

ISSN 1728-8975

Абай атындағы Қазақ ұлттық педагогикалық университеті
Казахский национальный педагогический университет имени Абая

ХАБАРШЫ ВЕСТНИК

«Юриспруденция» сериясы

Серия «Юриспруденция»

М 3(21), 2010



Алматы

Абай атындағы
Қазақ ұлттық педагогикалық
университеті

ХАБАРШЫ

«Юриспруденция» сериясы
№3(21), 2010

Шығару жиілігі - жылына 4 нөмір.
2001 ж. бастап шығады

Бас редактор
заң ғыл.к., доцент
Т.Т.БАЛАШОВ

Редакциялық алқа мүшелері:
заң ғыл., ҚР ҰГА академигі, проф.
С.Н.Сабыкенов,
заң ғыл.д., РФ ПИМ академиясы
профессоры . В.Ф.Цепелев (Мәскеу қ.),
заң ғыл.д., проф. Т.К.Айтмухамбетов,
заң ғыл.д., проф. Б.Х.Толеубекова,
заң ғыл.д., проф. Ә.Ә.Дүйсенов,
м.ғыл.д., проф. Г.А.Жетписбаев,
заң ғыл.д., проф., ҚР Конституциялық
кеңесі мүшесі В.А.Малиновский,
заң ғыл.к., проф. Р.О.Орымбаев,
заң ғыл.к., доцент Ж.К.Орынтаев,
заң ғыл.к., доцент А.А.Сабитова,
заң ғыл.к., доцент А.Ф.Сулейманов,
заң ғыл.к. С.Ш.Даубасов,
заң ғыл.к. С.Т.Шайкенова
(жауапты хатшы)

© Абай атындағы
Қазақ ұлттық педагогикалық
университеті, 2010

Қазақстан Республикасының
мәдениет және ақпарат
министрлігінде 2009 жылы
мамырдың 8-де тіркелген
N 10111-Ж

Басуға 23.12.2010. кол қойылды.
Пішімі 60x84 1/8.
Көлемі 15,0 е.б.т.
Таралымы 300 дана.
Тапсырыс 436.

050010, Алматы қаласы,
Достық даңғылы, 13.
Абай атындағы ҚазҰПУ

Абай атындағы Қазақ ұлттық
педагогикалық университетінің
өндірістік-жарнама бөлімінің
баспаханасы

М а з м ү н ы
С о д е р ж а н и е

МЕМЛЕКЕТ ЖӘНЕ ҚҰҚЫҚ ТЕОРИЯСЫ
ЖӘНЕ КОНСТИТУЦИЯЛЫҚ ҚҰҚЫҚ
ТЕОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА
И КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВА

Дүйсенов Ә.Ә. К проблеме условий обеспечения законности правоприменительных актов органов государственной власти и местного самоуправления в Кыргызской Республике.....	3
Белиспаев А.М. Институты централизации политической власти в Республике Казахстан.....	10
Ищанова Г.Т. Виды конституционного правосознания.....	16
Ахатов У.А. Түркістан өлкесінде кенес үкіметінің орнауы: Себептері мен салдары.....	20
Богенбаева А.К. Некоторые права и обязанности государственных служащих.....	23
Дауталиев Қ.Н.Әнет баба кішікүлы - казак құқығының ірі реформаторы.....	26
Нурдинова Ж.Т. К вопросу о конституционно-правовых проблемах реализации политических реформ в условиях модернизации политической системы Казахстана.....	43
Арабаев Р.А. Сущность и содержание мандата депутата Жогорку Кенеша Кыргызской Республики.....	49
Баатов А.Б. Единая модель правовой системы.....	53

ХАЛЫҚАРАЛЫҚ ҚҰҚЫҚ
МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО

Куанышева А.А. Имплементация норм международного права во внутригосударственное право Республики Казахстан.....	58
---	----

ҚЫЛЫМЫСТЫҚ ҚҰҚЫҚ ЖӘНЕ ҚЫЛЫМЫСТЫҚ ІС
ЖҮРГІЗУ ҚҰҚЫҒЫ
УГОЛОВНОЕ ПРАВО И УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

Имангалиев С.С. Сравнительно-правовой анализ преступлений против правосудия.....	61
Грек Е.Н. Особенности процессуального положения сторон по уголовным делам частного обвинения.....	64
Досжанов Б. О некоторых аспектах совершенствования законодательства в сфере борьбы с незаконной миграцией...	68
Татенова М.Б. Проблемы применения огнестрельного оружия как меры пресечения административных и уголовных правонарушений.....	74
Базарбаев С.А. Кәсіпкерлердің құқық бұзуға бейім мінез-құлықтарының алдын алудың криминологиялық бағыттары.	80

Казахский национальный
педагогический
университет имени Абая

ВЕСТНИК
Серия «Юриспруденция»
№ 3 (21), 2010

Периодичность - 4 номера в год.
Выходит с 2001 года.

Главный редактор
к.ю.н., доцент **Т.Т.БАЛАШОВ**

Члены редколлегии:
).ю.н., академик *НАН РК*, профессор
С.Н.Сабикинов,
).ю.н., профессор *Академии МВД РФ*
В.Ф.Цепелев (г. Москва),
д.ю.н., проф. **Т.К.Айтмухамбетов**,
д.ю.н., проф. **Б.Х.Толеубекова**,
д.ю.н., проф. **Э.Э.Дуйсенов**,
д.м.н., проф. **Г.А.Жетписбаев**,
ю.н., проф., член Конституционного
Совета РК **В.А.Малиновский**,
к.ю.н., проф. **Р.О.Орымбаев**,
к.ю.н., доцент **Ж.К.Орынтаев**,
к.ю.н., доцент **А.А.Сабитова**,
к.ю.н., доцент **А.Ф.Сулейманов**,
К.П.Н. **С.Ш.Даубасов**,
к.п.н. **С.Т.Шайкенова**
(ответ, секретарь)

© **Казахский национальный
педагогический университет
имени Абая, 2010**

Зарегистрировано в Министерстве
культуры и информации
Республики Казахстан 8 мая 2009 г.
N 10111-Ж

Подписано в печать 23.12.2010.
Формат 60x84 1/8.
Объем 15,0 уч.-издл.
Тираж 300 экз. Заказ 436.

050010, г.Алматы, пр.Достык, 13.
КазНПУ им.Абая

Типография производственно-
рекламного отдела
Казахского национального
педагогического университета
имени Абая

СОТ БИЛІГІ ЖӘНЕ ҚҰҚЫҚ ҚОРҒАУ ОРГАНДАРЫ СУДЕБНАЯ ВЛАСТЬ И ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ

Омрали Ж.О., Вопросы совершенствования уголовного и
уголовно-процессуального законодательства в свете
реализации Указа Президента Республики Казахстан от 17
августа 2010 г. «О мерах по повышению эффективности
правоохранительной деятельности и судебной системы в
Республике Казахстан».....
Карменбаев С. А. Сот жүйесінің ашықтығы мен
айкындығын арттыру.....
Ш ау кар ГБ. Қазақстан Республикасында судьялар
тәуелсіздігін нығайту мәселелері.....
Байтурсынова А.Д. Создание условий прозрачности
судов.....

АЗАМАТТЫҚ ҚҰҚЫҚ ЖӘНЕ АЗАМАТТЫҚ ІС ЖҮРГІЗУ ҚҰҚЫҒЫ ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО И ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

Белхожаева Д.Ж. Лизинг институтының мәні мен мазмұны.
Байсымақова Д.С. Мемлекеттің әлеуметтік қызметін
жетілдіру мәселелері.....
Мейірбекова Г.Б. Адвокаттың қорғау сөзі - адвокаттың сот
өндірісіндегі шешендік өнерінің негізі.....
Калканова Ж.С. Местное самоуправление как институт
гражданского общества.....

ПРАКТИКАЛЫҚ АҒЫЛШЫН ТІЛІ ПРАКТИЧЕСКИЙ АНГЛИЙСКИЙ ЯЗЫК

Искакова Р.К. Woven carpets occupy a significant place in the
life of the Kazakhs.....

МЕМЛЕКЕТ ПЕН ҚҰҚЫҚ ТЕОРИЯСЫ МЕН ТАРИХЫ ТЕОРИЯ И ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

К ПРОБЛЕМЕ УСЛОВИЙ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ЗАКОННОСТИ ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНЫХ АКТОВ ОРГАНОВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ И МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ В КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКЕ

*Э.Э. Дуйсенов - д.ю.н., проф., зав. каф. Теории государства
и права и Конституционного права
КазНПУ им. Абая*

Согласно Конституции Кыргызской Республики все органы государственной власти, органы местного самоуправления, должностные лица, граждане и их объединения обязаны соблюдать Основной закон и законы. Законы и иные правовые акты, принимаемые в Кыргызской Республике, не должны противоречить Конституции страны [1]. Все подзаконные акты должны соответствовать Конституции и законам, издаваться в пределах компетенции соответствующих органов и должностных лиц, в установленном порядке и в определяемой форме. Эти требования и составляют сущность законности. Однако наличие качественных законов и других нормативных актов не является достаточным фактом. Здесь, по нашему мнению, речь должна идти об исполнении права в самом широком смысле слова. В процессе исполнительно-распорядительной (управленческой) деятельности органы государственного управления и местного самоуправления в целях реализации управленческих задач издадут большой объем правоприменительных актов.

В науке административного права нет разногласий по поводу того, что управление представляет собой форму реализации управленческой компетенции. Законность как неуклонное и точное исполнение юридических норм всеми субъектами по существу сводит ее к всеобщности, являющейся объективным свойством права. Законность носит универсальный, всеобъемлющий характер, ее можно определить как правовой режим общественной жизни, заключающийся в неуклонном соблюдении юридических норм всеми ее праводеспособными участниками.

Поддерживаем мнение Алексева С.С., в вопросе основных требований законности, проявляющейся в условиях демократических политических режимов[2], которая выражается во всеобщности права, т.е. необходимости развитого совершенного законодательства; верховенстве Конституции и закона; равенстве всех перед законом; наличием социальных и юридических механизмов, обеспечивающих реализацию права (строжайшее соблюдение и исполнение обязанностей; беспрепятственные возможности использования субъективных прав.

Законность можно определить как систему правовых требований по обеспечению всеобщности государственной воли с помощью нормативных правовых актов и их неукоснительного исполнения и применения. Законность административной деятельности проявляется не только в требованиях действовать в соответствии с законодательными актами, (назначать на должность, регистрировать юридические лица), но и проявлять инициативу в ходе исполнения законов и иных актов в ходе административного надзора, пресечения правонарушений.

Следует разграничивать понятия законности и условия обеспечения законности (порядок принятия, обсуждения, вступления в силу нормативных правовых актов, применение, стабильность экономических и политических систем, состояние правовой культуры, верховенство законов, независимость суда).

Полагаем, что к специальным юридическим гарантиям, можно отнести совершенство, развитость правовой системы в целом, отработанность механизмов законодательства, полноту, высокий уровень и авторитет юридической культуры, эффективную систему контроля и надзора за законностью, действенные меры государственного принуждения, качественную и эффективную работу юридических органов - правотворческих и правоприменительных. Под юридическими гарантиями законного применения норм права следует понимать систему нормативных и индивидуальных правовых предписаний и соответствующую им юридическую деятельность, специально предназначенные для обеспечения законности, правильности правоприменительных актов. Полагаем также, что в их составе необходимо дифференцировать:

1) нормативно-правовые средства (т.е. нормы, закрепляющие компетенцию государственных органов, органов местного самоуправления, должностных лиц, процедуру применения права, связанные с обеспечением законности в правоприменительной деятельности);

2) индивидуально-правовые средства (т.е. акты утверждения, приостановления или отмены принятых решений, акты привлечения должностных лиц к юридической ответственности за неправильное применение права, и другие индивидуальные акты, как-то - жалобы, заявления);

3) организационно-обеспечительные средства (т.е. все виды юридической деятельности по обеспечению законности в применении права.

При обеспечении законности, юридические гарантии выполняют не совсем одинаковые функции и, соответственно, оказывают различное обеспечительное действие, т.е. между ними существует так называемое «разделение труда». Думается, что позиция И.Я. Дюрягина в этом вопросе обоснована, поскольку одни гарантии призваны обеспечивать принятие правильных решений, другие же, к примеру, меры ответственности - борьбу с допущенными ошибками и правонарушениями, совершенными в процессе правоприменения, третьи (контроль и надзор) выполняют и ту и другую роль, в чем собственно, и проявляется системность юридических гарантий [3, с. 206].

Подвергнем анализу гарантии, обеспечивающие правильное применение норм, к которым относят объективное и полное исследование обстоятельств, строгое соблюдение правоприменяющим органом норм материального права, принятие решений в пределах компетенции и в установленных законом процессуальных формах.

Принцип объективного и полного исследования фактических обстоятельств актуализирует применение правовых норм к тому кругу общественных отношений, для регулирования которых они созданы.

Принцип строгого соблюдения правоприменяющим органом норм материального права (требование законности) заключается в требовании правильного выбора правовых норм, их истолковании, принятии решений в строгом соответствии с ними. «Дух» закона не может выражаться ни в чем другом, как в его «букве».

Принцип принятия решений правоприменяющими органами *в пределах их компетенции* и в установленных законом процессуальных формах.

Обеспечению законности правоприменительных актов, служит установленный *порядок вступления их в силу*, т.е. приобретение ими обязательного юридического значения. По законодательству Кыргызской Республики время вступления в силу правоприменительных актов определяется истечением установленного срока со времени их принятия или доведения до сведения адресатов, истечением срока на обжалование, днем отклонения жалобы, днем доведения правоприменительных актов до сведения адресатов или днем утверждения вышестоящими органами.

Разумеется, правоприменительные акты носят подзаконный характер, который означает их соответствие действующим законам. Помимо сказанного, оно включает в себя их соответствие актам вышестоящих органов, приговорам, решениям судов, заключенным договорам.

Определенное значение имеет проверка подлинности нормы и ее действия во времени, в пространстве и по кругу лиц. Применяющий право удостоверяется в законности акта, соблюдены ли компетенция, порядок издания и форма акта, соответствует ли он нормативным актам высшей юридической силы. Разрешив вопрос о том, что рассматриваемое дело находится в сфере правового регулирования, носит юридический характер, компетентный орган определяет его отраслевую подведомственность.

Толкование представляет собой ряд мыслительных операций, совершаемых правоприменяющими лицами в целях подлинного содержания правовых норм. Некоторые авторы под толкованием понимают уяснение смысла правовых норм [4, с. 219]. Другие авторы склонны к тому, что толкование это разъяснение содержания правовых актов [5, с. 258]. К примеру, А.С. Пиголкин считает, что указанные процессы разнородны и самостоятельны, но входят в качестве видовых понятий в общее родовое понятие толкования [6]. Необходимость толкования-уяснения норм права предопределяется абстрактным характером правил, содержащихся в нормах. Толкование обусловлено необходимостью понимания субъектом применения социально-политических целей и юридического значения норм. Причиной толкования может оказаться изменение условий, в результате которых возникает потребность сузить или

наоборот, расширить круг тех управленческих отношений, которые подпадают под действие данной нормы.

В юридической литературе обычно принято рассматривать филологический, специально-юридический, логический, систематический и историко-политический способы толкования. Классификация толкования по объему носит условный характер и не предполагает внесение изменений в государственную волю, содержащуюся в норме. Речь идет о наиболее точном уяснении содержания нормы. Официальное толкование подразделяют на аутентическое, когда разъяснение исходит от органа, издавшего данный нормативный акт, и неаутентическое, когда разъяснение дают другие компетентные органы. В соответствии с Законом Кыргызской Республики «О нормативных правовых актах» от 27 февраля 2007 года №24 гл. VIII ст. 50. указаны нормы, предусматривающие, что в случае обнаружения неясностей нормативных правовых актов, неправильной или противоречивой практики их применения правотворческий орган, принявший соответствующий акт, дает необходимые разъяснения его норм, оформляемые в специальном акте. Ст. 51, 52 Закона «О нормативно-правовых актах» в соответствии со ст. 58 Конституции Кыргызской Республики Жогорку Кенеш КР дает официальное толкование принятых им нормативных актов. Пленум Верховного суда КР в случае необходимости вносит в Жогорку Кенеш Кыргызской Республики, Президенту Кыргызской Республики, в Правительство Кыргызской Республики представление о необходимости дать толкование изданных ими нормативных правовых актов, а также издает руководящие разъяснения по применению нормативных правовых актов Кыргызской Республики, обязательные для судебных органов на территории Кыргызской Республики [7]. В п.3. ст. 52 предусмотрена норма, в соответствии с которой Президент Кыргызской Республики вправе уполномочивать на разъяснение изданных им нормативных правовых актов Правительство Кыргызской Республики. Правительство Кыргызской Республики вправе уполномочивать на разъяснение изданных им нормативных правовых актов конкретное министерство, государственный комитет или административное ведомство Кыргызской Республики.

Распространительное и ограничительное толкования не означают произвольного расширения или ограничения сферы действия правовых норм. Посредством их устанавливается только действительное содержание. Эти виды толкования не противоречат законности, способствуют ее укреплению. Они позволяют учесть отдельные недостатки нормативных актов и таким образом создают возможность правильно понять действительную государственную волю, выраженную в нормах права.

В процессе официального толкования не допускается внесение в них изменений и дополнений (ст. 53 Закона «О нормативных правовых актах Кыргызской Республики»). Нормы законодательных актов должны толковаться в полном соответствии с Конституцией Кыргызской Республики, смысл подзаконных нормативных правовых актов должен раскрываться в полном соответствии с законодательными актами. Официальное толкование нормативных правовых актов носит обязательный характер при реализации содержащихся в них правовых норм, в том числе при их применении. Аутентическое толкование вызвано практикой противоречивых мнений, разрешить которые не представляется возможным без обращения к тому органу, который этот акт издал. Нормотворческий орган придает обязательную силу одному из имеющихся или возможных толкований, воспроизводит действительное содержание нормативного акта и пресекает разноречивое его применение. При аутентическом толковании новые нормы не создаются. Подмена толкования правотворчеством недопустима еще и потому, что акты толкования действуют одновременно с самим нормативным актом. Обратная же сила законов или их немедленное действие не всегда приносят желаемые результаты. Неофициальное толкование подразделяют на обыденное, компетентное и доктринальное.

Как известно, толкование норм права представляет собой мыслительный процесс, состоящий в выяснении и разъяснении государственной воли законодателя, выраженной в законах или иных нормативных актах, и доведение ее до сведения других лиц и организаций в целях правильного и единообразного понимания и реализации норм права. Если толкование подчинено применению норм права, то оно представляет вид государственной деятельности. Таким образом, из вышесказанного следует, что особая роль отводится официальному толкованию норм права, являющимся общеобязательным и действующим параллельно с толкуемым нормативным актом. Оно направляется в судебную и правоприменительную практику, вырабатывает единообразное понимание и применение законодательства, гарантирует законность в реализации права. После появления акта официального

толкования никакие государственные органы и органы местного самоуправления уже не вправе понимать закон иначе, чем сказано в акте толкования.

К следующему уровню отнесено неофициальное толкование, которое в большинстве случаев предваряет официальное толкование. Значимость такого толкования, в нашем понимании, зависит от уровня правовых знаний и профессиональных навыков. Резонно заметить, что неофициальное толкование не может иметь общеобязательного характера и может проводиться устно. В случаях письменной фиксации, к примеру, комментария кодексов материального и процессуального права, оно все же не обладает емкостью общеобязательности. Истолкование правовой нормы требует полного выяснения его составляющих компонентов, так как объем толкования должен соответствовать объему нормы права. Фли путем толкования лицо, применяющее право, допускает исключение из нормы права, или же диаметрально противоположно добавляет в нее не предусмотренное, таким образом заведомо ставит себя выше законодателя, что недопустимо, позволяя корректировку закона по собственному усмотрению.

Остается фактом, что с помощью системного толкования определяется структура правовой нормы, что принципиально значимо в процессе ее реализации. Принципы законодательной техники, диктуя определенные требования по изложению норм права, допускают случаи, когда специальные части кодексов не указываются гипотезой приводимых норм. В данном случае происходит смещение нормы права и статей закона. Статья закона не всегда совпадает с нормой, может содержать только ее часть. Для сущностного раскрытия всей нормы необходимо обращение к другим нормам закона, что позволит¹ полностью определить все ее структурные элементы. Предположим, что отсутствуют в ряде норм их гипотезы, т.е. условия реализации, следует согласиться, что данная норма может применяться по собственному усмотрению, что противоречит действующему праву.

Согласно пЛ. ст.12 Конституции Кыргызской Республики «Конституция имеет высшую силу и прямое действие в Кыргызской Республике [8], т.е. обладает статусом Основного закона, имеющего соответственно все атрибуты нормативно-правового акта, что важно подчеркнуть с позиции толкования закрепленных им правовых норм, учитывая при этом, что специфика Конституции как политико-юридического документа с наибольшей степенью социальной обобщенности обуславливает и высокую меру нормативной концентрации ее положений. Таким образом, толкование права, выступая ее элементом, предполагает в этой связи соблюдения методологии, сущность которой заключается в соблюдении, причем неукоснительном, духа Конституции, лежащей в основе любого толкуемого нормативно-правового акта, причем безотносительно к его виду, официальному либо неофициальному. Таким образом, все вышесказанное, представляется доказательством целесообразности в контексте государственно-правовых преобразований как *«толкование права в режиме конституционной законности»*.

Согласно общему правилу, применяются лишь действующие нормы права. Известно, что юридическое действие правовых норм ограничено временными и пространственными характеристиками, а также кругом лиц, на которых они распространяются. В связи с чем, для органа применяющего право, важно выяснить момент вступления в силу и прекращения действия нормативных актов.

Срок вступления нормативных правовых актов установлен Законом Кыргызской Республики «О нормативных правовых актах» от 27 февраля 2007 года №24. Так, законы Кыргызской Республики, Указы Президента, Постановления Правительства вступают в силу не ранее пятнадцати дней с момента опубликования, за исключением срочных обстоятельств, с момента их первого официального опубликования или с того срока, который указан в самом акте.

Нормативные правовые акты министерств, социального фонда Кыргызской республики, государственных комитетов, государственных комиссий, административных ведомств, Национального банка Кыргызской Республики, местных государственных администраций и органов местного самоуправления вступают в силу после прохождения ими государственной регистрации в органах юстиции Кыргызской Республики и последующего официального опубликования, если это затрагивает интересы, права и обязанности граждан и юридических лиц [9]. При применении нормативных правовых актов необходимо учитывать, что в нормативных правовых актах о введении их в действие могут быть указаны иные сроки введения в действие отдельных частей, глав, статей, чем установленные для всего акта в целом.

В соответствии с общими правилами акты применения вступают в силу с момента их принятия и по истечении определенного срока, специально установленного законодателем для некоторых видов

актов. Данное требование имеет свои цели, в частности, - оперативное решение вопроса, например, при издании в определенный срок решений по жалобам, в иных случаях, возможность точного учета обстоятельств, связанных с причинами издания акта. Так, приказ о наложении дисциплинарного взыскания должен быть издан в срок не более одного месяца со дня обнаружения поступка и не позднее шести месяцев со дня его совершения. Законодательство предусматривает определенные сроки издания актов о применении административных взысканий (такие акты должны издаваться в срок не более двух месяцев со дня совершения административного проступка) и ряда других актов.

Критерием подлинности текста применяемой нормы служат официальные издания нормативных актов, их опубликование, например, в соответствии со ст.1. ст.39 Закона Кыргызской Республики «О нормативных правовых актах» и в соответствии с Законом Кыргызской Республики «О порядке опубликования законов Кыргызской Республики» (от 14 февраля 1997 года №9) публикуются в открытых официальных изданиях и на государственном Интернет-портале Кыргызской Республики.

До опубликования акта в официальном издании его текст считается проектом, не порождающим правовых последствий. Достаточно интересным, на наш взгляд представляется то, что германское право декларирует возможность для всех частных лиц получать информацию у любого учреждения о всех имеющихся у него материалах, включая и акты управления индивидуального значения, не публикуемые в обычных изданиях. Законы, подписанные Президентом Кыргызской Республики, заносятся в «Государственную книгу регистрации законов», хранятся, публикуются и рассылаются в государственные органы соответствующими службами Администрации Президента Кыргызской Республики. (В редакции законов КР от 16 июня 1998 года №80, 1 августа 2003 года №166, 4 июня 2005 года №71, 4 августа 2006 года №148, 9 августа 2006 года №168).

Ответственность за издание незаконных правовых актов, а также нарушение порядка их представления на государственную регистрацию возлагается на первых руководителей государственных органов.

Государственная регистрация нормативных правовых актов производится органами юстиции Кыргызской Республики в течение 30-ти дней с момента представления нормативного акта. При необходимости проведения дополнительного изучения нормативного правового акта и привлечения экспертов срок регистрации может быть продлен руководителем регистрирующего органа (или его заместителем) на срок не более 30-ти дней. По представленному нормативному правовому акту проводится правовая экспертиза соответствия его Конституции Кыргызской Республики, законодательству и выносится заключение, утверждаемое руководителем регистрирующего органа или его заместителем. Нормативные правовые акты в государственной регистрации которых отказано возвращаются в двух экземплярах (третий остается в отделе регистрации нормативных актов) органу, их издавшему с заключением, в котором излагаются причины отказа. В соответствии с п.2. ст.55 Закона «О нормативных правовых актах Кыргызской республики» (В редакции Закона КР от 1 августа 2003 года №166) государственные органы, в регистрации актов которым отказано, могут обжаловать издавшим его местной государственной администрацией или органом местного самоуправления в Министерство юстиции Кыргызской Республики.

При выявлении нарушений действующего законодательства в зарегистрированном акте Министерство юстиции Кыргызской Республики вправе отменить заключение о государственной регистрации нормативного акта. Соответствующие записи в Реестре государственной регистрации нормативных правовых актов и в государственном реестре нормативных правовых актов Кыргызской Республики аннулируются и исключается регистрационный номер из Государственного реестра нормативных правовых актов. Все правоприменительные акты должны соответствовать нормативным правовым актам, в этом, по нашему мнению, проявляется их *подзаконность*.

Выделяют несколько оснований для прекращения нормативных актов, это утрата ими юридической силы, в результате их официальной отмены, в результате замены прежнего нормативного акта, если он был издан на определенный срок.

Известно, что юридическим способом решения коллизионных вопросов действия законов во времени является придание законодателем определенным нормативным положениям *обратной силы*. По общему правилу закон обратной силы не имеет. Вместе с тем, при применении права, компетентный орган должен брать во внимание то, что законодатель иногда распространяет действие нового закона на права и обязанности, возникшие при старом законе, т.е. придает закону обратную силу. Например, когда обратная

сила нормативного правового акта или его части предусмотрена им самим или актом о введении в действие нормативного правового акта, а также, когда последний устраняет или смягчает ответственность за правонарушение, предусмотренное ранее.

Обратная сила (обратное действие) нормативного акта (закона) представляет собой распространение действия нового акта на фактические отношения и вытекающие из них права и обязанности, которые возникли до вступления в силу новых актов.

Действия правовых норм в пространстве заключаются в их обязательности для всех субъектов права, находящихся на соответствующей территории. Территориальное действие правовых норм служит непосредственным проявлением государственного суверенитета, выражением политико-юридического верховенства государственной власти в пределах территории Кыргызской Республики. Нормативные правовые акты Кыргызской Республики, принятые Президентом Кыргызской Республики, Правительством Кыргызской Республики, центральными исполнительными и иными центральными уполномоченными органами, распространяют свое действие на всю территорию Кыргызской Республики, если в самих нормативных правовых актах о их введении в действие не установлено иное.

Нормативные правовые акты, принятые местными представительными и исполнительными органами, действуют на соответствующей территории. Правильное определение территориального действия правовых норм имеет практическое значение. От выбора юридической нормы с точки зрения территориального действия может зависеть и содержание прав, их законность.

Применение правовых норм с учетом действия их по лицам. Как правило, нормативные акты распространяются на всех лиц в пределах территориальной сферы действия данных актов. Норма Закона Кыргызской Республики «О нормативных правовых актах Кыргызской Республики» в п.2. ст.49 предусматривает действие правовых актов органов местного самоуправления, распространяется на всех членов местных сообществ, находящихся на соответствующей территории. Действие нормативных актов Кыргызской Республики распространяется на граждан и юридических лиц Кыргызской Республики, а также находящихся на ее территории иностранцев и лиц без гражданства, за исключением случаев, предусмотренными законодательными актами и международными договорами, ратифицированными Кыргызской Республикой. На дипломатических представителей и некоторых других сотрудников государственных органов и иностранных государств и международных организаций нормативные правовые акты Кыргызской Республики распространяются в пределах, предусмотренных международными договорами и общепризнанными принципами и нормами международного права (право экстерриториальности) [10].

Равность действия закона для всех не исключает, обстоятельств рождения специальных норм, исходящих из основных принципов права, распространяют свое действие на отдельные группы населения. Это вызвано, в первую очередь, необходимостью дифференцированного подхода в регулировании общественных отношений. Любая норма регулирует поведение людей, следовательно, имеет субъективную векторность. Естественно, что перед правоприменяющим органом актуализируется выбор той нормы права, которая рассчитана на регулирование поведения тех субъектов, в отношении которых осуществляется применение права.

Таким образом, правильность высказанных соображений подтверждается незыблемым принципом правоприменительной деятельности - принципом законности. Истинность, правильность решений по юридическим делам проверяется практикой через требования закона. В первую очередь, осуществление посредством примата самого закона, а также практикой, которые служат основными критериями правильности правоприменительных актов. Самоочевидно, что закон непререкаем, что он служит не только основой юридической деятельности, но и стандартом ее оценки.

Остается одним из сложнейших в теории вопрос о критерии правильности решений по юридическим делам. Критерием истинности знаний всегда оставалась практика. Именно на практике проверяется соответствие реальной действительности знаний. Именно принятие решения представляет собой сложную волевою деятельность компетентных органов. Применение права - это юридическая практика, которая выступает в качестве категории и критерия истинности юридического знания.

При выделении критериев, стоит указать на то, что решение имеет фактическую и юридическую основы, применяется в соответствии с требованиями закона. Организационно-технические требования означают в первую очередь, что эти акты должны отвечать задачам оперативного руководства, изложены четким, логичным, доступным для понимания языком. В актах, как правило, не должно быть плеоназмов,

неточностей, неясных терминов, отягощающих восприятие. Акт представляет собой веление государства, предписывающего субъекту конкретное поведение, в доступной форме, что отнюдь не означает упрощения в изложении.

Из вышесказанного следует отметить, что форма актов применения права должна быть научно обоснованной и унифицированной. Унификация форм актов должна способствовать сокращению разнообразия актов, имеющих сводное содержание, упростить составление актов. Унификация достигается при изучении существующей практики издания актов, выявления однотипных и близких по содержанию актов и сокращения их разновидностей.

Многообразие управленческих дел приводит к принятию актов, различных как по форме, так и по построению в целом. Известны формы постановления и распоряжения. Так, Конституция Кыргызской Республики закрепляет формы правоприменительных актов - постановления и распоряжения Правительства, решения и распоряжения акимов. Эти различия, зачастую, не оправданы. К примеру, одни и те же вопросы в пределах одного учреждения оформляются неодинаково, составные элементы однотипных по содержанию актов располагаются в разной последовательности, что в конечном итоге, не способствует повышению культуры составления актов в разрешении вопросов управления и упрощению делопроизводства. Требование мотивировать решение заставляет орган или должностное лицо изучить причины, обусловившие принятие акта. К примеру, во Франции, перед принятием решения администрация обязана провести консультации с заинтересованными лицами и организациями. Для этого создаются специальные органы. До недавних пор администрация не была обязана мотивировать свои решения, делались лишь отдельные исключения [11].

Законодательство требует не для всех правоприменительных актов ссылки на применение нормы, по нашему мнению, указания на них имели бы колоссальное воздействие и значение в плане обеспечения законности и правильности принятых решений. Такое требование обязывало бы правоприменяющих лиц принятия мер и решений в строгом соответствии закону, законностью правоприменительных актов. Дефектность акта может проявляться в зависимости от того, какие требования и в какой мере нарушены, не всегда дефект делает акт неправомерным. Однако в практике имеются случаи, когда акты или часть признаются неправомерными, недействительными с самого начала не порождающими тех правовых последствий, на возникновение которых они направлены.

В зависимости от степени и характера дефекта, все дефектные акты принято подразделять на оспоримые и ничтожные. Считаются оспоримыми дефектные акты, которые обязательны к исполнению, но могут быть оспорены заинтересованными органами и лицами в судебном или административном порядке. Ничтожными называют дефектные акты, не порождающие правовые последствия, на возникновение которых они направлены, т.е. недействительные с момента их издания. Больше встречается актов с нарушением компетенции по предмету регулирования, адресованные не подчиненным и неподконтрольным органам.

Полагаем, что главный критерий, которому должна удовлетворять вся деятельность и структура исполнительной власти - законность и эффективность. Государственная администрация, ее правовые акты призваны своевременно и с наименьшими затратами добиваться наиболее полезных для граждан, общества и государства результатов, приносить стране пользу, оправдывающую те материальные и нематериальные затраты, которые вызваны ее существованием. Эффективность управленческих решений, зависит от многих факторов, качества, организации исполнения, стабильности обстановки, квалификации кадров и др. Правовым регулированием преследуется достижение нескольких целей, таких как целесообразность, полезность, научная обоснованность правоприменительных актов. Правовые нормы, закрепив процедуру принятия управленческих решений, установив сроки, способствуют повышению обоснованности правоприменительных актов органов государственной власти и местного самоуправления.

