О. БАЛГЫНТАЕВ Некоторые вопросы реали-
зации принципа осуществления уголовного судопро-
изводства на основе состязательности и равноправия
сторон в Республике Казахстан..... 60

Е.А. ОМАРОВ Международно-правовая помощь
по уголовному судопроизводству в уголовно-процессу-
альном праве Республики Казахстан..... 68

Н.К. ИМАНГАЛИЕВ Освобождение осужденных
от наказания по болезни: правоприменительная практи-
ка и зарубежный опыт..... 76

Б.К. НУРГАЗИНОВ, К.Е. ИСМАГУЛОВ Некото-
рые вопросы совершенствования института дистанци-
онного допроса в казахстанском уголовном процессе..... 82

Международное право и сравнительное право- ведение

С.Ж. АЙДАРБАЕВ, Д. САДЫКОВА Этапы ста-
новления Гаагской конференции по международному
частному праву..... 91

А. АБЫЛАЙҰЛЫ Анализ зарубежного законода-
тельства: Закон Великобритании «О криминальных фи-
нансах»..... 100

Правовой мониторинг

И.К. ЕЛЕУСИЗОВА, Д.М. ТУРЛЫБЕК Анализ
законодательства Республики Казахстан, регулирующе-
го использование воздушного пространства и деятель-
ность авиации..... 106

А.К. КАНАТОВ, Е.К. АХМЕТОВ К проблеме противодействия отмыванию доходов, полученных преступным путем, и финансированию терроризма и экстремизма	115
М.К. ЖУСУПБЕКОВА Анализ законодательства в сфере формирования антикоррупционной правовой культуры	123
И.К. ЕЛЕУСИЗОВА, Г.Б. КЫСЫКОВА, А.Ж. КАЛМАГАМБЕТОВ Анализ отдельных положений Гражданского кодекса Республики Казахстан (Общая часть) в рамках правового мониторинга	129
Из практики законотворчества на государственном языке	
Н.А. НУРБАЕВА Вопросы формирования и функционирования некоторых терминов в законодательных актах	140
Ж.С. НУРГАЛИЕВА Проблемы терминов в законодательстве	145
Трибуна молодого ученого	
Р.С. БРАМОНТОВ Перспективы законодательного регулирования оперативно-розыскной деятельности в Республике Казахстан	150
Г.С. ДЖУМАШЕВ Сравнительный анализ института условно-досрочного освобождения от отбывания наказания, предусмотренного в уголовном законодательстве Республики Казахстан, с зарубежными странами	157
Г.К. БЕЙСБЕКОВА Некоторые вопросы конкретизация норм права и ее отличия от иных смежных категорий теории права	165
Хроника научной жизни	
Информационное сообщение о научно-практической конференции на тему: «Обсуждение основных положений проекта Административного процессуального кодекса Республики Казахстан», 28 февраля 2018 года, г. Астана	174
Персоналии	
Старшему научному сотруднику Центра лингвистики Института законодательства РК Шынгысбаевой Д.М. – 60 лет	177
Библиография	
РЕЦЕНЗИЯ на научное издание д.ю.н, проф. Ударцева С.Ф. «Конституция и эволюция общества (вопросы теории и философии): Монография. – Санкт-Петербург, 2015. – 388 с.	178
РЕЦЕНЗИЯ на Первое специализированное издание по истории юридической науки Казахстана	182
Мудрые мысли	188

Конкурс научных работ среди молодых ученых-юристов

В рамках празднования 25-летия Институт Законодательства объявляет конкурс научных работ молодых ученых-юристов под названием «Юридический IQ».

Конкурс организуется по инициативе Института законодательства Республики Казахстан совместно с Национальной палатой предпринимателей Казахстана «Атамекен».

К участию в конкурсе допускаются магистранты и докторанты казахстанских образовательных организаций высшего образования, а также молодые ученые в возрасте до 35 лет.

Для участия в конкурсе участнику необходимо направить на электронную почту civil_izrk@mail.ru (ссылка для отправки email) заполненную заявку согласно Приложению, а также научную работу на тему: «Цифровизация в нормотворчестве: задачи и ожидаемые результаты» в срок до 30 апреля 2018 г.

Победители конкурса будут объявлены 15 июня 2018 года на международной научно-практической конференции «Шайкеновские чтения» и награждены следующими призами:

- 1-место - ноутбук;
- 2-место – планшет;
- 3-место – устройство для чтения электронных книг.

Вместе с тем победителям будет предоставлена возможность пройти неоплачиваемую стажировку в Институте. Научные работы авторов, занявших призовые места, будут опубликованы в Вестнике Института.

