



**№ 2 (38)
2015**

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:

Б.М. Имашев (Төраға)
З.Х. Баймолдина
А.А. Смағұлов
И.Ш. Борчашвили

Редакциялық алқа:

Н.М. Әбдіров
З.С. Байниязова (Саратов қ., РФ)
С.Ф. Бычкова
Д. Досмырза
Е.А. Дүйсенов
И.Қ. Елеусізова
А.Д. Жүсіпов
Д.Ж. Игембаев
А.К. Канатов
Т.Е. Қаудыров
Ж.О. Құлжабаева
Ш.Р. Мырзаева
С.М. Рахметов
А.Ж. Сағидан
Ә.Г. Сақтағанов
Т.С. Сафарова
М.А. Сәрсембаев

Қазақстан Республикасы Мәдениет
және ақпарат министрлігі
Ақпарат және мұрағат комитетінің
БАҚ есепке қою туралы куәлігі
№ 11219-Ж 15.11.2010 ж.

Мекен-жайы:

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

Қазақстан Республикасы Заңнама Институтының Жаршысы

ҒЫЛЫМИ-ҚҰҚЫҚТЫҚ ЖУРНАЛ

МАЗМҰНЫ

Қазақстан Республикасының Әділет министрі
Б.М. ИМАШЕВТЫҢ 2015 жылғы 13 мамырдағы Парламент
Мәжілісінің жалпы отырысында «Жеке детективтік қызмет
туралы» Заң жобасы бойынша сөйлеген сөзі 7

Қазақстан Республикасының Әділет министрі Б. ИМАШЕВ-
ТЫҢ «Шанхай ынтымақтастық ұйымына мүше-мемлекеттер-
дің құқық үстемдігі идеясы» атты ғылыми-практикалық
конференцияда сөйлеген сөзі (Ресей, Санкт-Петербург қ.,
2015 жылғы 26 мамыр) 10

2015 жылғы 15 мамырда «Қазақстан Республикасы
салалық заңнамасы дамуының конституциялық негіздері»
тақырыбында Н.А.Шәйкеновті еске алуға арналған
(«Шәйкенов оқулары») халықаралық ғылыми-практикалық
конференцияда Қазақстан Республикасы Әділет министрінің
орынбасары З.Х. БАЙМОЛДИНАНЫҢ алғы сөзі. 13

Конституциялық және әкімшілік құқық 15

М.А. СӨРСЕМБАЕВ Алматы қаласындағы төтенше жағдай-
лар тәуекелін қаржылық құралдар мен заңнамалар арқылы
төмендету 15
Ж.А. ХАМЗИНА, Е.А. БӨРІБАЕВ, А.Т. ЕРМЕКОВ Әлеуметтік
қарым-қатынастарды конституциялық-құқықтық реттеу 22
З.К. АЮПОВА, Д.Ө. ҚҰСАЙЫНОВ Өзін-өзі билеуге орай
«ұлт құқығы» мен «халықтар құқығы» ұғымдарын теориялық-
құқықтық талдау 30
М.И. ЖҰМАҒҰЛОВ Қазақстан Республикасының әкімшілік
сот ісін жүргізу туралы кодекс жобасын әзірлеу жолында:
әкімшілік сот ісін жүргізу саласында сыбайлас жемқорлық
профилактикасы..... 36

Азаматтық, азаматтық іс жүргізу құқығы 43

И.Қ. ЕЛЕУСІЗОВА, Д.М. ҚАЛКЕНОВА Мүлікті меншікке
беру шарттарының жекелеген түрлері ретінде айырбас және
сыйға тарту шарттарын құқықтық реттеудің кейбір мәселелері 43
Ж.О. ТІЛЕМБАЕВА Ресей мен Қазақстандағы балаларды
қолдау саласындағы жағдайды талдау: проблемалар және
стратегия..... 48
Е.Н. НҮРҒАЛИЕВА, М.Х. ХАСЕНОВ Қазақстан Респуб-
ликасындағы еңбек қатынастарын ырықтандырудың құқық-
тық мәселелері 56