Компетенция определяет подведомственность дел, объектов и полномочий субъекта власти. Компетенция может быть постоянной и временной (в связи с временным замещением вышестоящего руководителя, делегированными полномочиями). Субъект исполнительной власти обязан издавая правоприменительные акты, руководствоваться целью, которую имел в виду реализовать законодатель (вышестоящий орган), предоставляя ему полномочия принимать решения. Логичным представляется, что *важнейшей презумпцией - основы режима законности, является презумпция законности административного акта.* В соответствии с нею он считается законным, если в установленном порядке

официально не будет установлено иное. Презумпция законности акта органа государственного управления не действует при осуществлении правосудия. Если законность акта имеет значение при осуществлении правосудия, суд обязан проверить наличие этого признака. Другим видом требования, предъявляемым к правоприменительным актам органов государственного управления является организационно-технический. Как уже выше отмечалось, поводом здесь служит требование к оформлению акта. Требование к языку акта, и много дополнительных составляющих чтобы не исказить смысла акта. Немаловажным аспектом является комплексность решения вопросов, с учетом ранее принятых решений.

1. Конституция Кыргызской Республики. (Официальный Текст). - Бишкек, 2007.
2. Алексеев С.С. Правозаконность // Российские вести. 31 октября. 1995.
3. Дюрягин И.Я. Применение норм советского права. - Свердловск, 1973. - С. 206.
4. Теория государства и права. - М., 1985. - С 219.
5. Голунский С.А., Строгович М.С Теория государства и прав. -М., 1970. - С. 258-270.
6. Пиголкин А.С. Толкование нормативных актов в СССР //Госиздат. 1962.- С.8
7. Закон Кыргызской Республики «О нормативных правовых актах Кыргызской Республики. (В редакции Законов КР от 27 февраля 2007 года № 24).
8. Конституция Кыргызской Республики. Изложена в Законе Кыргызской Республики «О новой редакции Конституции Кыргызской Республики» от 23 октября 2007 года №157. Бишкек, 2007.
9. Закон Кыргызской Республики «О нормативных правовых актах» (В редакции Закона КР от 1 августа 2003 года № 166; в редакции Закона от 27 февраля 2007 года №24).
10. Закон Кыргызской Республики «О нормативных правовых актах Кыргызской Республики. (В редакции Закона КР от 4 июня 2005 года №71).
11. Ведель Ж. Административное право Франции. - М, 1973. - С. 58.

Түйін

Мақалада Кыргыз Республикасының мемлекеттік билік пен жергілікті өзін өзі басқару органдарының құқыққолданушылық актілерінің заңдылығын қамтамасыз етудің кейбір өзекті мәселелері зерделенеді.

Summary

The paper analyzes some constitutional and legal characteristics of the democratic institutions of the political system of the Republic of Kazakhstan, namely: the presidency and the parliamentary system.

ИНСТИТУТЫ ЦЕНТРАЛИЗАЦИИ ПОЛИТИЧЕСКОЙ ВЛАСТИ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

А.М.Белиспаев -

соискатель университета им. Д.А. Кунаева

Президент государства - единоличный (т. е. представленный одной персоной) орган государственной власти. Вместе с тем - высшее должностное лицо государства зачастую одновременно и верховный главнокомандующий вооруженными силами государства.

Статус президента обусловлен его предназначением. Могут быть следующие варианты:

- президент - глава исполнительной власти;
- президент - глава государства;
- президент - глава государства и глава исполнительной власти;
- президент - глава государства, глава исполнительной власти и глава правительства.

В качестве главы исполнительной власти президент включается в систему органов исполнительной власти, он - высшее звено данной системы. В некоторых зарубежных странах президент, помимо того, что он объявлен главой исполнительной власти, является также и председателем правительства (кабинета).

Роль президента зависит от того, какая форма правления избрана в государстве,

В парламентарной республике президент не обладает реальной сильной властью, в большей мере осуществляет представительские функции, а если и назначает ряд высших должностных лиц или подписывает акты, то скорее в порядке формальной и заранее подготовленной процедуры.

В президентской республике - налицо сильная или даже суперсильная президентская власть, включая: руководство внутренней и внешней политикой: формирование правительства и определение направления его работы, назначение иных высших должностных лиц системы исполнительной власти, представление парламенту, его палатам кандидатур для назначения на ряд высших должностей и судей высших судов государства: представление в парламент законопроектов, подписание и обнародование законов, право вето и право роспуска парламента: собственное правотворчество президента: обеспечение безопасности и обороноспособности государства, в том числе функции верховного главнокомандующего и руководителя совета безопасности, назначение высшего военного командования и др.

Однако в качестве главы государства президент стоит несколько особняком от законодательной, исполнительной и судебной властей, поскольку он должен обеспечивать согласованное функционирование и взаимодействие других ветвей власти. Многие исследователи делают вывод, что президент как глава государства представляет собой отдельную ветвь государственной власти - президентскую власть. Причем она (именно как власть главы государства) несколько возвышается над другими властями. В реальной жизни президент - глава государства - больше тяготеет, конечно, к исполнительной власти, осуществляя определенные полномочия, типичные для этой власти, и официально либо фактически руководя центральными органами исполнительной власти государства, а то и всей системой этих органов на территории страны.

В.И. Чиркин говорит об обладании президентом достаточно специализированных властных полномочий, что позволяет ему делать вывод: «..было бы правильно в условиях полупрезидентских, полупарламентарных республик, приобретающих все большее распространение, рассматривать президентскую власть как особую ветвь власти, имеющую арбитражно-координационный характер»[1].

Данные суждения, в свою очередь, позволяют автору заключить, что президент не относится ни к одной из названных в Конституции ветвям власти, а политико-правовое наполнение его конституционного статуса сводится к арбитражно-координационному осуществлению государственной власти. В.И. Чиркин, подчеркивая важность фигуры президента, делает акцент на существующей политической практике, где арбитражно-координационные и доминирующие качества президента только усиливаются, так как в поддержке президента нуждаются и партии и иные общественные движения. Даже применительно к полупрезидентским республикам, в таких обстоятельствах, президент может стать доминирующей фигурой. Здесь и возникает четвертая ветвь государственной системы разделения властей. «При изменении ситуации, - пишет В.И. Чиркин, - изменяются некоторые качества президентской власти, но при сохранении формы полупрезидентской, полупарламентарной республики ее суть как особой ветви власти остается неизменной»[1].

Г.С. Сапаралиев отмечает, что в Республике Казахстан правовое положение Президента возникает в силу конституционной концепции президентской системы правления (п.1 ст.2 Конституции), согласно которой ему отводится связующая роль «арбитра»[2]. Статус арбитра возник не случайно. В Конституции говорится: «Президент Республики обеспечивает согласованное функционирование всех ветвей государственной власти и ответственность органов власти перед народом» (ст. 40)[3].

В методологическом отношении отвечая на вопрос: мешают ли казахстанскому Президенту реализовывать свои конституционные полномочия и действовать эффективно, научные споры о том, в какую ветвь власти входит институт Главы государства, или в стране функционирует самостоятельная президентская власть, В.А. Малиновский говорит - не мешают[4]. «Подобных разномнений вокруг тех или иных довольно многих и очень важных положений Конституции, - по мнению В.А. Малиновского, - немало. Точно также как и в зарубежных странах вокруг своих конституций». По мнению автора «правильным на сегодня будет создание принятой населением работающей конструкции местного

самоуправления и адекватного его запросам законодательства. А чистоту теории оставить ученым для дальнейшего бурления мысли, последующих выводов и рекомендаций практикам»[4].

Многими исследователями отмечается, что «Казахстан как авторитетная и влиятельная в политико-экономическом плане развивающаяся страна региона, предлагающая свежие идеи по координации мировых отношений. Все это требует усиления влияния государственной власти, в частности президентской власти на обладающие организационными и мобилизационными качествами социально-экономические структуры. Благодаря мощной президентской власти Казахстан достиг успехов, ставших известными всему миру. Глава государства выступил автором экономических реформ, их реализатором и разработчиком в соответствии с требованиями времени»[5].

Небезосновательно подчеркивается, что за короткий исторический срок Казахстан превратился в мощную республику региона, сумев создать образцовую модель нового пути взаимовыгодного развития в рамках Евразии. «Имеющие историческую ценность свежие идеи руководителя страны определяют цели процесса нынешнего мирового развития, служат обновлению мира, способствуют экономическому процветанию стран-партнеров и признаны гарантом успеха совместных действий»[5].

«Только сильная власть, признанная народом, деятельная власть, в которую твердо верит народ, основанная на новаторстве, политической и экономической образованности, огромном международном авторитете, настойчивости и упорстве на пути к достижению цели Главы государства, сможет вывести нас из депрессии в период кризиса, встряхнувшего мир»[5].

А.С. Ибраева, отмечает, что «К аргументам, в пользу президентской формы правления следует отнести необходимость оперативного решения назревших вопросов политического и экономического характера»[6,с.95].

По мнению К.К. Айтхожина именно политическая потребность обеспечения устойчивости системы органов государственной власти в сложных условиях переходного времени послужила причиной введения президентской системы правления. «Дело в том, что по Конституции Республики Казахстан 1993 года институт президентства увязывался с идеей единства исполнительной власти республики, которая включала наряду с президентством Кабинет министров и другие исполнительные органы. Но конституционная практика наглядно показала, что намеченные этой конституцией рамки деятельности главы государства оказались узкими, подтвердив необходимость их расширения в условиях переходного времени»[7,с.25].

«..органы государственной власти, особенно, в сложнейших условиях переходного времени не должны оставаться вне президентского арбитража главы государства, который, не состоя с этими органами в отношениях власти - подчинении, тем не менее, обязан обеспечивать их согласованное функционирование, необходимое единство государственной власти. Вместе с тем свою арбитражную функцию президент Республики Казахстан реализует, не подменяя и не отодвигая в сторону ни один из государственных органов, не нарушая их самостоятельности и не вторгаясь в их конституционные полномочия»[7,с.26].

В.Т. Кабышев пишет, что «..институты государственной власти даже при наличии развитой правовой системы не могут (во всяком случае, на нынешнем этапе цивилизации) оставаться без авторитарного арбитра, который не состоя с этими институтами в прямых отношениях власти - подчинения, тем не менее, обеспечивает согласованное их функционирование, способен оперативно выводить государственную систему из возможных (а точнее, неизбежных) тупиковых ситуаций, которые не всегда имеют форму правового спора. Тем самым президент обеспечивает необходимое единство государственной власти в условиях разделении властей»[8,с.408].

Таким образом, Республика Казахстан является президентской республикой, социальное, экономическое и политическое развитие которой последние десятилетия связываются с сильной политико-правовой фигурой Президента, что повлекло за собой массивные центробежные явления во всей структуре государственного устройства.

Существенные изменения достигнуты в политико-правовой сфере распределения и перераспределения властных конституционных полномочий между Президентом, Парламентом, Правительством и судом. Конституция 1995 года еще более усилила политическую власть Президента как главы государства и, одновременно высшего должностного лица исполнительной власти. Она окончательно утвердила президентскую систему правления и возложила на Президента бремя ответственности за обеспечение согласованного функционирования всех ветвей государственной власти, а

также органов власти перед народом. В качестве главы государства Президент Республики провозглашен символом и гарантом единства народа и государственной власти, незыблемости Конституции, прав и свобод человека и гражданина (ст.40 Конституции).

Данная конституционная концепция президентства, конечно же, превзошла все известные мировой правовой системе, политические объемы контрольных полномочий Президента, что позволило некоторым правоведам высказываться о наделении его Конституцией чрезмерными полномочиями[9,с.146]. В современных демократических странах лишь Конституция наделена статусом полноправного гаранта осуществления государственной власти, общественных отношений, а также прав и свобод человека. Такой подход вытекает из общепризнанных международных актов по правам человека. В частности, в преамбуле Всеобщей декларации прав человека 1948 года[10] и Международного пакта о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г., ратифицированного Казахстаном[11], говорится, что признание достоинства, присущего всем членам человеческой семьи, и равных и неотъемлемых их прав, является основой свободы, справедливости и всеобщего мира. И.И. Рогов, в данном случае, отмечает, что современное казахстанское общество развивается в направлении осознания ценности каждой личности, признания и защиты ее достоинства, утверждения идеи неотъемлемых и неотчуждаемых прав и свобод человека. Конституция Республики содержит систему гарантий реализации этой сложной, но важной задачи[12].

Однако, говорить об оправданном, либо неоправданном завышении роли Президента во властно-распределительных отношениях можно только проведя политико-правовой, а порой и сугубо политологический анализ ситуации в нашей стране, включающий все исторические и социальные предпосылки, а также сравнительное правоведение.

Из 183 стран, входивших в 1993 г. в ООН, более 130 государств возглавляли президенты. Конституционный статус и полномочия Президента различаются в зависимости от типа республики[13,с.209-210]. Здесь следует вспомнить, что суть концепции разделения властей сводилась к тому, что ограниченный монарх, занимая пост главы государства одновременно будет осуществлять исполнительную власть, направляя деятельность подчиненных ему министров на выполнение законов, принятых парламентом[14,с.372-373]. В президентских республиках, где монарх был заменен президентом, в основе взаимоотношений органов государства, в тех странах, где нет коллегиального органа, типа Правительства (кабинета министров), Президент с подчиненным ему государственным аппаратом приводит в действие законы, а, в конечном счете, исполняет и решения, принятые судами[14,с.372-373].

Следует также уточнить, что в некоторых президентских республиках классического типа, ситуация существенно усложнилась из-за кардинальных различий между нормами конституций и фактическим положением, что приводит к тому, что отношения между высшими органами государства часто регулируются традициями, обычаями, сложившимися на практике[14,с.372-373]. Здесь президент самостоятельно назначает и смещает членов правительства, определяет его структуру и политику, что не всегда находит непосредственное регулирование в Основном законе страны. В таких странах система разделения властей признана жесткой, что является характерным признаком президентского правления.

Политико-правовой анализ Конституции Республики Казахстан 1995 доказывает, что Президенту отводится не столько роль арбитра, сколько право и обязанность тотального контроля за функционированием государства и общества.

Роспуск Парламента характеризует властно-контрольные полномочия Президента по отношению к законодательной власти. В соответствии с п.6 ст. 70 Конституции РК при отклонении отставки Правительства, заявленной в связи с выражением ему Парламентом вотума недоверия, Президент наделен правом распустить Парламент. «Решающее слово» Президента характеризует также процесс отставки Правительства. Согласно Постановлению Конституционного Совета Республики Казахстан от 19 ноября 2003 года N 11 «Об официальном толковании ст. 70 Конституции Республики Казахстан», только в случае, если Президент Республики своим актом решит прекратить полномочия Правительства, может быть реализована политическая воля Парламента, выраженная в вотуме недоверия Правительству (п.3 ст.70 Конституции).

Президент Республики Казахстан в соответствии с Конституцией 1995 года наделен весьма значительными полномочиями в области законотворческого процесса (п.1 ст. 61, п.1-2 ст. 45).

Действующим законодательством Республики Казахстан определены контрольные полномочия Президента над законодательной властью[15].

Отношения судебных органов с Президентом основаны на том, что глава государства целиком формирует судебный корпус нижнего и среднего звена и участвует в формировании высшего судебного органа. В его прерогативу также входит образование и упразднение судов.

Конституция закрепляет также право Президента на участие в процедуре конституционного контроля (пп.2 п.1. ст. 72 Конституции).

Совершенно обоснована позиция Е.М., Арына и Е.М.Абена, считающих, что в Республике Казахстан сложилась суперпрезидентская система правления с расширенной компетенцией президента в отношении трех ветвей власти - законодательной, исполнительной и судебной[16,с.3-54].

Сложившаяся в Республике Казахстан система централизации власти, не может не влиять на баланс ветвей и общее состояние политико-правовых институтов государственной власти. Б.А. Майлыбаев в данном случае, отмечает, что: «..президентская власть в политическом смысле ограничена не системой разделения властей, а - общим ослаблением государственной власти в социальной, экономической и духовно-культурной сферах, административным произволом регионального чиновничества»[17,с.507]. «Кроме того, - пишет автор, доминирование президентской власти обоснованно еще и тем, что сам институт президентства в Казахстане пока еще не субъективировался и не самоопределился по важнейшим вопросам о формах и мере своего участия в различных сферах жизни общества - культуре, экономике, социальной сфере»[17,с.507].

На наш взгляд, суждение о Президенте как гаранте системы разделения властей, может очень близко подвести казахстанскую демократию к опасной для нее стадии развития, в которой первенствует единоначалие, которое, характерно более для авторитарных и тоталитарных начал правления. Об этом прямо говорит В.А. Малиновский: «..архизначимые функции и вытекающие из них полномочия Президент осуществляет в силу Конституции по праву: глава государства ни с кем не делит принадлежащую ему власть. Окончательное решение принимается лишь самим Президентом. В этом заключается главный смысл ответственных действий единоличного государственного органа и высшего должностного лица»[18,с.29].

Уточним, что авторитаризм отличается неограниченной властью одного лица или группы лиц над гражданами при сохранении автономии личности и общества во внешнеполитических сферах. В отличие от этого тоталитарная политическая система характеризуется полным подчинением общества и личности власти, всеобъемлющим контролем за гражданами со стороны государства. Демократия - это контроль общества (большинства) над властью.

Если один человек является источником власти при авторитаризме, то политическую систему следует считать автократической, если группа лиц - аристократическими, олигархическими, этнократическими и т.п.

Однако нельзя не согласиться с выше приведенными суждениями о причинах очевидного суперпрезидентства в Республике Казахстан, указывающих на дестабилизационную обстановку переходного периода. При этом следует отметить, что за период очевидного подъема Казахстана создавалась нормативно-правовая база, усиливающая тенденции централизации, в то время когда Республика уже подошла к тому периоду, когда ее демократический статус должен определяться децентрализационными процессами. Об этом в говорит и сам Президент Республики Казахстан Н.А. Назарбаев[19].

В данном отношении актуализируется проблема разработки политико-правовой концепции государственной власти в Республике Казахстан. В Концепции необходимо отразить ее институциональные особенности, реализация и развитие которых зависит, прежде всего, от отечественного правопонимания, уважения демократических ценностей, заложенных в действующей Конституции Республики Казахстан,

1. Чиркин В.Е. Президент и исполнительная власть в системе разделения властей: реалии современной России// «История становления и современное состояние исполнительной власти в России» М. Новая Правовая культура, 2003.

2. Сапарғалиев ГС. Некоторые концептуальные идеи о государственном устройстве, о принципе разделения государственной власти на ветви//Вестник Института законодательства Республики Казахстан № 1(5), 2007 г.
3. Конституция Республики Казахстан (принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 год а)//«Казахстанская правда» от 8 сентября 1995 г.; Ведомости Парламента Республики Казахстан, 1996 г., № 4, ст. 217. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 21.05.2007 г.)
4. Выступления члена КС РК Малиновского В.А на научно-практической конференции «О совершенствовании системы регионального и местного самоуправления в РК» в городе (Астана, 12 декабря 2007 года).
5. Смайыл А. Мощная президентская власть — гарантия преодоления кризиса//СПС «Параграф».
6. Ибраева А.С Президентская власть в Казахстане. К вопросу о выборе формы правления в Казахстане//Конституционное строительство президентско - парламентских взаимоотношений на постсоветском пространств. Бишкек. ОФЦИР. 2003.
7. Айтхожи КК. Конституционная модель президентской формы правления; проблемы совершенствования//Конституционное строительство президентско - парламентских взаимоотношений на постсоветском пространств. Бишкек. ОФЦИР. 2003.
8. Научно-практический комментарий к Конституции Российской Федерации/Отв. Ред. Лазарев В.В. 2-е изд. доп и перераб. М., Спарк. 2001.
9. Тусупова А.Ж. Конституция и законы как источники конституционного права Республики Казахстан. Диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук. Республика Казахстан. Ачматы, 2007.
10. Всеобщая декларация прав человека (Принята и провозглашена резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеи от 10 декабря 1948 года)//СПС «Параграф».
11. Международный пакт о гражданских и политических правах (Нью-Йорк, 16 декабря 1966 г.). Ратифицирован Законом Республики Казахстан от 28 ноября 2005 года № 91-III, вступил в силу для РК 24 апреля 2006 года//СПС «Параграф».
12. Рогов И. Конституционная реформа - основа для дальнейшей модернизации правовой системы//СПС «Параграф».
13. Научно - правовой комментарий к Конституции Республики Казахстан/Под ред. Г. Сапарғалиева. Ачматы, «Жеті - Жарғы».
14. Чиркин В.Е. Конституционное право: Россия и зарубежный опыт.
15. Конституционный закон Республики Казахстан от 26 декабря 1995 года № 2733 «О Президенте Республики Казахстан»// Ведомости Верховного Совета РК, 1995 г., № 24, ст. 172; «Казахстанская правда» от 28.12.95 г.
16. Арын Е.М., Абен Е.М. и др. Реформирование структуры высших органов государственной власти в контексте модернизации политической системы Казахстана (1985-1998)//Евразийское сообщество. 1998, № 4.
17. Майлыбаев Б.А. Становление и эволюция института Президента Республики Казахстан: проблемы, тенденции, перспективы (опыт политико-правового исследования): Монография. - Алматы: Арыс, 2001.
18. Малиновский В.А. Глава государства суверенного Казахстана. ~ Алматы: ВШП «Эдилет», 1998.
19. Указ Президента Республики Казахстан от 4 декабря 2001 года № 735 «О дальнейших мерах по реализации Стратегии развития. Казахстана до 2030 года» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 15.05.2008 г.)//СПС «Параграф».

Резюме

Институты централизации политической власти в Республике Казахстан

Summary

Institutes of centralisation of the political power in Republic Kazakhstan.

ВИДЫ КОНСТИТУЦИОННОГО ПРАВОСОЗНАНИЯ

Г.Т.Ищанова - *к.ю.н., доцент*
кафедры теории государства и права
и конституционного права КазНПУ им. Абая

Как уже отмечалось, правосознание это форма общественного сознания. Это означает, что правосознание, как и общественное сознание в целом, «с самого начала есть общественный продукт и остается им, пока вообще существуют люди». И поскольку общество немислимо без людей, то и правосознание невозможно вне правовых взглядов, идей, представлений, чувств конкретных индивидов. Правосознание, включающее в себя довольно обширные понятия (право и сознание), подразделяется еще и на «многочисленные варианты правосознания различных общественных классов, групп и на многие миллионы индивидуальных правосознаний отдельных людей». Правосознание проявляется в сознании людей, образующих коллектив, общество. Следовательно, и конституционное правосознание, с точки зрения его принадлежности тем или иным субъектам, можно подразделить на индивидуальное, групповое и общественное.

Конституционным правосознанием в той или иной степени обладает каждый член общества - независимо от того получил ли он специальное юридическое образование, изучал ли право самостоятельно и т.д. Даже если человек никогда не слышал самого слова «правосознание», оно все же у

3

него имеется, так как у него в какой-то мере имеются знания правовых явления общества или определенное отношение к последним. В своей повседневной жизни люди неминуемо испытывают на себе регулирующее и воспитательное воздействие конституционно-правовых институтов, приводят в соответствие с общеобязательными конституционными нормами свое поведение, обращаются за помощью к государству, добиваясь защиты своих прав, свобод и законных интересов и т.д. В результате у человека формируется личное отношение к конституционно-правовым нормам, практике их применения, конституционной законности или, говоря иначе - индивидуальное конституционное правосознание как форма индивидуального сознания вообще становится важным регулятором поведения человека в правовой сфере.

Характер, сущность, назначение конституционного правосознания индивида имеет огромное значение для регулирования поведения, деятельности людей в правовой сфере. Именно через деятельность людей, их отношение к окружающему миру раскрываются содержание и смысл общественного конституционного правосознания. Вне сознания отдельных индивидов невозможно существование общественного конституционного правосознания с его идеологическими и социально-психологическими элементами. Именно индивиды выступают носителями общественного конституционного правосознания всегда.

Индивидуальное конституционное правосознание всегда выступает как отражение конкретных условий жизни человека, социальных отношений, в которые он включен и носителем которых является, особенностей структуры личности. Индивидуальное конституционное правосознание развивается под воздействием многих факторов - объективных и субъективных. Поэтому его развитие зачастую неравномерно и противоречиво. Конституционное правосознание индивида может одновременно содержать одобрение большинства конституционно-правовых положений, а в оценке какой-то группы правовых явлений быть дефективным.

Формируется индивидуальное конституционное правосознание под воз-, действием социальных условий, той системы общественных связей, отношений, ценностно-нормативной ориентации, общественной практики, в которую включен индивид. Это определяет социальный характер его конституционного правосознания. Но поскольку условия жизни, структура каждой личности индивидуальны, конституционное правосознание личности носит определенные элементы индивидуальности и неповторимости. Следовательно, так как становление человеческой личности всегда происходит в определенной социальной среде, то и особенности различных видов конституционного правосознания в большей степени зависят от характера воздействия на субъект его социального окружения.

Необходимо учитывать особенности и многообразие оттенков индивидуального конституционного правосознания, его противоречивость, а зачастую и наличие в нем пережитков

прошлого, неправильных воззрений и представлений. Наиболее показательно здесь состояние конституционного правосознания людей в советский период конституционного развития Казахстана.

На формирование индивидуального конституционного правосознания накладывает отпечаток и профессия человека, и его социальное положение, опыт, характер личных интересов и потребностей, т.к. человек всегда получает наиболее полное и правильное представление о тех правовых актах, которые имеют непосредственное отношение к повседневным условиям его жизни.

Субъектом, познающим и оценивающим действующие в обществе законы, законность, правопорядок являются не только отдельные люди, но и их социальные объединения. Наиболее широким таким объединением является общество в целом.

Общественное конституционное правосознание оказывает большое влияние на развитие индивидуального конституционного правосознания, Поэтому конституционно-правовое воспитание граждан должно осуществляться таким образом, чтобы конституционное правосознание индивидов в основе своей сближалось с общественным, чтобы ведущие, прогрессивные взгляды и представления общественного конституционного правосознания становились глубоко осознанными убеждениями отдельной личности.

Общественное конституционное правосознание представляет собой сложную социальную категорию, которая вырабатывается коллективным путем и выражает отношение к конституционно-правовым явлениям и их оценку со стороны больших общественных групп, хотя принципы общественного конституционного правосознания, его основные идеи могут быть четко и верно сформулированы отдельными их представителями.

Наряду с обществом специфическим конституционным правосознанием обладают политические партии, малые неформальные группы, профессиональные коллективы. В неоднородном конституционном правосознании населения можно выделить конституционные взгляды, характерные для представителей различных профессий, для людей разного пола, возраста и образования. При этом общественное конституционное правосознание является главной, основной формой конституционного правосознания, определяющей все иные формы - индивидуальное, коллективное.

Трудовые коллективы, общественные объединения представляют собой устойчивые объединения людей, создающиеся на основе их совместной трудовой, профессиональной или общественной деятельности. Коллектив объединяет людей едиными групповыми интересами, целями, которые возникают в процессе их совместной деятельности и личного общения. Единство трудовых и социальных интересов коллектива проявляется и в сфере правовых отношений. Коллективы в процессе своей деятельности реализуют право: исполняют правовые нормы, участвуют в правоотношениях, либо применяют правовые нормы в соответствии со своим правовым статусом. В процессе участия членов коллектива в реализации конституционно-правовых норм в их сознании неизбежно откладываются и оцениваются реализуемые конституционные предписания и возникающие на их основе конституционно-правовые отношения. В результате у каждого коллектива складывается специфичное, свойственное ему конституционное правосознание, представляющее собой систему групповых правовых взглядов, идей, представлений, чувств, отражающую специфику коллектива и практику реализации им конституционно-правовых предписаний. Однако у членов того или иного коллектива под влиянием групповой деятельности и общения возникает особое отношение не только к конституционно-правовым нормам, непосредственно касающимся их совместной деятельности, но и к более общим конституционным предписаниям, затрагивающим интересы широких социальных групп и общества в целом.

Несмотря на то, что групповому конституционному правосознанию присущи специфические черты и особенности, его нельзя отделять ни от индивидуального конституционного правосознания, поскольку личность проявляет свое индивидуальное правосознание действуя, прежде всего в составе группы, ни от общественного конституционного правосознания, так как последнее проявляется и конкретизируется прежде всего в конституционном правосознании различных социальных групп. Групповое сознание - «один из видов общественного сознания, из которого индивид «черпает» общезначимые идеи, взгляды, представления, модифицируя их на основе групповых интересов и ценностей» [1, с. 682]. Однако каждый коллектив, социальная группа «имеет как общие цели и задачи, совпадающие с общественными задачами в целом, так и свои специфические, порожденные потребностями и интересами данной социальной группы». Следовательно, проявляющееся в конституционном правосознании различных коллективов, общественное конституционное правосознание

преломляется через призму специфических интересов и потребностей конкретного коллектива и приобретает определенные особенности, позволяющие рассматривать групповое конституционное правосознание в качестве относительно самостоятельного образования, отличающегося от индивидуального и общественного конституционного правосознания.

Конституционное правосознание является сложным социальным явлением и недостаточно выделять на основе его принадлежности тем или иным субъектам (носителям) индивидуальное, групповое и общественное конституционное правосознание. Необходимо учитывать глубину отражения конституционным правосознанием различных сторон правовых явлений и процессов, характеризующую уровнем знания конституционно-правовых предписаний, их оценкой и возможностью практического использования. На основе данных критериев можно выделить три уровня конституционного правосознания: обыденный, профессиональный, теоретический (научный).

Однако данные уровни не следует рассматривать изолированно от индивидуального, группового, общественного конституционного правосознания, поскольку в каждом его виде могут быть представлены все уровни.

Обыденное конституционное правосознание формируется стихийно под воздействием непосредственных условий жизни людей, их личного жизненного опыта. Обыденное правосознание возникает как осознание прав и обязанностей, законности и правопорядка, других правовых явлений на эмпирическом уровне». Эмпирический характер обыденного конституционного правосознания обусловлен тем, что последнее порождается повседневными условиями жизни индивидов, сводится преимущественно к обиходным представлениям, оценкам, навыкам. На основе вышеизложенного можно сделать вывод, что основу обыденного конституционного правосознания составляет социально-правовая психология, проявлением которой и являются правовые чувства, оценки, эмоции, установки и т.д. Иногда обыденное правосознание и социально-правовая психология, являющиеся, по сути, разноплановыми явлениями, отождествляются. Например, Е.А. Лукашева мотивирует это тем, что социальную психику, как и обыденное правосознание, составляют «не оформленные концептуально, возникающие в основном стихийно, на эмпирическом уровне взгляды, мысли, чувства, настроения, привычки и традиции больших и малых групп либо общества в целом» [2, с.153.]. В структуре обыденного конституционного правосознания конституционно-правовой психологии, действительно, принадлежит основная роль, однако психологическая сторона не является единственной в обыденном конституционном правосознании и к тому же она характерна и для других уровней конституционного правосознания (профессионального и теоретического). Индивиды в своей повседневной деятельности в рамках присущего им обыденного конституционного правосознания всегда используют категории и понятия, свойственные теоретическому конституционному правосознанию. На наш взгляд, следует согласиться с мнением К.Т. Вельского, что «обыденное правосознание не может существовать без понятийного аппарата, хотя, конечно, уровень этой понятийности иной, чем в теоретическом правосознании» [3 с. 143.]. В условиях научно-технического прогресса большинство людей обладает определенными теоретическими правовыми знаниями, полученными в основном вследствие общего правового воспитания, из средств массовой информации, в результате наблюдения за деятельностью органов государственной власти и местного самоуправления, должностных лиц и т.д. Следовательно, обыденное конституционное правосознание не лишено отдельных элементов теоретического конституционного правосознания, научно-мировоззренческих, идеологических компонентов. Преобладание же в нем психологических компонентов объясняется тем, что обыденный уровень конституционного правосознания свойственен индивидам, их объединениям, коллективам, реализующим конституционно-правовые предписания в повседневных отношениях. В большинстве случаев соблюдение, исполнение и использование конституционно-правовых предписаний не требует от субъектов специальных научных познаний, а структурные элементы обыденного конституционного правосознания, относящиеся как к социально-правовой психологии, так и к конституционной идеологии (в основе которой лежит знание действующего конституционного законодательства), нацелены «на «освоение» правовых требований и возможностей лишь постольку, поскольку они необходимы для практического «утилитарного» использования в повседневной жизни.

Однако отдельная категория людей при постоянном, непосредственном выполнении юридически значимых действий совершенствует свои знания конституционно-правовых норм, степень понимания государственно-правовых явлений, так как это непосредственно связано с осуществлением ими своей про-

фессиональной деятельности. Следовательно, можно выделить другой, отличный от индивидуального, уровень конституционного правосознания - профессиональный.

На более высокий уровень требований, предъявляемых к правосознанию профессионалов, и его отличие от правосознания обывденного указывал В.И. Чхиквадзе. «Надо отметить, - писал он, - что правосознание людей, профессионально исполняющих обязанности по государственному управлению, охране порядка, осуществлению правосудия и т.п., по своему политико-идеологическому содержанию будет отличаться от обывденного представления о правовых нормах и понимании их со стороны других членов общества, как правосознание более высокого порядка. К указанной категории лиц могут быть предъявлены повышенные требования в отношении поведения, осуществления пропаганды права и т.д., чем к другим членам общества» [4, с. 353].