С Положением о конкурсе можно ознакомиться на сайте Института: <http://www.iz.adilet.gov.kz/ru>

Конкурс исследовательских работ научных сотрудников Института законодательства Республики Казахстан

Институт законодательства Республики Казахстан объявляет прием исследовательских работ научных сотрудников Института законодательства на тему «Законодательное обеспечение реализации задач Четвертой промышленной революции в Казахстане» в рамках конкурса, приуроченного к 25-летию ИЗ РК.

В конкурсе могут принять участие научные сотрудники ИЗ РК в возрасте до 35 лет.

Исследовательские работы принимаются на почту a.abylaiuly@adilet.gov.kz (ссылка для отправки email) до 30 апреля 2018 года.

Победители конкурса будут объявлены 15 июня 2018 года на международной научно-практической конференции «Шайкеновские чтения» и награждены следующими призами:

- 1 место – сертификат на участие в зарубежном (дальнее зарубежье) научном мероприятии;
- 2 место – сертификат на участие в зарубежном (ближнее зарубежье) научном мероприятии;
- 3 место – сертификат на участие в научном мероприятии в пределах Республики Казахстан.

Исследовательские работы авторов, занявших призовые места, будут опубликованы в Вестнике Института. С Положением о конкурсе можно ознакомиться на сайте Института: <http://www.iz.adilet.gov.kz/ru>

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

Sarpekov R.K. – (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 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
 e-mail: instzak-kz@mail.ru,
 inst-zak@adilet.gov.kz
www.iz.adilet.gov.kz

CONTENT

Editorial 10

*Report of the Minister of Justice of the Republic of
 Kazakhstan Beketayev M.B. on drafts of the legal acts* 11

The history of the «Bulletin» to the 25th anniversary of the Institute 16

Constitutional and Administrative Law

L.T. ZHANUZAKOVA To the question of improving
 the legislation concerning the issues of the referendum 19

G.N. KOMKOVA, M.A. LIPCHANSKAYA The
 criminal record of a candidate for the elective position: the
 russian practice 26

Civil and Civil Procedural Law

AZ. ALIYEV, A.T. BEKEN Subscriber contract in the
 context of the implementation of some specific provisions
 of the English and European law into the civil legislation of
 the Republic of Kazakhstan 34

I.Yu. POLISHCHUK The role of special economic
 knowledge in investigation of illegal use of trademarks
 in the aspect of qualification of the crime composition.
 Practice of Ukraine 40

Criminal law and Criminal procedure

S.T.KEMELBEKOV, N.A. SAULEBEK Criminal-
 legal characteristic of the object and the objective side of
 the crime connected with cloning of the person under the
 Criminal code of Republic Kazakhstan 53

A.O. BALGYNTAYEV Some issues on realization of
 the principle of implementation of criminal proceedings on
 the basis of the considerability and equality of the parties in
 the Republic of Kazakhstan 60

Y.A. OMAROV International legal aid on criminal
 proceedings in accordance with the criminal procedural
 law of the Republic of Kazakhstan 68

N.K. IMANGALIEV Release of prisoners from
 punishment due to illness: law enforcement practice and
 foreign experience 76

B.K. NURGAZINOV, K.E. ISMAGULOV Some
 questions of improvement of the remote surveillance
 institute in the Kazakhstani criminal proceedings 82

International law and Comparative law

S.ZH. AIDARBAYEV, D. SADYKOVA Stages of the
 formation of the Hague conference on international private
 law 91

A. ABYLAIULY Analysis of foreign legislation: UK
 «Criminal Finances Act» 100

Legal monitoring	
I.K. ELEUSSIZOVA, D.M. TURLYBEK Analysis of legislation of the Republic of Kazakhstan regulating the issues of the use of air space and activity of aviation	106
A.K. KANATOV, E.K. AKHMETOV On the problem of countering money laundering, obtained by criminal means, and financing of terrorism and extremism	115
M.K. ZHUSUPBEKOVA Analysis of legislation in the sphere of formation of anti-corruption legal culture	123
I.K. ELEUSSIZOVA, G.B. KYSSYKOVA, A.ZH. KALMAGAMBETOV Analysis of the particular provisions of the Civil code of the Republic of Kazakhstan (General part) in framework of the legal monitoring	129
Lawmaking practice on the official language	
N.A. NURBAYEVA The issues of formation and functioning of some terms and their usage in legislative acts	140
Zh.S. NURGALIYEVA Problems of terms in the legislation	145
Young scholar tribune	
R.S. BRAMONTOV Prospects of legal regulation of the investigative activities in the Republic of Kazakhstan	150
G.S. DZHUMASHEV Comparative analysis of the institution of parole and serving of the sentence envisaged in the criminal legislation of the Republic of Kazakhstan and foreign countries	157
G.K. BEYSBEKOVA Some issues of specification of the norms of law and its differences from other related categories of theory of law	165
The Chronicle of Scientific Life	
Information note about the scientific and practical conference on the topic: «Discussion of the main provisions of the draft of Administrative Procedure and Procedural Code of the Republic of Kazakhstan», 28 February 2018, Astana	175
Personalities	
60 years to the Senior researcher of the Linguistic center of the Institute of Legislation of the Republic of Kazakhstan - D. Shyngysbayeva	177
Bibliography	
REVIEW on the scientific publication of the professor, Doctor of Juridical Science Udartsev S.F. Constitution and evolution of the society (issues of theory and philosophy). Monograph. – St. Petersburg, 2015. – 388 p.	178
REVIEW on the First special edition on the history of legal science in Kazakhstan	182
Wise thoughts	188