Қылмыстық құқық және қылмыстық іс жүргізу 64

А.Н. АХПАНОВ, А.О. БАЛҒЫНТАЕВ Қылмыстық процестік келісімді құқықтық реттеудің олқылықтары	64
Р.А. ОРСАЕВА Кәмелетке жасы толмағандардың құқық бұзушылықтарының алдын-алуда отбасының алатын орны (қылмыстық-құқықтық және криминологиялық сипаттама)	68
В.Н. ЖАМУЛДИНОВ Қазақстан Республикасы, Ресей Федерациясы және Герман Федеративтік Республикасы заңнамасы бойынша кәмелетке толмағандардың қылмыстық жауаптылығы ..	75
А.Ш. АККУЛЕВ Қазақстан Республикасының жаңа Қылмыстық-атқару кодексіндегі бостандықтан айыру орындарының атауын өзгерту мәселелері	79

Халықаралық құқық және салыстырмалы құқықтану 83

Э.Н. НАГОРНАЯ, Т.Н. ЗАЦЕПИНА (Минск қ.) Сот актілерін орындау кезінде ТМД-ға қатысушы мемлекеттердің келісімдері мен ұлттық заңнаманы сәйкестендірудің маңызы (ТМД Экономикалық Сотының құқық қолдану практикасының мысалдарында)	83
А.Ж. САҒИДАН, М.Е. ЖҰМАБАЕВА Шет елдерде автономды мемлекеттік қызметтің жұмысын ұйымдастыру.....	93
Ж.И. ИБРАГИМОВ Заң жобаларына сараптама жүргізудің құқықтық реттелуі	99

Құқықтық мониторинг 105

Т.С. САФАРОВА Құқықтық саясаттың кейбір теориялық мәселелері: Қазақстан Республикасы және шетелдік тәжірибе	105
А.К. ҚАНАТОВ, Е.М. ЕЛУБАЙ Қылмыстық-құқық сипаттағы қоғамдық қауіпсіздік (жаңа енгізілім мониторингі)	110
А.Д. ЖҮСПОВ Салық органдарының және олардың лауазымды адамдарының келтірген залалын өтеу ерекшеліктері	118
З.Ғ. ҚАЗИЕВ Қазақстан Республикасында құқықтық мониторингі жетілдірудің кейбір мәселелері	123

Мемлекеттік тілде заң шығару тәжірибесінен 127

М.А. АЙЫМБЕТОВ Терминдердің заң лексикасымен және стилімен үйлесімі	127
Б.А. ШОЛАН, М.Б. АСЫЛБАЕВ Заңнама мәтінінде терминдер мен сөз тіркестерін нақты әрі дәлме-дәл қолданудың шарттары	131

Шетелдік тәжірибе 136

Р.В. КИМЛЫК (Ирпень қ., Киев облысы) The special status of minors subject of administrative responsibility (Әкімшілік жауаптылық субъектісі болып табылатын кәмелетке толмаған-дардың ерекше мәртебесі)	136
Н.В. КИМЛЫК (Ирпень қ., Киев облысы) Criminalistic methods of investigating crimes, which are related to corruption (Сыбайлас жемқорлыққа байланысты қылмыстарды тергеудің криминалистикалық әдістемесі)	142
Н.А. ЖЕРЖ (Ирпень қ., Киев облысы) Application of forensic psychological portraits in investigating specific types of crime (Қылмыстардың жекелеген түрлерін тергеу барысында психологиялық-криминалистикалық портрет әдісін қолдану)	147

Жас ғалым мінбері 153

С.К. КҮМІСБЕКОВ Девиантты мінез-құлық ұғымы туралы	153
К.Р. ТҮСІПБЕКОВ Қылмыстық істер бойынша дәлелдеу процесіндегі жедел іздестіру қызметінің нәтижелерін пайдаланудың кейбір аспектілері	160
А.З. АМАНҒАЛИЕВА Факторинг қатынастарын реттейтін Қазақстан Республикасының заңнамасы	164
Ж.А. МАМИТОВА Бюджеттік қаражатты мақсатсыз пайдаланудың криминализациялануы туралы	172