Следует отметить, что в юридической литературе под профессиональным правосознанием чаще всего понимается правосознание юристов-профессионалов. Действительно, именно юристы в большинстве случаев являются носителями профессионального правосознания, в целом, и профессионального конституционного правосознания, в частности. Однако некоторые лица, занимающиеся юридической деятельностью, не являются юристами-профессионалами, получившими специальное юридическое образование. Юридическую деятельность осуществляют лица, занимающие многие государственные должности. Под лицами, занимающими государственные должности в РК, понимаются граждане РК, работающие в должностях, установленных Конституцией РК, для непосредственного исполнения полномочий государственного органа. Следовательно, нельзя согласиться с мнением, что профессиональное правосознание присуще только профессиональным юристам и, в большей степени, это относится к профессиональному конституционному правосознанию.

Если рассматривать роль и место профессионального конституционного правосознания в механизме правового регулирования, то можно выделить две сферы его функционирования - сферу правообразования и правоприменения. Следовательно, допустимо говорить о профессиональном конституционном правосознании субъектов правотворческой деятельности и субъектов правоприменительной деятельности. Причем, в последней группе субъектов особо следует выделить подгруппу субъектов, осуществляющих правоохранительную форму правоприменения. Не останавливаясь на подробной характеристике указанных видов профессионального конституционного правосознания, отметим, что к участию во всех этих формах деятельности допускаются помимо профессиональных юристов и лица, не обладающие специальным юридическим образованием. Детально же рассмотрению выделенных видов профессионального конституционного правосознания будет уделено внимание в рамках второй главы настоящего исследования.

В профессиональном конституционном правосознании, складывающемся в ходе специальной подготовки, в процессе осуществления практической юридической деятельности, большую роль, чем в обывденном, играют элементы конституционно-правовой идеологии. Однако элемент правовой практики в процессе формирования профессионального конституционного правосознания необходимо выделить особо, так как познание конституционно-правовых явлений осуществляется в основном в русле практической деятельности по его применению. Поэтому профессиональное конституционное правосознание не охватывает все конституционные стороны правовых связей, явлений, процессов, ограничиваясь конкретной областью правоприменительной деятельности. Стремление же проникнуть в сущность конституционных явлений, познать их закономерности, отразить результаты познания в виде различных теорий и концепций характерно для теоретического (научного) конституционного правосознания.

В основе теоретического конституционного правосознания лежит система научных идей, теорий, концепций, понятий, взглядов, выражающих теоретическое освоение конституционных сторон правовых явлений, правовых реалии общества. Следовательно, теоретическое конституционное правосознание опирается на науку конституционного права, что дает возможность именовать ее как научное.

Значительное влияние элементов правовой идеологии в структуре теоретического правосознания приводит иногда к их отождествлению. Однако теоретическое конституционное правосознание нельзя лишать отдельных психологических компонентов, так же как нельзя полностью деидеологизировать обывденное конституционное правосознание. К психологическим компонентам теоретического конституционного правосознания исследователя можно отнести интуицию, способную, на основе

предшествующего опыта научной деятельности, наводит исследователя на важную мысль при изучении различных сторон конституционно-правового регулирования.

Потребность в проверке, «апробировании» на практике большинства теоретических разработок, идей, конструкций тесно связывает конституционное правосознание теоретическое с профессиональным и обыденным. Это дает возможность сделать вывод о том, что при всей своей дифференцированности конституционное правосознание нельзя сводить к механической сумме разрозненных частей. Конституционное правосознание отдельных индивидов, социальных групп, общества в целом представляет собой единое, целостное духовное образование с тесно взаимосвязанными элементами. Причем, как уже отмечалось, каждый из уровней конституционного правосознания, тяготея к тому или иному способу отражения, включает в себя и эмоционально-психологические и рациональные элементы.

1. *Энциклопедический социологический словарь*, - СПб., 1995.
2. *Лукашева Е.А. Социалистическое правосознание и законность*. - Москва, 1973.
3. *Вельский К. Т. Групповое правосознание и специфика его проявления*. - М., 2004.
4. *Чхиквадзе В.М. Государство, демократия, законность*. - Москва, 1967.

Резюме

В данной статье автор рассматривает понятие и виды конституционного правосознания.

Summary

In given article the author considers concept and kinds of the constitutional sense of justice.

ТҮРКІСТАН ӨЛКЕСІНДЕ КЕҢЕС ҮКІМЕТІНІҢ ОРНАУЫ: СЕБЕПТЕРІ МЕН САЛДАРЫ

У.А. Ахатов - *эл-Фараби атындағы*

*ҚазҰУ-дың мемлекет және ұйық теориясы мен тарихы
кафедрасының доценті, заң ғылымдарының кандидаты*

Бірнеше ұлттар мен ұлыстарды біріктірген Түркістан өлкесі ХІХ ғасырдың екінші жартысы мен ХХ ғасырдың бас кезінде түрлі саяси соққыларға ұшырады. Ресейдің жүргізген империялық саясатының нәтижесінде Түркістан өлкесін мекендеген жергілікті ұлттар мен ұлыстар өз саяси дербестігін айырылып Ресейдің әкімшілік аймағына айналды.

Патшалық Ресейдің жаулап алу саясатының нәтижесінде өлкенің ғасырлар бойы қалыптасқан басқару, құқық және әлеуметтік-экономикалық жүйесіне үлкен зардап келді. Ресей тарапынан жүргізілген түрлі саяси, әкімшілік және әлеуметтік-экономикалық реформалар жергілікті тұрғындардың ашу ызасын келтіріп, бас көтерулерге алып келді. Бұл саяси ахуалды өзбек ғалымы Д.А. Алимовтың жетекшілігімен жарық көрген «Туркестан в начале ХХ века: к истории истоков национальной независимости» атты еңбегінде келесідей баға береді: «В противовес процессу навязанной извне модернизации в недрах туркестанского общества назревал противоположенный процесс, основная тенденция которого выражалась в нарастающем антиколониализме. Существовавший колониальный режим все больше осозновался как; угроза самобытности коренных народов края, подрыва их традиционного образа жизни. И естественно антиколониалистские настроения, свойственные всем социальным слоям и группам туркестанского общества, нашли свое выражение в стихийном стремлений туркестанцев к общетуркестанской консолидации на традиционных принципах и нормах общественных отношений, приверженность национальным образцам поведения человека» [1, 11 б.].

Ресей Түркістан өлкесін өзінің көптеген проблемаларын шешуде кеңінен қолдануға тырысты; Негізінен, аграрлық сектор, қоныс аудару және т.б. Өлкені өз қолында ұстап тұру үшін қатаң басқару жүйесі енгізілді. Бұл жайында белгілі түркмен ғалымы Ш. Ташлиевтің келесі ойына көңіл бөлейі* «Туркестан был колонией царизма, причем колонией чистейшего типа. Управление краем носило военный характер: туркестанский генерал-губернатор подчинялся военному министру... Царизм проводил жесткую

колониальную политику в отношении народов Туркестана, всячески тормозил их экономическое и культурное развитие, лишал их элементарных человеческих прав» [2, с. 5-10].

Түркістан өлкесінде қалыптасқан жағдай Ресеймен тығыз байланысты болды. Ресейде орын алған демократиялық үрдістер мен саяси өзгерістер легі түркістанға да әсер етті. Революциялық бас көтерулердің нәтижесінде 1917 жылдың ақпан айында, ғасырларға созылған Патша билігі құлатылып, оның орнына буржуазиялық топ өкілдері билік басына келді. Ол кезде Түркістан өлкесін 70 жастағы, өте қатыгез генерал-губернатор ретінде танылған А.Н. Куропаткин басқаратын. Ол Ресейде орын алған саяси төңкерісті барынша жасыруға тырысып, елден қашуға әрекеттенеді. «28 февраля 1917 г., в 23 часа 48 минут, в Ташкенте была принята телеграмма от депутата Государственной Думы Бубликова о свержении царского самодержавия и о переходе власти в руки Временного Комитета Государственной Думы. Телеграмма тайно была передана генерал-губернатору Куропаткину, который оставил ее в секрете, пытаясь скрыть от народа совершившийся факт и выиграть время; генерал хотел «подготовиться» к возможным волнениям масс. Однако уже 1 и 2 марта население Ташкента было возбуждено, узнавая о революции в Петрограде из отрывных сообщений железнодорожников» [3, с. 14].

Ресей жерінде, соның ішінде Түркістан өлкесінде билік тізгінін қолына алған Уақытша үкімет елде қалыптасқан саяси, әлеуметтік және экономикалық жағдайды түзетуге еш шамасы келмейтін қауһар танытты. Елдің бүкіл аумағында ашаршылық, жұмыссыздық жайлады. Уақытша үкімет өкілдері қалыптасқан жағдайды бағалап, нақты шаралар қолданудың орнына, өз араларында аразік болып, саяси бірауыздылық танытуға мұршасы келмеді. «... несмотря на решительную борьбу трудящихся масс против эксплуататоров, победа Февральской буржуазно-демократической революции в России и практическая деятельность Временного правительства в Туркестане не внесли существенных изменений в социально-экономическую и политическую жизнь народов Средней Азии и Казахстана. Руководители Туркестанского комитета и переименованные в комиссаров бывшие царские чиновники в областях и уездах продолжали смотреть на народы Средней Азии как на людей низшей расы и поддерживали произвол военно-чиновничьей бюрократии. Временное правительство и его Туркестанский комитет ничего не предприняли для борьбы с голодом, хозяйственной разрухой и сохранили без изменения старые земельно-водные отношения в Туркестане» [4, с. 36].

Бұл жағдай тек қана Түркістан өлкесінде ғана емес, бүкіл Ресей аумағында орын алған жағдай болатын. Уақытша үкіметтің әлсіз тұстарын байқаған Кеңестер билікті өз қолына алуға әрекеттенді. Нәтижесінде 1917 жылдың қазан айында Кеңестер Ресейде билік тізгінін өз қолына алады. Кеңестердің билікке келіп, оны халықтың басым көпшілігінің қолдауының себептері келесідей: Біріншіден, халықтың ғасырларға созылған Патша езгісінен зардап шегуі; Екіншіден, қарапайым халықтың басты проблемаларының бірі - әлеуметтік-экономикалық жағдайының нашарлауы; Үшіншіден, Ресейдің Бірінші дүниежүзілік соғысқа қатысуы және оның салдары; Төртіншіден, Патша билігі құлап, оның орнына келген Уақытша үкіметтің елде қалыптасқан саяси, әлеуметтік-экономикалық проблемаларды шешуге мүмкіндігінің болмауы; Бесіншіден, Кеңестердің елді тығырықтан алып шығудағы бағдарламаларының болуы, «жер шаруаларға, завод-фабрикалар жұмысшыларға» деген саяси ұрандары бастапқыда халықты өз жағына шығаруға көп септігін тигізді.

Кеңестердің билікке келуіне әсер еткен тағыт да бір фактор, ол бастапқы кезеңде олардың қатарында солдаттардың, офицерлердің болуында. Олар орталықта, жергілікті жерлерде Кеңестердің билікке келуіне көп ықпал еткені белгілі.

Қазан революциясы нәтижесінде билікті өз қарамағына алған Кеңестер, ендігі сәтте арнайы мемлекеттік органдарды жасақтауға кірісіп кетті. «Для полного установления в Туркестане советской власти необходимо было создать новый советский государственный аппарат. Поэтому 13 ноября 1917 г. В Ташкенте открылся III краевой съезд Советов, центральным вопросам которого было образование краевого органа власти. Съезд избрал Совет Народных Комиссаров Туркестанского края и утвердил наказ Совету Народных Комиссаров. На съезде также была принята резолюция, в которой указывалась, что вся власть на местах переходит в руки Советов рабочих, солдатских и крестьянских депутатов. Историческое значение III съезда Советов состояло в том, что он закрепил факт перехода всей власти в крае в руки Советов» [5, 14 б.].

Кеңестер 1918 жылы 30 сәуір күні өз билігін Түркістанда ресми түрде орнатты. Түркістан Кеңестерінің 5-ші өлкелік съезді бұрынғы Түркістан өлкесінің аумағында Түркістан Автономиялық Кеңестік Республикасын құру туралы Ереже қабылдады. Кеңес үкіметінің алдында тұрған басты

мақсаттардың бірі - мемлекеттік құрылыс пен құқықтық жүйені кеңестік тұрғыда рәсімдеу болатын. Осы міндетті шешу үшін Түркістан республикасында негізгі заң - Конституцияны қабылдау қажеттігі туындайды.

Түркістан Республикасының алғашқы Конституциясының (негізгі заң) қабылдануына негіз болған басты құжаттардың бірі - әрине III-ші Бүкіл Ресейлік Кеңестер Съезді қабылдаған «Еңбекшілер мен каналушы халықтың құқықтары Декларациясы» мен V-ші Съезде бекітілген Ресей Социалистік Федеративтік Кеңестік Республикасының Конституциясы болды.

Конституция бүкіл билікті Жұмысшылар, Солдаттар мен Шаруалар өкілдерінің құзырына берді. «1. Россия объявляется Республикой Советов Рабочих, Солдатских и Крестьянских Депутатов. Вся власть в центре и на местах принадлежит этим Советам. 2. Российская Советская Республика учреждается на основе свободного союза свободных нации как федерация Советских национальных республик» [6].

Түркістан Кеңестерінің VI-шы Съезді 1918 жылдың 15 қазанында Кеңестік Түркістанның алғашқы Конституциясын қабылдады. Конституциям сәйкес республикадағы бүкіл билік тұтқасы әр түрлі Кеңестер Съездінің қолына берілді. Тиісінше Кеңестер Съезді мемлекетте атқарушы билік тармақтарының қалыптастырып отырды. Конституцияның 9-шы бөлімшесіне сәйкес: ««Вся власть в Туркестанской Республике в пределах, установленных настоящей Конституцией, принадлежит:

а) в пределах городов, деревень, сел, станиц, местечек, аулов, кишлаков - Советам Рабочих, Солдатских, Крестьянских (дехканских, казачьих) депутатов этих мест, а где возможно - общему собранию избирателей непосредственно;

б) в пределах волости - волостному Съезду Советов;

в) в пределах уезда - уездному Съезду Советов;

г) в пределах области-округа - областному Съезду Советов;

д) на пространстве Туркестанской Республики - Туркестанскому Съезду означенных Советов» [7, 6-7 бб.].

Қорыта келгенде, XIX ғасырдың соңы мен XX ғасырдың бастапқы кезеңі, Ресей, соның ішінде Түркістан аймағы үшін елеулі оқиғалармен ерекшеленеді. Ғасырлар бойы қалыптасқан ел басқару, құқық жүйесі, элеуметтік-экономикалық жүйесі күрделі өзгерістерге ұшырады. Көптеген саяси толқулардың нәтижесінде 1917 жылдың қазанында билікке Кеңестер келді. Оның саяси эсері Түркістан аймағына да тиіп, 1918 жылдың 30 сәуірінде Кеңестік Түркістан Республикасы өмірге келді.

Жалпы Кеңестердің билікке келуі кездейсоқтық емес еді. Оның себептері тереңде жатқан болатын. Елде қалыптасқан күрделі саяси, элеуметтік-экономикалық жағдай қарапайым халықты Кеңестер жағына шығуға мәжбүр еткені бәрімізге белгілі.

1. *Туркестан в начале XX века: к истории истоков национальной независимости // Коллектив авт.: Р.М. Абдуллаев, С.С. Агзамходжаев, И.А. Ачимов и др. - Ташкент: «Шарк», 2000. - 672 с.*

2. *Ташлиев Ш. Установление и упрочение Советской власти в Туркестане (1917 - июнь 1918 гг.). - Ашхабад: «Туркменское государственное издательство», - 1957. - 146 с.*

3. *Сапегина В.А. Борьба за создание Советского Государственного аппарата в Туркестане (февраль 1917 - апрель 1918 гг.). - Ташкент: «Изд. АН УзССР», - 1956. - 163 с.*

4. *Гордиенко А.А. Создание Советской национальной государственности в Средней Азии. - Москва: «Юридическая литература», - 1959. - 249 с.*

5. *Карыбаева А.С. Государственно-правовое развитие Кыргызстана (XX - начало XXI века) Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. - Москва, 2007. - 24 б.*

6. *Известия Всероссийского Центрального Исполнительного Комитета Советов. - 19 июля 1918 г. - № 151.*

7. *Конституция Туркестанской Республики Российской Социалистической Советской Федерации принятая VI-м Туркестанским Съездом Советов от 15 октября 1918 года. - Ташкент, 1918. - 6-7 бб.*

Резюме

В статье с исторически - правовой точки зрения рассматривается процесс возникновения Туркестанской АССР.

Summary

In the article from the historical-law point of view examined process of appearance of Turkestan ASUR

НЕКОТОРЫЕ ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ ГОСУДАРСТВЕННЫХ СЛУЖАЩИХ

А.К.Богенбаева -

к.и.н., ст. преподаватель кафедры

Теории государства и права и Конституционного права

КазНПУ им. Абая

Государственный служащий обладает полным объемом конституционных прав личности и гражданина. Общегражданские права и обязанности государственных служащих такие же как и других граждан. Государственные служащие пользуются всеми правами и свободами, а также несут обязанности перед обществом на равне со всеми правами и свободами, а также несут обязанности перед обществом наравне со всеми гражданами. Ограничения служащего в правах могут иметь место только законом о государственной службе, в связи с обеспечением надлежащего выполнения служащими своих служебных полномочий (например во сфере предпринимательской деятельности).

Государственный служащий имеет определенное правовое положение. Для него определены особые условия поступления на государственную службу, прохождение, прекращение службы. Государственный служащий реализует предоставленные ему полномочия и функции как внутригосударственной администрации, так и по отношению к внешним субъектам права (гражданам и другим организациям и т.д.).

Правовое положение служащего находящегося на государственной службе (в министерствах, государственных комитетах, аппарате Администрации Президента, Правительства и т.д.) отличается от правового положения, например, военнослужащего характером служебных полномочий, содержанием прав и обязанностей, механизмом привлечения к правовой ответственности.

Правовое положение государственных служащих зависит также от условия, в которых протекает государственная служба. Поэтому особенности правового положения государственных служащих могут определяться и объективно возникшей общественно-политической либо государственной ситуацией: например, введение режима чрезвычайного положения или военного положения; объявление мобилизации; другие установленные специальными законами административно-правовые режимы. В этих случаях содержание правового положения государственного служащего существенным образом может изменяться: служащие могут получать дополнительные полномочия, права; для них могут устанавливаться специальные обязанности и особые условия прохождения службы и юридической ответственности [1].

Одним из важных принципов казахстанской государственной службы является принцип социальной защищенности.

В соответствии с этим принципом, государственным служащим обеспечиваются, во-первых, общие для всех граждан Республики конституционные права и свободы, а также иные гарантии, такие как: право на вознаграждение за труд, право на отдых, право на безопасность условий труда, социальное обеспечение без какой - либо дискриминации. Во-вторых, на государственных служащих распространяются специальные нормы правовой и социальной обеспеченности и защиты, которые получили конкретизацию и дальнейшее развитие в Законе "О государственной службе" и целом блоке подзаконных нормативных правовых актов, регулирующих отношения в сфере государственной службы, вступивших в действие с 1 января 2000г. [2].

Конкретные права и обязанности государственных служащих, вытекающие из законодательства о государственной службе, определяются на основе типовых квалификационных требований и отражаются в ведомственных нормативных правовых актах, утверждаемых руководителями государственных органов. Для обеспечения стабильности пребывания административных государственных служащих на государственной службе, законом обеспечены их правовая защита от необоснованных увольнений. В нем прямо записано, что смена политических служащих не является основанием для прекращения службы административными государственными служащими. Другой нормой Закона обеспечивается гарантия трудоустройства административных госслужащих при реорганизации или ликвидации государственного органа. Согласно Закону, в случае ликвидации или реорганизации государственного органа административных служащих при наличии стажа работы в государственных органах не менее трех лет обеспечиваются работой во вновь образованном либо в другом государственном органе в соответствии с

их квалификацией, либо по выбору административных служащих им производится выплата выходного пособия.

Новеллой Закона в части усиления правовой защиты государственного служащего являются следующие нормы: при сомнениях в правомерности полученного для исполнения распоряжения государственный служащий должен незамедлительно сообщить об этом в письменной форме своему непосредственному руководителю и руководителю, давшему распоряжение; в случае, если вышестоящий по должности руководитель письменно подтверждает данное распоряжение, государственный служащий обязан его исполнить, если выполнение его не влечет действий, которые относятся к уголовно наказуемым деяниям; ответственность за исполнение государственным служащим неправомерно распоряжения несет подтвердивший это распоряжение руководитель.

Также Законом определены гарантии прав государственных служащих при привлечении их к дисциплинарной ответственности:

государственный служащий обязан быть ознакомлен со всеми материалами, связанными с привлечением его к дисциплинарной ответственности;

действия и решения государственного органа или должностного органа или должностного лица могут быть обжалованы привлекаемыми к ответственности государственным служащими в порядке, определенном уполномоченным органом, либо суд;

Закон предусматривает такую меру социальной защиты, как обеспечение государственных служащих жильем в установленном законодательством порядке. Для индивидуального жилищного строительства государственным служащим, нуждающимся в улучшении жилищных условий, бесплатно предоставляются земельные участки;

Кроме того, Законом предусматривается, что в целях определенности служебных функций государственные служащие вправе:

- требовать от руководителя точного определения задач и объема служебных полномочий в соответствии с должностью, занимаемой государственным служащим;

- на уважение личного достоинства, справедливое и уважительное отношение к себе со стороны руководителей, иных должностных лиц и граждан;

Помимо этого государственные служащие имеют также и иные права, как:

- на стимулирование и оплату труда в зависимости от должности, которую он занимает, качества, опыта и иных установленных настоящим Законом оснований;

- на переподготовку (переквалификацию) и повышение квалификации за счет средств соответствующего бюджета;

- беспрепятственно знакомиться с материалами, которые касаются прохождения им государственной службы, в необходимых случаях давать личные объяснения;

- на продвижение по службе с учетом квалификации способностей, добросовестного исполнения своих служебных обязанностей;

- требовать служебного расследования при наличии безосновательных, по мнению служащего, обвинений;

- на охрану труда, здоровья, безопасные и необходимые для высокопроизводительной работы условия труда;

- на социальную и правовую защиту;

- увольнение с государственной службы по собственному желанию;

- на пенсионное и социальное обеспечение;

- на внесение вышестоящим государственным органам и должностным лицам предложений по совершенствованию государственной службы;

Государственный служащий участвует в формировании общественно-политических, государственно-правовых и социально-экономических предпосылок сфер управления, обеспечивая реальную связь с жизнью общества и народа.

Государственный служащий должен знать и соблюдать Конституцию Республики Казахстан. Кроме того, он обязан:

- обеспечивать соблюдение и защиту прав, свобод и законных интересов граждан и юридических лиц, рассматривать в порядке и сроки, установленные законодательством, обращения граждан, принимать по ним необходимые меры;

- осуществлять полномочия в пределах предоставленных ему прав и в соответствии с должностными обязанностями;
- соблюдать государственную и трудовую дисциплину;
- принимать на себя ограничения, установленные законом;
- соблюдать нормы служебной этики, установленные законодательством,
- выполнять приказы и распоряжения руководителей, решения и указания вышестоящих органов и должностных лиц, изданные в пределах их полномочий,
- хранить государственные секреты и иную охраняемую законом тайну, в том числе и после прекращения государственной службы, в течение времени, установленного законом, о чем дают подписку;
- сохранять в тайне получаемые при исполнении служебных обязанностей сведения, затрагивающие личную жизнь, честь и достоинство граждан, и не требовать от них предоставления такой информации, за исключением случаев, предусмотренных законодательством;
- обеспечивать сохранность государственной собственности;
- незамедлительно информировать должностное лицо, имеющее право их назначения, в случаях, когда частные интересы государственного служащего пересекаются или входят в противоречие с их полномочиями;
- повышать свой профессиональный уровень и квалификацию для эффективного исполнения служебных обязанностей [3].

Особенности правового положения различных категорий служащих обусловлены возложенными на них обязанностями и характером служебных полномочий, спецификой деятельности государственных органов, в которых они проходят службу. Особое правовое положение различных видов государственных служащих устанавливается специальными нормативными актами, например: законами РК «О прокуратуре» и т.д.

Правовое положение государственных служащих с изменением условий прохождения государственной службы также изменяется. Например, повышение по службе предоставляет служащему дополнительные полномочия, права и обязанности; устанавливаются и дополнительные запреты и ограничения по службе, особенности процедуры привлечения к дисциплинарной ответственности.

Конкретные обязанности государственных служащих, вытекающие из установленных настоящим Законом основных обязанностей, определяются на основе типовых квалификационных требований и отражаются в должностных инструкциях, утверждаемых руководителями соответствующих государственных органов.

Таким образом, законодательство Республики Казахстан учитывает интересы государственных служащих, адекватно возможностям государства, обеспечивает их социальную и правовую защиту, что является гарантией повышения стабильности и профессионализации персонала государственной службы.

Согласно передовому мировому опыту, в органах государственного управления существует строгое разделение политической и административно-исполнительной деятельности, а также соответствующих им должностей. Практически во всех странах с рыночным управлением успешно прошел испытание временем, и как показала практика, является наиболее эффективным и распространенным. По общественным и объективным причинам основные парадоксы проводимых экономических реформ в Казахстане задавались из центра и осуществлялись по схеме «сверху-вниз». Ключевой проблемой при создании эффективной системы государственного управления является рационализация структуры центральных исполнительных органов и упорядочение их деятельности. Положительное решение этой проблемы создаст соответствующее условия для рационализации территориального управления и оптимального перераспределения функции между центральными и местными исполнительными органами, что является целью следующего этапа реформ [4].

Таким образом цель реформирования государственной службы в Республике Казахстан заключается в создании эффективной системы государственного управления, обеспечивающей устойчивое социально-экономическое развитие за счет эффективного государственного регулирования.

1. Стариков Ю.Н. Государственная служба. - Воронеж, 2006г.

2. Конституция Республики Казахстан.

3. Закон Республики Казахстан «О государственной службе» от 23 июля 1999 года N 453

4. Манохин В.Н. Советская государственная служба. - М., 2006г.

ТҮЙІН

Мақалада мемлекеттік қызметкерлердің құқығы мен міндеттері сипатталған, мемлекеттік қызмет үрдісінің құқықтық реттелеуіне талдау жасалады.

Summary

This article describes the rights and obligation of civil servants, an analysis of the legal regulation of public-service processes.

ӘНЕТ БАБА КІШІКҰЛЫ - ҚАЗАҚ ҚҰҚЫҒЫНЫҢ ІРІ РЕФОРМАТОРЫ

Қ.Н.Дауталиев -

*заң ғылымдарының кандидаты, « Интеллекту ал-Парас ат »
заң компаниясының жетекші ғылыми қызметкері*

Дәстүрлі ауызша тарихнамада және көптеген ғылыми-көпшілік әдебиеттерде Төле, Қазыбек және Әйтеке билер өмір сүрген дәуір қазақ билерінің классикалық кезеңі ретінде суреттеледі. Шынымен де, үш би өмір сүрген кезең қазақ билер сотының өркениеттік үлгісіне ұласа алды. Үш биге дейінгі кезеңдерде өмір сүрген билерді салыстыра қарайтын болсақ үлкен айырмашылықтар барына көз жеткіземіз. Мәселен Ноғай Ордасының негізін қалаушы Ер Едіге би - батырлығымен және соңына ел ерте алатын дара басшылығымен танылды. Заманы мемлекет құрушы міндетті жүктеді. Одан кейінгі билер жыраулық қырынан танылды және негізінен осы функцияны алып жүруші сапада көрініс тапты. Оларға Қазақ Ордасының негізін қалаушылардың бірі әз-Жәнібек ханның бас биі болған Асан қайғы (1361-1469жж), Еңсегей бойлы Есім ханның серігі Жиенбет жырау (1598-1628жж), Абылай ханның бас биі болған Бұхар жырау (1668-1781 жж) және т.б. жатады. Сондай-ақ билердің бір парасы рухани кемелденген, тақуалық бой алдырған ортадан келіп қосылды. Бұлардың қатарына Аргын Ақжол биді (Дайырқожа) және мақалада біз көтергелі отырған Әнет бабаны жатқызуға болады. Тіпті кейбір зерттеушілердің атүсті пікірі бойынша билер әуелде тек діни әулеттерден ғана шыққан, тар шеңбердегі әлеуметтік топ ретінде есептеледі [1]. Қазақ билерінің бойына тән мұндай қасиеттердің қайсыбірін байқай алу - біржақты әрі түпкілікті қорытынды жасауға негіз бола алмайды. Билердің заман ағымына тез бейімделуі - оның жан-жақты сапада көрініс табуына алып келеді. Мәселен Бұхар және Қоқан хандары қазақтың Досбол, Байзақ сияқты бірсыпыра билеріне «датқа» генерал шендерін берді. Сәйкесінше халық арасында олар Досбол датқа, Байзақ датқа деген атпен де танылып жүрді. Бірақ аталған билердің билік-шешімдерін, нақыл сөздерін саралау арқылы, күнделікті өмірде би ретіндегі қызметі маңызды роль атқарғанын байқаймыз. Сондықтан: да қазақ билерін тергеп-қарағанда мүмкіндігінше кең ауқымда және кешенді сипатта талдау жүргізгеніміз абзал.

Жалпы қай дәуірдің белгілі биін алып қарасақ та, олардың заман жүгін қабат арқалаған жандар екеніне көз жеткіземіз. Әнет баба - Төле, Қазыбек және Әйтеке билермен тізе қосып, замандас болумен қатар, қоғамдық-саяси ахуалы бөлек, діни дәстүрі ертеден қалыптасқан Бұқарадағы отырықшы мәдениеттің де ортасын көрді. Осы орайда айта кетер бір жәйт, бүгінде зерттеушілер арасында үш бидің тасасында Әнет бабаның орны еленбей қалып кетті деген пікір қалыптасқан. Біз бұл пікірге қосылы алмаймыз және мұндай тұжырым ғылыми тұрғыдан өзін ақтамайды. Әнет бабаның жарыққа шықпауының басты себебі, оның қазақ билері арасындағы орны мен арқалаған міндеті туралы жүйелі ғылыми зерттеушілік жұмыстың жүргізілмеуінде деп есептейміз. Тіпті, атакты үш биді зерттеу арқылы Әнет баба туралы тың пікірлер мен тұщымды тұжырымдарға жол аша аламыз.

Әнет баба өз ғұмырында Төле, Қазыбек және Әйтеке билермен замандас болу арқылы тағы біз заманның куәсі болады. Төле, Қазыбек және Әйтеке билерге дейінгі заманның рухани міндетін арқалаған Әнет баба абыздық, тақуалық деңгейге көтерілді. Қазақ арасында «баба» деген атақ ие болды. Сондай-ақ: оның ел ішіне ислам құндылықтарын далалық құндылықтармен жарастыра жаюшы қызметін ерекше атап қарастыру керек. Мұны Әнет бабаның Төле, Қазыбек және Әйтеке билерге дейін атқарған еле; -

еңбектері деп бағалаймыз. Ал аталған үш биге «ұстаздық» етуі, «Жеті Жарғыны» түзуге атсалысуы және дала заңы мен шарифат заңдарының жігін ашып қазақ арасына үлгі салып кетуі - Әнет баба ғұмырының келесі кезеңін қамтитын қызметтері еді. Әрине, бұл пайымдаулар бүгінде көпшілікке белгілі деректер негізінде ғана жасалып отыр. Ал, бізге белгісіз болып отырған деректер әлі де көп және олар кешенді зерттеушілік-ізвестірушілік жұмыстар нәтижесінде ғана ғылыми айналымға енуі мүмкін.