Announcement

Competition of research papers among young legal scholars

As part of the celebration of the 25th Anniversary, the Institute of Legislation announces a competition of research papers among young legal scholars called "Legal IQ".

The Competition is organized on the initiative of the Institute of Legislation of the Republic of Kazakhstan in conjunction with the National Chamber of Entrepreneurs of Kazakhstan "Atameken".

Masters Degree and PhD candidates of Kazakhstani educational organizations of higher learning, as well as young scholars under the age of 35 are permitted to participate in the Competition.

In order to participate in the Competition, the participant must send completed application according to the Appendix to the following e-mail: civil_izrk@mail.ru, as well as a research paper on the topic: "Digitalization in the norm-making procedure: objectives and anticipated outcomes" until April 30, 2018.

The winners of the Competition will be announced on June 15, 2018 at the International scientific and practical conference "Shaykenov Readings" and awarded with the following prizes:

1st place - a laptop;

2nd place - a tablet;

3rd place - the device for reading electronic books.

At the same time, the winners will be given the opportunity to perform an unpaid internship at the Institute. The research papers of the winners will be published in the Herald of the Institute.

The Regulations on the competition can be found on the Institute's website: <http://www.iz.adilet.gov.kz/en>.

Announcement

Competition of research papers among the academic officers of the Institute of Legislation of the Republic of Kazakhstan

The Institute of Legislation of the Republic of Kazakhstan announces the receiving of the research papers of the academic officers of the Institute of Legislation on the following theme: "Legislative support for the realization of the objectives of the Fourth Industrial Revolution in Kazakhstan" within the framework of the Competition timed to the 25th Anniversary of the Institute of Legislation the Republic of Kazakhstan.

The academic officers of the Institute of Legislation under the age of 35 are permitted to participate in the Competition.

Research papers will be accepted to the following e-mail: a.abylaiuly@adilet.gov.kz until April 30, 2018.

The winners of the Competition will be announced on June 15, 2018 at the International scientific and practical conference "Shaykenov Readings" and awarded with the following prizes:

1st place - Certificate for participation in a foreign scientific event (far abroad);

2nd place - Certificate for participation in a foreign scientific event (near abroad);

3rd place - Certificate for participation in a scientific event in the Republic of Kazakhstan.

The research papers of the winners will be published in the Herald of the Institute.

The Regulations on the competition can be found on the Institute's website: <http://www.iz.adilet.gov.kz/en>.

АБОНЕНТСКИЙ ДОГОВОР В КОНТЕКСТЕ ИМПЛЕМЕНТАЦИИ ОТДЕЛЬНЫХ ПОЛОЖЕНИЙ АНГЛИЙСКОГО И ЕВРОПЕЙСКОГО ПРАВА В ГРАЖДАНСКОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

Д-р Азер Алиев

Юниор-профессор Университета Мартина Лютера Халле-Виттенберг,
LL.M.; Германия; e-mail: azar.aliyev@jura.uni-halle.de

Бекен Аяна Токсанбайқызы

Научный сотрудник отдела гражданского, гражданско-процессуально и исполнительного
производства Института законодательства Республики Казахстан,
магистр юридических наук, г. Астана, Республика Казахстан;
e-mail: ayana_utegenova@mail.ru

Ключевые слова: абонентский договор; договор с исполнением по требованию, абонент; имплементация в законодательство Казахстана; английское и европейское право.