Е.А. ОМАРОВ Қазақстанда қылмысқа қарсы күресте өзара көмек көрсету институтының пайда болуының алғышарттары	176
М.Н. АБИЛОВА Халықаралық жеке құқықтағы заңды айналып өтуге тыйым салатын норманың мәні туралы мәселеге	182
Д.Ж. СМАҒҰЛОВА Ғарышта қару-жаракты орналастырғаны үшін халықаралық-құқықтық жауапкершілік	188
А.Ж. САДЫҚОВ Квазимемлекеттік сектор қызметі саласындағы халықаралық тәжірибе...	192
Б.Н. БЕЙСЕНАЛИЕВ Жеке адамға қарсы қылмыстық құқық бұзушылықтардың жекелеген түрлері үшін жауапкершілік мәселелері бойынша шетелдік заңнаманы талдау	196
<i>Ақпараттық хабарламалар</i>	202
2015 ж. 15 мамырда Астана қ. өткізілген «Қазақстан Республикасы салалық заңнамасы дамуының конституциялық негіздері» атты Н.А. Шәйкеновты еске алуға арналған («Шәйкенов оқулары») халықаралық ғылыми-практикалық конференция туралы ақпараттық хабарлама	202
<i>Н.А. Шәйкеновтің максималары мен афоризмдері</i>	205



**№ 2 (38)
2015**

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.)

Редакционный совет:
Б.М. Имашев (Председатель)
З.Х. Баймолдина
А.А. Смагулов
И.Ш. Борчашвили

Редакционная коллегия:
Н.М. Абдиров
З.С. Байниязова (г. Саратов, РФ)
С.Ф. Бычкова
Д. Досмырза
Е.А. Дюсенов
И.К. Елеусизова
А.Д. Жусупов
Д.Ж. Игембаев
А.К. Канатов
Т.Е. Каудыров
Ж.О. Кулжабаева
Ш.Р. Мырзаева
С.М. Рахметов
А.Ж. Сагидан
А.Г. Сактаганов
М.А. Сарсембаев
Т.С. Сафарова

Свидетельство о постановке
на учет СМИ № 11219-Ж
от 15.11.2010 г. Комитета информации
и архивов Министерства культуры
и информации Республики Казахстан

Адрес:
Республика Казахстан,
010000, г. Астана,
ул. Орынбор, д. 8,
тел.: 8(7172)74-02-06; факс: 8(7172)74-14-43
E-mail: instzak-kz@mail.ru
www.iz.adilet.gov.kz

Вестник Института Законодательства Республики Казахстан научно-правовой журнал

СОДЕРЖАНИЕ

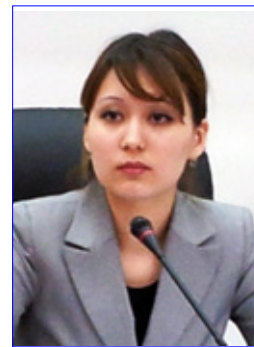
Выступление Министра юстиции Республики Казахстан Б.М. ИМАШЕВА на пленарном заседании Мажилиса Парламента 13 мая 2015 года по рассмотрению проекта Закона «О частной детективной деятельности»	7
Выступление Министра юстиции Республики Казахстан Б.М. ИМАШЕВА на научно-практической конференции «Идея верховенства права в государствах-членах Шанхайской организации сотрудничества» (26 мая 2015 г., г. Санкт-Петербург, Россия)	10
Приветственное слово заместителя Министра юстиции Республики Казахстан БАЙМОЛДИНОЙ З.Х. на международной научно-практической конференции «Конституционные основы развития отраслевого законодательства Республики Казахстан», посвященной памяти Н.А. Шайкенова («Шайкеновские чтения») 15 мая 2015 года.	13
Конституционное и административное право	15
М.А. САРСЕМБАЕВ Снижать риски чрезвычайных ситуаций в городе Алматы посредством финансов и законов	15
Ж.А. ХАМЗИНА, Е.А. БУРИБАЕВ, А.Т. ЕРМЕКОВ Конституционно-правовое регулирование социальных отношений ..	22
З.К. АЮПОВА, Д.У. КУСАИНОВ Теоретико-правовой анализ понятий «право наций» и «право народов» на самоопределение	30
М.И. ЖУМАГУЛОВ На пути формирования проекта Кодекса Республики Казахстан об административном судопроизводстве: профилактика коррупции в области административного судопроизводства.....	36
Гражданское и гражданско-процессуальное право	43
И.К. ЕЛЕУСИЗОВА, Д.М. КАЛКЕНОВА Некоторые проблемы правового регулирования договоров мены и дарения как отдельных видов договоров по передаче имущества в собственность	43
Ж.У. ТЛЕМБАЕВА Анализ ситуации в сфере алиментов на детей в России и Казахстане: проблемы и стратегия	48
Е.Н. НУРГАЛИЕВА, М.Х. ХАСЕНОВ Правовые вопросы либерализации трудовых отношений в Республике Казахстан	56