I

Әнет баба Кішікұлының өмірі және шыққан тегі

Әнет баба Кішікұлы - XVII ғасырдың бірінші жартысы мен 1723 жылдар аралығында Сыр, Қаратау және Мұғалжар таудары өңірінде өмір сүрген даланың дана ұстазы әрі атақты биі. Әнет баба Арғынға жататын Тобықты руынан тарқайды. Ш.Құдайбердіұлы «Жолсыз Жаза» поэмасында Әнет бабаның шыққан тегі мен қоғамдағы орны туралы былай дейді:

*Әнет Бабан - Арғынның ел ағасы,
Әрі би, әрі молда ғұламасы.
Орта жүзге үлгі айтқан гәділ екен,
Сол кезде тоцсан беске келген жасы.
Кішік деген - Бабаңның өз атасы,
Мәмбетей - ол Кішіктің бір ағасы,
Мәмбет сопы, Кішіктің шешесі бір,
Қатаған Тұрсын ханның ханышасы [2, 31-6.].*

Өлең жолдары бірнеше мәселенің басын ашып көрсетуді қажет етеді. Бірінші ұғатынымыз, қатаған ханы Тұрсынның қызы - Әнет бабаның туған әжесі болып келетіндігі. Бұл Әнет бабаның түп нағашысы хан тұқымына барып тірелетіндігін көрсетеді. Ігни, әкесі Кішік шеше жағынан текті тұқымның (Шыңғыс хан ұлдарының) ұрпағы! Қазақ арасында хан (билеуші) тұқымынан қыз алған ерді - көреген деп атаған. Мұндай атақ ел ішінде екі кісіге телініп айтылатын көрінеді: біріншісі - Мұқаммед Хайдар Дулатиге, екіншісі - Әмір Темірге. Екінші туатын сұрақ, Тұрсын ханның қызын әйелдікке алып жүрген кім және осындай мүмкіндікке ие болған жыр жолдарындағы Мәмбетсопы мен Кішіктің әкесі тарихта қандай кісі болған? Тобықты шежіресіне көз жүгіртер болсақ Мәмбетсопы мен Кішіктің әкесін - Сары деп көрсетеді. Бұл, Әнет бабаның атасы Сары деген кісі, өз заманында батыр әрі би болған көрінеді. Сары батыр қазақ құқығы тарихындағы атақты заңдардың бірі - «Ескі Жолды» салған Есім ханмен шайқастарға бірге қатысқан, серіктесі болған. Осы Сары батыр Есім ханның ата жауы қатаған ханы Тұрсынның қызын - Қоңырбикені тоқалдыққа алған керінеді. Біз қарастырып отырған Әнет баба осы Қоңырбикеден туған Кішіктің баласы. Әнет бабаның түп нағашысы Тұрсын хан тұқымынан тарауының мән-жайын Ш.Құдайбердіұлы «Түрік, қырғыз, қазақ хәм хандар шежіресі» [2, 336-337-66.] деген еңбегінде былай тарқатады: «біздің тоғызыншы атамыз - Сарының қатыны, Тұрсын ханның қызы Қоңырбике сол 1628 жылы алып келінген болды. Оны қазақтар былай айтушы еді: "Атамыз Сарымен бір туысқан інісі Әлі деген бір сарт қызметкер болып жүргенде Есім хан Қатаған елінің ханы Тұрсынды олтіріп Ташкентті қайта алыпты деген хабар келіпті. Мұны естіген соң Әлі сарт жемге байлаған екі атын мініп, елге қарай қашыпты. Жолда келе жатып, әкесінің олгенінен бұрын сейілге шығып жүрген Тұрсын ханның қыздарына жолығып, оларға сырын айттып, елге келіп, елден кісі алып барып, Айбике, Нұрбике, Қоңырбике деген Тұрсын ханның қыздарын қаншама нөкер қыз әм жасау, жолдастарымен алып келген соң, Әліге көріп-бастап барған жүлдесіне - Қоңырбикені барша киім, шатыр сайманымен берген соң, жасау киімдерін өзі алып, Қоңырбикені ағасы Сарыға беріпті. Сол Қоңырбикеден біздің сегізінші атамыз Кішік пен Мәмбет туыпты."». Әнет баба ата жағынан және әже жағынан да текті ұрпақтың өкілі әрі өз заманында осы қасиетін жарқыратып көрсете білген ғұлама. Қазақ арасындағы тектілік туралы түсінік тек генетикалық байланысты ғана білдірмейді, ол мазмұндық тұрғыдан байытылған әлеуметтік ұғым және мәртебе. Мәселен «жүйелі сөзге - некесіз ұл ғана тоқтамайды, не жетесіз құл ғана тоқтамайды» немесе «жеті атасын тең соқсең де, жетесі асыл арланбас», «өзі сөзге тоқтай білетін, өзгені сөзге тоқтата алатын - хас (нағыз) жігіттің белгісі» сияқты қысқа құқықтық нормалар тектіліктің мазмұнын аша түседі. Ш.Құдайбердіұлы еңбегінде Әнет бабаның әжесі болып келетін Қоңырбикемен бірге Тұрсын ханның Айбике, Нұрбике деген қыздары да қатар аталады. Осы Айбике мен Нұрбикенің де ұрпақтары Арғын

ішіяде танымал тұлғаларға айналды. Айбике мен Нұрбикені атақты Қаз дауысты дауысты Қазыбек бидің атасы Шаншар әйелдікке алған. Осы Қазыбек би және оның әкесі Келдібек би, бұлардан тарайты қаракесектің сөзін ұстаушы билері - Бекболат, Тіленші, Алшынбайлар қатаған елінің Тұрсын ханының қызы - Айбикеден өсіп-өнген ұрпақ. Демек, Қаз дауысты Қазыбек би мен Әнет баба түп нағашылары біг - немере бөле болып шығады. Әнет бабаның жасы әрі жолы (тобықты руы тарақтымен қосылып арғынның нокта ағасы саналады - *автордан*) үлкен болғандықтан Қазыбек би "Баба" еліне өзі іздеп келіп жаз! жайлауда жатып білім үйреніп отырған. Бұл бір жағы Әнет бабаны ұстаз тұтқандығы деп қарасак, екініг: жағынан «төрт аяқтыда бота тату, екі аяқтыда бөле тату» деген конеден келе жатқан салтқа салып жақсы қарым-қатынас орнатуының негізі депте қараймыз. Ал Нұрбикеден атақты күйші Тәттімбет Қазанқапұлы-оның әкесі Мүшке күйшілер [3, 161-6.] және белгілі Бертіс би тараған. Сондай-ақ қазақтың бас ақынм Абайдың нағашы жұрты да осы Нұрбикеден тарайды. Абай Құнанбаевтың шешесі - «Ұлжанның әкесімея бірге туысқан ағалары - Қонтай, Тонтай - Орта жүзге белгілі мысқылшыл, тапқыш, күлдіргі болған, Бұя! әдет Бертіс, Шаншар руына түгел жайылған мінез» деп жазады М.О.Әуезов [4, 343-6.]. Байқап отырсақ, Тұрсын ханның қыздары Айбике, Нұрбике және Қоңырбикеден қазаққа танымал ұрпақтар тарағанына көз жеткіземіз.

Ш. Кұдайбердіұлының «Қалқаман-Мамыр» дастанындагы:

Өткен іс, ойға күңгірт, көзге таныц,

Көрмесе де білгенге бәрі қанық.

Мың жеті жүз жиырма екінші жыл,

Қазактын Сыр бойында жүргені аныц - деген жолдардың жалғасы Әнет бабаның «*сол кезде тоқсан беске келген жасы*» [2, 31-6.] деп бидің өмір сүрген жылдары туралы алғашқы әрі нағ: көрсетілген мәліметті береді. Егер Ш.Кұдайбердіұлы көрсеткендей 1722 жылы Әнет баба 95-ке кел : болса, онда Баба 1627 жылы туылған болып шығады. Бұл Әнет Бабаның өмір сүрген жылдары тург_ нақты пайымдауымыздың бірден-бір дерек көзі. Қазақ Совет энциклопедиясында «Әнет баба Кішікүл» 1626-1723жж. өмір сүрген» деп көрсетсе, кей жерлерде 1625 ж. туылған деген пікірлерге де ұшырасамыа Қайтқан кісінің негізгі жасына үш жыл қосып айту сияқты қазақ арасына кең тараған діни ғұрыпты нормалардың барын еске алсақ, осы рәсімнің Әнет бабаға да қосылып есептелгендігі туралы жорамалл жоққа шығара алмаймыз. Сол себепті Әнет бабаның туған жылы туралы пікірлерде 1-3 жыл алшақты болуының да басты себебі осында жатса керек деген ойдамыз. Бұдан шығатын бірінші қорытынды, Әна бабаның өмір сүрген уақытын есептеуге Ш.Кұдайбердіұлының «Қалқаман-Мамыр» дастаны мен «Түріі қырғыз, қазақ һәм хандар шежіресі» деп аталатын еңбегі барлық зерттеушілердің ортақ пайдаланған дера көзі болып отыр. Алайда Әнет бабаның 1627 жылы туғаны туралы пікіріміз кейбір дерек көздеріні қисынына салып қарайтын болсақ шындыққа жанаспайтын болып шығады. Айталық, Ш.К^дайбердіүлі «Түрік, қырғыз, қазақ һәм хандар шежіресі» аталатын еңбегінде «Осы Есім хан 1628 жылы Тұрсыя Мұхамедті өлтіріп, Қатаған елін шапты» дейді. Ш.Кұдайбердіұлы бұл мәліметті 1663-1664 жж. жазылға Әбу-л-Ғазы Баһадүр ханның «Шежіре-ий түрк» деп аталатын еңбегіне негізделіп айтып отыр. Ойы сабақтай отырып Ш.Кұдайбердіұлы «біздің тоғызыншы ағамыз - Сарының қатыны, Тұрсын ханның қыд Қоңырбике сол 1628 жылы алып келінген болды» деп тұжырым жасайды. Егер Әнет бабаның атасы *Сарт* батыр 1628 жылы ғана Қоңырбикені әйелдікке алған болса, онда Әнет бабаның бұл жылдары дүниот келуі мүмкін емес. Тіпті Әнет бабаның туған жылы деп көрсетіліп жүрген 1625-1628 жылдары *зхт* кеткенде әкесі Кішік туылуы мүмкін мерзім ғана. «Он үште отау иесі» деп әкесі Кішік ерте үйленді дегаі жорамалдың өзінде Әнет баба 1645-1650жж. дүниеге келген болып шығады. Алайда Әнет пен Әйт^и Кішіктің тоқалынан, яки екінші әйелінен туган балалары. Кішіктің бәйбішесінен Мәмбетей мен Үмбетш тарайды. Демек бұлай көрсетуіміз әке мен бала арасындагы жас алшақтығын мейлінше қысқартыи қайырғандагы жағдай. Орта есеппен ұрпақ ауысудагы бір буын 25-30 жылды қамтиды. Ендеше, *бц* деректі талдаудан шығатын қорытынды, қатаған Тұрсын хан 1628 жылдан ертерек шабылды не Әнет *бәт* 1645-1650жж. дүниеге келді? Алайда Тұрсын ханның шабылғаны тарихи деректерде нақты беріледі, *ягт* - 1628 жыл. Жалпы Қазанғап Байболұлы жырлайтын тарихи дастанға [5] жүгінсек қатаған *хгш* Тұрсынның анық екі рет шабылғаны белгілі. Біріншісінде Тұрсын хан Сырдан асып қашып құтылаіш Кейін ара ағайынға Әбілғазы хан жүріп Есім мен Тұрсыш ханды татуластырады. Бұл оқиғаны балх ғальмі Махмуд ибн Валидың 1634 жж. жазған «Бахр ал-асрар фи манакиб ал-ахйар» атты шығармасы *ш* құптайды: «После того как высокостепенный хан (Имам-қули-хан) возвратился из встревожившего ея похода (1624-1625 гг. - от автора), Турсун-султан и Ишим-султан простили друг-друга и снова завязая

узы дружбы» [6, 361-6.]. Мүмкін осы Тұрсын хан елін тастап қашатын бірінші шабылған тұста қыздары - Айбике, Нұрбике, Қоңырбике қолға түсті ма екен деген жорамал шығады? Бұлай болған жағдайда Әнет бабаның да туған жылы 1628 жылдарға бір табан болса да жақындай түсері сөзсіз және Әнет бабаның 95-тен асып қайтыс болғаны да ойға оралымды болар еді. Бірақ көңілді күпті қылып тұрған мәселенің екінші ұшы бар. Тұрсын ханның қыздары Қоңырбике мен Айбикеден тарайтын Әнет баба мен Қазыбек би бір-біріне түп нағашысы ортақ *немере бөлелер* болып келеді. Айбикені әйелдікке алған Шаншар абыздан - Келдібек би, одан - Қазыбек би болып үш буын ұрпақ шығады. Ал Қоңырбикені әйелдікке алған Сары батырдан -- Кішік, одан - Әнет баба болып, бұларда үш буын болып жалғасады. Демек шамалап алғанда Әнет баба мен Қазыбек би жас айырмашылығы едәуір алшақ бола қоймауға тиіс тұстас адамдар? Қазыбек би 1666-1763 жж. өмір сүрген деген пікірді [7] негізге алсақ, Әнет баба да осы тұста, яғни ауыз әдебиеттерінде айтылып жүрген үлкендігін ескерсек шамамен 1650 жылдары дүниеге келген болып шығады. Сонда Әнет бабаның 95-тен асқаны аңыз болғаны ма деген заңды сұрақ туады? Осы тектес әр түрлі жорамалдардан келіп, біз келесідей тұжырымға тоқтаймыз. Біріншіден, Тұрсын ханның қыздарын (Айбике, Қоңырбике, Нұрбике) 1628 жылға дейін болған жауластықтың бірінде қазақ батырлары олжалаған. Осылай болғанда ғана Әнет баба тоқсан бес жастан асқан болып шығуы мүмкін. Алайда, осы тұста Орта жүз арасында жүрген ел аузындағы сөзге кезек берсек «Тұрсын ханның көп қыздарын Есім хан батырларына сый ретінде тарту еткен» [8, 123-6.] көрінеді. Бұл турасында Х.Ғабжалиловтың Әнет баба туралы мақаласында «бұрынғы Қарқаралы мен Семей уездерінде мекендеген Аргындардың арасында сақталған ауызша мәліметтерге қарағанда, осы жорықтан Аргынның батырлары 40 қызды олжалаған» [9] деп көрсетеді. Автор «осы жорық» деп 1628 жылғы ақырғы шайқасты айтып отыр. Бұл турасында және бір дерек Ә.Бөкейхановтың "Родовые схемы казахов Каркарадинского уезда" деген жазбасында былай делінеді: "Қатаған еліне жасалған бір ұлы жорықтан кейін аргынның батырлары қолға түскен қырық қызды өзара бөліседі. Оның ішінде Шаншар Нұрбике мен Айбикені, Қарпық Дәулетбикені, Байбөрі Оразбикені, ал Тобықты руы Қоңырбикені алады. Бұлар Қатаған елінің көсемдерінің қыздары еді" [10, 27-б.], Орта жүздің кей шежіресінде Дәулетбикені Қанжығалы, Жолбике деген қызды Қаржас алды деген мағлұматтар да бар, Шаншардың үшінші әйелі Қызданбике де Тұрсын хан қыздарының тобынан дейді [11, 119-6.]. Есім хан алғаш рет қырғызға хан болғаны белгілі. Осы себепті Есім ханның жорығына қырғыз батырлары мен байлары бір кісідей қатысқан. Нәтижесінде Тұрсын ханның олжаға түскен көп қыздарынан қырғыздар да үлесті болған көрінеді. Мұны қырғыз шежірелеріде бекіте түседі: "Әшимқан кан Турсунду өлтүрді. Катын-балдарын ажыратып алып катаған деген элди бүтүн тым-тыракайын чыгарып, мал, дүнүйе, қыздарын олжолоп, көпчүлүгү менен элди Ооган жакка сүрүп жиберди. Бул кабарды угуп Тугел бай: - Шарпкуланы алып кел, жана саога сурап кел, - деп Мангыт деген улын жиберди... Эмил ошол кан Турсундун кызынан тууылган Мангыттыш балдары жоғарыда айтылган Сүиеркул батыр, Казыгул, Эсиркекши дегендерди туган. Ошан үчун энелери Катаган кызы болгондунан бул учеон уругу Катаган деп аталып калды" [12, 32-6.]. Қалай болғанда да Тұрсын ханның бұл көп қызы 1628 жылғы шайқастан көп бұрын олжаланған болып шығуы керек. Бірақ тарихи деректер байқап отырғанымыздай бұл пайымымызды түбегейлі жокқа шығарып тұр. Махмұд ибн Уәлидің жоғарыда аталған еңбегінде Тұрсын ханның өлімімен аяқталатын Есім хан екеуінің арасындағы шайқасты егжей-тегжейлі баяндай отырып сөздің аяғын келесідей түйіндейді: «Словом, воинство Ташкента оказалось в плену роковой судьбы: большая часть [его] была истреблена, Турсун-султан же бежал [с поля] боя. Однако же, когда он добрался до своего постоянного местопребывания (Ташкент), узнал что невестка царства уже находится в объятиях другого...(курсив мой - автор)» [6, 362-6.]. Осы шайқастың аяғы көпке ұзамай Тұрсын хан өлімімен аяқталады. Демек, Тұрсын хан қыздары әкесінің өліміне алып келетін соңғы шайқаста, яғни 1628 жылы олжаланған. Бұл шайқастың 1628 жылы болғанын өзгеде тарихи деректер бекіте түседі. Атап айтсақ, 1603-1664жж. өмір сүрген Әбу-л-Ғазы баһадүр ханның «Шежіре-ий түркте» берілген өмірбаянын жобалап есептегенде, шежірешінің Есім хан қолында қонақ болуы шамамен жиырма екі-жиырма үш жасында аралығында өткенге саяды. Бұл туралы өзі былай дейді: «Түркістанда Есім хан қасында *үш ай* тұрдым. Ол уақытта қазақтың ханы Тұрсын хан еді, ол Ташкентте тұратын еді, Түркістанға келді. Есім хан оны қорға барды, мені есік алдына қойып, қайтып келіп, мені қолымнан жетектеп алып барды. Тұрсын ханға: «Бұл Йадгар хан ұлы Әбу-л-Ғазы, еш уақыт бізге бұл жамағаттан кісі келіп қонақ болған жоқ еді, бізден барғандар көп болар, бұл Сіздің қызметіңізде болғаны жақсы» - деді. Тұрсын хан: «Жақсы, сенің айтқаның болсын» - деп, өзімен бірге Ташкентке алып кетті. Ташкентте Тұрсын хан қасында *екі жыл* тұрдым. *Екі жылдан соң Есім хан Тұрсын ханды өлтірді...*» [13, 195-6.]. Әбу-л-Ғазы баһадүрдің 1603 жылы

туылғанын ескерсек және Тұрсын хан өліміне жиырма төрт-жиырма бес жас шамасында куә болса, онда Тұрсын ханның Есім хан қолынан 1628 жылы қаза тапқаны анық. Демек парсы, түркі және ауы әдебиетінің деректік көздері Тұрсын хан қыздарының дәп 1628 жылы Есім хан қолының батырларымен олжаланғанын көрсетеді.

Екіншіден, мұсылмандық түсініктегі «баб», «баба» атауы - қазақи санаға салғанда тек жасы үлкісі адамға ғана тән қалыпта ұғынылады. Әнет бабаның діни ғұламалығын құрметтеп, ұстаздығынан аттамай, атының «баба» дәрежесіне сай болуы үшін, ел ішінде жасын қосып, өсіріп айтуы да ғажап емес. Мәселен "Насаб-нама" нұсқаларының барлығында дерліктей Қожа Ахмет Яссауи бабаның да жасы 120J дан асқандығы айтылады. Осы дерек көзін негізге ала отырып жерттеуші З.Жандарбек "Қожа Ақме^ Яссауи ұзақ ғұмыр кешіп, 1080 жылдары дүниеге кел іп, 1200 жыл дар шамасында қайтыс болған бол^уі керек" деп пікір білдіреді [14, 18-б.], Пайғамбар жасынан (63 жас) асқан соң қылуатке түсіп, қалған ту:- осындай уақыт өмірін сонда өткізген деген пікірлерде кездеседі. Бұл пайғамбарға деген аны сүйіспеншіліктен ғана туса керек. Осы тұста пайғамбар жасынан асқан соң софылық жолдағы тақуалағ адам жасын есептеудің өзгеше тәсілін ұстанды ма екен деген пікір де ойға оралады? Әнет бабаның руханм] кемелденген, тақуалығы күшті және софылық ағымға тән ойлау үрдістерін қолданған (мәселен, АҚМ-АҚМ деген сөзді талдауы) ұстаздық ерекшеліктерін ескерсек кейбір ұғымдарға қатысты ортақ ұстанымдар болған деген пікірге жол ашамыз. Софылардың дәстүрлі ойлаудан тыс өзіндік сарыны мен құбылыста: ? қатысты рухани байытылған тың түсініктері болғанын ескерсек [15], бұлай болуы әбден ықтимал. Жалғ Әнет бабаның туған жылына қатысты нақты кесіп айтатын деректер болмағанымен, қолда бар деректер,: - қисыны және күші Әнет бабаның біз айтып жүргендей 1628 жылдары тумағанын әрі дүниеге бұл уақыт келуі мүмкін еместігін көрсетеді. *Сондықтанда Әнет Баба Кішікұлы шамамен 1655-1660 жылдары дүниеге келді деген пікірге тоқтаймыз.* Себебі, Әнет баба - Кішіктің тұңғыш ұлы емес, оның кіндігінея тарайтын төрт ұлдың (Сақмұрын, Байымбет, Әнет және Әйтек) үшіншісі болып, екінші әйелінен туған р Сондай-ақ кілең ұл балалар ғана емес, араларында қыз балалардың да туылуын жоққа шығармасак мерзі^ мәселесі күрделене түседі. Бұл фактілердің өзі Бабаның туған жылын анықтауда маңызды үлес қосаріі сөзсіз және біздің тоқтамьмызды бекіте түседі. Көпшілік зерттеушілер Әнет бабаны 1723 жылы көшпаш ілеспеуін, кәріліктен күші жетпей бір төбенің басында қалды деген пікірмен өзара байланысты қылыш көрсетуге тырысады. Анын^ында, Әнет бабаның «*көшке ілеспей бір төбенің басында өз еркімен қалуы*» л мүмкін жәйт!? Әулие адамдардың қасиетін құрметтеп, қанша жаугершілік заман болса да далалықтар Шыңғыс ханнан келе жатқан үрдіс бойынша оларға ұрыс салмаған. Қарлығаш би аталатын әулие кісіңУ де осы 1723 жылдарда болған Жоңғар шапқыншылығында көшпей жалғыз үй жұртта қалуы Әнет баба оқиғасымен ұқсас және өзара тамырлас деп қараймыз. Осы арада бірдей уақытқа, ұқсас тарихи жағдайл өмір сүрген, ел жадында аңыз нысанында қалып кеткен Қарлығаш би оқиғасына тоқтала кетелік. Жоңғар шапқыншылығында далада жалғыз үй көшпей қалса керек. Жау әскері барып не себепті көшпегенів сұрайды. Үйдің керегесіне қарлығаштың салған ұясын бұзуға қолы бармағандықтан көшпегенін айтқанл^ жаудың сардары «бұл бір әулие кісі екен, бұған тиіспейік» деп аттанып кеткен көрінеді. Осы күнд^ Ташкент қаласында Қарлығаш биге арнап тұрғызылған ескерткіш бар. Бүгінгі әдебиеттер Қарлығаш бил: - Үйсін Төле бидің лақап аты деп көрсетеді. Зерттеуші К. Амангелдиевтің 1991 жылы жазған мақаласында XVIII ғасырға жатататын «Қарлығаш би» кесенесі Төле бидің басшылығымен салынғандығы туралы пііқf келтіреді [16, 223-6.]. Төле би назарын аудартып, оның басшылығымен салынған кесене болса, қазқ арасына әулиелігімен әрі билігімен танылған «Қарлығаш бидің» шын аты кім..? Қарлығаш би дел отырғанымыз осы Төле би ақыл-кеңес сұраған Әнет баба емес пе екен деген заңды сұрақ көкейге келеді ! Алайда өзара байланысты осы екі сұраққа жауап іздегенімізде, жорамалымыздың тарихи деректермен қабыспайтындығына көз жеткіздік. Біріншіден, Ташкент қаласының Шейхантаур деп аталатын тарихя ескерткіштер бөлігінде орналасқан Қарлығаш би (Қалдырғаш би) кесенесі Төле би билік құрған кезгг дейін, яғни XV ғасырдың бірінші жартысында тұрғызылған [17, 82-6.]. Екіншіден, бұл кесенені ел аузынді аты аңызға айналған бабасына арнап Қожа Ахрар деген кісі (жергілікті шейхтыщ шеше жағынан туысц тұрғыздырған [сонда, 83-6.].

Жалпы қалай алғанда да, ауыз әдебиетінде орнытқан мұндай оқиғалар ұқсастылығынан түйетіні>гз(Әнет баба да Қарлығаш би сияқты ауа көшуден бас тартып, өз ықтиярымен жұртта қалған болуы кере^ деп есептейміз. Ал мұны оқиға жаңғыруында Әнет Кішікұлының мәртебесі «баба» болған соң жасы үлке^ сәйкесінше кәрі қылып елестетіп, ауа көшуге жарамайтын қаусаған шал бейнесінде үстірт қабылдаған де^ ойлаймыз. Яғни Әнет бабаның көшпей қалып қоюы ол кісінің жасының кәрілігінен болмаса керееу

тегінде соғыссыз, ылаңсыз, бейбіт өмірге деген құштарлығы мен тақуалығынан туындаса керекті. Осы арада Әнет бабаның софыларға тән тақуалықтың кемелденген деңгейлеріне жеткендігін және осы қыры бізге әлі де құпия күйінде келе жатқан ақтаңдақтар екендігін айта кеткеніміз жөн. Біздің пікірімізше Әнет баба бастауын Қожа Ахмет Яссауи тарихатынан тартатын софылық ілімге, тақуалық дәстүрге бой ұсынған, далалықтар қалыптастырған ойлаудың даналық жүйелерін терең меңгерген гүлама адам (пәлсафашы және философ). Формальды логика заңдылықтарына негізделген мұндай гипотетикалық ой-тұжырым ғылыми тұрғыдан кемшіліктердің орын алуын жоққа шығармайды. Сондай-ақ логикалық операциялар жүйелі қолданылған жорамалдар белгілі бір деңгейде ғылыми объективтілікке және дәйекті пікірталасқа жол ашатындығын ескерсек, мұндай ой-топшылауларды позитивті құбылыс ретінде қараймыз.

Әнет бабаның өміріне қатысты анық мәселе, бұл бабаның «Ақтабан шұбырынды, Алқакөл сұлама» аталатын қазақ басына түскен 1723 жылғы қасірет кезінде кошке ермей қалып, көп ұзамай қайтыс болғандығы. Бұл туралы ел арасында «Сыр бойынан ауа кошкен тар заманда 95 жасқа келген Әнет баба ел шеті, жау шебі Мұғаджар тауында кошке ере алмай, жан тапсырған» [18] деп айтылады. Ш.Күдайбердіұлы [2, 338-б.] Ақтабан шұбырынды жылдарында негізінен «қалмақпен қобіне ұрысқан және қырылған орта жүз екендігін» көрсетеді. «Біздің Әнет баба деген кісінің 97 жасында жүре алмай қалған жолы да осы» дейді. «Әнет бабаның бәйбішесінің бес баласы - көп Болаттар қалмақтың оғына ұшып өлгені де сол соғыста еді» [сонда]. Қарап отырсақ қалмақ пен қазақ арасында болған бұл шайқастың салдарынан Әнет бабаның өзі және оның кіндігінен тарайтын бес баласы қайтыс болған. Сондай-ақ ел аузында сақталған ескі сөздерді жинаушы С.Қарамендин келесідей мәлімет береді: «Әнет баба 1723 жылы Қаратау-Қошқарата деген деген жерде қайтыс болған. Шек-қарнын, өкпе-бауырын сол Қошқаратаға көміп, сүйегін сөрелеп Көкенай батыр Түркістанға Қожа Ахмет Яссауи мавзолейінің қасына әкеліп сөрелеп жерлеген» [19, 47-48-66.].

II

Өскен ортасы, тәрбиесі және бата алуы

Сары батырдың (бидің) немересі Әнет - бала кезінде Бұқарадағы медреседе 7 жеті жыл [20] оқып, шатырхат (қазіргі тілмен айтқанда «диплом») алған көрінеді. Осы кездерде Бұқара Орта Азиядағы білім мен мәдениеттің ірі орталығы бола алған қалалардың бірі еді. Қабылетті бала Әнет үшін Бұқараға барып медреседе білім алу сол кездің бағамымен өлшегенде үлкен жетістік еді. Бұқара қаласы б.з.б. I мыңжылдықтың орта шенінде іргесі қаланған көне қала. Бұқара атауы алғаш рет жазба деректерде V ғ-ғы қытай жылнамасында кездеседі. XII ғ-дан бастап Шыңғыс ханның, 1370 ж. былай Әмір Темірдің, XVI ғ-да Шайбани әулеті мемлекетінің құрамына кірді. Ал XVI ғ-дың ортасынан бастап 1920 жылға дейін Бұхар хандығының құрамында болды [21, 475-б.]. Қыр қазағы үшін Бұқарада оқу қол жете берерлік мүмкіндік еместі. Тек жастайынан байқалған оқу-білімге деген талабы, ләсұрт көзіне біліне бастаған ерен қабылеті бар жастар ғана ел-жұрттың қолдауымен арнайы жіберіліп білім алып отырған. Мәселен Бұқарадағы Көгелташ медресесінде Әнет бабамен қатар үйсін Сарышуаш жырау оқыған деген дерек бар [сонда]. Қыр қазағының мұндай жастары шындығында да бертінірек ел-жұрттың сенімін ақтаған даланың дарынды ұландары бола алды. Сондай-ақ байлығымен не билігінің өтімділігімен қайсыбір қолы жеткен кісілерде мүмкіндікті жібермей пайдаланып, балаларын Бұқарада оқытып отыруға тырысқан. Қазақ арасына танымал Толыбай сыншының 24 баласының 19-ы Самарқан, Үргеніш, Бұқарадағы медреселерде оқып, хадимше сауаттарын жетілдіріп, діни білім алып, көне түрік, парсы, араб, өзбек тілдерін жақсы тәмамдаған көрінеді [22, 253-б.]. Толыбай сыншының балаларын дерліктей оқыту мүмкіндігіне ие болуы, оның кезінде Бұқардың әмірі болған Жалаңтөс баһадур Сейітқұлұлымен туыстық байланысында жатса керек деп пайымдаймыз. Жалаңтөс баһадүрдің апасы - Толыбай сыншы әулетінен болса керек. Тіпті Әнет бабаның да Бұқарада оқуының басты бір себебі ретінде осы Толыбай сыншының зор ықпалы болғандығын көрсетеміз. Анығында атақты Толыбай сыншы бала Әнетке бата берген және оның атасы Сары батырмен (бимен) замандас, тіпті дәм-тұзы жарасқан адамдар болуы керек. Үлкендер арасындағы жақсы қарым-қатынас әрі бала Әнеттің қабылетін бағалап атақты сыншының бата беруі кездейсоқтық болмаса керек. Бұл дарынды жас үшін қалыптасудың қарапайым ғана жағдайы еді. Шындығында Орта Азия аумағында үздіксіз жүріп жатқан саяси, діни сипаттағы шайқастар көп қазақ жастарының білім іздеуіне кедергі келтірді. Дәл осы кезеңде, нақтылап айтсақ 1603-1624 жж. созылған 20 жылдық қазақ-бұқар соғысы Есім хан тұсында аяқталған кез еді. Мұның алдында да қазақ-бұқар қатынасы жақсы емес еді. Тәуекел хан

жүргізген ұрыс бұқарлықтарды сабасына түсіріп, XVI ғасырдың аяқ тұсында жеңіспен аяқталған еді. Алайда бұл тыныштық ұзаққа бармай қазақ-бұқар арасындағы жаулық қайта өршіді. Белгілі жазушы М.Мағауин Тәуекел хан тұсындағы қазақ-бұқар соғысын бірінші, Есім хан тұсындағыны екінші деп бөліп көрсетеді [23, 46-66.]. Алайда бұлай бөлу үстірттеу берілген баға. Қазаққа жататын екі сан қатағанға хаі болып тұрған Тұрсын хан Бұқар ханымен үнемі жаулықта болды. Мұны қазақ тарихынан бөлек қарастыры алмаймыз. Бұл жаугершілік заман қазақ жастарының біраз уақытқа дейін Бұқарда білім алу мүмкіндігіі шектеді. М.Мағауин 1624 жылы Есім хан бұқарлықтарды ақырғы шайқаста жеңіп, қазаққа тиімді бітіу орнатты деп көрсетеді. Алайда, біздің пікірімізше Бұқар ханы Имамқұлы Есімнен жеңіліп тынышталғаі жоқ, тіпті жеңіліс тапты деп айтудың өзі күмәнді. Анығында, Махмұд ибн Уәлидің көрсетуі бойынша [6] Есім хан Тұрсын ханды өлтіргенсоң (1628ж.), оның басын Жизактың билеушісі Бек-Оғлы арқылы Бұқа| ханы Имамқұлы-ханға жібереді. Себебі, ол кезде қазақтың билеушісі ретінде Тұрсын-хан танымал еді әрі Бұқар ханымен үздіксіз шайқас жүргізген басты жауы да осы еді. Шайқастар негізінен маңызды сауда-экономикалық орталықтарға иелік ету мақсатын көздеді. Есім ханға жауап ретінде, Имамқұлы-хг-Ташкент, Түркістан және сол аймақтағы елді-мекендерді оның билігіне беретіндігі туралы пәрменін (фирман - хан жарлығы) табыстап жібереді [сонда]. Бұл қазақ билеушісі Есім хан мен Бұқар билеуш:: Имамқұлы-ханның арасында жақсы қарым-қатынастың орнауына себепші болған маңызды тарихи факті. Сондай-ақ С.Г.Кляшторный мен Т.И. Сұлтанов еңбегінде «согласно русским источникам, одна из дочере? Ишима была замужем за бухарским ханом Имамкули» ден көрсетіледі [24, 303-6.]. Демек Есім хан мен Имамқұлы-хан қоне түрк заманынан келе жатқан *іліктік цагидасын* басшылыққа алып, екі ел арасындағы, қатынасты одан әрі бекіте түскендігін байқаймыз. Есім ханнан кейін 1652 жылға дейін қазаққа хан болған Жәңгір хан, өзінің қызын Аштарханидтер әулетінің сұлтаны, кейіннен Бұқардың ханы болған Әбд Әзизге XVII ғасырдың 40 жж. тұрмысқа берген. Жәңгір ханның қызы хан сарайында Қазақ ханым аталғаз көрінеді, Осыған қарағанда оның Бұқар хандығының сарайында беделді әрі мемлекеттік істерге де едә; ; ықпалды болған сияқты. Жәңгір хан әкесі Есім ханнан қалған іліктікті жаңғырту арқылы Қазақ-Бұқар қатынасының тұрақтылығына үлкен үлес қосты. Екі ел арасында экономикалық, әлеуметтік және т ' қатынастар нығайды. Соның бір көрсеткіші ретінде қазақ жастарының Бұқарда білім алуын айт>: болады. Шындығында бұл бала Әнет өмірінің Бұқарада білім алумен өткізілуіне тікелей эсер еткен басп әрі тарихи маңызды фактор еді.