Аннотация. Настоящая статья подготовлена на основе результатов фундаментального исследования, посвященного анализу отдельных вопросов совершенствования договорных обязательств в гражданском законодательстве Республики Казахстан, над которым работали сотрудники Отдела гражданского, гражданско-процессуального законодательства и исполнительного производства ГУ «Институт законодательства Республики Казахстан» с привлечением зарубежного эксперта, юниор - профессора Университета Мартина Лютера Халле-Виттенберг. В целом на современном этапе в аспекте совершенствования договорных обязательств в гражданском законодательстве интерес вызывают научные публикации ряда зарубежных авторов. Среди них: Карапетов А., Пашин В., Астапов М., Лимбах Ф.

Статья посвящена вопросам имплементации отдельных элементов английского и европейского права, в частности абонентских договоров, в национальное законодательство Республики Казахстан с учетом передового опыта зарубежных стран. Представлены примеры на основе законодательств Российской Федерации и Германии.

В настоящей статье представлены российский и европейский подходы и на основе проведенного исследования рассмотрен вопрос о целесообразности и необходимости имплементации этих подходов в право Казахстана в свете правовой реальности представленных правопорядков.

Полученные результаты исследования в рамках данной статьи могут быть использованы в законотворческой работе по совершенствованию гражданского законодательства Республики Казахстан в части договорных обязательств, а также в научных исследованиях в вышеуказанной сфере.

АҒЫЛШЫН ЖӘНЕ ЕУРОПАЛЫҚ ҚҰҚЫҚТЫҢ ЖЕКЕЛЕГЕН ЕРЕЖЕЛЕРІН ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ АЗАМАТТЫҚ ЗАҢНАМАСЫНА ИМПЛЕМЕНТАЦИЯЛАУ ТҮПМӘТІНІНДЕГІ АБОНЕНТТІК ШАРТ

Д-р Азер Алиев

Мартин Лютер Халле-Виттенберг университетінің юниор-профессоры,
құқық докторы, LL.M., Германия; e-mail: azar.aliyev@jura.uni-halle.de

Аяна Токсанбайқызы Бекен

Қазақстан Республикасының Заңнама институты Азаматтық,
азаматтық іс жүргізу заңнамасы және атқарушылық іс жүргізу
бөлімінің ғылыми қызметкері, заң ғылымдарының магистрі;
Астана қ., Қазақстан Республикасы; e-mail: ayana_utegenova@mail.ru.

Түйін сөздер: абоненттік шарт; абонент; Қазақстан заңнамасына имплементациялау, ағылшын және еуропалық құқық.

Аннотация. Берілген мақала «Қазақстан Республикасының Заңнама институты» ММ Азаматтық, азаматтық іс жүргізу заңнамасы және атқарушылық іс жүргізу бөлімі қызметкерлерінің Қазақстан Республикасының азаматтық заңнамасындағы шарттық міндеттемелерді жетілдірудің жекелеген мәселелерін шетелдік сарапшы Мартин Лютер Халле-Виттенберг университетінің юниор-профессорымен бірлесе отырып жүргізген талдау жұмыстарына арналған іргелі зерттеу нәтижесі негізінде әзірленген. Жалпы, қазіргі таңда азаматтық заңнамадағы шарттық міндеттемелерді жетілдіру тұрғысында бірқатар шетелдік авторлардың ғылыми жарияланымдары айтарлықтай қызығушылық тудыруда. Олардың ішінде, Карапетов А., Пашин В., Астапов М., Лимбах Ф.

Мақала ағылшын және еуропа құқығының жекелеген элементтерін, оның ішінде абоненттік шарттарды, шет елдердің озық тәжірибесін негізге ала отырып, Қазақстан Республикасының ұлттық заңнамасына имплементациялау мәселелеріне арналған. Ресей Федерациясы мен Германия заңнамаларының негізінде мысалдар келтірілген.

Аталмыш мақалада ресей және еуропалық тәсілдер көрініс тапқан, сондай-ақ жүргізілген зерттеу жұмыстары нәтижесінде аталған тәсілдерді Қазақстан құқығына берілген құқықтық тәртіптердің құқықтық жағдайы тұрғысынан имплементациялаудың негізділігі мен қажеттілігі жөнінде мәселе жан-жақты қарастырылған.

Қол жеткізілген зерттеу нәтижелері Қазақстан Республикасының азаматтық заңнамасын шарттық міндеттемелер бөлігінде жетілдіру бойынша заң шығармашылық жұмыста, сондай-ақ жоғарыда келтірілген саладағы ғылыми зерттеулерде қолданылуы мүмкін.