Уголовное право и уголовный процесс	64
А.Н. АХПАНОВ, А.О. БАЛГЫНТАЕВ Пробелы правового регулирования уголовно-процессуального соглашения	64
Р.А. ОРСАЕВА Роль семьи в предупреждении правонарушений несовершеннолетних (уголовно-правовая и крими-нологическая характеристика)	68
В.Н. ЖАМУЛДИНОВ Уголовная ответственность несовершеннолетних по законодательству Республики Казахстан, Российской Федерации и Федеративной Республики Германии	75
А.Ш. АККУЛЕВ Вопросы наименования мест лишения свободы по новому Уголовно-исполнительному кодексу Республики Казахстан	79
Международное право и сравнительное правоведение	83
Э.Н. НАГОРНАЯ, Т.Н. ЗАЦЕПИНА (г. Минск) Значение соотношения соглашений государств-участников СНГ и национального законодательства при исполнении судебных актов (на примерах правоприменительной практики Экономического Суда СНГ)	83
А.Ж. САГИДАН, М.Е. ЖУМАБАЕВА Организация деятельности автономной государственной службы в зарубежных странах	93
Ж.И. ИБРАГИМОВ Правовое регулирование проведения экспертизы законопроектов	99
Правовой мониторинг	105
Т.С. САФАРОВА Некоторые теоретические вопросы правовой политики: Республика Казахстан и зарубежный опыт	105
А.К. КАНАТОВ, Е.М. ЕЛУБАЙ Общественная безопасность в уголовно-правовой оболочке (мониторинг нововведений)	110
А.Д. ЖУСУПОВ Особенности возмещения вреда, причиненного налоговыми органами и их должностными лицами	118
З.Г. КАЗИЕВ Некоторые вопросы совершенствования правового мониторинга в Республике Казахстан	123
Из практики законотворчества на государственном языке	127
М.А. АЙЫМБЕТОВ Гармонизация терминов в аспекте законодательной лексики и стилистики	127
Б.А. ШОЛАН, М.Б. АСЫЛБАЕВ Условия точного применения терминов и словосочетаний в законодательстве	131
Зарубежный опыт	136
Р.В. КИМЛЫК (г. Ирпень Киевская обл.) The special status of minors subject of administrative responsibility (Особый статус несовершеннолетних субъекта административной ответственности)	136
Н.В. КИМЛЫК (г. Ирпень Киевская обл.) Criminalistic methods of investigating crimes, which are related to corruption (Криминалистическая методика расследования преступлений, связанных с коррупцией)	142
Н.А. ЖЕРЖ (г. Ирпень Киевская обл.) Application of forensic psychological portraits in investigating specific types of crime (Применение метода психолого-криминалистического портрета при расследовании отдельных видов преступлений).....	147
Трибуна молодого ученого	153
С.К. КУМИСБЕКОВ О понятии девиантного поведения	153
К.Р. ТУСУПБЕКОВ Некоторые аспекты использования результатов оперативно-розыскной деятельности в процессе доказывания по уголовным делам	160
А.З. АМАНГАЛИЕВА Законодательство Республики Казахстан, регулирующее факторинговые отношения	164

Ж.А. МАМИТОВА О криминализации нецелевого использования бюджетных средств	172
Е.А. ОМАРОВ Предпосылки зарождения института взаимопомощи в борьбе с преступностью в Казахстане	176
М.Н. АБИЛОВА К вопросу о значении нормы, запрещающей обход закона в международном частном праве	182
Д.Ж. СМАГУЛОВА Международно-правовая ответственность за размещение оружия в космосе	188
А.Ж. САДЫКОВ Зарубежный опыт в сфере деятельности квазигосударственного сектора...	192
Б.Н. БЕЙСЕНАЛИЕВ Анализ зарубежного законодательства в вопросах ответственности за отдельные виды уголовных правонарушений против личности	196
Информационные сообщения	202
Информационное сообщение о международной научно-практической конференции «Конституционные основы развития отраслевого законодательства Республики Казахстан», посвященной памяти Н.А. Шайкенова («Шайкеновские чтения»), г. Астана, 15 мая 2015 года	202
Максимы и афоризмы Н.А. Шайкенова	205