Білім іздеген бала Әнет заманы осы бір мамыражай тұсқа кез келді, Мұсылман діни орталығы ретінде танылған Бұқараға Орталық Азияның барлық түкпірінен, Татарстаннан, түрлі шығыс елдерінея балалар келіп оқыған. Сол кездегі мәліметтер Бұқарада жалпы саны - 103 медресе болған деп көрсете^і, оның 60 шамалысы ең басты білім ордалары қатарынан саналған көрінеді [сонда].

Әнет баба Бұқардағы осынша көп медресесінің ішіндегі - Көгелташ медресесінде *үйсін Сарышу^и жыраумен* бірге білім алған. Бұқардағы 100 ден астам медресенің ішінен - Көгелташ медресесінде **ОК** да кездейсоқтық емес. Себебі бұл медресені қыр қазақтары салдырған еді. "Алаш" тарихи зертт-орталығының директоры, тарихшы Х.Ғабжалилов "Қазақ ру-тайпаларының тарихыГ сериясымен жарың көрген жекелеген руларды зерттеу жинақтарына негізделе отырып: "Тама руының тарихын зерттеуш:: кесенені салдырған тұлғаның XVI г. соңғы ширегінде Мәуереннахр билеушісі Абдаллах II тұсында оны^ қарулас досы, сенімді серігі болған көрнекті мемлекет қайраткері, ортағасырлық жазба деректерде тот атымен Низам әл-Мулк Юд баба Көкілташ деп аталатын Көге батыр екендігін" көрсетеді [9]. Қазақ Со-энциклопедиясы "Кіші жүз Тама руының Көге батыры 1538 жылы салдырған және осы себепті медреся батыр есімімен «Көгелташ» аталады", - деп көрсетеді. Ал М.-Ж.Копеевтің корсетуі бойынша Көгелтзи медресесін II Абдолла ханмен бірге бір ененің емшегін қатар емген кісі салдырған дейді: «Бұқараі Шәріпте Жақсы Ғабдолла ханның [шейбанилық Бұқар ханы Абдолла хан (1534-1598жж. өмір сүргенУ қол уәзірі Аргын руынан "Құлбаба" деген. "Құлбаба сопы" атанған, жүз елу хыжырасы бар, екі түбқам "Көкалташ" медресесін салдырды. Тәшкентте һәм бір медресе салдырды». Тәуелсіздік кезені^ құрастырылған Ұлттық энциклопедияда Көгелташ медресесінің салынуы туралы басқалай пікір айтылғзж. Онда «Кокелташ, Көгелташ медресесі - Өзбекстанның Бұқара қаласындағы діни оқу орніі архитектуралық ескерткіш (17 ғасыр). Қазақ батыры, қолбасы, Самарханның әмірі Жалаңтөс Сейітқү.ii-"а] талай соғыста қарсыластарын күйрете жеңіп, көп олжаға кенелген,, Жалаңтөс осы байлыққа дербес **Ә С Е** ұстаумен қатар, Самарқан қаласында Шир Дор медресесін, *Бұқара ктасында Тіллэ Қари және Көкелш медреселерін салдырған...* Кокелташ медресесінде шәкірттер араб, парсы тілдерін игеріп, шығт классиктерінің тарихи, әдеби еңбектерін оқып үйренген» делінеді [25, 684-6.]. Жалпы Көкелт*

медресесінің құрылысы, күтіп-бапталуы қазақ батырларының тікелей ықпал-қолдауымен жүзеге асқаны анық. Қырдан келген қазақтар салдырғандықтан да Бұқар қаласына ықпалы өткен кез-келген қазақ батыры (дін адамы) тікелей назарын аударып, жөндеу және т.б. жұмыстарына көңіл бөліп көмектесіп отыруды жөн санаған. Сондықтан да болар Көгелташ медресесін салдыру мәртебесін бірде Көге батырға, бірде Жалаңтөске, тіпті Құлбаба сопыға теліп жүретіндігі. Сондай-ақ тарихи деректердің қисыны Құлбаба сопы мен Көге батырдың бір адам болуы мүмкін екендігін де жоққа шығармайды. Тіпті кейінгі кездерде төртқара руының тарихын зерттеушілердің пікірінше Жалаңтөс баһадүр Әйтекеден өте үлкен бола қоймаған, оның тұстас ағасы есебіндегі кісі екендігін айтып жүр. Егер бұл пікір шындыққа жанасса, онда Көгелташ медресесін анық Жалаңтөс баһадүр салдырмаған болып шығады. Ол тек қыр қазақтарымен ертеректе салдырылған Көгелташ медресесін күтіп-баптау және қосымша жөндеу жұмыстарына жетекшілік жасаған болып шығады. Бізде осы пікірге тоқталамыз. Жалпы жазылып жүрген деректерге сәйкес Жалаңтөс баһадүр (1576 - 1656жж.) кіші жүз төртқара руынан шыққан, тарихта Салқам Жәңгір ханға 20 мың қолмен көмекке барып қалмаққа ұрыс салған ерлігімен танымал болған кісі. Бұқар хандығында үлкен ықпалы болғандығы парсы және т.б. тарихи деректерде кездеседі. Орта Азия халықтары Әмір Темір мен оның немересі Ұлықбектен кейінгі халыққа жағымды әмір ретінде осы Жалаңтөс баһадүрді таныған көрінеді. Ол атақты Әйтеке би Бәйбеқұлының атасы - Ақша ханның інісі болған. Кейінірек Әйтеке де 12 жасына дейін Жалаңтөс, 15 жасына дейін Ақша би аталарынан олар дүниеден озғанша қолдарында болып, тәрбие көрген. Ілгеріде осы Жалаңтөс баһадүрдің атақты Толыбай сыншымен туыстық қатынасы барын айттық. Бейбіт Сапаралы құрастырған жинақта Әнет баба «Орта жүз Ашамайлы керей Толыбай сыншы Ордабасы Дәуленұлының (1603-1680жж.) жас жігіт кезінде батасын да алыпты» [19] деген дерек беріледі. Сондай-ақ Толыбай сыншының кенже ұлы Қожаберген жырауға (1663 -1763жж.) да Әнет баба бата беріп, шәкірт еткен деген сөз бар [сонда, 7-6.]. Эр зат пен құбылыстың сынын дөп басып тауып айта алғандықтан қазақ, қырғыз, ноғай, өзбек, қарақалпақ халықтарына Толыбай сыншы деген атпен мәшһүр болған көрінеді. Сыншы Толыбайдың қырағы ойы байқай алған жас Әнеттің бойындағы ерекше қабылет пен қасиеттер бата беруге итермелегені анық. Тіпті Әнеттің Бұқарада білім алуына да осы Толыбай сыншының тікелей ықпалы болуы мүмкін. Мұның себебін ілгеріде айттық. Яғни Толыбай сыншы үшін Бұқар хандығына қарасты қалаларда (Самарқан, Үргеніш, Бұқар) 24 баласының 19-ын оқытуы, сол кездері Бұқар хандығы қалаларының әмірі атанған Жалаңтөс баһадүрмен арадағы туыстық байланыстың негізінде қол жеткен секілді. Бұл турасында "Қожаберген жырау" кітабында келесідей түсінік берілген: "Толыбай сыншының өз анасы Жамал... әйгілі Жалаңтөс Баһадүр Сейітқұлұлының (1576-1656жж.) апасы екен". Толыбай сыншы балаларын нағашыларының "...үйлеріне қойып, сол білім ордalarında оқытады" [22, 247-6.].

Тіпті өз балаларын ғана емес, сонымен бірге қыр қазағының да қабылетті балаларын оқуға жіберуге ықпалы өткен сияқты. Толыбай сыншының балаларымен бірге олар оқып жүрген медреседе бала Әнеттің де білім алуы әбден мүмкін жәйт. Толыбай сыншының кенже ұлы Қожаберген жыраудың Әнет бабадан бата алып, оған шәкірт болуында ағалы-інілідей болған жақсы қарым-қатынастың ізі жатқан сынайлы. Жалпы Толыбай сыншы сыншылығымен қатар қазақ қолының басын бастаған Ордабасы болған батыр кісі. Бұл турасында: «Толыбай сыншы Дәуленұлы (1603-1680жж) заманында Қазақ, Ноғай (Қарағаш, Маңғыт рулары), Қарақалпақ, Сібір татары (Ескер, Барабы, Құралаш рулары), Шалабай естектерінің (Челябинск башқұрт-татарының) біріккен әскерінің ордабасысы болыпты» [22, 253-6.] деп келтірілген. Батырлық дәстүр Толыбай сыншының ата-бабаларынан келе жатқан қасиет болған көрінеді. Сондай-ақ Әнет бабаның батасын алған Қожаберген жырау Толыбайұлы (1663-1763жж.) да 1683-1688 жж. Әз Тәукенің елшісі болса, 1688 жылы ордабасылыққа сайланады. Толыбай сыншының мұндай батырлығын және ордабасылығын ескерер болсақ Әнет бабаның атасы Сары батырды жақсы таныған әрі қарулас дос жарандар болуы ықтимал және осы себепті де бала Әнеттің қабылетін байқаған деп жорамал жасаймыз. Жалпы қазақ билер сотының әлемдік сот жүйелерінен басты ерекшелігі ретінде - бата беру құбылысын көрсетеміз. Батаның өсіп келе жатқан қабылетті жасқа берілуі - оның болашағы үшін аса маңызды, әсіресе батаның танымал адамдармен берілуі оның маңыздылығы мен бағасын арттыра түседі. «Бала би деп тану міндетті түрде билік айтумен байланысты емес, ең алдымен би болуға талпынған баланың атақты адамнан *бата сұрауы және алуы шарт* болған» [26, 362-6.]. Бұл талап тұрғысынан келгенде жас Әнет өз заманында атағы шыққан, тіпті есімі желдей есіп бүгінгі ұрпақтарға дейін танымал болған Толыбайдай сыншының батасын алуы айтулы оқиға. «Бата беруші бидің беделі мен батасының мазмұны - бата алушыт бидің болашақта айтылатын билігінің мазмұнын анықтаушы, тінін қалаушы күшке

ие болды эрі зани кеңістігі мен зани күшін танушы қызметті атқарды, Бата бидің адами болмысы-: біліміне, икеміне және т.б. сапалық ерекшеліктеріне орай, сұрауына қарай дербес арналып берілді» [сонда 363-6.], Толыбай сыншының Әнетке берген батасының мазмұны туралы дерек сақталмағандықтан Әнет* бала бн ретіндегі бейнесін ашып көрсету қиындық тудырады. Сондай-ақ Әнет бабаның тағы да қандай танымал кісілерден бата алғандығы туралы деректердің қолда жоқтығы ойымызды байлап отыр.

Жалпы Әнет бабаның Бұқардай дін орталығына айналған қалада 7 жыл білім алуы жастыж шағының текке өтпегендігін көрсетеді. Себебі сол кездегі медреселер өздерінің білім беру жүйесі жәнс оқу дәрежесіне қарай төрт төрт сатылы сипатқа ие болған: 1) бастауыш медресе, оны ибтадия деп атаған оқу мерзімі 4 жыл; 2) рошдия, оқу мерзімі 3 жыл; 3) иккадия - жоғары оқуға дайындық, оқу мерзімі жыл; 4) ғалия, мұнда жоғары білім берілген, оқу мерзімі 3 жыл. Ғалияны бітірген шәкіртеке "абь:: "молла", "халфе" немесе "мударис" деген атақ берілген. Медреседе жалпы оқу мерзімі 12-13 жылпі созылған [27, 437-6.]. Жоғары білім беретін медреселерде: араб тілі (лексика, этимология, синтакс; •: шешендік онер, тарих); дін және құқық ілімдері (Құран сүрелерін, аяттарын, Мұхаммел пайғамбарымыздың хадистерін түсіндіру, шаригат нормаларын меңгеру), фәлсафа (логика, математи ка география, астрономия, медицина, табиғаттану негіздері, ой талдау философиясы) оқылған. Бұл бала Әне^ үшін ислам құндылықтарымен және ағымдарымен жете таныс болуына көп мүмкіндіктер орнатты Шаригат нормаларын жете меңгере отырып, өзі келген казак арасында қолданылатын дала заңдарымеі салыстыру арқылы олардың мәніне және мағыналық айырмашылықтарына көз жеткізген гүлама кісі Араб және парсы тілдерін жетік меңгергендігі Әнет баба туралы айтылатын әңгімелерден де айқы байқалады. Құран сүрелері мен Мұхамбет пайғамбарымыздың хадистерінен мысалдар келтіріп, оларды мағынасын тікелей араб тілдерінен аударып, түсіндіріп отырған. Ойымызды дәлелдейтін мына бір е аузында жүрген әңгімені айта кеткенді жөн санаймыз: «Бірде Түркістанға, жожа Ахмет Яссауй мешітн! зиярат етуге дүниенің төрт бұрышынан ағылын келіп жатататын молда-саудагердің бірі Әнет бабаға сәле бере келіп:

- Баба қазағыңыздың үл-қызын шашына қарап ажырату қиынба деп қалдым, депті. Оны айтк: себебі - Әнет бабаның жеті жасар үл немересі айдар қойып, бұрым етіп өріп, түлкі тұмағынан арқасы бос қоя беріп жүреді екен. Саудагер молданың медзеп отырғаны - «бұл діні бөлек, тілі бөл< калмақтардың дәстүрі, мұсылман баласы шашын тақырлатып афғызып жүруге тиіс» - деген екен.

Сонда Әнет баба айтыпты:

- Молда жігіт, шаш қойды деп сөкпе. Шашты пайғамбарымыз Мұхаммед-Мұстафа Рас Икрамның өзі де қойған.

- Оны қай кітаптан оқыдыңыз?

- Хадис-шарифтен, - депті Әнет баба.

Сөтіпті де, керегенің басында ілулі тұрған «Мың бір хадисті» алып ішінен пайғамбар айтғ «кімде-кім шаш қойса оны күтіп ұстауы керек» деген *рәуаятты тауып арапғиа оңьт*, оны түрікш» тәржімәлап беріпті.

- Мұнда пайғамбар шаш қойындар деп қадап айтпаған гой, - депті молда-саудагер жеңіс бермей. Сонда Әнет баба айтты деген сөз мынау:

- Қазақта «шайнап берген балаға ас болмайды» деген мақал бар. Ислам діні - парыз гана ел ілім. Ал, ілімді адам өзі дамытып, өрбітіп отыруы керек. өрбімеген, дамымаған ілім тұрып қалған секілді адамды өзінен жиіркендіреді. Пайғамбарымыздың айтқан сөзі бар «бесіктен бейітке дейін оі деп. Құранда «Икра» деген сөз бар. Ол «оқы» деген сөз. Діннің жауы - надан, тас ми молдалар.

Содан қайтып ешкім Әнет бабамен дін мәселесінде дауласпайтын болыпты» [19, 81-82-66.]. әңгіме мазмұнына этнографиялық деректер көзімен қарар болсақ шындыққа жанасатын реті бар. гасырда шипагерлігімен танымал болған Өтейбойдақ Тілеуқабылұлының "Шипагерлік баян" атала қолжазбасында адам денесіндегі түктердің атқаратын қызметін түсіндіре келе үш жүз қазақтары арасы бар салтқа тоқтала кетеді. Шипагер Ұлы жүздің шашты алдырып тастайтынын, *Орта жүздің айдар, I жүздің тұлым қоятынын атап өтеді. Демек Әнет бабаның үл немересінің айдар қойып жүргені және < жүз қазағының салтында бар бұл әдетке молда-саудагердің назар аударып, әңгіме өрбуі оқиганың өм орын алғандығынан хабар береді.*

Әнет баба туралы тағы да бір әңгіме желісіне тоқтала кетейік. Медресені жаңа тәмамдаған Әнет үйренген ілім-білімін қыр қазағына тарату үшін ел ішіне қайтып келеді. Мұны Әнет бабаның тік^ ұрпағы, филол.г.д., профессор С.Қалиев келесідей әдеби әңгімемен көркейтіп ашып көрсеткен: «

Бұқараның «Көгелташ» медресесіне оқуға келген жиырма бес шәкірттің алды болып озық бітіріп, еліне қайтқалы тұрған Әнет бабаға Бұқараның дінбасы Шейх үл-ислам былай деп сұрақ қойыпты:

- Әнет, міне, сен гүлама болдың. Қадамың құтты бол сын! Енді Түркістанға жүргелі отырсың, бірақ онда біз сайлаған мүфти бар. Ол бір қасиетті адам. Саған мүфтиліктен өзгек лауазымды лайық көрмей отырмыз. Не істеген жон?

- Әміріңізге құлдық, Шейх үл-ислам. Мен Түркістанға барғанда лауазым іздеп бара жатқаным жоқ!

- Енді не іздеп барасың?

- Елімді іздеп барамын. Ен сахараны еркін жайлаған қазақ деген халқым бар. Сол халыққа қызмет етемін, - депті Әнет баба. Шынында да, Гүркістан, Сауран, Қарнақ, Шорнақтағы мың сан мешіттің ешқайсысына мүфти болмаған, үнемі халық арасында жүріп, қазақ асқан билердің ұстазы болған. Соның үшін елі оны төбесіне қотеріп, Әз Әулие тұтқан. Былайғы қазақ түгілі Түркістандағы әулие шейх Қожа Ахмет Яссауи мешітінің мүфтилерінің өзі келіп Әнет бабадан ақыл-кеңес алып тұрған» [20].

Әнет Кішіқұлының өз заманында және күні бүгінге дейін ауызекі қолданыста оның «Баба» деп аталуы - медресе кезінен ислам құндылықтары негізінде қалыптасқан діни сенімінің күштілігінде жатса керек. Әйтпесе Әнет бабаның «би» ретіндегі бейнесі кем байқалмайды. Әнет бабаның медреседе алған ілімі қазақ билер сотының әділдігіне үлкен үлес қосты және осы себепті де қазақтың айтулы билері оны тегістей мойындап «ақиқаттың эталонына» балаған.

III

Әнет бабаның би ретіндегі қызметі

Қазақ билерінің қызмеітері негізінен үш бағытта жүзеге асты: бірінші, сот әділдігін іске асырды, екіншіден, құқық түзу процесіне қатысты (сот прецеденттері, «Жолдар» мен «Жарғылар» және т.б.) және үшіншіден, ел басқару істеріне араласты. Бұл қызметтер өзара тығыз байланысты және бірінсіз-бірі іске асуы бидің би ретіндегі қызметінің толымсыздығына алып келетін өзара тәуелді, еншілес қатынастар еді. Сондай-ақ бұл қызметтер бидің өзге де міндеттерді көтеруін немесе қайсыбір сапада танылуына шек қоймайтын еді. Сондықтан да болар, билердің көпшілігі батырлығымен, жыраулығымен және т.б. қасиеттерімен танымал болып жататындығы, Әнет бабаға да осы қасиет тән еді. Ол ең алдымен - Баба. Ұстаз. Ғұлама. Баба ретіндегі бейнесі исламдағы тақуалық дәстүрден тамыр алады. Ұстаздығы - тегістей үш арыс қазақтың ұлы билері мен тұлғаларына ілім-білім үйретуі, ақыл-кеңес беруінен көрініс табады. Ғұламалығы далалықтарға тән ойшылдығынан, даналығынан туындайды.

* * *

"Оқ байлау" немесе "Жебенің ұшы" билігі

Әнет бабаның белгілі бір дауға айтқан және бізге жеткен билік-шешімдері мүлдем сирек кездеседі. Тек «Қалқаман мен Мамырдың» дауына айтқан "Оқ байлау" немесе «Жебенің ұшы» аталатын билігі халық арасында кең сақталған. Өлең сөзбен, сондай-ақ қара сөзбен де жеткен нұсқалары бар. Алғашқы нұсқасы 1892 жылы "Дала уәлаяты газетінің" № 39-40 сандарында "Қазақтардың естерінен кетпей жүрген бір сөз" деген атпен жарық көрген. Осы күнде ҚР ҰҒА-ның қолжазба қорында "Қалқаман-Мамыр" жырының тоғыз нұсқасы сақтаулы тұр. Ш.Құдайбердіұлының 1912 жылы оқиға ізімен арнайы жазған "Қалқаман-Мамыр" дастаны бар. Енді осы биліктің шығу тарихына, мазмұнына және құқықтық салдарына тоқталып кетелік.

Шығу тарихы: "Бұл әңгіме 1722 жылы біздің Орта жүз қазағы Сырдария бойында жүргенде болғаны анық іс, біздің қазақ қалмақтан жеңіліп, Ақтабан шұбырынды болғаннан бір-ақ жыл бұрын.

Қалқаман, Мамырдың ісіне ескі қазақтар теріс көзімен қараса да осы күнгі көзі ашықтар жазасыз екенін біліп, дұға қылса керек.

Өлгенді тірілтпесем де, өшкенді жандыргандай болсын деп, биыл, жүз тоқсан жыл болып ұмытылған істі алдыңызға қойдым: бұл әңгіме ақсақалдар аузынан да қалып бара жатыр, сол ақсақалдардың өзі кетсе де, ізі жоғалмасын дедім, біздің де ізіміз жоғалатығынын ойлап:..." [28, 151-152-бб.] - деп 1912 жылы Ш.Құдайбердіұлы "Қалқаман-Мамыр" дастанының кіріспесінде даудың қай жылы болғандығын баяндайды. Ш.Құдайбердіұлы жазған бұл дастан Әнет бабаның "Жебенің ұшы" аталатын

"Қалқаман мен Мамырдың дауына" айтқан билігінің мазмұнын сипаттайтын бүгінгі таңда қолда маңызды дерек көзі болып отыр.

Даудың қысқаша мазмұны: Қалқаман қазақ арасында бұрыннан келе жатқан "жеті атаға" дейін алыспау салтын бұзып, өзін қосқанда аралары төрт ата ғана болатын Мамыр қызды алып қашад Қалқаманның бұл әрекеті қазақ құқығы танитын келесідей нормаларды бұзып отыр: біріншіден, "яи атаға" толмай қыз алыспау, екіншіден қыздың қалынын төлеп, құдалық рәсіммен ұзатып алу. Қалыптасқан жол-жоба бойынша құдалық рәсімді сақтамай, қызды алып қашқаны үшін қазақ құқығы нормалар: сәйкес айыпты деп танылып, айып төлеуге тиіс болған (көбіне ат-тон айып). Мұндай жағдайда қызды басы бос, еркімен кеткені және ешкімнің заңды әменгері не жесірі болмауы басты шарт, Осылай болға? ғана мұндай істің ақыры даусыз аяқталады. Ал Қалқаман алып қашқан Мамыр қыз - өзінің қарындасы есеп, қазақи түсінікке жат қылық. Сондықтан да дау ел арасына тез тарап, жұрт дүрлігеді. Да Тобықтының өз ішінде болғанымен де, бұл істің қаралуына Арғын тайпасынан тарайтын өзге де рулардың ерекше ынталы әрі мүдделі болғанын байқаймыз:

*"Тобықты, Қанжығалы, Бәсентіні,
Атығай, Қарауылмен бәрі жиын,
Бабаң хабар айтқан соң ел жиылды,
Сөйтсе дағы сөз аяғы болды қиын".*

Қалқаман мен Мамыр - атақты Сары батырдың (бидің) кіндігінен тарайтын ұрпақ. Сары батыр бәйбішесінен - Мәмбетей, одан Мамыр қыздың әкесі - Байғозы бай тарайды. Ал Сарының тоқалы (Қоңырбике) - Кішік, одан Қалқаман жігіттің әкесі - Әйтек тарайды. Әйтек - Әнет бабаның туған інісі Дауға Әнет бабаның тікелей араласуының бір себебі осында жатса керек, Қалқаман Мамырды байласып алып қашып келген соң, араға Әнет бабаны салады. Әнет баба күрделі жағдайға тап болып. қалай шешерге жол таппай қиналады. Пана іздеген бауырының баласын сыртқа тебе алмайды. Рулары хабар айтылып дау қаралады. Мәмбетей жағынан даудың сұраушысы болып Кокенай батыр түседі. Себеб Кокенай батырдың әкесі Үмбетей - Сары батырдың бәйбішесінен тарайтын Мәмбетеймен бір т. кісілер. Кокенай (1660-1728жж) өз заманында батырлығымен, атқаны мұлт кетпейтін мергендігімен ұрыларға жаза кесетін биліктерімен танылған, Үмбетейдің қалмақ әйелінен туған батыр әрі би болған киі Оның қалмақ қызынан тууының себебі туралы Құнанбайдың замандасы ақын Әкімжан Қошқарбай- жазып қалдырған шежіреде былай делінеді: "...1647 ж. шамасында сол кездегі Орта жүздің қолбас батыры Сүйірбасұлы Қожабергеннің жекпе-жекте басын кескен қалмақ батыры қолбасшысы Улан- ; 1660 жылдар шамасында Арғын Олжас батырды серіктікке алып Сары батыр жекпе-жекте **жені** ағасының кегін қайтарады. Оның сұлу жалғыз қалған қызын өзінің бәйбішесінен туған екінші - Үмбетейге қосады. Сол Үмбетейден Кокенай туган (шын аты Қукнай, қалмақша жасыл апиын л: . мағынада)" [29, 381-б.]. Кокенай батыр - Сары батырдың бәйбішесінен тараған ұрпақтың сөзін ұстауына кісі боған. Бұл туралы Ш.Құдайбердіұлы:

*Кокенай - Мәмбетейдің бастаушысы,
Өзі бағыр, мінезі қатты кісі.*

Сол кісінің алдынан тарауы еді,

Бабаңнан соң бұл елдің көп жұмысы, - деп баға береді. Істі қалың мал төлеп бітіруге Кокенай батыр келісім бермей, қиналы екі жасты өлім жазасына кесуді сұрайды. Алайда Әнет баба істі қалың шешсе де өлім жазасына жеткізбей шешуді қалағанын аңғарамыз:

- Өлтірер жұмыс емес,

Таспен ашып өлшірмек - бұл іс емес.

Біреудің некелісін бұзбаған соң,

Қанына ортаң болу дұрыс емес.

Өлім жазасынан басқаны сұрамаған Кокенай батыр бітімге келмей, дау аяқталмай қалады. Оси арада Мамыр қыз өз ауылына барып қалып, аяқ асты Кокенай батырдың көзіне түсіп, батырдың атои оғынан мерт болады. Дау ушыға түседі. Мінезі қиын Кокенай батыр Әнет бабаға кісі жібертіп Қалқаман-... да өлтіртуді сұрайды:

Кокенай жиды барыт Мәмбетейде,

"Өлгірдім тентегімді өзім " дейді,

Бабаң кісі салды дамыл бермей,

"Онеге Қалқаманды өлтірмейді!.."

"Ел болып тұрмаймын, ауып кетемін" деуге дейін барады. Тіпті мәмбетейлерге қосылып, ескі заңның сақталмағаны үшін наразы болған Қанжығалы сиякды рулар бірге ауатындығын білдіреді. Әнет баба екі кісінің: бір әйел, бір еркектің құнын алып бітуді ұсынады. Бірақ ендігі жерде іс қатты ушыққан еді. Шындығында да Мәмбетейлердегі күйік пен намыс, сүйекке өткен таңба ендігі жерде малмен бітетұғын іс емес еді. Мұны ұққан Әнет баба амалсыздан тентектік жасап, қарындасын алған Қалқаманды "оққа байлайды":

*"Қалқ. аман жүйрік атпен шауып өтсін,
Көкенай сонда атсын!... - деп бұйырыпты.
Өлтірсе әзі айтқан жол,
Онан кетсе, түкте жоқ, бітімі сол!"*

Алайда бұл нақты өлім жазасы емес еді. Яғни оқ тимесе өмір сүру мүмкіндігі бар. Сондықтан да Әнет бабаның бұл билігін өлім жазасымен шатастырмауымыз керек. Бірақ өлім жазасына балама екендігін де есте ұстағанымыз абзал.

Қалқаман атпен шауып өтеді, алайда Кокенай батыр атқан оқ бар болғаны жарадар етеді. Мұны Ш.Құдайбердіұлы дастанда былай суреттейді:

*Көкенай садақ тарты дүрілдетіп,
Қаң жарды ердің қасын оғы жетіп.
Әйтеуір ұлы дене аман қалды,
Оң жақта қара саннан өтіп кетіп.*

Қазақ заңдары бойынша "бір іске екі жаза сыймайтындықтан" Қалқаманның басы даудан құтылады. Бірақ "оққа байлады" деп өкпелеп Ұлы жүздегі нағашыларының ішіне қайырылмай кетіпті делінеді.

Құқықтық салдары: жалпы қазақ арасында "жеті ата" қағидасын бұзғаны үшін өлім жазасы қолданылған. Мұндай фактілер негізінен билердің биліктерінен анық байқалады. Кеңгірбай бидің "Еңлік пеи Кебекке" кескен "Аттың құйрығы" деп аталатын билігі - "жеті ата" қағидасын бұзғаны үшін өлім жазасы ретінде қолданылған. Әиет бабаның шарасыздан кесім айтуына алып келген "Жебенің ұшы" ("Оққа байлау") деп аталатын билігі де өлім жазасына бара-бар. Бірақ бұл биліктің басты ерекшелігі өлім жазасын нақты кеспейтіндігінде. Ат құйрығына сүйретіп олтіру, түйеге артып өлтіру, таспен атып өлтіру сияқты өлім жазасын іске асырудың әдістері сол кезде белгілі болғанымен, олардың бірінде қолданбайды. Әнет бабаның арқасында Қалқаман өлімнен аман қалды. Бұл тікелей Әнет бабаның адам өмірін қорғау үшін күрескен жарқын еңбегі және билікке адами ажар берген кеменгерлігі. Дәл сол заманда Әнет бабадан басқаның істі бұлай шешуге шамасы жетпейтін де еді. Араша түсіп, өлім жазасынан алып қалу үшін тек танымал би болып қою жеткіліксіз. Адам баласының өмірін қашанда жоғары қойып құрметтеген, осыған өз өмірімен әрдайым үлгі бола алған Әнеттей баба ғана өлім жазасын кестірмеуге рухани тұрғыдан хақысы бар бірден-бір адам еді. Тіпті Кокенай батырдың да тосылуының бір себебі осы - Әнет бабаны қатты құрметтегендіктен, одан асып кете алмағандықтан орын алған ізгілік пен тектіліктің белгісі болса керек. Жеті атаға дейін қыз алыспау қағидасы - тек қан араластырмаудың тәртібі ғана емес, ол сонымен бірге саяси бірлесудің бастапқы нүктесі және көшпелілер арасында жайылымдық жерді (ортақ бірлескен меншік негізінде) ұтымды пайдаланудың формасы болып табылады. Әйгілі Қытай патшасы Шань-Янның реформасы іспеттес бұл қағида да қазақтар үшін - негізінен мемлекеттік билікті ұйымдастырудағы маңызды шешім еді және әлі күнге дейін өміршеңдігін жоймаған мазмұны бай әлеуметтік құбылыс. Жеті атаға дейін қыз алыспау қағидасы қазақтар арасында қашаннан пайда болғандығы туралы әр түрлі жорамалдар айтылады. Кейбір тарихшы ғалымдар Ақ Назар ханның саяси реформасы деп көрсетеді. Қасым ханға да телініп айтылатын ауызекі әнгімелер де жоқ емес. Алайда біз "жеті ата" қағидасын Әз Жәнібек хан заманынан бастау алады деп есептейміз. Бұлай есептеуіміздің бірнеше себептері мен дәлелдері бар. Солардың бірі 15 ғасырда өмір сүрген Өтейбойдақ Тілеуқабылұлының (1387-1480жж.) "Шипагерлік баян" деп аталатын еңбегіне негізделеді. Бұл еңбек 1467 жылдары жазылған деген пікір айтылады [30, 15-6.]. Аталмыш еңбекте шипагер Ө.Тілеуқабылұлы Жиренше шешенмен бірге Әз Жәнібек ханның Ордасына жол түсіп барады. Сонда ханның назары ауып: Айықпас сырқат барма деп? - сұрайды. Шипагер мигұла, кемтарлық, бұзық қандылық және т.б. айықпайтын сырқаттың болатындығын айтады және төрт түрлі шартты сақтағанда оның болмайтындығын көрсетеді: "...Көз ретте (екіншіден -Д.Қ.), . . . кол көз (жеті - Д.Қ.) атадан аспаған рулар арасынан қыз алысқандардан қандық уылма көп күзгындамағы көз көргі. Соның үшін кол көз мұрын (сегізінші -Д.Қ.)