SUBSCRIBER CONTRACT IN THE CONTEXT OF THE IMPLEMENTATION OF SOME SPECIFIC PROVISIONS OF THE ENGLISH AND EUROPEAN LAW INTO THE CIVIL LEGISLATION OF THE REPUBLIC OF KAZAKHSTAN

Dr. Azar Aliyev

Junior-Professor at Martin Luther University Halle Wittenberg, LL.M.;
Germany; e-mail: azar.aliyev@jura.uni-halle.de

Ayana Beken

Researcher of Civil, civil procedural legislation and executive proceedings department
of the Institute of legislation of the Republic of Kazakhstan, Master of legal sciences;
Astana, Republic of Kazakhstan; e-mail: ayana_uteigenova@mail.ru.

Keywords: subscriber agreement; contract with execution on demand; subscriber; implementation into Kazakhstan legislation; English and European law.

Abstract. The present article is based on the fundamental research devoted to the analysis of certain issues of improving contractual obligations in the civil legislation of the Republic of Kazakhstan over which the scientific staff of Civil, civil procedural legislation and executive proceedings department of the SI «Institute of legislation of the Republic of Kazakhstan» worked with the foreign expert, Junior-Professor at Martin Luther University Halle Wittenberg. In general, at the present stage the scientific publications of a number of foreign authors are of interest in the aspect of improving contractual obligations in civil legislation. Among them: Karapetov A., Pashin V., Astapov M., Limbach F.

The article is devoted to the issues of implementation of some English and European law elements, particularly subscriber agreements, into the national legislation of the Republic of Kazakhstan, taking into account the best practices of foreign countries. The article also gives examples on the basis of the legislation of the Russian Federation and Germany.

This article presents the Russian and European approaches and, on the basis of the research carried out, the question of the appropriateness and necessity of implementing these approaches into the law of Kazakhstan in the light of the legal reality of the represented law and order is considered.

The obtained research results within the framework of this article can be used in legislative work on improving the civil legislation of the Republic of Kazakhstan in terms of contractual obligations, as well as in scientific research in the above mentioned area.

Введение

В рамках реформы гражданского права в России в Гражданский кодекс Российской Федерации (далее – ГК РФ)¹ были введены новые виды договоров, которые систематически расположены в общей части договорного права. К этим новым типам законодательно предусмотренных договоров относится и такой инструмент как абонентский договор (ст. 429.4 ГК РФ). Данный инструмент широко применяется в международной практике и скорее всего авторы российского ГК ориентировались в том числе на Принципы УНИДРУА² и Европейские принципы³.

Абонентские договоры также являются предметом регулирования европейского права. Однако европейский законодатель, в отличие от российского, сделал основной акцент на защите прав потребителей в рамках абонентских договоров.

В данной статье будут представлены оба подхода. При этом ставится вопрос о целесообразности и необходимости подобного регулирования в свете правовой реальности представленных правопорядков.

Российский подход

Договоры, в которых одна сторона оплачивает не конкретное исполнение, а возможность его потребовать по необходимости, известны наверно всем правовым системам. Подобные договоры окружают нас в повседневной жизни – абонемент на посещение фитнес-центра, либо использование мобильной связи, либо оказание консалтинговых услуг. При этом объем основного (неденежного) исполнения может быть ограничен условиями договора. Необходимо различать такие договоры от долгосрочных договоров с зафиксированным объемом исполнения, а также от рамочных договоров, в которых объем исполнения определяется дополнительным соглашением сторон. Подобные договоры тоже зачастую называются

абонентскими. Например, при абонентской подписке на ежедневную прессу объем будущего представления заранее определяется сторонами. Таким образом, в правоприменительной практике термин абонентский договор включает в себя многие виды договоров с исполнением по частям. В этой связи интересно предложение В. Пашина разграничить «абонентские договоры», в которых определенному размеру уплачиваемых денежных средств соответствует определенный объем товаров (работ, услуг), и «договоры с абонентской платой», в которых объем встречного исполнения не определен точно [1].

Несмотря на широкое распространение договоров, в которых одна из сторон обязывается представить исполнение по требованию другой стороны, которая, в свою очередь, производит периодические выплаты, суды в РФ испытывали сложности с квалификацией подобных договоров, а также определением исполнения и встречного исполнения. Так, ФАС Московского округа отказал признавать договор юридического сопровождения исполненным, так как абонент не воспользовался услугами юридической фирмы⁴. Необходимо отметить, что другие суды признавали возможность заключения абонентских договоров,⁵ что привело к необходимости законодательного решения вопроса.

Концепция развития гражданского законодательства РФ⁶ не упоминает абонентские договоры, ограничиваясь лишь предложением ввести рамочные договоры, в которых объем исполнения определяется отдельным соглашением. Однако абонентские договоры стали предметом научных изысканий после возникновения вопросов в правоприменительной практике⁷.