Елеусизова Индира Каржаубаевна,
главный эксперт – начальник отдела
гражданского, гражданско-
процессуального законодательства
и исполнительного производства
Института законодательства РК,
кандидат юридических наук, доцент



Калкенова Дана Манаровна,
старший научный сотрудник
отдела гражданского, гражданско-
процессуального законодательства
и исполнительного производства
Института законодательства РК,
магистр юридических наук

НЕКОТОРЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ДОГОВОРОВ МЕНЫ И ДАРЕНИЯ КАК ОТДЕЛЬНЫХ ВИДОВ ДОГОВОРОВ ПО ПЕРЕДАЧЕ ИМУЩЕСТВА В СОБСТВЕННОСТЬ

Среди договоров по передаче имущества в собственность, наряду с договором купли-продажи, особое место занимают договоры мены и дарения.

Договор мены – это соглашение, по которому одна сторона обязуется предоставить другой право собственности (хозяйственного ведения, оперативного управления) на какой-либо товар, но с условием, что и другая сторона передаст ей право собственности (хозяйственного ведения, оперативного управления) на какой-либо товар, не представляющий собой деньги.

Это последнее условие и отличает мену от купли-продажи. Если сторона, приобретающая право собственности на товар, обязуется вознаградить другую сторону деньгами, то это будет уже не договор мены, а договор купли-продажи [1].

При этом согласно пункту 2 статьи 502 Гражданского кодекса Республики Казахстан (далее – ГК) к договору мены применяются соответственно правила о договоре купли-продажи, поскольку это не противоречит правилам ГК и существу мены [2]. Соответственно, требования по форме те же, что и по договору купли-продажи, в том числе по государственной регистрации совершаемых сделок.

При этом каждая из сторон признается

продавцом товара, который она обязуется передать, и покупателем товара, который она обязуется принять в обмен.

Исторически договор мены как форма договорных отношений появился раньше договора купли-продажи, так как появлению денег как всеобщего эквивалента оценки товаров, предшествовало состояние общества, в котором непосредственно обменивались товарами.

В современном гражданском обороте договор мены хоть и не так развит, как договор купли-продажи, но все же приобретает распространение особенно с увеличением сделок между физическими и юридическими лицами по обмену того или иного товара на другой.

По своей юридической природе договор мены является:

- консенсуальным, поскольку считается заключенным с момента, когда обмениваемые товарами стороны достигли соглашения по всем существенным условиям;

- возмездным, так как основанием исполнения обязательства по передаче вещи является получение встречного удовлетворения в виде другой вещи, и наоборот. В этом его отличие от договора купли-продажи, где в качестве встречного удовлетворения выступают деньги, а не товары

- взаимным, что обуславливается наличием

субъективных прав и обязанностей у обеих сторон договора мены.

Сторонами договора мены являются граждане, юридические лица.

При этом полагаем необходимым обратить внимание на возможность меновых отношений с участием государства.

Так, при сносе жилого дома в связи с принудительным отчуждением земельных участков для государственных нужд собственнику до сноса его жилища по его выбору предоставляется в собственность благоустроенное жилище или выплачивается компенсация в размере рыночной стоимости жилища [3].

Предоставление жилища взамен сносимого носит меновой характер, государство сначала приобретает право собственности на дом гражданина, а затем распоряжается им по своему усмотрению.

Участие в меновых отношениях государственных учреждений, казенных предприятий ограничено объемом права оперативного управления на имущество, находящееся у них на балансе [4].

Цена договора мены определяется стоимостью имущества, которое передается каждой из сторон. По общему правилу обмениваемое имущество признается равноценным.

Согласно пункту 1 статьи 502 ГК, если из договора не вытекает иное, товары, подлежащие обмену, предполагаются равноценными, а расходы по их передаче и принятию осуществляются в каждом случае той стороной, которая несет соответствующие обязанности.

В случаях, когда в соответствии с договором обмениваемые товары признаются неравноценными, сторона, обязанная передать товар, цена которого ниже цены товара, предоставляемого в обмен, должна оплатить разницу в ценах непосредственно до или после исполнения ее обязанности передать товар, если иной порядок не предусмотрен договором.