атадан аскандар өзара қыз алысып, құдаласпағы шарт. Отыз, қырық ата араласа, ұрпақ ақылды болмақ. Сырт елден қыз алысса, ұрпағы өнерпаз, зейінді, аңғарлы болмақ" [сонда, 42-б.]. Осы сөзге зейін : тындаған Әз Жәнібек хан дереу бірнеше жарлық береді: "Ауыз (бірінші -Д.Қ.). Жат тоселмелік жат ние^ бәт қылық бүгіннен бастап тәтйым болмағы шарт жарағы. Әгәрәкім көзге шалынса, қара маңғаз артынша мінгізіліп (сыырга теріс мінгізу -Д.Қ.) өртелмелік қалма әлпетіне жақпаулық, жаға жұрт көрмелік істемсі шарт. Көз (екінші-Д.Қ.). Жеті атадан ілгері қыз алысқандар бүгіннен бастап болмауы шарт жарағы. Әгәр олай болса, болғанына көз жетсе, жұбайларды тең бас қылыштамақ шарт" [сонда, 43-б Байқағанымыздай Әз Жәнібектің жарлығына сәйкес жеті атаға толмай үйленген екі жас бірдей бас ке арқылы өлім жазасына кесіледі. Демек, Қалқаман мен Мамырға келгенде бұл жазаның қолданығ жеңілдетілген. Алайда одан кейін бір гасырдай уақыт өтпей жатып Еңлік пен Кебекке өлім жазас кесіледі. Демек Қалқаман үшін Әнет бабаның берген билігі қазақ билер сотының тарихында өліі жазасынан арашалаған бірден-бір айтулы іс. Осы орайда айта кетуіміз қажет, яғни Көкенайда мергенні мүлт кетуі күмәнді. Өлтірмей, бар болғаны жарадар қылып жіберуінде бір сыр бар сияқты. Бұл турасынл ел аузында жүрген ескі әңгіме - Әнет баба мен Кокенай батыр осы ж азаны орындауға кіріспес бұр्या өзара ымыраға келген дейді. Әнет баба Көкенайға сонда былай деп сұрақ қойған көрінеді:

Батырым, айтшы, бұл тіршілікте не қайтпайды? - деп. Батыр ойланып "Менің билерім алтi нәрсе қайтпайды" - депті. Сондағы берген жауабы:

Ауыздан шықан сөз,

Атылған ок.,

Көзбен кәріп, санада қалған ой,

Тіршілігі бішкен зат,жан,

Ақымаца берген оқу, тәрбие. Осы алтауы қайтпайды, басқа жайлар қайтады, болмем айналады" - деген екен [8, 165-б.]. Бұл арадан Әнет баба мен Көкенайдың ой қозғау арқылы, Қалқаман өлтіргенмен істің оңалып кетпейдіндігін өзара ұғынысып, биліктің райын қайтармай, адамды қайтары алуды жөн іс санағанын аңдаймыз. Сол себепті де болар, ел-жұртқа мұндай істің аяғы өлім жазасым^ бітетіндігін сес қылып көрсетіп, Қалқаманды тура атпай, жарадар ғана етіп тірі қалдырады.

* * *

Әнет бабаның прецеденттік биліктері

Қазақ билерінің би ретіндегі қызметінің деңгейін дәстүрлі құқықтанымға сәйкес анықтауды бірнеше критерий бар. Басты критерилердің біріне - соттық нұсқаға (соттық прецедентке) айналған, қаз; арасына кең тараған бидің белгілі бір дауға айтқан билік-шешімдері жатады. Биліктердің бұл түрі өте к< тараған және бірін-бірі қайталап та жатады. Тіпті бір бидің айтты деген билігінің түбін қазбалай ке, екінші бір биге тап боласын. Және ол мұнымен бітіп те қоймайды. Сондықтан да болар қазақ билері *ц* сөздің түбін таппай, таласа бергендіктен "түгел сөздің түбі бір, түп атасы - Майқы би" деп мәтел қосатындығы. Анығында Майқы би өзіне дейінгі билердің билік-шешімдерін жинақтап далшті прецеденттік құқықты қалап кеткен ірі құқық реформаторы. Сондай-ақ дала билерінің сотті нұсқаларына (прецеденттерін) тән мұндай ерекшелікті байқаған Сәкен Сейфуллин келесідей пі- білдіреді: «пәлен бидің сөзі екен деген сөздің көбін осы бидің өз жанынан шығарған сөзі деп бекіте ай қиын. Өйткені, бір бидің сөзін екінші бір би жаттап алып, өзінікі қылып айта берген. Осы күні бір руд «пәлен би айтқан екен» деген сөздерді тексеріп келсең, ол биден талан жыл бұрын басқа бір би айтқан с болып шығады» [31, 9-б.]. Шындығында да соттық нұсқаға айналған қайсыбір биліктің шығу тарихі тауып, орнына қою үлкен ізденісті қажет ететін ғылыми шара. Тіпті кейбір нұсқалы биліктердің кең күк қолданысқа еніп кеткені соншалық, оларды асық атып ойнап жүрген баладан бастап, "от басы, он қасында" жүрген кез-келген қоғам мүшесі тегістей қолдана береді ("тапқан тапқандікі, ешкі баққандік "тапқан қуанады, таныған алады", "қурдастың құны бір, сатса пұлы бір" және т.б.). Еуразиял көшпелілерге ғана тән гасырлар бойғы қалыптасқан құқықтық ойлаудың әдісі, тәжірибесі және қалы жазылмаған құқықты түзу арқылы құқықтық мәдениеттің ерекше типін қалыптастырды. Бұл мәдениет құқықтық өлшемі - халық сүзгісінен өтіп отыратын билердің әділ биліктері мен шешімдері еді.

Әнет баба қазақ құқығы мен шарияттың арасын ашып, қазаққа жол салып кеткен ірі би. Шари пен қазақтың төл құқығын қалай қолдану керектігі туралы айтқан өсиет сөзі өзінен кейінгі билерге де ү болып, көптеген қасаң даулар шешімін тауып отырған. Әдебиеттерде айтылып жүрген әңгімелерге сәй!

атақты Қаз дауысты Қазыбек би Әнет бабаның қасына көшіп келіп, қатар қонып, іргелес көшіп жүреді екен. Мақсаты Әнет бабадан ақыл-кеңес сұрау, ілім үйрену ойын байыту, білімін күшейту болса керек. Сондай-ақ Әнет баба мен Қазыбек бидің түп нағашылары ортақ (қатаған Тұрсын хан) немере бөлелер болғандықтан да жұптарын жазбай, тату қарым-қатынас орнатып тұрған сыңайлы. Әрдайым Қазыбек бидің ойын ширатып, оның кемелденуіне үлкен үлес қосқан. Ел аузындағы әңгімелер болса керек Әнет баба кейде өз-өзімен болып, оқшауланып, қыр асып жүріп кетеді екен. Сондай бір сәттің үстінен кезіккен Қазыбек би:

Әнет баба не іздеп жүрсіз, кімді іздеп жүрсіз? - деп сұрапты. *

Өзімді іздеп жүрмін, - деп жауап беріпті дейді Әнет баба. Жалпы мұндай әңгімелердің сарыны Әнеттің гүламалығын, діни терең білім иесі екендігін және рухани кемелдіктегі толық адам болғандығын көрсетеді. Әнет баба мен Қазыбек би арасында көп әңгімелердің айтылғаны кейбір даулардың мазмұнынан байқалып та жатады. Сондай бір дау тобықтының өз ішінде Қараменде мен Кеңгірбай билер арасында өтеді. Кеңгірбай би кісі жібертіп Қарамендеге Әнет бабаның Қазыбек би бата сұрағанда айтқан сөзін есіне түсірті. Дәл осы сәтте ұзаққа созылған дау табан астында тиылып, шешімін тапқан екен. Сондағы Әнет бабаның бата сұраған Қазыбек биге айтқаны мынау екен:

Қазақ жолы - қанағат,

О да жолдан адаспас.

Қасаң дау емі - шариғат,

Оған ешкім таласпас.

Анығында Қазыбек би бата ғана емес, ескі жолдан түсіне алмаған сұрағын сұрайды:

Айғақсыз "қасаң" дауға неге бұрынғылар бір түйін шешіп айтпаған? - деп. Сонда Әнет баба жоғарыда келтіріп кеткен, билер жадында жағталып қалған нұсқалы сөзін айтқан екен.

Әнет бабаның берген жауабын құқықтық өлшеммен қарағанда өте мазмұнды және қазақ билер соты тарихындағы аса маңызды жаңалық еді. Баба қазақ жолының, яғни қазақ құқығының "қанағатпен" бітетін қасиетін алға тартып отыр. Оны жолдан адаспайтын мінез ретінде таниды. Әнет баба құқық ұғымын "жол" сөзіне сыйғызып, таратып отыр. Анығында Әнет бабаның Қазыбекке берген жауабы шамамен әлі "Жеті Жарғының" қабылдана қоймаған кезі болса керек. Сол себепті де Әнет баба "Қасқа Жол", "Ескі Жол" аталатын қазақтың заң жинақтарымен байланысты "жол" терминін кең қолданады. Қазақи құқықтаным бойынша "жол" алдымен құқық, содан кейін барып қана заң ұғымын береді. Бұлай болуының басты себебі "жолдың" құқық ретіндегі түсінігі кең әрі бай екендігінде, сондай-ақ ол заң ретіндегі түсініктен анағұрлым көнелігінде жатыр. Заңгер Ж.Ақпаевтың 1927 жылы 23-қаңтарда Семей мемлекеттік географиялық қоғамында жасаған «Қазақ халқының шығу тегі туралы» баяндамасында "жолға" келесідей түсінік береді: «а) Жол - құқық, заң, жүретін жол;...г) Қасқа Жол - құқық немесе Ай (күдай) заны; қастерлі құқық». Ұлттық құқықтанымдағы "жолдың" басты ерекшелігі ~ ол тұрмыстық қарым-қатынастан бастап мемлекеттік-құқықтық деңгейге дейін өзінің икемділігімен, әмбебаптығымен, ықшамдылығымен қоғамдық қатынастарды тұтастай алып реттеп отырды. Әнет баба бағасын беріп отырған қазақ жолының қанағатшылдығы, оның кешірімшіл ("иілген басты қылыш кеспейді", "алдына келсе атаңның құнын кеш"), ағайыншыл ("бас жарылса бөрік ішінде, қол сынса жең ішінде") қасиеттерімен тығыз байланысты. Қазақ билеріне тегістей тән ортақ әрі орталық саяси-құқықтық идеология - "бірлік" категориясы еді. Сәйкесінше Әнет баба да осы құнды мұратты құқықтық тұрғыдан байытуға ұмтылды. Ұстаздық етіп, сөз үйренуге келген сол заманның қабырғалы билеріне осы ұғым биігінен қазақ жолының мәнін ашып, тарқатып беріп отырғандығы анық. Себебі кез-келген даудың аяғы бірліктен кетіретін қиын іс болғандықтан, қазақ жолдары бұрыннан келе жатқан көптеген құқықтық қалыптарды (Ұлы Жасақтың қатаң нормапарын) жұмсартты, бірлікті сақтау үшін икемге келтірді. Оның мәнісі, қазақ жолы (құқығы) кез-келген дауды қанағатпен, объективті жағдайға орайластырып, бітіммен, кеңдікпен, екіжақты тоқтаммен жарастырып шешуі керектігін паш етеді. Сондықтанда болар қазақ құқығының білігірі, профессор З.Ж.Кенжалиевтің «қазақта дауласушы жақтар биге барғанда жеңу үшін емес, жеңілдеп шығу үшін барады» деген пікірі қазақ құқығының қанағатпен жол табатындығы айқындай түседі. Әнет бабаның "Қалқаман мен Мамырдың дауына айтқан" билігі өзі айтқан "қанағатшыл" жолмен жүріп-баққан жағдай еді. Егер осы іс Әз Жәнібек заманында болса кіналы екі жасты да өлім жазасы күтіп тұратын еді (басын қылышпен алу арқылы). Алайда "жебенің ұшы" аталатын биліктің құқықтық салдары шындығында Қалқаманды олімге байлау емес, бар болғаны "елден қуу" жазасына тартумен аяқталғанын көреміз! Бүгінде сол Қалқаманнан тарайтын Шапырашты ішіндегі бір рулы ұрпақ Әнет баба алдында көп

борыштар. Қазақ жолына (құқығына) тән мұндай гуманистік ұстаным билердің тұлғасымен тығыз байланысты. Ал Әнет бабаның айтып отырған "қасаң дау емі - шарифат, оған ешкім таласпасының" мәк: қоғамдағы имандылық пен дәстүрлі діни санаға ерсі әрекеттерді шарифат жолымен басу керектігі-бекітеді. Бұл қазақ құқығы мен шарифаттың ара жігін, яғни реттеу пәндерін айырып беруші сипатқа ие. Мұндай пікір Ә.Исахановтың еңбегінде де көрініс тапқан: "Әнет баба мен Қазыбек арасындағы сұрақ-жауаптан біз Қазыбекті терең ойлы сөз шебері ретінде көреміз. Екі бидің негізгі толғанған мәселес: қазақтың әдеп-ғұрып ережелері мен шарифат тәртібінің арасындағы қарама-қайшылықтың алдын алу екеуін келістіріп жіберу"[8, 134-6.]. "Қазақтың ескі жолының бірталайы шарифатқа да жанасады, Шарифат ешқашан тастай қатып қалмайды. әр заманның ыңғайына қарай іс қылуға лайықтайды" - деп көрсете: Ш.Құдайбердіұлы [32, 26-6.]. Жер, жесір, мал және т.б. даулар қазақтың өз заңымен шешіліп отыратындығын аңдатса, мұсылмандыққа қатысты имандылық, неке кию, ажырасу сияқты әлеуметтік-қоғамдық сұрақтар шарифат нормаларымен реттеліп отырған. Мәселен Құнанбайдың "Түйенің қомы аталатын билігі келіні Қамқамен жақындасқаны үшін Қодарды өлім жазасына кеседі. Ел ішіне тері: тәрбие жаятын, қоғамның имандылығына нұқсан келтіретін мұндай әрекет шарифаттың үкімімен жаза басады. Құнанбай молдалардың пәтуасына негізден Қодар мен Қамқаны жұрт көзінше түйеге асып өлтіріп, артынан "тас боран" атты мұсылман елдері кең қолданатын жазаның түрімен ру басыларың таспен атқызып "аластап" аяқтайды. Әнет бабаның айтып отырған "қасаң дауы" осындай дауларды жобалаған болса керек. Себебі қазақ билері қайсы бір дауға ат бермес бұрын, оны тергеп-тексер "мазмұнына лайықтап айтқан. Даудың қасаң аталуы біздің пікірімізше "қаса" сөзінен түбірін тартқан секілді. Демек даудың түбі жыныстық түсінікпен тығыз байланыста құрылған. Біреудің жесірін алып кет не адастыру, келінімен жақындасу, зинақорлық, жеті атаға толмай қыз (қарындасын) алу сияқты даулар тектік сипаты жағынан қазақ халқының жыныстықдүниетанымына қайшы келеді. Мұндай даулардың табиғаты жыныстық түсініктен туындайтындықтан, бастапқы кездерде "қасаң дау" деп аталған. даудың күрделілігі соншалық - сүйекке таңба түсіретіндіктен әрдайым өте ушыққан формада көрін тауып отырған. Алайда уақыт өте келе бітімін таппай "ысқаяқ" болған кез-келген дауды "қасаң дау" л атау етек ала бастады. Құқықтық санадағы мұндай өзгеріс билердің биліктерінен де анық байқалады. Ақырында "қасаң дау" сөзі әбден ушыққан, шешімін таппаған даулы істердің кез-келген түріне қолданылатын ортақ заңи түсінікке айналды. Жалпы қазақ билерінің діни сауаты мен шарифа нормаларына жүйріктігі арнайы медреселерде оқып-білім алмаған соң мейлінше төмен болғай Сәйкесінше қандай ушыққан дау болса да не ескіден жол іздеп, не жанынан сөз шығарып өзінің жолы салып бітіріп отырған. Кейде ушыққан даулар бітімін таппағандықтан, ұзақ мерзімге созылып ақыры - салауатқа түсіп нәтижесіз қалып отырған. Аяғын таппаған дау - қайсыбір жақтың тендік алмағандығының көрінісі. Әнет баба қазақ құқығында бар осы кемшіліктің орнын шарифат нормаларымен толтыруды артына қазылған қара жолдай қып салып кеткен. Мұны қазақ құқығындағы тың құбылыс дея қарағанымыз жөн. Алайда Әнет баба қалдырған құқықтық бағдарды кейінірек негізінен Орта жүз билері ғана (көбіне Арғын, Тобықты іші) кеңірек қолданған тәрізді. Мұны мәселен тобықты ішіндегі дада= Қараменде би мен Кеңгірбай би арасында өткен келесі бір даудан анық байқай аламыз:

"...Дадан руының Бокты деген кісісінің бір ағайынынан Тобықтының Мырза деген руы бір қысырақ ұрлап алыпты. Қуғыншы келгенде Мырза танып, әлденеше рет сөз болып, аяғы Қабекең мен; Қарамендеге барып, екеуі біріне-бірі сөз айтып, арасына қайта-қайта кісі жіберіпті. Аралыққа түсетін егі куә болмай, ішек-қарын аршыған қатыннан шыққан сөз деп, Жұмағұл болып жабы л а танған соң, күмангі алайық десе Бокты көнбей әбден ысқаяқ дауға айналған. Сол тақырыпта Қабекең Байғара Кеңбайды; Қарамендеге жұмсардың алдында, сендер Қарамендеге: "Шын болса желдеген тайы шығар, бай шөг:: болмаған даудың жайы болатынын Қараменде өзі айтсы", - деп айтыңдар. Сонда Қараменде айтар:

"Бұл Қаракеңнің күмән ал дегені ме, не басқа жүзден келген жау емес, Қараменде мен Кеңгірс: бес тайын таба алмай, күмәнға салыныпты дегенге жанның бәрі күлмейме? Онан да Қабекем өзі-ақ не бар^ не жоқ қылсын, мен сөзімді со кісіге билеттім" дер. Сонда сен ойланғансып отыр да:

"Япыр-ай, бұрын да антұрған шатасқан дау еді. Енді екеуінің аранда жүріп, осы бес тай үшін өміріміз өте ме?" - де. Бұл сөзіңізді айтқанда Қабекең: "Қараменденің мұнысына рахмет, берді деп жү-ш салғаным лайық емес қой, мен өзіне бергенім берген десе тағы келем бе. Бітімін айтып берсеңіз болмаи ма, Қабекең сізге берді гой" деңдер. Сонда Қараменде айтар: "Кеңгірбай бұл сөзді маған біржола бері~ отырған жоқ, онысын сөз қосып, құрығын ұстай беріп, отырғанын білмейсің. Оның қасында көп жұр сырлас болып едің ғой.

Құйрығын ұстап мал берсе,

Қолыма тиді демеңіз.

Алаңанын жаймай ас берсе,

Асатты ғой деменіз, -

деп, Құттыбай би айтқан жоқ па. Бұл сөзді мені қыстамай-ақ өзі айтсын, бірақ:

"Қонырау цағу кімге жөн,

Өмірді қағу кімге жөн,

Осынымды айт,- дер.

Сонда сен: "Бұл соңғы сөзді Кабекенге айтып бармаймын. Мұныңыз Кабекеннің өзін күмәнға ұстаған болмай ма? де, ол сөз айтқанша: "Айтқандаймын, баяғы да Қазыбек би Әнет бабаңның шаригат пен ескі қазақ жолын үйренемін деп, көшіп келіп, бір жаз үйреніп, күз қайта көшерінде: "Табан ақынды айт, бата бер" дегенде, бабаң не деп еді. Соны ұмытып қалыппын, сұрай кел, осы сөзге не айтса да ұмытпай кел деп еді-ау деп айт", - депті.

Кенбай Қарамендеге келіп, Кабекен сөзін айтса, дәл Кабекен айтады дегенін айтыпты. Үйретінді сөздерге дәл айтқандай шығыпты да: "Соңғы сөзіңді айтпаймын, бабаң Қазыбекке не деп еді?" дегенде, Қараменде: "Ә" деп тұра қалып: "Мен адасып отыр екенмін ғой. Бұл сөз Кенбайшының сөзі емес, Кенгірбайшының сөзі екенғой, жауласқан, жатқа айтатын бітімсіз сөзін маған айтқаны екен ғой:

Көбік ауыз бокты көнбес,

Көк ауру маза бермес.

Кеңгірбай сөзі бұл болса,

Бұл ара қоныс болмас.

Кенгірбайға сәлем де, бұл сөзді маған берсе, мен бес тайды салауат қылдым. Ол үлкен болып қоныс алсын, мен отау болып өріс алайын.

Күндердің күнінде,

Көрісерге күн жаңсы болсын.

Алыстан іздемесін,

Кезең астындағы кең қацтан табар, - депті." [33, 92-93-66.]

Жалпы бұл оқиғалар желісінен Әнет бабаның салған жолын Орта жүз билері құқықтық өмірде кен қолданып, әрдайым жүгініп отырғанын аңдаймыз...

1 Қараңыз: Жандарбек З. Қазақ тарихының ашылмаған қырлары мен сырлары // Қазақстан ZAMAN. ~ 2009. -19,26 ақпан; "Жеті Жарғы" казактың біртұтастығын баянды етпегенін неге мойындамаймыз, Сәкен мырза? //Қазақстан ZAMAN. - 2009. - 21 мамыр.

2 Құдамбердіұлы Шәнкәрім шығармаларының үш томдық жинағы. - Алматы: Халықаралық Абай клубы, 2008. - 2-т.: Өкінішті ғұмыр. - 432 бет.

3 Қазақ Совет Энциклопедиясы. - Алматы. - 1-т.

4 Абай. Тольц жинақ. - Алматы, 1933.

5 Байболұлы Қ. Еңсегей бойлы ер Есім. Дастандар. - Алматы, 2005. - 320 бет.

6 История Казахстана в персидских источниках / Отв. Ред. М.Х.Абусеитова; сост. М.Х.Абусеитова. - А.: «Дайк Пресс», 2007. - Т. V.: Извлечения из сочинений XIII-XIXвв. - 470 с.

7 Артықбаев Ж. Қаз дауысты Қазыбек би қашан туган? // Орталық Қазақстан, 30шілде 1993ж.

8 Исаханов Ә. Кокенай - батыр әрі би: зерттеу. - Алматы: Қазақ университеті, 1998. - 190.

9 Түркі әлемі // 2008, № 7 (шілде)

10 Абрамзон СМ. Киргизы и их этногенетические и историческо-культурные связи. - Ленинград, 1972.

11 ОмариЖ. Қаз дауысты Қазыбек. - Астана: "Фолиант". 2000. -320 бет.

12 Рашид-ад-дин. Сборник летописей. Джамии-ат-таварих. - Т.1. - Кн. 1. - Москва-Ленинград, 1952.

13 Қазақстан тарихы туралы түркі деректемелері. - Утом.: XV-XIXғасырлар шығармаларынан үзгнділер. - Алматы.: «Дайк Пресс», 2006. - 440 бет.

14 Жандарбек З. Түркістанның қысқаша тарихы. - Түркістан, 2000. - 44 бет.

15 Қараңыз: Идрис Шах. Суфизм. - М.: «Клышников, Комаров и К», 1994. - 446 с.

16 Қазақтың ата заңдары - Древний мир права казахов. - Алматы: Жеті жарғы, 2004-1 т-632.

- 17 *История Ташкента. С древнейших времен до победы февральской буржуазно-демократической революции. - Ташкент: Изд. «ФАН» УзССР, 1988. - 292 с.*
- 18 *Алматы ащамы //19 маусым 2007 жыл*
- 19 *Энет баба. Тарихи-танымдық зерттеулер / Құраст. Б.Сапаралы. - Алматы: Қағанат-К. 1997.-100 бет.*
- 20 *Қалиев С. Энет - ұлы билер ұстазы // Зан газеті, 2000жыл, № 25*
- 21 *Қазақстан. Ұлттық энциклопедия. - Алматы: Қазақ энциклопедиясы Бас редакциясы, 1999. - 2-т.*
- 22 *Қожаберген жырау: өлеңдер, толғаулар, дастандар / Құраст. С.Жұмабаев, Қ.Бигожин. - Алматы: ЖШС "Жас Улан и К", 2007. - 272 бет.*
- 23 *Мағауин М. Қазақ тарихының әліппесі. - Алматы: Қазақстан, 1995. - 208 б.*
- 24 *Югяшторный СТ., Султанов Т.И. Казахстан. Летопись трех тысячелетий.-Алма-Ата «Рауан»,1992 -375 с.*
- 25 *Қазақстан. Ұлттық энциклопедия. - Алматы: Қазақ энциклопедиясы Бас редакциясы, 2002. - 4-том.*
- 26 *Қазақтың ата заңдары - Древний мир права казахов. - Алматы: Жетг жаргы, 2008. - 9-т. - 568 б. - 360-364-бб. //Дауталиев Қ.Н. Қазақ билер сотындағы гендерлік теңдік немесе ақыл-ой теңдiгi*
- 27 *Қазақстан. Ұлттық энциклопедия. - Алматы: Қазақ, энциклопедиясы Бас редакциясы. - 2004. - 6-том. - 696 бет.*
- 28 *Құдайбердіұлы Ш. Жолсыз жаза. - Алматы: Жалын, 1988.*
- 29 *Молдақметұлы Ж. Тобықты -Шығыстау шежіресі. - Семей, 2004. - Ітом. -576 бет.*
- 30 *Тышанұлы Ә. Байырғы мәдениетінен жарық еткен бiр шұғыла. // Тілеуцабылұлы Ө Шипагерлік баян. Араб қарпінен көшіргендер - КЕлемес, Д.Мәсімхан. -А.: Жалын,1996. - 464 бет.*
- 31 *Мына кітапта: Шегиендік сөздер (казактың шешендік, таңырлық, нақыл сөздері/ Құрастырып, алғы сөзін жазған Б. Адамбаев. - Алматы: «Жазушы», 1967.*
- 32 *Құдайбердіұлы Шәнкәрім шығармаларының үш томдық жинағы. - Алматы: Хальцараиш Абай клубы, 2008. - 3-том: Мақалалар, естеліктер, зерттеулер. - 664 бет.*
- 33 *Абай. - 1992. -№ 2. - 92-93 бб. // А. Шәнкәрімұлының мақаласы*

Резюме

В статье рассматривается жизнь и деятельность знаменитого казахского бия-судья Анет баб Кишикулы как крупный реформатор Казахского права. Анализируется общественная статус и ет судебные решения, имеющие прецедентное значение для казахского суда биев. Установлено год рождения: Анет баба и выявлено его нравственно-правовые взгляды.

Summary

In article is considered a life and activity well-known Kazakh bija-judge Anet woman Kishikuly as th large reformer of the Kazakh right. The status and its judgements having case value for the Kazakh court биев і analyzed public. It is established year of a birth of Anet the woman and it is revealed its moral-legal sights.

К ВОПРОСУ О КОНСТИТУЦИОННО-ПРАВОВЫХ ПРОБЛЕМАХ РЕАЛИЗАЦИИ ПОЛИТИЧЕСКИХ РЕФОРМ В УСЛОВИЯХ МОДЕРНИЗАЦИИ ПОЛИТИЧЕСКОЙ СИСТЕМЫ КАЗАХСТАНА

Ж.Т. Нурдинова - к.полит. н., доцент
Научный сотрудник Института государства
и права КазНУ им. Аль-Фараби

Анализ реализации политических реформ в Казахстане в условиях модернизации политической системы будет неполным без важнейших компонентов конституционного механизма государства, одним из которых является вертикаль исполнительной власти, возглавляемая Правительством Республики Казахстан.

В Казахстане происходят процессы, свидетельствующие о сокращении сфер деятельности исполнительной власти в экономике, социальных отношениях и др. Но это не дает оснований для утверждений об умалении роли исполнительной власти в функционировании политической системы страны. Известно, что общественное производство требует регулирования со стороны исполнительной власти в целях обеспечения управляемости общественных отношений во всем их многообразии.

Достоверен также вывод об изменении форм и методов осуществления исполнительной власти под прямым влиянием изменений в юридическом статусе различных объектов. Формы и методы деятельности исполнительной власти становятся более многообразными и гибкими. Правительство согласно ст. 64 Конституции 1995 г осуществляет руководство системой исполнительных органов государства. Отметим, что концепция исполнительной власти, воспринятая Основным Законом страны, принципиально отличается от положений, содержащихся в ранее действовавшей Конституции 1993 г. Суть новизны состоит в том, что отныне Президент не возглавляет единую систему исполнительной власти Республики (ст. 75 Конституции 1993 г.). Идея отделения исполнительной власти от законодательной и судебной нашла свое выражение в выделении в Конституции 1995 г. самостоятельного раздела У - "Правительство". Помимо данного раздела компетенция, порядок организации и деятельности данного органа регулируется Конституционным законом "О Правительстве Республики Казахстан" от 18 декабря 1995 г.

В конституционной характеристике Правительства последовательно выражены основные прерогативы исполнительной власти в рамках принципа разделения властей, - самостоятельность и ответственность Правительства в разработке основных направлений социально-экономической политики государства, его обороноспособности, безопасности, обеспечения общественного порядка и организации их осуществления. Организует и руководит деятельностью Правительства Республики Казахстан, персонально отвечает за его работу Премьер-министр.

В соответствии с национальным законодательством Правительство образуется Президентом Республики в составе Премьер-министра, заместителей Премьер-министра, руководителя Аппарата Правительства, министров, председателей комитетов Республики. Высший исполнительный орган страны действует в пределах срока полномочий Президента и слагает свои полномочия перед вновь избранным Президентом Республики. Правительство Республики исполняет свои обязанности до утверждения нового состава Правительства Республики.

О самостоятельности исполнительной власти *Жм ^ J* *III > A ^ MB ^ - МиЩРiШдШ ^*
Президенту предложения по структуре и составу Правительства, речь идет о формировании системы органов государственной власти, призванной обеспечивать фактическую и юридическую реализацию исполнительной власти на всей территории Казахстана. Также Премьер-Министр вносит предложения Президенту об образовании, реорганизации и упразднении министерств, государственных комитетов и центральных исполнительных органов, не входящих в состав Правительства, по кандидатурам для назначения на должность Руководителя Аппарата Правительства и других руководителей. Здесь же заметим, что в единую систему исполнительных органов Республики Казахстан входят местные исполнительные органы, обеспечивающие проведение общегосударственной политики исполнительной власти в сочетании с интересами и потребностями развития соответствующих территорий. Местный исполнительный орган возглавляет аким соответствующей административно-территориальной единицы, являющийся представителем Президента и Правительства Республики. Законодательство

предусматривает, что акимы областей, города республиканского значения и столицы назначаются **и** должность Президентом Республики по представлению Премьер - Министра,

Анализ положений Конституции, а также Конституционного закона "О Правительстве Республик* Казахстан" позволяет сделать вывод о том, что исполнительная ветвь власти самостоятельна и независима в отношениях с законодательной и судебной властями. Здесь следует согласиться с французским ученым Р. Драго, который отмечает: "В сфере своей деятельности администрация должна быть независимой, ибс полная самостоятельность действия является залогом эффективности" [1, с.43].

Правительство РК, по Конституции 1995 года, выступает по сути дела «президентской командой. Сами функции главы государства у Президента неотделимы от его функции главы исполнительной власти. Формально таким статусом он не обладает, но фактически в руках у Президента все важнейшие рычаги государственного управления. Хотя при этом, как гласит пункт 2 статьи 47 Конституции. «Президент не несет ответственность за действия, совершенные при исполнении своих обязанностей...»¹ По мнению казахстанских конституционалистов, «столь неуклюжая формулировка конституционном нормы создает двусмысленное положение, ведь основополагающий принцип права - это корреспонденция прав и обязанностей» [2,с.36].

Отметим, что Конституция 1995 года стремится исключить коллизии между Президентом и Премьер-министром. Президент обладает конституционным правом освобождать от должности, как Премьер-министра, так и членов Правительства без согласия Парламента (п.п. 3 ст.44, п.п.7 ст.70).

Анализ конституционного законодательства позволяет утверждать, что правовое поле для самостоятельной политической деятельности у Премьер - Министра ограничено. В этом плане, достаточно широкие возможности у Президента в сфере кадровой политики. Разделы Конституции, посвященные органам государственной власти, пронизывает мысль о единстве Президента и Правительства - в плане политическом - и об их четкой субординации - в административном. Стремление во что бы то ни стало избежать двоевластия внутри исполнительной ветви государственной власти вполне объяснимо. Этим обуславливается наделение Президента правом единолично определять «основные направления внутренней и внешней политики государства» (п.1 ст.40).

Тем не менее, было бы не правильно умалять роль и значение Правительства в функционировании политической системы. Оно наделено достаточными для эффективной реализации исполнительной власти функциями и полномочиями. В соответствии с законодательством Правительство разрабатывает основные направления социально-экономической политики государства, его обороноспособности, безопасности, обеспечения общественного порядка и организует их осуществленг: разрабатывает и представляет Парламенту республиканский бюджет и отчет о его исполнении, обеспечивает исполнение бюджета; вносит в Мажилис проекты законов и обеспечивает исполнение законов; организует управление государственной собственностью; выполняет иные функц; возложенные на него Конституцией, законами и актами Президента и др.

Заметим, что в отличие от компетенции Парламента, Конституцией предусмотрен открыты! перечень полномочий Правительства, которое "выполняет иные функции, возложенные на него Конституцией, законами и актами Президента". Кроме того, из вышеуказанного перечня видно, что предмет и сфера деятельности органов исполнительной власти отличается от деятельности органов других ветвей власти. Основное назначение Правительства - это организация исполнения актов законодательном власти и других нормативных актов. Функция исполнительной власти "состоит в осуществлений управленческой, организационной деятельности, направленной на исполнение правовых актов, принятых непосредственно народом или его представительными органами" [3, с. 122].

Современный этап функционирования органов исполнительной власти связан с постепенным переходом к компактному Правительству с четкой системой балансов прав и ответственности, подотчетности и подконтрольности каждого органа. С учетом достигнутого и новых перспектив развит?:* требуется дальнейшее реформирование исполнительной власти, основными направлениями которое остаются децентрализация власти, а также упорядочение и повышение эффективности систем государственного управления.

В этом русле представляется приоритетным сокращение излишне большего числа государственных функций на центральном уровне власти, передача части полномочий местным органам. Структура Правительства должна быть выстроена в соответствии с приоритетами государственно?

политики, а министерств - на основе четкого функционального распределения по типам государственных функций.

Как свидетельствует практика, органы исполнительной власти еще не утвердили в качестве стратегической линии своей деятельности защиту и охрану конституционных прав и свобод граждан. В их деятельности преобладают вопросы административно-хозяйственного и финансового характера. Нельзя игнорировать конституционное положение о том, что права и свободы граждан являются непосредственно действующими. Именно они определяют смысл, содержание и реализацию законов и в этом заключается деятельность исполнительной власти в центре и на местах.