Законодатель отреагировал на неопределенность в судебной практике и включил в ГК статью 429.4 «Договор с исполнением

¹ Федеральный закон «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации» от 08.03.2015 N 42-ФЗ. (Электронный ресурс). Режим доступа: Компьютерная справочная правовая система Консультант Плюс. http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_176165/. Дата доступа: 06.03.2018.

² UNIDROIT Principles of International Commercial Contracts 2016, (Электронный ресурс). Режим доступа: Официальный сайт Международного института унификации частного права. <https://www.unidroit.org/instruments/commercial-contracts/unidroit-principles-2010>. Дата доступа: 06.03.2018.

³ Draft Common Frame of Reference (DCFR) 2009. (Электронный ресурс). Режим доступа: https://www.law.kuleuven.be/personal/mstorne/2009_02_DCFR_OutlineEdition.pdf. Дата доступа: 19.03.2018.

⁴ Постановление ФАС Московского округа от 12.05.2009 n КГ-А40/3504-09 по делу n А40-66169/08-107-294

⁵ Постановление Арбитражного суда Республики Хакасия от 28.02.2013 по делу № А74-6190/12

⁶ Концепция развития гражданского законодательства РФ. (Электронный ресурс). Режим доступа: <http://base.garant.ru/12176781/>. Дата доступа: 06.03.2018.

⁷ В этой связи наряду с многочисленными статьями в юридических журналах можно упомянуть диссертации Юренковой О.С. «Специальные договорные конструкции о предоставлении субъективного права требования заключения и исполнения гражданско-правовых договоров в будущем» (2014г.) и Мустафина Р.Ф. «Правовое регулирование типовых договоров российским гражданским правом в контексте реформы частного права» (2014г.).

по требованию (абонентский договор)»⁸. Проект данной статьи был изначально разработан Группой по созданию МФЦ при Президенте РФ и согласован с Советом по кодификации при Президенте РФ. Каких-либо серьезных изменений редакция в дальнейшем не претерпела.

Ст. 429.4 ГК РФ по сути лишь выделяет признаки абонентского договора и законодательно его признает. Эта норма выделяет следующие признаки абонентского договора:

1. абонент вносит плату по договору за право требовать от исполнителя предоставления предусмотренного договором исполнения;
2. абонент вносит плату определенными, в том числе периодическими, платежами;
3. исполнитель обязан предоставить исполнение в затребованном количестве или объеме либо на иных условиях, определяемых абонентом.

Выделенные признаки в литературе считаются недостаточными для определения абонентского договора. Так, по мнению В. Пашина под дефиницию п.1 ст.429.4 ГК РФ формально подпадают и договоры, явно не относящиеся к абонентским (например, опционный договор). В особенности исполнение по требованию не является специфической чертой абонентских договоров.

Кроме того, В. Пашин считает, не точна формулировка нормы в части указания на то, что платежи или иное предоставление по абонентскому договору вносится за «право требовать от другой стороны (исполнителя) предоставления предусмотренного договором исполнения в затребованных количестве или объеме...».

По его мнению, прежде всего, возникает вопрос касательно юридической природы «права требовать предоставления исполнения». Если речь идет об обычном обязательственном праве требования одной стороны договора к другой (а при буквальном прочтении именно это и подразумевается), то формулировка представляется весьма странной. По сути, любой двухсторонний возмездный договор предполагает возникновение у каждой стороны права требовать предоставления исполнения. Если полагать, что платеж вносится за это право, а не за само материальное благо, являющееся предметом исполнения, то аналогичным образом можно предположить про любой договор, что оплачивается не сам товар (работа, услуга), а право требовать предоставления ис-

полнения.

Иными словами, в представленной трактовке формулировка п.1 ст. 429.4 ГК РФ Пашину В. видится пустой, не имеющей смысла.

Единственное отличие абонентских договоров от иных, которое можно усмотреть при буквальном прочтении, состоит в том, что абонент получает право требовать не точно определенное количество или объем, а «затребованное», т.е. контрагент абонента точно не знает, какое количество (объем) материальных благ нужно будет предоставить. При этом практически всегда будет существовать некий верхний лимит, в рамках которого можно затребовать предоставление (даже если в договоре лимит не указан, он обычно существует объективно). Но такая особенность в порядке определения количества (объема) вряд ли достаточна для того, чтобы в отличие от обычных договоров, предусматривающих оплату товаров, работ, услуг, говорить об оплате «права требовать предоставления исполнения» [1].

П. 2 ст. 429.4 ГК РФ лишь еще раз подчеркивает, что абонент обязан платить, даже если не воспользуется услугами поставщика, т.е. ставит точку в споре между судами.