В свою очередь, незначительная разница в стоимости обмениваемого имущества позволяет целиком и полностью применить действие презумпции о равенстве стоимости обмениваемых вещей, имущественных прав. Цена в денежном выражении по договору мены может не указываться [4].

При этом необходимо отметить следующее.

Закон Республики Казахстан «О жилищных отношениях» в статье 15 устанавливает обязанность выплаты собственнику жилища при

сносе данного жилища в связи с принудительным отчуждением земельного участка для государственных нужд компенсации в размере его рыночной стоимости.

Между тем, согласно пунктам 2 и 3 статьи 67 Закона Республики Казахстан «О государственном имуществе» при изъятии земельного участка для государственных нужд стоимость земельного участка, отчуждаемого для государственных нужд, предоставленного под индивидуальное жилищное строительство, для ведения личного подсобного хозяйства (кроме полевых наделов), на котором находится индивидуальный жилой дом, а также стоимость недвижимого имущества, находящегося на земельном участке, определяется в размере, не превышающем их рыночную стоимость.

Кроме того, стоимость земельного участка, отчуждаемого для государственных нужд, перешедшего к собственнику по гражданско-правовой сделке или по решению суда, определяется в размере стоимости, указанной в гражданско-правовом договоре или в решении суда, но не превышающей рыночную стоимость. В случае, если в гражданско-правовом договоре цена за земельный участок не указана, стоимость земельного участка определяется по его кадастровой (оценочной) стоимости [5].

Как показывает практика, кадастровая стоимость земельного участка и недвижимости, находящейся на нем, а также стоимость по гражданско-правовой сделке или по решению суда существенно ниже рыночной стоимости. В этом случае возмещение не будет равноценным, поскольку за полученные средства собственник участка не сможет приобрести сопоставимый земельный участок. Таким образом, принцип «равноценного возмещения» фактически не реализуется.

Для решения проблемы полагаем целесообразным при возмещении стоимости руководствоваться рыночной стоимостью либо обеспечить предоставление равноценного земельного участка с возмещением затрат, произведенных на строительство недвижимости на участке.

Также для внесения большей определенности в отношения сторон по договору купли-продажи, а, следовательно, и по договору мены, обязанность о передаче информации о товаре должна быть сформулирована в общем виде применительно ко всем разновидностям обязательств по купле продаже, а не только по отношению к розничной торговле.

В связи с этим ГК необходимо дополнить статьей 407-1 следующего содержания:

«Статья 407-1. Представление покупателю информации о товаре

1. Продавец обязан представить покупателю необходимую и достоверную информацию о товаре, предлагаемом к продаже. Эта информация должна соответствовать требованиям, установленным законодательными актами Республики Казахстан либо вытекающим из обычаев делового оборота, если иное не предусмотрено договором.

2. Покупатель вправе до заключения договора осмотреть товар, потребовать проведения в его присутствии проверки свойств или демонстрации использования товара, если это не исключено ввиду характера товара и не противоречит правилам, принятым в торговле.

3. Продавец, не предоставивший покупателю возможность получения соответствующей информации о товаре, несет ответственность и за те недостатки товара, возникшие после его передачи покупателю, в отношении которых покупатель докажет, что они возникли в связи с отсутствием у него информации.».

Дарение является одним из древнейших договоров в гражданском праве. Наряду с этим на определенном этапе своего развития дарение было исключено из числа договоров и рассматривалось исключительно как основание возникновения вещных прав.

По Гражданскому кодексу 1964 г. этот договор рассматривался только как реальный, т.е. вступивший в силу лишь с момента передачи вещи дарителем одаряемому. Одно лишь согласие о передаче вещи в дар само по себе никаких правовых последствий не влекло и правовой защитой не пользовалось [1].

Однако действующий ГК, сохранив реальный характер договора дарения, допускает возможность заключения консенсуального договора.

Так, из определения договора, содержащегося в статье 506 ГК, вытекает, что дарение имеет место, когда даритель:

- 1) безвозмездно передает имущество; или
- 2) обязуется передать вещь в собственность [2].

Предмет договора дарения является единственным существенным условием этого договора.