Судебная система Республики Казахстан. Основные позиции, касающиеся конституционной характеристики судебной системы Казахстана, ее роли в укреплении политической системы и формировании институтов гражданского общества основываются на анализе объективных условий современного Казахстана и попытке осмысления динамики судебного реформирования в контексте политической модернизации страны.

Структура судебной власти Казахстана охватывает систему судов общей и специальной юрисдикции. Само понятие судебной системы рассматривается как совокупность: судебных учреждений государства, основанных на единых принципах организации и деятельности, связанных единством целей и задач, с четко обозначенной компетенцией каждого звена, позволяющей выделить высший суд.

В Республике Казахстан систему судов составляют Верховный Суд и местные суды. К последним относятся областные и приравненные к ним суды (городские суды столицы и городов республиканского значения, специализированный суд - Военный суд войск Республики Казахстан и др.), районные и приравненные к ним суды (городские, межрайонные, специализированные суды - военные суды гарнизонов, экономические суды, административные суды).

Анализ действующего законодательства в области судостроения и судопроизводства дает основания для вывода о том, что принципиальные положения, определяющие роль и место судебной власти в политико-правовой системе, а также процедуру отправления правосудия и проблемы правового статуса судейского корпуса, обрели законодательное закрепление. Решающие шаги в этом направлении уже реализованы. Это - принятие Указа Президента Республики Казахстан «О мерах по усилению независимости судебной системы Республики Казахстан» и Конституционного Закона «О судебной системе и статусе судей в РК».

Положения Конституции Республики Казахстан 1995 года, позволяют выделить следующие основные признаки судебной власти:

- является ветвью единой государственной власти, закрепленной конституционно. В связи с этим не совсем обоснованно определять ее видом государственной деятельности. Многие государственные органы выполняют деятельность, не совсем укладывающуюся в природу ветвей власти (например, Конституционный совет, прокуратура).

- принадлежность судебной власти только специальным государственным органам - судам, учрежденным в порядке, установленном Конституцией.

- независимость судебной власти, которая предлагает ее организационную, функциональную и финансовую самостоятельность.

Независимость этой власти означает ее неподчиненность другим государственным органам: Президенту Республики Казахстан, Парламенту Республики Казахстан, Правительству Республики Казахстан. В то же время не существует абсолютной, полной независимости судов, так как они должны подчиняться требованиям Конституции Республики Казахстан и других законодательных актов. Незаконные решения суда может отменить только суд, другие государственные структуры данным правом не обладают.

Все носители судебной власти призваны действовать в относящемся к их юрисдикции правовом пространстве в качестве потенциальных защитников Конституции, хранителей законности и гражданского мира. В то же время независимость судебной власти не означает ее полной оторванности от других ветвей власти. Вместе они составляют единый конституционный механизм государственной власти. Единство последнего предполагает, что суды, наряду с законодательными и исполнительными органами, руководствуются и применяют в своей деятельности одну и ту же Конституцию, одно и то же законодательство, взаимодействуют с ними с использованием системы сдержек и противовесов.

Исполнительная власть, которая до недавнего времени занималась материально-техническим, организационно-кадровым и финансовым обеспечением деятельности судов, сейчас утратила свое прямое монопольное влияние на них, хотя говорить о полной независимости судебной власти от исполнительно было бы поспешным. В частности, косвенная зависимость продолжает сохраняться из-за участия Министра юстиции в процедуре назначения судей, а представителей органов юстиции - в составе Квалификационной коллегии юстиции в органе, занимающемся отбором судейских кадров и рекомендацией для назначения на должности.

Судебная власть, не занимаясь законодательной и управленческой деятельностью, оказывает свое влияние на законодательные и исполнительные органы. Это выражается в том, что суды, при разрешении конкретных дел вправе не применять противоречащие Конституции и законам нормативные правовые акты законодательной и исполнительной власти. Они могут обращаться в Конституционный Совет и признанию неконституционными законов и нормативно-правовых актов центральных исполнительных органов, ущемляющих конституционные права и свободы граждан, а также в пределах своей компетенции отменять действие подзаконных нормативных актов.

Следует отметить, что в становлении судебной власти в Казахстане как самостоятельной ветви имеется ряд актуальных проблем: отсутствие соответствующего кадрового и ресурсного обеспечения; плохая продуманность намеченных изменений в судебной системе; зависимость судов территориальных властных структур; втягивание органов правосудия в разрешение политически проблем; несоответствие отраслевого законодательства конституционному; нерешенность III законодательном уровне проблем управляемости в рамках самой судебной системы и др.

Как известно, важнейшим принципом судебно-правовой реформы является конституционная законность, т.е. неукоснительное соблюдение Конституции и основанных на ней законов. В этом плане приобретают значимость наряду с самой проблемой правосудия вопросы взаимодействия судебной власти и Конституционного Совета Республики в процессе осуществления и развития конституционного законодательства.

Полагаем, что необходим такой уровень законодательной регламентации полномочий судебной власти, который бы соответствовал роли суда как регулятора отношений между субъектами общества правовом государстве. Конституционные положения о санкционировании судом ареста и содержании в тюрьмах и следственных изоляторах, о возможности лишения кого-либо имущества только по решению суда, должны найти отражение в отраслевом законодательстве. К этому Казахстан подводит и его международные обязательства. Эффективная судебная защита конституционных прав и охраняемых законом интересов личности, юридического лица и самого государства, актуализирует необходимость совершенствования процессуального, административного и других отраслей законодательства.

Изложенные выше проблемы и направления реформирования судебной власти конкретизированы в Послании Президента народу Казахстана [4]. Принятие новых законодательных актов, корректировка имеющихся законов, направленных на повышение статуса судебной власти - необходима для комплексной политической модернизации механизма государственной власти.

Конституционный Совет представляет собой один из основных государственных органов республики, составную часть ее государственного механизма, в силу чего формирование Конституционного Совета, его состав и порядок функционирования приобретает особое значение.

В Конституции Республики Казахстан Конституционному Совету посвящен специальный раздел, в котором закреплены его полномочия, порядок образования и деятельности.

Особенностью формирования Конституционного Совета является участие Президента и Председателей палат Парламента. Конституционный Совет состоит из семи членов, полномочия которых действуют шесть лет и не подлежат возобновлению. Право назначения Председателя и двух членов Совета принадлежит главе государства, двух назначает председатель Сената Парламента и двух - председатель Мажилиса Парламента. Поскольку в законодательстве не регламентирован порядок назначения членов Совета, то можно утверждать, что эти действия носят дискреционный характер, то есть Президент и Председатели Палат Парламента формируют состав Совета своими единоличными решениями, руководствуясь при этом собственными политическими соображениями. Половина членов Совета обновляется каждые три года. В данном случае применяется принцип ротации, который позволяет избежать резких изменений в составе данного органа и обеспечивает определенную стабильность его работы.

Такая модель формирования органа конституционного контроля применяется в ряде зарубежных государств. Это по идее должно способствовать независимости Конституционного Совета. Депутаты обеих палат Парламента не выбирают членов Конституционного Совета, что является гарантией независимости от Парламента. Председатели Палат Парламента назначают четырех членов Конституционного Совета против трех человек назначаемых Президентом Республики Казахстан, иначе говоря, Председатели Палат Парламента назначают большинство членов Конституционного Совета, что гарантирует независимость от Президента.

Поставленные задачи Конституционный Совет Республики Казахстан рассматривает и разрешает только по обращению: Президента Республики Казахстан, Председателя Сената, Председателя Мажилиса, не менее одной пятой части от общего числа депутатов Парламента, Премьер - Министра. Конституционный Совет также рассматривает обращения судов в случаях установленных в Конституции.

Вопросы, связанные с выборами рассматриваются Конституционным Советом в плане или в порядке толкования Конституции Республики Казахстан. Изменения и дополнения принятые в Конституцию Республики Казахстан предусмотрели изменения в рамках полномочий депутатов Сената и Мажилиса Парламента соответственно с четырех до шести и с четырех до пяти лет, что породило вопрос о сроках полномочий уже избранных депутатов обеих Палат Парламента Республики Казахстан.

Таким образом, суды становятся субъектами обращения в Конституционный Совет по вопросу конституционности или неконституционности законов республики и иных нормативных правовых актов. Также полагаем, что в Республике Казахстан есть предварительный выборочный (по усмотрению субъектов обращения) конституционный контроль в отношении законов, а также последующий конституционный контроль за конституционностью законов и иных нормативных правовых актов. Последующий контроль говорит о широких возможностях судов Республики, с учетом доли совокупности законов в общей совокупности всех нормативно-правовых актов.

В целом, исходя из изложенного, а, также учитывая мировую практику, следует отметить, что наибольшую эффективность может обеспечивать сочетание предварительного и последующего конституционного контроля. Существенное же сужение полномочий по осуществлению последующего контроля у Конституционного Совета сильно снижает правовую ценность Совета как гаранта обеспечения конституционных основ политической системы Казахстана. Пределы конституционного контроля точно определены в Конституции Республики Казахстан. Со временем, статус конституционного контроля должен претерпеть изменения и дополнения. На наш взгляд, не только законы должны быть предметом рассмотрения в Конституционном Совете.

Конституционный контроль в некоторых странах имеет достаточно широкое понимание. Толкование и защита конституции может опираться лишь на понимание права. Конституционные суды других стран практикует отмену законоположений как несовместимых с принципом «правового государства», без определения при этом, каким конкретным нормам Конституции эти положения противоречили. На практике при рассмотрении судом дел могут встретиться нормы законов и иных нормативных и правовых актов требующие подтверждения Конституционным Советом Республики их соответствия Основному Закону. В Конституции довольно удачно сочетается в этом случае конституционный контроль и судебный контроль. За время существования Конституционного Совета было рассмотрено немало обращений судов такого рода, ряд обращений судов были признаны обоснованными. Эта мера судебного обращения в Конституционный Совет хорошо способствует процессам построения правового государства в Республике Казахстан. По своему юридическому значению обращения судов достаточно уникальны. Их можно рассматривать в качестве элементов последующего контроля [5, с.9].

Конституционный Совет Республики Казахстан дает официальное толкование норм Конституции Республики Казахстан. Обращения по вопросу дачи официального толкования норм Конституции Республики Казахстан достаточно распространенная практика. Толкование норм Конституции необходимое явление, тем более профессиональное, квалифицированное официальное толкование. Закрепление за Конституционным Советом исключительного права толкования норм Конституции способствует укреплению конституционной законности и рассматривается как мера конституционного контроля, применяемая для защиты Конституции.

Подводя итоги анализа механизма государственной власти как составной части политической системы Республики Казахстана, следует отметить, что только народ является источником

государственной власти. Механизм публичной власти материализуется не только в государственной власти. Публичная власть шире понятия «государственная власть». Государственные органы, осуществляют (народную власть) публичную власть «особого рода» и она не совпадает с обществом, что важно для уяснения сущности политической системы. В систему публичной власти в широком смысле входят и другие элементы политической системы: общественные организации и объединения (партии, союзы, движения, организации общественного самоуправления и самодеятельности и др.), выступающие как организации непосредственно самого общества. Заслуживает внимания позиция Дмитриева Ю.А., который отмечает, что отличительной чертой государственной власти в демократическом правовое государство являются правовые рамки его функционирования. Государственная власть может осуществиться только в форме, установленной законом [6, с.32].

Сущность демократического механизма государственной власти заключается в подчиненности праву, в подзаконности трех ветвей власти, очевидно, что обособление властей является необходимым предположением правового государства. Только благодаря такому обособлению ... в лице подзаконных властей, государство является правовым субъектом, лицом публичного права [7, с. 17]. Это важная предпосылка стабильного развития политической системы любого демократического государства.

1. *Калиев Н. Парламент и политические партии: проблемы взаимодействия // Евразийское сообщество. - 2004.-№ 1(45). -С. 14-22.*

2. *Баймаханов М.Т., Аюпова З.К., Ибраева А.С. Становление правового государства I конституционной процесс в Республике Казахстан: Монография. - Алматы: КазГЮА, 2001.*

3. *Ковачев Д.А. Принцип разделения властей в конституциях государств Восточной Европы. Конституционные реформы в государствах СНГ. - СПб, 1993.- С122.*

4. *Послание Президента Республики Казахстан к народу Казахстана от 18 февраля 2005 года «Казахстан на пути ускоренной экономической, социальной и политической модернизации» / Президент Парламент - Астана: Парасат Элем!, 2005.*

5. *Бейбитов М Роль и значение Конституционного Совета Республики Казахстан в обеспечении конституционности нормативно-правовых актов// Тураби, 2001.-№ 1. - С. 9.*

6. *Дмитриев Ю.А. Соотношение понятий политической и государственной власти в условиях формирования гражданского общества // Государство и право, 1994.-№ 7.- С. 32.*

7. *Гессен В.М. Теория правового государства. - СПб., 1912. - С. 17.*

Резюме

Бұл мақалада Қазақстанның саяси жүйесінің жаңғыруы жағдайында саяси реформалардың жүзе:-: асырылуының конституциялық-құқықтық мәселелері.

Summary

The article analyzes the constitutional and legal problems of implementation of political reforms in III modernization of Kazakhstan's political system.

СУЩНОСТЬ И СОДЕРЖАНИЕ МАНДАТА ДЕПУТАТА ЖОГОРКУ КЕНЕША КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ

Р.А. Арабаев -

*референт юридического отдела Управления делами Президента
Кыргызской Республики*

Сущность и содержание мандата депутата парламента определяется воспринятой конституционным законодательством идеей, которая характеризует функцию представительства. При этом последнее связано прежде всего с характером взаимоотношений депутата парламента с избирателями.

В данном случае речь идет о том, что демократичный характер выборов депутатов парламента позволяет гражданам выразить свою сопричастность с представительными органами, способствует установлению непосредственной связи между народными представителями и избирателями. Выборность предопределяет особое место представительных органов власти среди других учреждений, их тесную связь с обществом. В результате орган народного представительства «чувствует действительные нужды народа, от имени которого он имеет нравственное основание говорить с гораздо большим авторитетом, чем какой бы то ни было другой орган государства» [1].

Изложенные здесь положения, а также учет соответствующих принципов и норм Конституции Кыргызской Республики дает основание говорить о том, что сущность депутатского мандата предопределяется его политико-правовой природой. Последняя сопряжена с рядом факторов. В социально-политическом аспекте природа депутатского мандата связана, во-первых, с социально-политической сущностью самого парламента как представительного органа. При этом представительный характер парламента проявляется в совокупности таких его свойств, как выборность и коллегиальность. Во-вторых, природа депутатского мандата вытекает из особого характера связи депутатов с избирателями, в основе которой лежит принцип народного суверенитета.

В правовом аспекте, природа депутатского мандата предопределяется правовой конструкцией, закрепляемой, как правило, конституционным законодательством того или иного государства. Именно конституционно-правовая конструкция определяет вид мандата депутата и соответствующий им вид избирательной системы (мажоритарная, пропорциональная или смешанная), в ходе которой избираются депутаты и формируется парламента в целом.

При этом следует подчеркнуть, что политико-правовая природа депутатского мандата предопределяет характер взаимоотношений депутата с избирателями и всю совокупность прав, обязанностей и ответственности депутата парламента. Это, с одной стороны.

С другой стороны, характер и содержание взаимоотношений депутата и избирателей выступают в качестве основных качественных критериев классификации депутатского мандата на те или иные его виды (императивный, свободный, полусвободный, партийный и т.д.).

Между тем, в Конституции Кыргызской Республики 1993 г. было записано, что «депутат Жогорку Кенеша является представителем народа Кыргызстана, подчиняется Конституции Кыргызской Республики и своей совести (п.2 ст.56). Данное положение содержалось и в Конституции Кыргызской Республики в редакции 2003 г. (п.3 ст.56) [2]. .

В данную емкую правовую конструкцию была вложена огромного значения идея, которая проявлялась в следующем. Во-первых, депутат как избранный народом и получивший от него мандат лицо является представителем народа. Во-вторых, депутат не просто должен представлять народ в коллегиальном государственном органе, каковым является парламента, но и обязан выражать в нем волю и интересы народа. «Основными ориентирами при этом, поскольку в своей деятельности в парламенте он самостоятельно принимает решение, голосуя за то или иное решение, являются Конституция и законы, в которых и выражены воля и интересы народа. Поэтому при осуществлении своей деятельности депутат Жогорку Кенеша подчиняется Конституции и законам КР. Тем самым, в-третьих, в данной конструкции проявляется представительский характер депутатского мандата. Депутат Жогорку Кенеша является представителем всего народа Кыргызстана, хотя и избирается по одномандатному территориальному избирательному округу, то есть лишь частью всего населения республики. Благодаря именно этому

конституционному положению, мандат депутата Парламента характеризовался как свободный и в отличие от императивного не связывал депутата с наказами конкретного избирательного округа». [1].

В действующей редакции Конституции Кыргызской Республики уже нет положения о том, что депутат Жогорку Кенеша является представителем народа Кыргызстана. Но она содержит другие положения, которые устанавливают исходные конституционные посылки характеристики депутатски: мандата. Так, в ч. 2 ст. 70 Конституции записано, что «Жогорку Кенеш состоит из 120 депутатов, избираемых сроком на 5 лет по пропорциональной системе». Часть 1 ст. 73 Конституции устанавливает что депутат Жогорку Кенеша не связан императивным мандатом. При этом отзыв депутата не допускается.

Рассматривая вопросы партийного мандата, З.К. Курманов отмечает, что в Конституции Кыргызстана в редакции 2007 г. нет прямых целевых указаний на природу депутатского мандата, как это практикуется в некоторых других странах. Но в Основном законе есть косвенные признаки, которые указывают на характер и природу партийного мандата. Во-первых, это отсутствие прежней нормы: указывающей на то, что депутат Жогорку Кенеша является представителем всего народа Кыргызстана. Во-вторых, отсутствует и конституционная норма, которая требует, чтобы депутат при принятии решений подчинялся только конституции и законам. По его мнению, в совокупности все это и есть признаки императивного мандата [2].

Однако, вызывает сомнения правомерность такого утверждения. На наш взгляд, для того, чтобы депутатский мандат имел императивный характер, необходимо наличие основных элементов императивного мандата.

Следует подчеркнуть, что по содержанию императивного мандата ученые правоведы в основном занимают, более или менее, единую позицию. Так, с точки зрения И.П. Окулича, правовое содержание императивного мандата составляют три элемента: наказания, отчет и отзыв. При этом ученый *и*о^з императивностью депутатского мандата понимает «безусловное выполнение депутатом в соответствии с законами воли избирателей, его ответственность перед избирателями за свою деятельность» [3].

Аналогичную позицию придерживается и А.Т. Ащеулов. По его мнению, содержание императивного мандата составляет «трехчленная структура:

-обязанность депутата следовать наказам избирателей и реализовывать их в своей повседневной депутатской деятельности;

-регулярные отчеты депутатов перед избирателями за свою работу и за работу представительного органа;

-право отзыва избирателями депутатов, не оправдавших их доверия, которое составляет саму суть императивного мандата» [4].

Как видим, определяющий характер для императивности депутатского мандата имеет наличие трех основных элементов мандата:

- 1) наказ избирателей;
- 2) отчет депутата перед избирателями, имеющий систематический характер;
- 3) отзыв депутата избирателями, в случае неоправдания их доверия депутатом.

Что касается высказываний З.К. Курманова относительно юридических казусов, содержащихся в Основном законе Кыргызстана, то они, на наш взгляд, заслуживают одобрения. Так, депутатский иммунитет, с точки зрения З.К. Курманова, в Конституции Кыргызской Республики 2007 г. закреплен как у обладателя свободного мандата, то есть депутат не может подвергаться преследованиям за высказанные в связи с депутатской деятельностью суждения или за результаты голосования в Жогорку Кенеше. На этом основании ученый делает вывод о том, что партийный мандат депутата Жогорку Кенеша четвертого созыва носит смешанный характер, то есть содержит элементы и императивного, и свободного мандата [3].

В данном случае, как видим, речь идет о непоследовательности кыргызстанского законодателя.

Как мы полагаем, в любом случае, если не в Основном законе, то в иных нормативных правовых актах последующего уровня можно было бы четко определить вид и характер мандата депутата Жогорку Кенеша, В этом плане положения ч. 1 ст. 73 Конституции Кыргызской Республики 2010 г, еще более усугубили проблему сущности и политико-правовой природы мандата депутата Жогорку Кенеша. поскольку они противоречат по своей сути политико-правовой концепции формирования партийного

парламента. Безусловно, решение данного вопроса имеет для Кыргызстана важное как теоретико-правовое, так и практическое значение.

В данном контексте совершенно правы те кыргызстанские ученые, которые указывают на связанность характера депутатского мандата с его политико-правовой природой. В частности, А.А. Арабаев отмечает, что сам факт избрания депутатов Жогорку Кенеша по партийным спискам принципиально меняет правовую природу как депутата, так и самого Парламента. Отныне депутат Жогорку Кенеша связан с уставом, программными документами, решениями руководящих органов конкретной политической партии, которая выдвинула его кандидатуру и включила в список кандидатов в депутаты. Таким образом, депутат Жогорку Кенеша становится представителем не только народа, но и политической партии [4].

Таким образом, можно заключить, что с изменением политико-правовой природы мандата депутата Жогорку Кенеша изменился и его сущность и содержание, которые проявляются в совокупности прав, обязанностей и ответственности депутата Жогорку Кенеша и сопряженном с ними в особом характере взаимоотношений депутата с избирателями.

Как показывает анализ соответствующих принципов и норм действующего конституционного законодательства Кыргызстана, конституционно-правового статуса депутата Жогорку Кенеша, мандат, которым обладает депутат Жогорку Кенеша, характеризуется как партийный императивный мандат.

Вместе с тем, появление такого вида мандата депутата можно рассматривать как некую тенденцию, получившую свое развитие конституционно-правовой практике многих государств, в том числе Казахстана, России [5].

В этом плане З.К. Курманов ставит резонный вопрос: с чем связано принятие тем или иным государством той или иной модели депутатского мандата? И сам же отвечает на него следующим образом: это связано прежде всего с особенностями политической жизни каждой страны; теми конкретными целями и задачами, которые стоят перед тем или иным государством; национальными и историческими традициями; международной практикой [5].

Л.Г. Васькова полагает, что появление наряду с императивным мандатом депутата партийного императивного мандата можно считать как еще одну попытку обеспечения ответственного правления в мировой практике конституционализма.

В самом деле, появление императивного партийного мандата, на наш взгляд, вносит в процесс формирования и деятельности парламента в целом и организационную, функционально-содержательную деятельность обладающего таким мандатом депутата определенный положительный эффект. Так, содержание императивного партийного мандата депутата Жогорку Кенеша ограничивает негативные свойства свободного мандата (такие, как популизм; безответственность и т.п.), обуславливает строгую дисциплину, подконтрольность депутатов фракции и тем самым обеспечивает последовательное осуществление политической партией своего политического курса. Безусловно, данные свойства такого мандата положительно сказываются в деятельности Жогорку Кенеша в целом [6].

Справедливо замечено, что положительное значение партийного императивного депутатского мандата заключается в том, что устойчивость и дисциплина партийных фракций облегчает работу парламента, делает ход его работы предсказуемым. При условии установки на выполнение своих предвыборных обещаний такой мандат может способствовать реализации надежд избирателей. Поэтому, считает Л.Г. Васькова, данное свойство партийного императивного мандата является причиной его закрепления в национальном законодательстве того или иного государства.

Между тем, в научной юридической литературе сформировалось мнение, согласно которому партийный императивный мандат депутата парламента несет в себе гораздо больше отрицательных последствий, чем положительных. Так, с точки зрения А.А. Арабаева, такой мандат ведет к ограничению всестороннего представительства интересов народа Кыргызстана в пользу защиты интересов лишь определенной группы, в данном случае отдельной политической партии.

По мнению Л.Г. Васьковой, во-первых, легализованная система фракционного принуждения заставляет депутата голосовать вопреки своим убеждениям, превращая его из самостоятельного субъекта в послушного воле лидеров политической партии функционера. Во-вторых, этот вид мандата, хотя формально и не ставит интересы политической партии выше интересов народа, содержит в себе опасность игнорирования мнения граждан. В-третьих, партийный императивный мандат влечет за собой

бюрократизацию партийных структур и их коррумпированность, что в итоге будет отражаться и в системе государственной власти в стране в целом.

Интересна в рассматриваемом плане позиция З.К. Курманова. Он, в частности, отмечает, что ил-еі жесткого императивного мандата возникает, как правило, в бедных странах, в странах с неразвитой * нестабильной политической партийной системой, где слаба демократия, где высокий уровень коррупции, когда депутатов перекупают в другие фракции целыми группами и поодиночке, как в польском Сейме о украинской Верховной Раде. При этом он приводит в пример парламентские выборы в Кыргызстане 2(ХГ г. «Вспомним хотя бы то, какая политическая возня вокруг партийного строительства возникла в связи досрочными парламентскими выборами 16 декабря 2007 года в Кыргызстане. Избиратели воочию увидели всю хрупкость и ненадежность нашей политической системы, когда в течение одного дня распада: , старые и образовывались новые политические партии и альянсы, как ежедневно менялся состав этик] партий, как политики в одночасье меняли свои политические принципы и программы». [6].

На наш взгляд, вполне оправданным является закрепление в конституционном законодательстве партийного императивного депутатского мандата, что соответствует политико-правовой концепция формирования и организации деятельности партийного парламента.

Тем более что происходящая в Кыргызстане конституционная реформа нацелена на построена парламентской республики. Как составная часть этого конституционного процесса взят курс на обеспечение полноправного участия политических партий в управлении делами государства и общес: :- включая их активное участие в формировании парламента по партийным спискам и организации его эффективной деятельности.

Что касается социально-политической сущности мандата депутата Жогорку Кенеша, то с учетом сегодняшних реалий государственной и общественной жизни в Кыргызстане можно заключить, что окі проявляется в том, что депутат Жогорку Кенеша является одновременно и представителем народа, • представителем отдельно взятой конкретной политической партии. В основе такой двуединой политик правовой природы мандата лежит свойство представительности Жогорку Кенеша как представительного органа. Поскольку парламенту свойственно представительность, постольку она присуща и депутату кж члену этого Жогорку Кенеша.

Более того, именно народное представительство как отличительный признак парламенть предопределяет социально-политическую природу депутатского мандата и его характер. Говоря иначе, вся деятельность депутата и парламента в целом нацелена на реализацию народовластии, то есть власт* народа как носителя суверенитета и единственного источника государственной власти в стране.

1. Конституционное право Республики Казахстан: Учебник /Сост. д.ю.н., профессор А Ащеулов. -Алматы: КазГЮА, 2001. - С.447.
2. Ковшуро Ю.Д. Правовой статус депутата законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук. — М., 2004. -С26-27.
3. Курманов З.К. Партийный мандат: зарубежный опыт и отечественная практика //Право т. политика. - 2009. -№2.~ С.207.
4. Окулч И.П. Депутат законодательного (представительного) органа государственной власть субъекта Российской Федерации: Правовой статус. Природа мандата. Проблемы ответственности Дис. ... канд. юрид. наук. -М., 2003. - С. 145.
5. Ведомости Жогорку Кенеша Кыргызской Республики. -1993. -№ 7. - Ст. 175.
Закон Кыргызской Республики «О новой редакции Конституции Кыргызской Республики» от Щ февраля 2003 г. №40, принятый референдумом 2 февраля 2003 г. //Эркинтоо. - 2003. - 21 фев.
6. Арабаев А.А. Парламентаризм и Парламент Кыргызстана: генезис, состояние, перспективы - Бишкек: Просвещение, 2008. - С. 162-163.
7. Конституция Кыргызской Республики от 29 июня 2010 г. //Эркин Тоо. - 2010. - 6 июля.
8. Васькова Л.Г. Конституционно-правовое регулирование мандата депутата современного парламента: Дис. ... канд. юрид. наук. - Тюмень, 2007. - 237 с.

Туйін

Бұл мақалада Кыргыз Республикасы Жогаргы Кенесі депутаты мандатының мәні мен мазмұн мәселелері карастырылады. Партиялық императивтік депутаттық мандатка ерекше көңіл бөлінеді.

Резюме

В статье рассматриваются вопросы сущности и содержания мандата депутата Жогорку Кенеша Кыргызской Республики. Особое внимание уделяется природе партийного императивного депутатского мандата.

Summary

Arabaev Ruslan "Matter and content of the mandate of deputy of the Jogorku Kenesh of the Kyrgyz Republic".

The issues of matter and content of the mandate of deputy of the Jogorku Kenesh of the Kyrgyz Republic are examined in this article. The special attention is given to the nature of party imperative deputy mandate.

ЕДИНАЯ МОДЕЛЬ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ.

А.Б.Баатов -

*к.юм., преподаватель кафедры «Теория и история государства и права»
Юридического института КНУ им. Ж.Баласагына.*

Единая модель правовой системы - это модель правовой системы, которая будет объединять общие черты семей романо-германского и общего права (и в самой незначительной степени черты религиозно-общинного права), и которая будет сформирована в процессе развития международного права и региональных интеграционных объединений, а именно вследствие интеграции различных правовых традиций в правовые системы всех государств и как следствие унификации всех структурных частей правовых систем в едином порядке и согласно единой модели. Правовая интеграция правовых семей романо-германского, общего и религиозно-общинного права пройдет в два этапа: взаимная интеграция романо-германского и общего права в единую модель правовой системы, и одностороннее поглощение правовых систем семьи религиозно-общинного права. Эти положения являются основными выводами данной части исследования, и сделаны на основе анализа всех применимых научно-теоретических положений и необходимой информации. Далее представлен процесс рассмотрения и изучения всех соответствующих элементов и доводов обоснованности заявляемых положений.

На сегодняшний день можно говорить о существовании в мире трех типов правовых семей: романо-германского права, общего права и религиозно-общинного права. Существуют различные классификации, составленные учеными разных стран в разные периоды истории, но используемая классификация является наиболее подходящей для данного исследования и наиболее полно отражающей современное состояние глобализации права. Правовые семьи образуются по сходству включенных правовых систем по ряду моментов. К примеру, некоторые ученые говорят о степенях отчужденности субъектов от правового решения проблем, дифференционной компактности права, степени мобильности правовой семьи [1].

Эти три принципа, по их мнению, являются «столпами» правовой семьи. Для данного исследования большой интерес представляет именно третий момент, касающийся степени мобильности правовой семьи. Исследование этого вопроса позволит лучше понять процесс правовой интеграции между правовыми семьями, его интенсивность, течение, этапы, предстоящие сложности и последовательность.

Первые два принципа следует осветить лишь в кратце, так как это не относится напрямую к вопросу исследования. Научная доктрина отмечает, что степень отчужденности субъекта от правового решения проблем выражается, к примеру, в осведомленности субъекта, обращающегося в суд, в исходе своего дела. По этому показателю (отчужденность субъектов от правового решения той или иной проблемы) на первом месте стоит религиозно-общинная правовая семья, так как в этом случае решение вопроса основано не только на праве. Принципы правового регулирования, в большинстве своем,

базируются на принципах, сформулированных в рамках религиозных норм и источников. В этой ситуации возможно широкое и непоследовательное толкование принципов как в процессе правоприменения, так и в процессе правотворчества. На втором месте стоит семья общего права и затем — романо-германского.

Степень дифференционной компактности права выражается в том, насколько компактны составляющие элементы системы права в этой правовой системе, то есть особенности структуризации права: наличие отраслей, институтов, компактность нормы и содержание понятийного аппарата и т.д. Считается, что по данному показателю на первом месте стоит романо-германское право, которое отличается тем, что ее норма всегда определена и всеобща, тогда как норма правовой системы в общем праве чаще всего более индивидуальна. Система романо-германского права отличается высокой структурной взаимосвязью между составляющими элементами системы (деление права на публичное и частное, на отрасли и институты, существующая согласованность норм и определенность правовых понятий). Далее идет система общего права, которое характеризуется большей свободой дифференциации. В религиозно-общинном праве эта характеристика применительна в основном только для традиционных догм-принципов.

Егоров А.В. отмечает, что именно в зависимости от указанных характеристик зависит и предрасположенность той или иной семьи к изменениям, т. е. ее мобильность [2]. Анализ содержания систем права в правовых семьях и также анализ истории становления и развития правовых семей позволяет согласиться с указанным мнением. Таким образом, можно выделить систему общего права как систему наиболее подверженную к воздействию и мобильности (в рамках правовой интеграции). Пример истории показывает, что в середине XVI в., общее право чуть было не утратило свою самобытность. Высокая степень мобильности семьи общего права видна и сейчас — при тяготении к различного рода кодификациям. В то же время некоторые ученые рассматривают этот процесс не как часть правовой интеграции и даже «отмирания», а как «свойственную черту» семьи общего права. Эта особенность общего права проявляется и в настоящее время, что выражается, к примеру, в проведении разнообразной работы по кодификации законодательства. Таким образом, именно семья общего права наиболее открыта для правовой интеграции.

Изучение процессов взаимной интеграции правовых семей необходимо проводить посредством рассмотрения тех ключевых структурных частей правовых систем, которые позволяют нам относить их к той или иной правовой семье. Уже было отмечено, что при классификации и понимании понятия правовой семьи используется формально-юридический подход. Таким образом, для определения степени и процесса взаимоинтеграции правовых систем необходимо уделять внимание признакам, которые говорят о сходстве или различии правовых систем. В рамках указанного подхода такими признаками являются:

- совокупность формально-правовых общностей (источники и система права, нормативный и понятийный правовой аппарат (фонд).
- тип юридического мышления
- историческая обусловленность формально-правовой общности и соответствующего типа юридического мышления.