Следует согласиться с мнением, что краткое изложение статьи является правильным решением со стороны законодателя [2].

Таким образом, можно заключить, что новелла ГК РФ на самом деле является ничем иным как разъяснением судам допустимости абонентского договора, который во всех изученных юрисдикциях, бесспорно, допустим вследствие свободы договора. Однако необходимо признать, что эта норма является показателем неспособности судебной власти самостоятельно определить допустимость абонентских договоров, задача, с которой суды многих юрисдикций справились без помощи законодателя, лишь применяя принцип свободы договора.

В этой связи вопрос о допустимости абонентских договоров в европейских правовых порядках не стоит. Естественно столь сложная и в то же время широко распространенная договорная конструкция является предметом судебных решений и глубоких научных исследований. Достаточно лишь указать на объемную монографию Франсиса Лимбаха, в которой он рассматривает требование исполнить в подобных договорах и все связанные с этой конструкцией аспекты [3]. Однако это пока не является вопросом законодательного регулирования. Российские юристы

⁸ Федеральный закон № 42-ФЗ «О внесении изменений в часть первую гражданского кодекса российской федерации» от 8 марта 2015 г. (п. 73). (Электронный ресурс). Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_176165/. Дата доступа: 06.03.2018.

признают, что законодательное закрепление определения не решает массу вопросов, которые возникают на практике.

В качестве примера можно привести судебные решения об абонентских договорах, заключенных потребителями. Так, Ульяновский областной суд признал приоритет норм Закона о защите прав потребителей над нормами об абонентских договорах ГК РФ. В частности, речь идет о ст. 32 Закона РФ «О защите прав потребителей», в соответствии с которой потребитель вправе отказаться от исполнения договора о выполнении работ (оказании услуг) в любое время при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов, связанных с исполнением обязательств по данному договору⁹.

Таким образом, применение норм об абонентских договорах в потребительских договорах признается недопустимым¹⁰. Это судебное решение подтверждает предположение, что введение нормы об абонентских договорах в ГК РФ означает лишь начало работы в сфере регулирования абонентских договоров. При этом значительная работа будет проводиться судами.

*Европейский подход

Защита прав потребителей является одним из приоритетов европейского законодателя. Особое внимание уделяется долгосрочным договорам, к которым относятся и абонентские договоры в смысле п. 1 ст. 429.4 ГК РФ. Эти договоры связывают участников на долгое время и соответственно велик риск заключения невыгодного контракта слабой стороной, которая впоследствии не сможет от него отказаться. Такие договоры называются «абонентскими ловушками». Соответственно, законодательные нормы направлены на защиту прав потребителей.

В качестве примера можно привести § 510 ГГУ «Договоры между предпринимателем и потребителем о поставке по частям», в котором регулируются также и абонентские договоры с участием потребителей:

- 1) поставка нескольких вещей, проданных как взаимосвязанных, с исполнением по частям, при котором платеж за совокупность вещей производится в рассрочку;
- 2) регулярные поставки однородных вещей;
- 3) обязанность по периодическому приобретению или получению вещей.

Необходимо отметить, что понятие «договор о поставке по частям» шире чем понятие «абонентский договор» и включает в себя и договоры, в которых заранее зафиксировано исполнение по частям (п. 1 и 2) – *Sukzessivlieferverträge*¹¹ и договоры, в которых сторона получает право определять исполнение по своему желанию, которые в науке и судебной практике определены как *Bezugsverträge*¹². Между тем, натура отдельных договоров остается и в немецкой литературе спорной. Так, например, банковское поручение рассматривается некоторыми авторами как исполнение в рамках «абонентского договора» (*Leistungsabruf in einem Bezugsvertrag*) [3; с. 26].

Основным правовым последствием, предусмотренным § 510, является предоставление потребителю возможности отказаться от договора в течение 14 дней после его заключения в соответствии с § 355 ГГУ. Возможность одностороннего отказа от договора предусмотрена, в принципе, для потребительских договоров, заключенных за пределами мест продажи (например, продажа на дому потребителя) и на расстоянии (продажа в интернете). Таким образом, § 510 ГГУ распространяет это право и на абонентские договоры, заключенные в местах продажи (например, подписка в фитнес-клуб в здании фитнес-клуба).

Действие данной нормы распространяется лишь на договоры, сумма которых превышает 200 Евро. Сумма определяется как совокупность всех платежей, которые должен сделать потребитель до наступления первой возможности расторгнуть договор (если подписка в фитнес-клуб стоит 30 Евро в месяц и заключается на 1 год, то § 510 ГГУ подлежит применению, если же на 6 месяцев с автоматической пролонгацией - нет).