Однако все пять квалифицирующих признаков (безвозмездность, намерение одарить, уменьшение имущества дарителя, увеличение

имущества одаряемого, согласие одаряемого на принятие дара) важны для договора дарения в совокупности, и отсутствие хотя бы одного из них влечет недействительность договора дарения.

Сущность договора дарения состоит в безвозмездной передаче имущества. Договор дарения не предполагает по своей природе встречного удовлетворения. Любое встречное обязательство противоречит самой модели дарения. При наличии встречной передачи вещи или права либо встречного обязательства договор не считается дарением. По действующему законодательству он будет рассматриваться как притворная сделка. В силу пункта 2 статьи 160 ГК к такому договору применяются нормы той сделки, которую стороны имели в виду [6].

Договор дарения опосредует переход имущества (вещи, права) от одного лица к другому безвозмездно, причем и даритель и одаряемый являются юридически равноправными субъектами.

Предметом договора дарения может быть любое имущество (имущественные права), за исключением вещей, изъятых из гражданского оборота. Вещи с ограниченной оборотоспособностью могут быть переданы одаряемому только с соблюдением, установленного для такой вещи режима. В частности, если для обладания вещью необходимо иметь разрешение (лицензию), оно должно быть у одаряемого.

Предметом договора дарения может быть и освобождение от имущественной обязанности. Освобождение от обязанности перед самим дарителем считается прощением долга. Освобождение от обязанности перед третьим лицом именуется переводом долга, т.к. такая обязанность переходит от одаряемого к дарителю. В этом случае даритель занимает место одаряемого в правоотношении с третьим лицом.

Освобождение одаряемого от обязанности перед третьим лицом происходит и в случае, если даритель выполнит за одаряемого его обязанность и тем самым прекратит соответствующее обязательство. Во всех этих случаях необходимо согласие одаряемого [1].

Однако необходимо отметить, что в определении договора дарения прощение долга (статья 373 ГК) и договор дарения (статья 506 ГК) необходимо разграничивать.

Так, прощение долга не является дарением, поскольку договор дарения представляет собой

соглашение между дарителем и одаряемым.

Прощение долга же – это одностороннее волеизъявление лица. Согласно статье 373 ГК обязательство прекращается освобождением кредитором должника от лежащих на нем обязанностей, если это не нарушает прав других лиц в отношении имущества кредитора [6].

Таким образом, из определения договора дарения необходимо исключить указание на возможность освобождения дарителем одаряемого от обязанности перед собой и изложить норму в следующей редакции:

«1. По договору дарения одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу, либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед третьим лицом.».

Предметом дарения не могут быть права, связанные с личностью дарителя (права на алименты, на получение наследства, авторские права и др.).

При обещании подарить все свое имущество или часть его требуется указания на конкретный предмет дарения в виде вещи, права или освобождение от обязанностей. Если это требование не соблюдено, то договор признается законом недействительным. Также недействителен договор, предусматривающий передачу дара одаряемому после смерти дарителя.

Сторонами договора дарения (как дарителем, так и одаряемым) могут выступать любые субъекты гражданских прав.

Согласно статье 512 ГК даритель вправе отменить дарение, если одаряемый совершил покушение на его жизнь, жизнь кого-либо из членов его семьи или близких родственников либо умышленно причинил дарителю телесные повреждения. В случае умышленного лишения жизни дарителя одаряемым право требовать в суде отмены дарения принадлежит наследникам дарителя.

Даритель вправе потребовать в судебном порядке отмены дарения, если обращение одаряемого с подаренной вещью, представляющей для дарителя большую неимущественную ценность, создает угрозу ее безвозвратной утраты.

В случае отмены дарения одаряемый обязан возвратить подаренную вещь, если она сохранилась в натуре к моменту отмены дарения [2].

Вместе с тем в данной статье не указываются положения о преступных действиях в отношении имущества дарителя, пренебрежительном отношении к дарителю, и о действиях, влекущих административную ответственность.

В этой связи статья 512 ГК должна быть подвергнута более расширительному толкованию, включая любую явную неблагодарность одаряемого не только к самому дарителю, его близким родственникам, но и к его имуществу.

Кроме того, полагаем необходимым четко указать в ГК право сторон на поступления от вещи (или имущественные права) в случае отмены дарения.