Необходимо особо подчеркнуть, что § 510 ГГУ обеспечивает определенный баланс интересов потребителей и предпринимателей, так как содержит оговорку о минимальной сумме и органически вписан в систему норм о защите прав потребителей. Европейский пример мог бы послужить моделью для законодательного решения соотношения норм о защите потребителей и об абонентских договорах в Российской Федерации.

*Целесообразность имплементации в Казахстане

⁹ Апелляционное постановление Ульяновского областного суда от 1 сентября 2015 года по делу № 33-3690/2015. (Электронный ресурс). Режим доступа: http://uloblsud.ru/index.php?option=com_content&task=view&id=192&Itemid=63&idCard=54017. Дата доступа: 06.03.2018.

¹⁰ (Электронный ресурс). Режим доступа: http://www.garant.ru/consult/civil_law/692323/. Дата доступа: 06.03.2018.

¹¹ Schürnbrand, Münchener Kommentar zum BGB, 7. Auflage 2016, §510 Rn. 11.

¹² Верховный суд Германии начал выделять эти договоры в отдельную группу уже в 1970х годах, при этом объектом рассмотрения были договоры поставки электроэнергии, BGHZ 64, 288 (293).

В деловой практике Казахстана прослеживается использование конструкции абонентского договора, несмотря на то, что на сегодняшний день он все еще не поименован в Гражданском кодексе Республики Казахстан (далее – ГК РК). Широкое использование возможно объясняется тем, что как справедливо отметил Карапетов А.Г.: «Абонентский договор – это не некий поименованный договорный тип наряду с куплей-продажей, подрядом, арендой и т.п.

Это договорная конструкция, некая форма, в которую можно облечь, по сути, почти любой возмездный поименованный договор. Может быть абонентский договор оказания услуг, абонентский договор подряда, абонентский договор купли-продажи и т.п.» [2].

Тем не менее, следует отметить, что тема абонентского договора является неисследованной в казахстанской науке. Обобщенного комплексного исследования конструкции абонентского договора на уровне диссертационных работ до настоящего времени не проводилось. Ни в одном из трудов казахстанских авторов не дано понятие абонентского договора, нет анализа его правовой природы и возможность или даже необходимость законодательного урегулирования.

Таким образом, поиск в судебной практике и научной литературе Казахстана не представил никаких оснований рассматривать наличие проблем в правоприменительной практике Казахстана, которые были бы сравнимы с российскими и послужили бы основанием для введения легальной дефиниции абонентских договоров в ГК РК.



Прогнозировать возможность появления подобных вопросов представляется сложным. Таким образом, законодатель стоит перед дилеммой последовать российскому опыту и внедрить подобные институты либо подождать развитие судебной практики. Реализация российской модели законодательного закрепления абонентских договоров прельщает перспективой избежания проблемы непризнания судами этого типа договоров, но, с другой стороны, и российский подход не является идеальным, так как данное определение не очень удачно и очень фрагментарно регулирует феномен абонентских договоров.

Имплементация европейского подхода к абонентским договорам, направленного на защиту прав потребителей, представляется целесообразной, однако она возможна лишь в рамках большой реформы защиты прав потребителей с учетом опыта европейского права, которое, несомненно, является лидирующим в мире.

ЛИТЕРАТУРА

1. Пашин В. Об абонентских договорах (тезисы к круглому столу «М-Логос» 09.04.2015). Источник: http://m-logos.ru/img/Tezis_Pashin_09042015.pdf. Дата доступа: 06.03.2018.
2. Карапетов А.Г. Новые договорные конструкции в ГК РФ: абонентский договор и опционы. Источник: http://m-logos.ru/img/Tezis_Karapetov_09042015.pdf. Дата доступа: 06.03.2018.
3. Limbach, F., *Der Leistungsabruf in Bezugsverträgen*, 2014, Mohr Siebeck GmbH & Co. K, 108 с.

REFERENCES

1. Pashin V. Ob abonentskih dogovorah (tezisy k kruglomu stolu «M-Logos» 09.04.2015). Istochinik: http://m-logos.ru/img/Tezis_Pashin_09042015.pdf;
2. Karapetov A.G. Novye dogovornye konstrukcii v GK RF: abonentskij dogovor i opciony. Istochinik: http://m-logos.ru/img/Tezis_Karapetov_09042015.pdf;
3. Limbach, F., *Der Leistungsabruf in Bezugsverträgen*, 2014, Mohr Siebeck GmbH & Co. K, 108 p.