В связи с этим предлагается изложить пункт 5 статьи 512 ГК РК в следующей редакции:

«5. В случае отмены дарения, одаряемый обязан возвратить подаренную вещь, если она сохранилась в натуре к моменту поступления уведомления об отмене дарения, либо возместить ее стоимость по рыночным ценам в случае ее отчуждения после поступления уведомления об отмене дарения.».

Таким образом, вышеизложенные выводы и предложения будут способствовать эффективной реализации и защите прав и законных интересов участников гражданских правоотношений при заключении договоров мены и дарения, и исполнении обязательств по ним, а также дальнейшему совершенствованию законодательства Республики Казахстан в рассматриваемой сфере.

Список литературы

1. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Особенная часть). Комментарий. Отв. ред.: М.К. Сулейменов, Ю.Г. Басин. – Алматы: Жеті жарғы, 2003. – 832 с.
2. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Особенная часть) от 1 июля 1999 года № 409 // Ведомости Парламента Республики Казахстан, 1999 г., № 16-17, ст. 642;
3. Закон Республики Казахстан от 16 апреля 1997 года № 94 «О жилищных отношениях» // Ведомости Парламента РК, 1997 г., № 8, ст. 84;

4. <http://ibrain.kz/grazhdanskoe-pravo-rk/dogovor-meny>;
5. Закон Республики Казахстан от 1 марта 2011 года № 413-IV «О государственном имуществе» // Ведомости Парламента РК, 2011 г., № 5 (2582), ст. 42;
6. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть) от 27 декабря 1994 года // Ведомости Верховного Совета Республики Казахстан, 1994 г., № 23-24 (приложение).



Мақалада Қазақстан Республикасының заңнамасы бойынша айырбас және сыйға тарту шарттарын құқықтық реттеудің кейбір мәселелері қарастырылған және осы саладағы азаматтық заңнама нормаларын жетілдіру бойынша тиісті ұсыныстар әзірленді.

Түйін сөздер: айырбас шарты, сатып алу-сату, тең айырбас, сыйға тарту, сыйға тартушы, сыйды алушы, борышты кешіру, сыйға тартудың күшін жою

В статье рассмотрены некоторые вопросы правового регулирования договоров мены и дарения по законодательству Республики Казахстан и выработаны соответствующие рекомендации по совершенствованию норм гражданского законодательства в данной сфере.

Ключевые слова: договор мены, купля-продажа, равноценный обмен, дарение, даритель, одаряемый, прощение долга, отмена дарения

The article discusses some of the issues of legal regulation and donations agreements under the laws of the Republic of Kazakhstan and makes appropriate recommendations to improve the rules of civil law in this area.

Keywords: barter agreement, sale, equal exchange, donation, donor, donee, debt forgiveness, cancellation of donation

Индира Қаржаубайқызы Елеусізова,

ҚР Заңнама институтының азаматтық, азаматтық іс жүргізу заңнамасы және атқарушылық іс жүргізу бөлімінің бастығы – бас сарапшы, з.ғ.к., доцент

Дана Манарқызы Қалкенова,

ҚР Заңнама институтының азаматтық, азаматтық іс жүргізу заңнамасы және атқарушылық іс жүргізу бөлімінің аға ғылыми қызметкері, заң ғылымдарының магистрі

Мүлікті меншікке беру шарттарының жекелеген түрлері ретінде айырбас және сыйға тарту шарттарын құқықтық реттеудің кейбір мәселелері

Елеусизова Индира Каржаубаевна,

главный эксперт – начальник отдела гражданского, гражданско-процессуального законодательства и исполнительного производства Института законодательства РК, к.ю.н., доцент

Калкенова Дана Манаровна,

старший научный сотрудник отдела гражданского, гражданско-процессуального законодательства и исполнительного производства Института законодательства РК, магистр юридических наук

Некоторые проблемы правового регулирования договоров мены и дарения как отдельных видов договоров по передаче имущества в собственность

Eleusizova Indira Karzhaubayevna,

chief Expert – Head of civil, civil procedural legislation and executive proceedings department of the Institute of Legislation of the Republic of Kazakhstan, Candidate of legal sciences, Associate Professor

Kalkenova Dana Manarovna,

senior Researcher of civil, civil procedural legislation and executive proceedings department of the Institute of Legislation of the Republic of Kazakhstan, Master of Laws

Some problems of legal regulation of barter and donation agreements as the individual kinds of contracts for property transfer