Однако, второй и третий признаки являются показателями внутренней характеристики правовой системы, что говорит о трудности их изучения, и тем более изучения процесса изменения и взаимовлияний. В рамках данного исследования важным является изучение изменений именно первого признака в ходе правовой интеграции, то есть касательно источников права в правовых семьях, систем права в правовых системах этой семьи, вопросы понятийного аппарата и т.д. В то же время, определенное внимание должно быть уделено и вопросу типа юридического мышления, так как правовая интеграция влечет изменения в юридическом мышлении общества, хоть и в не такой показательной мере как в отношении совокупности формально-правовых общностей правовой системы.

Как следствие уже указанной дифференциации степени мобильности в существующих правовых семьях, вопрос полной интеграции правовых семей должен быть рассмотрен в двух этапах:

- взаимная интеграция семей романо-германского и общего права.
- правовая интеграция религиозно-общинного права.

Образование единой модели правовой системы. Все процессы правовой интеграции, особенно процессы универсализации (ассимиляции) права и гармонизации права ведут к тому, что правовые

системы государств становятся все более связанными и схожими. Определенные вопросы, как международного, так и внутригосударственного масштаба, регулируются правом разных государств в все более схожей манере. Более того, эти процессы касаются не просто нормативно-правовых норм как таковых, но и всех других сфер правовой жизни общества. Правотворчество, правоприменение и даже правовая культура разных государств становится все более схожей. В совокупности этот процесс приведет к тому, что все правовые системы всех государств мира приобретают определенные рамки, черты и принципы согласно определенному стандарту, выработанному в эволюционном развитии правовой интеграции самими государствами. Эти стандарты можно обозначить как определенная «единая модель правовой системы», к приближению к которой и будет направлено развитие всех правовых систем мира. В рамках этой единой модели и согласно ее стандартам будет проходить реформирование права государств через международное право, региональные объединения, двустороннее и многостороннее сотрудничество. Уже сегодня, мы видим как многие общественные отношения регулируются правовыми системами разных государств в одинаковой манере и практике.

В доктрине можно встретить понятие «транснационально ассимилированная система национальных правовых систем», которая обозначает состояние и взаимосвязь правовых систем мира, складывающиеся в процессе универсализации (ассимиляции) права. Это состояние и взаимосвязь правовых систем мира и ведет к развитию «гармонизации права» и как следствие к формированию «единой модели правовой системы», которая также будет представлять компромисс между особенностями и различиями между правовыми системами государств.

Институциональная характеристика существования «единой модели правовой системы» в мире. Стоит отметить, что данное исследование считает возможность построения мирового государства/организации с функциями законодателя в ближайшей и среднесрочной перспективе крайне маловероятной. Мы рассматриваем состояние права в период образования «единой модели правовых систем» как систему норм, играющих роль норм именно национальных правовых систем государств, а возможно и являющихся частью национальных правовых систем. Возможность создания какого либо объединенного образования государств в процессе первичной правовой интеграции рассматриваются маловероятной. Более того, вопрос о том будет ли в будущем существовать супер-государство/организация, которое и создаст супер-право не рассматривается применительно ни в этом исследовании и в отношении процесса абсолютной правовой интеграции. Тем не менее, можно вкратце осветить интересные мнения ученых (особенно зарубежных) по этому вопросу. Так, в зарубежной доктрине можно встретить мнения о том, что образование нового правопорядка не обязательно будет связано с созданием супер-государства (мирового государства) и супер-права (мирового права). В этом мнении, идея об универсальном законодателе, издающем законы для всего мира, называется не более как утопией и «миражом гигантских размеров», с которым никак не связан существующий сегодня кризис классических концепций о государстве и праве. Отмечается, что в противном случае, можно будет говорить о монополии и гегемонии супер-власти на всем миром, что представляется нереалистичной картиной в свете общей направленности глобализации и глобализации права. Зарубежная доктрина также дает примеры позиций о том, что наоборот, в будущем возможно создание «новой глобальной формы суверенитета», где власть и право будут децентрализованы и вне территориальных рамок («deterritorializing»). Так Ж.Вейнер отмечает то, что даже после полной ассимиляции права (когда нормы национального права разных государств будут схожи и одинаковы), государства оставят за собой управление правовыми средствами и аппарат, необходимый для правоприменения. Таким образом, эта ситуация соединения принципа «национализации» и «гармонизации» позволит осуществлять государствам свой суверенитет. Этот подход является в какой то мере обоснованным не в отношении всего процесса глобализации права (как представляют этот подход указанные выше авторы), но именно в отношении периода создания «единой модели правовой системы». Следовательно, институциональная основа первичной правовой интеграции выражается в создании образования с «новой глобальной формы суверенитета», как это было описано учеными М.Хартум и Ж.Вейнером и изложено выше (когда государства находятся в тесной кооперации и осуществляют функции суверенитета на коллективной основе, но не являются единым государством/образованием). Таким образом, мы используем мнение

Ж.Вейнера я понимания институциональной основы глобализации права в момент ассимиляции к гармонизации правовых систем (период образования единой модели правовой системы) и делаем вывод, что это состояние права ведет к образованию международной системы управления, которая, тем не менее не является глобальной и абсолютной. Это связано с тем, что государства даже при схожести права будут ответственны за правоприменение и соответственно осуществляют свои суверенные права и функции [3].

Вообще, вопрос будущего международного порядка и соответствующей системы правления рассматривался разными учеными, которые выдвигали различные определения такого порядка, Однако: как отмечает М.Сэнсон, ни одно из определений системы управления будущего мирового порядка не получило должного признания. Тем не менее М.Сэнсон рассматривает определение мирового порядка Р.Фалка как обоснованное - это «*структура власти, полномочий и убеждений, которые придают общественным отношениям определенные формы на всех уровнях социального взаимодействия, начиная от семьи и заканчивая мировым, правительством*)» [4]. М.Сэнсон отмечает, что существующая система международного самоуправления является анархичной и слишком сложной, и необходима система, способная аккумулировать и выражать объединенный интерес государств по вопросам, выходящим за рамки отдельных государств и регионов. В этом отношении, если обобщить позицию этого автора - он говорит больше не о едином мировом правительстве, а именно о кооперации государств и регионов в перспективе, когда суверенитет государства будет осуществляться на коллективной основе. Это таюя является характеристикой первичной правовой интеграции.

Однако, в этот момент встает вопрос о том будет ли схожесть правовых систем всех государств выражаться в каком то глобальном праве, и если это так, то нельзя отрицать, что *{{транснационально ассимилированная система национальных правовых систем}}* совершенно не могут повлиять на создание и развитие международной системы управления[2]. Это совершенно правильное и логически верное рассуждение. Тем не менее, в данной работе и заявляется то, что этот момент достижения «схожести правовых систем ведет к созданию новой международной системы права, а именно компромисног: международного права. Это уже новый этап правовой интеграции, обозначенный нами как абсолютная правовая интегарция. Вопрос об институциональной основе глобального правопорядка остается вне рассмотрения по причинам, уже изложенным в главе 2 данного исследования.

Таким образом, нами делается вывод о том, что институциональная основа мирового порядка в первичной правовой интеграции (в период образования «единой модели правовых систем») не будет выражаться ни в каком «глобальном государстве» или «мировом правительстве». Значительно более вероятным представляет вариант существования к тому времени и региональных объединений (вроде современного Европейского Союза), и национальных государств. Эти образования будут иметь схожие правовые системы и находится в процессах активной интеграции и сотрудничества, но не в составе единого мирового государства.

В качестве выводов настоящего исследования заявляются следующие положения:

- Единая модель правовой системы - это модель правовой системы, которая будет объединять общие черты семей романо-германского и общего права (и в самой незначительной степени черты религиозно-общинного права) и которая будет сформирована в процессе развития международной: права и региональных интегарционных объединений, а именно вследствие интегарции различных правовых традиций в правовые системы всех государств и как следствие унификации всех структурных частей правовых систем в едином порядке и согласно единой модели,
- Правовая интеграция правовых семей романо-германского, общего и религиозно-общинного права пройдет в два этапа: взаимная интегарция романо-германского и общего права в единую модель правовой системы, интеграция правовых систем семьи религиозно-общинного права.

1. Егоров А. В., *Правовая семья как объект сравнительного правоведения //Правоведение. -2005. - №2.*
2. *Globalization and the harmonization of law, J. Wiener, 1999.*
5. *Law & Globalization. Making sense of a connected world, 2009.*

Абай атындағы ҚазҰПУ-дың Хабаршысы, «Юриспруденция» сериясы, № 3 (21), 2010 ж.

4. International law and global governance. Michelle Sanson. London. 2008.

5. Falk R.A. "The role of Law in World Society: Present Crisis and Future Perspectives" in Reisman, W and Weston, B (eds) "Toward World Order and Hman Dignity (The Free Press, New York, 1976).

Резюме

Создание единой модели правовой системы является людей последних лет, отражающей современные социальные процессы, в том числе процессы глобализации и интеграции. Вызказанные позиции могут быть последованы и в свете их значимости в процессе развития международного права.

Түйін

Соңғы жылдары бір модельдегі құқықтық жүйесінің құрылуы, жаңа кезеңдегі әлеуметтік процестерді, соның ішінде жақандану және интеграциялық процестерді айқындайды. Айтылған позициялық мәселе халықаралық құқытық даму процесінде жалғасын табуы шарт.

Summary

Creating a unified model of the legal system is the idea in recent years, reflecting contemporary social processes, including processes of globalization and integration. Expressed the position can be followed, and in light of their significance in the development of international law.

ХАЛЫҚАРАЛЫҚ ҚҰҚЫҚ МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО

ИМПЛЕМЕНТАЦИЯ НОРМ МЕЖДУНАРОДНОГО ПРАВА ВО ВНУТРИГОСУДАРСТВЕННОЕ ПРАВО РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

А.А. Куанышева -

*к.полит.н., ст.преподаватель кафедры
«Международного права» факультета Международных отношений
и Юриспруденции КазНПУ им. Абая*

Глава нашего государства Н.А. Назарбаев в долгосрочной стратегии «Казахстан -2030»: Прцветание, безопасность и улучшение благосостояния всех казахстанцев: Послание Президента страны народу Казахстана (далее - Казахстан 2030) отмечал, что «важно глубоко осмыслить ситуацию, проанализировать наше развитие с точки зрения мирового опыта и сравнить степень реализации наших реформ и формирования новых институтов с лучшим мировым опытом. Не менее важно трезво проанализировать свои сильные и слабые стороны ..» [1]. Данная стратегия является попыткой анализа, теоретического осмысления ряда аспектов сложнейшего комплекса проблем имплементации норм международного права в Республике Казахстан.

Казахстан является членом ООН, заявил о своей кандидатуре на председательствование в 2009 году в ОБСЕ; присоединился к Международным Пактам о правах человека (1966г.), и это ставит перед страной задачу приведения национального законодательства в соответствие с общепринятыми нормами права и стандартами в сфере защиты прав человека, отправления правосудия. Это особенно актуально в настоящий период, когда наша страна, окрепнув экономический, приступила к новому этапу политических и правовых реформ. «Современная судебная система, - как подчеркнул Президент Республики Казахстан 3 июня 2005 года на IV съезде судей Казахстана - одна из главных составляющих основ государства, один из рычагов демократического развития страны на пути социальной, экономической и политической модернизации. Именно от ее состояния зависит отношение граждан к современной казахстанской правовой политике, уровень доверия к власти со стороны общества» [2].

Актуальными на сегодняшний день являются вопросы типологии казахстанского обычного права и судебного процесса с нормами современного международного права; уровень соответствия норм национального права международному праву в сфере обеспечения и защиты прав человека в нашей стране; сохранение национального суверенитета и формирование национального права региональных объединений СНГ: место общепризнанных принципов и норм, также международных договоров, нормативных постановлений Верховного Суда в иерархии действующего права и др.

Актуальность задач укрепления ЕврАзЭС (Единого экономического пространства) и идея создания Союза Центрально-Азиатских государств обусловили обращение к сравнительному анализу развития Европейского Союза и региональных сообществ СНГ и изучению влияния рекомендательных законодательных актов Межпарламентской Ассамблеи СНГ на законодательство Казахстана.

Международное право образуется, согласно классическому определению Г.И. Тункина, путем «согласования воли» государств и иных субъектов международного права. Согласование воли происходит на разных уровнях, с различной степенью активности субъектов международного права и имеет различный уровень влияния на национальное право, может по-разному воздействовать на образование норм международного права: созданием образцового закона, политико-правовой мыслью отечественных ученых, участием экспертов в разработке международных договоров и др. В этих процессах активно участвует и Казахстан. Современное казахстанское законодательство в целом смещается в сторону признания нарастающей приоритетности международного права.

Международное право постепенно выдвигается на первый план в системе ценностей сообщества, являясь необходимым инструментом поддержания порядка в сложной системе международных отношений. Оно служит важным фактором содействия глобального развития с учетом интересов международного сообщества.

Современный немецкий ученый Ф.Куниг пишет об открытости международного права, его направленности на создание дружественных отношений между государствами и другими субъектами международного права.

Укрепление роли международного права связано с утверждением в национальном праве общепризнанных принципов международного права, его норм и понятий. Этот процесс сочетается с участием государства в разработке и принятии международно-правовых норм и политических документов, с ответственностью перед международным сообществом за их выполнение и одновременно с задачами обеспечения суверенитета государства. В результате идет становление международно-правового сообщества, т.е. сообщества, основанного на праве, обеспечивающем приоритет международного права, в первую очередь, в межгосударственных отношениях, а также повышение роли международного права в действующем национальном праве.

Конституция Республики Казахстан 1995 года и принятое в ее развитие законодательство страны содержит положения, касающиеся международных договоров, положений о соответствии правовых норм, принимаемых в Казахстане принципам и нормам международного права. Международное и национальное право органично взаимосвязаны и имеют общность своей природы.

Место норм и принципов международного права в иерархии действующего права Республики Казахстан следует рассматривать в двух аспектах; соотношение общепризнанных принципов и норм международного права и Конституции Казахстана и место международных договоров в иерархии действующего права Республики Казахстан.

Ряд ученых считает, что совокупность принципов международного права образует так называемую общечеловеческую конституцию, нормами которой должны руководствоваться государства в своих взаимоотношениях; принципы права начинают приобретать универсальное значение и рассматриваться, как своего рода «Высшее право», особенно в области обеспечения прав человека, общепризнанные принципы международного права лежат в основе конституций многих стран. Поэтому мы можем говорить только о первичности, приоритетности по времени появления принципов международного права, но не о юридическом их приоритете над действующей ныне Конституцией Республики Казахстан, которая является как бы генеральным трансформатором общепризнанных норм и принципов международного права.

Как полагают, юристы и политики о нереализованном на сегодня потенциале Конституции Казахстана, одним из аргументов в поддержку этого мнения будет служить то, что реализация правовых принципов международного права, является процессом, рассчитанным на длительное развитие общества.

В иерархии нашли свое место и нормативные постановления Верховного Суда, содержащие нормы действующего права. С.Ф. Ударцев пишет о том, что и «судебное толкование Верховного Суда приобретает правообразующее, правокорректирующее значение» [3].

К числу основных документов, содержащих международные стандарты правосудия, принципы которых нашли свое отражение в Конституции страны и действующем законодательстве: Устав ООН (подписан 26 июня 1945 года; вступил в силу 26 октября 1945 года); Всеобщая декларация прав человека (10 декабря 1948 года); Международный Пакт об экономических, социальных и культурных правах (19 декабря 1966 года); Основные принципы ООН о независимости судей, одобренные Генеральной Ассамблеей ООН в ноябре 1985 года. Поэтому можно согласиться с мнением председателя Комитета Мажилиса Парламента Республики Казахстан по законодательству и судебно-правовой реформе С.М. Жалыбина о том, что дальнейшее становление национальной системы защиты прав человека в судебных инстанциях неразрывно связано с внедрением в сознание людей и нормотворчество государства основных принципов, закрепленных в ряде международно-правовых актов, в частности, во Всеобщей декларации прав человека, международных пактах о правах человека 1966 года [4].

Отечественная политико-правовая мысль нашла удачный вариант сочетания задач построения сильного правового государства и гражданского общества. Он заключается в определении «адаптированная модернизация», данном Н.А. Назарбаевым еще в 1996 году в работе «На пороге XXI века». Понятие «адаптированная модернизация» предполагает дальнейшее поэтапное совершенствование всех аспектов деятельности государства, в том числе и в области совершенствования национального права - постепенное многоаспектное вхождение страны в мировое сообщество, что требует и более полного приобщения к нормам и принципам международного права с одновременным укреплением суверенитета страны.

«Адаптированная модернизация» правовой системы Республики Казахстан подразумевает постепенное вхождение страны в разряд правовых демократических государств. Так, МБаймаханов пишет о том, что положения о правовом государстве, даже включенные в Конституцию Республики Казахстан, должны быть отнесены к числу программных. Их реализация, очевидно, никак не может быть осуществлена однократно, а предполагает длительную, широкомасштабную работу, охватывающую последовательный ряд взаимосвязанных, но не повторяющих друг друга стадий и этапов [5].

Таким образом, сильное профессиональное государство, утверждающее себя правовым, должно гарантировать, в первую очередь, права граждан страны, тем самым укрепляя саму государственность.

1. Назарбаев НА. Казахстан - 2030: Процветание, безопасность и улучшение благосостояния всех казахстанцев: Послание Президента страны народу Казахстана. - Алматы: Данекер, 2005- 62 с.

2. Назарбаев НА. Выступление на IV съезде судей Казахстана (г. Астана, 3 июня 2005 г.) / Зацгер-2006 г. № 6.

3. Ударцев С.Ф. Суд и правотворчество 7/ Материалы международной научно-практической конференции «Законотворческий процесс в Республике Казахстан: состояние и проблемы» 27-28 марта 1997г. - Алматы, 1997г.-с 181-193.

4. Жачыбин СМ. Суд присяжных везде и всегда являлся объектом полемики...// Юрист- 2008г. - 5- с 12-20.

5. Абдраимов Б.Ж. К вопросу о конструктивном взаимодействии судебной и законодательной ветвей власти // Фемида - 2009г. - № 12/108- с.2-3.

Түйін

Бұл мақалада Қазақстанның халықаралық құқық және ұлттық құқығының ара қатынасындағы халықаралық құқық пен шетел тәжірибесінің Қазақстандағы сот реформасының жүргізілуіне әсерінің мәселелері қарастырылған.

Summary

In this article the problems of the correlation between international law and national law of the Republic of Kazakhstan and the influence of international law and foreign experience upon implementation of court reform in Kazakhstan are considered.

ҚЫЛМЫСТЫҚ ҚҰҚЫҚ ЖӘНЕ ҚЫЛМЫСТЫҚ ІС ЖҮРГІЗУ ҚҰҚЫҒЫ УГОЛОВНОЕ ПРАВО И УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ ПРЕСТУПЛЕНИЙ ПРОТИВ ПРАВОСУДИЯ

С.С.Иманғалиев -

*кандидат юридических наук,
доцент кафедры юридических дисциплин
Центрально-Азиатский университет*

Научный процесс выработки общих мер борьбы с преступностью, в общем, и с преступлениями против правосудия, в частности, предполагает, на наш взгляд, всестороннее рассмотрение изучаемых проблем, в том числе и на основе данных, полученных при изучении зарубежного законодательного опыта, правоприменительной политики и практики.

Исследовательская работа по сравнительному сопоставлению иностранного и отечественного права и законодательства во многом полезна для развития теоретической науки, нормализации судебной практики по вопросам применения и реализации различных норм права, взаимообмена законотворческим опытом по вопросам совершенствования и кодификации законодательства. Справедливо мнение профессора У.С. Джекебаева, в его сравнительно-правовом комментарии "Основные принципы уголовного права Республики Казахстан", о том, что "...между различными системами уголовного права существует больше сходств, чем различий" [1.С.6].

В последние десятилетия компаративистские исследования в уголовно-правовой науке получили новые импульсы. Отпали идеологические барьеры, что позволило объективно оценить законодательный опыт уголовно-правового регулирования тех или иных проблем в различных странах мира [2. С.50].

Предметом нашего исследования выступают следующие преступления против правосудия, посягающие на общественные отношения в сфере обеспечения получения достоверных доказательств по делу. К ним относятся составы: «Принуждение к даче показаний», «Фальсификация доказательств», «Провокация коммерческого подкупа либо коррупционного преступления», «Заведомо ложный донос», «Заведомо ложное показание, заключение эксперта или неправильный перевод», «Отказ свидетеля или потерпевшего от дачи показаний», «Подкуп или принуждение к даче ложных показаний или уклонение от дачи показаний, ложному заключению либо к неправильному переводу».

Сравнительно правовой анализ изучения данных норм предполагает исследование ее и сопоставление с аналогами, существующими в уголовных законах стран СНГ и других зарубежных стран.

Основным рекомендательным законодательным актом для государств - участников СНГ, принятым постановлением Межпарламентской Ассамблеи государств - участников Содружества в Санкт-Петербурге 17.02.1996 г. является Модельный Уголовный кодекс, имеющий самостоятельную главу 34 «Преступления против правосудия».

Данный документ явился во многом прообразом уголовных законодательств стран СНГ и стал как причиной, так и результатом схожего регулирования уголовно-правовых отношений на всей территории постсоветского пространства с ее единой правовой общностью.

Как и уголовные законы советских республик, ныне действующие уголовные кодексы стран СНГ также имеют свои отличия.

Так, по подсчету профессора С.М.Рахметова общее количество преступлений против правосудия: в УК Республики Казахстан - 28, в УК Российской Федерации - 24, в УК Республики Беларусь - 39, в УК Республики Таджикистан - 25, в УК Туркмении - 23, в УК Республики Узбекистан - 15.

В УК РФ данная глава, как и в Модельном УК, называется «Преступления против правосудия» и справедливо в этом отношении мнение данного автора об исключении из названия главы 15 УК РК слова: «и порядка исполнения наказаний», поскольку преступления против порядка исполнения наказаний являются составной частью преступлений против правосудия [3. С.51,35].

В УК Грузии данный раздел озаглавили как «Преступления против судебной власти», подразделив его на главы: «Преступления против деятельности судебных органов»; «Преступления против процессуального порядка добывания доказательств»; «Деяния, направленные против своевременного

пресечения и раскрытия преступления»; «Преступления против исполнения судебных актов» [4. С.36-373].

Особенностью данного уголовного закона является детализация данных видов преступлений по видовому объекту и, соответственно, преступлений против процессуального порядка добывание доказательств, что соответствует предложенной нами классификации преступлений против правосудия и выделении из них преступлений, посягающих на общественные отношения в сфере обеспечения получения доказательств по делу.

УК Республики Узбекистан не предусматривает таких изучаемых нами составов преступления как провокация взятки или коммерческого подкупа, фальсификация доказательств, подкуп ил* принуждение к даче показаний или уклонению от дачи показаний либо неправильному переводу со стороны общего субъекта [5].

Напротив, в УК Республики Беларусь предусмотрена ответственность за воспрепятствование явке свидетеля, потерпевшего либо даче ими показаний - состав преступления, посягающий на исследуемый нами видовой объект и не имеющийся в УК РК [6].

Еще более многообразным соцветием норм, предстает уголовное законодательство стран дальнего зарубежья, и их общий анализ приводит к следующим выводам:

1. ... данный вид преступлений не представлен в качестве самостоятельного института уголовного права (Германия, Франция, Швеция, Япония, Дания);

2. субъект преступлений против правосудия не конкретизирован (Дания, Аргентина, Швеция I либо имеется указание на специальный (Германия, Швеция США);

3. предусмотрены основания освобождения от уголовной ответственности за преступления против правосудия (Австрия, Швеция), либо обстоятельства, смягчающие наказание (Швеция) [7.С.40].

Так, в УК ФРГ отсутствует специальный раздел, где содержатся нормы об ответственности за преступления против правосудия, а в УК Швейцарии 1942 года, хотя и имеется раздел №17 с названием «Преступления против правосудия», нормы об ответственности за преступления, посягающие на интересы правосудия, в основном расположены в разделе «Об имущественных преступлениях».

Уголовные кодексы Голландии, Дании, Бельгии, Швеции не объединяют посягательства на интересы правосудия в единый раздел (главу) [2.С.53].

В УК Голландии (1886г.) таким является только раздел 9 «Лжесвидетельство» [8]., УК Бельгии: (1867 г.) - глава 1 «О присвоении административной или судебной власти», глава 3 «О побеге заключенных», глава 5 «О лжесвидетельствовании и нарушении присяги» [9], УК Дании (1933 г.) - глава 17 «Ложное доказательство и ложное обвинение» [10]., глава 19 «Преступления в отношении доказательств», УК Швеции (1965 г.) - глава 15 «О лжесвидетельстве, ложном обвинении и других ложных заявлениях» [11].

Уголовный кодекс Голландии 1886 года, также, не обособляясь в отдельную главу, содержит следующие изучаемые нами преступления против правосудия: ложный донос; отказ от дачи показания свидетеля, отказ от дачи заключения эксперта или отказ от осуществления перевода переводчика, если они были вызваны в суд при рассмотрении уголовного дела; уклонение от явки в суд, умышленное уничтожение, повреждение, незаконное изъятие вещественных доказательств.

УК КНР 1979 года предусмотрел ответственность за следующие изучаемые нами составы: ложные показания свидетеля, неправильное заключение эксперта, неправильную запись в протоколе с производстве следственных действий, неправильный перевод в отношении важных обстоятельств дела : целью опорочить другое лицо или утаить доказательства; уничтожение, фальсификацию доказательств, запугивание, склонение свидетеля к изменению показаний или даче ложных показаний защитнике представителем стороны в деле [12].

По объему правовых норм, предусматривающих ответственность за преступления против правосудия, уголовные кодексы отличаются друг от друга, что связано с особенностями исторического развития законодательства того или иного государства, национальными традициями и, в конечном итоге, с самодостаточностью уголовно-правовой охраны правосудия. ...

... В законодательстве стран, где отсутствуют специальные составы преступлений (Швейцария-Швеции, Голландии, Австрии, Франции, Польши, КНР), исторически сложились правовые механизмы, которые позволяют привлекать к уголовной ответственности за подобные деяния по общим нормам, предусматривающим ответственность за должностные злоупотребления, что еще раз подчеркивает тот

факт, что важное значение имеет не только законодательная регламентация ответственности, но и ее неукоснительная реализация. ...

... Законодательство европейских стран знает более детализированные виды этих преступлений, которые зачастую связаны с лжеприсягой, ложным уголовным преследованием, ложным обвинением [2. С.58,66].'

Так, УК Голландии содержит следующие нормы: незаконное удержание имущества, на которое наложен арест или которое подлежит конфискации.

УК Испании 1995 года - неосуществление уголовного преследования в отношении лица, совершившего преступление, а также неисполнение наказания, назначенного судом, в отношении работника правоохранительных органов, который не совершает активных действий по раскрытию преступления или по уголовному преследованию лица, совершившего преступление, за отказ от предотвращения преступления, когда оказываются на месте преступления по вызову частных лиц,

Подлежат ответственности по УК Испании судья или магистрат, которые по грубой неосторожности или по непростительному незнанию вынесут явно незаконный приговор или решение, или за отказ от вынесения приговора без законной причины или основания, за волокиту в отправлении правосудия. Также УК Испании предусматривает ответственность должностных лиц за попустительство принуждению к даче показаний с использованием пытки, за попустительство преступлению, за отказ государственного служащего, в том числе сотрудника полиции, от оказания содействия по требованию органов судебной власти, за неявку в суд без уважительной причины адвоката, прокурора, участвующих в процессе, после двукратного вызова, а также судьи, секретаря суда.

УК КНР 1979 года содержит нормы об ответственности за предоставление работником правоохранительных органов информации преступнику, а также оказание иного содействия для уклонения от ответственности лица, совершившего преступление; за незаконное освобождение содержащихся под стражей подозреваемых в совершении преступления, обвиняемых или осужденных, за безответственное отношение работников правоохранительных органов к своим обязанностям, за неправильную запись в протоколе о производстве следственных действий.

Данные нормы должны, на наш взгляд, быть объектом пристального внимания законодателя на предмет возможного включения их в соответствующей обработке в УК РК.

Следует согласиться с профессором С.М.Рахметовым, что «бездумное копирование законодательства ... ни к чему хорошему не приведет, т.к. наша страна в плане экономического, политического, социального развития уникальна и не похожа ни на одну из западных стран, на которые сейчас принято равняться. К тому же мы имеем абсолютно разные уровни правовой культуры, что немаловажно особенно для определения мер защиты общественных отношений, складывающихся при отправлении правосудия.

В то же время изучение норм зарубежного законодательства, условий и практики их применения должно помочь нам создать в уголовном законодательстве нормы, наиболее полно отвечающие современным потребностям. Уголовному законодательству нашей страны требуется, по-видимому, как можно более полное описание и запрещение законом всех возможных форм деяний, могущих причинить ущерб интересам правосудия [3.С.53].

1. Дзюекебаев У.С. *Основные принципы уголовного права Республики Казахстан (сравнительный комментарий к книге Дж.Флетчера и А.В.Наумова "Основные концепции современного уголовного права")*. - Алматы: Жеті жарғы, 2001. - 256 с.

2. Кулешов Ю.И. *Преступления против правосудия: проблемы теории, законотворчества и правоприменения: монография*. - Владивосток - 2007; - 296 с.

3. Рахметов С.М. *Уголовно-правовая охрана интересов правосудия. Монография. А. - 2005.-312с.*

4. *УК Грузии / Науч.ред.З.К.Бигвав. СПб - 2002.*

5. *УК Республики Узбекистан /вступит, статья М.Х.Рустамбаева, А.С.Якубова, ЗХ.Гулямова. СПб-2001.*

6. *УК Республики Беларусь /Предисл. Б.В.Волз/сенкина. СПб - 2001.*

7. Байсалуева Э. Ф. *Преступления против правосудия, совершаемые лицами, осуществляющими предварительное расследование: квалификация, ответственность. Дис.канд. Тюмень 2006. - 247 с.*

8. *УК Голландии / пер. на рус.яз. под научн.ред. Б.В.Волженкина, 2-изд-е. СПб -~ 2001.*

9. *УК Бельгии / пер. с фр. Под научн. ред. и предисл. Н.И.Мацнева. СПб - 2004.*
10. *УК Дании / пер. на рус. яз. Под научн. ред. С.С.Беляева. СПб - 2001.*
11. *УК Швеции / пер. на рус. яз. Под научн. ред. Н.Ф.Кузнецова и С.С.Беляева. СПб - 2001.*
12. *УК КНР / Пер. на рус. яз. Под ред. и с предисл. А.И.Коробеева. Владивосток - 1999.*

Резюме

С.Иманғалиевтың осы мақаласында Қазақстан Республикасының Қылмыстық кодексіндегі және ТМД мемлекеттері мен алыс шетел мемлекеттерінің сот төрелігіне қарсы қылмыстарына салыстырмалы түрде талдау жүргізіледі. Іс бойынша шынайы дәлелдемелерді алуды қамтамасыз ететін қатынастарға қол сұғатын және т.б. біздің заңдарға таныс емес құрамдар зергілген.

ОСОБЕННОСТИ ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПОЛОЖЕНИЯ СТОРОН ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ ЧАСТНОГО ОБВИНЕНИЯ.

Е.Н.Грек -

старший преподаватель

кафедры Уголовного права и процесса

КазНПУ им. Абая

По делам о преступлениях, преследуемых в частном порядке, центральная ключевая роль бесспорно принадлежит частному обвинителю. При этом наиболее полно его права как участника уголовного процесса могут быть реализованы только на основе принципа состязательности и равноправия сторон. Когда потерпевший от преступления становится инициатором возбуждения уголовного дела, он осуществляет обвинительную функцию в суде и является одним из основных «двигателей» процесса в установлении истины по делу. Такое положение соответствует п.1 ст. 13 Конституции, гласящему, что каждый вправе защищать свои права и свободы всеми не противоречащими закону способами.

В соответствии с ч.1 ст. 76 УПК РК частным обвинителем является лицо, подавшее жалобу в суд по делу частного обвинения и поддерживающее обвинение в суде, а также потерпевший по делам публичного и частно-публичного обвинения, самостоятельно поддерживающий обвинение в суде в случае отказа государственного обвинителя от обвинения. Таким образом, законодатель передал функцию поддержания публичного обвинения в суде в случае отказа государственного обвинителя потерпевшему. На наш взгляд, такое решение законодателя оправданно тем, что потерпевшему представлено право самому решать вопрос об обращении в суд за защитой своих прав в суд.

В соответствии с ч. 1 ст.390 УПК РК уголовное дело частного обвинения возбуждается лицом (несколькими лицами) путем подачи в суд жалобы о привлечении лица к уголовной ответственности. С момента принятия судом жалобы к своему производству лицо, ее подавшее, является частным обвинителем.

Частный обвинитель, согласно закону, обладает определенными процессуальными правами и несет определенные обязанности.

Он пользуется всеми правами и несет все обязанности потерпевшего, предусмотренные ст. 75 УПК, а также правами, предусмотренными ч.ч. 4, 6 ст. 393 УПК РК.

Круг прав, предусмотренный ч.ч. 75, 76 и 393 УПК РК не является исчерпывающим, частный обвинитель имеет и другие права, такие как - право на рассмотрение его жалобы судом, к подсудности которого она отнесена (ч.2 ст.12 УПК РК); право на обеспечение мерами безопасности в случаях, установленных законом (ч. 3 ст. 15, ст. 99 УПК РК); право не давать показания против себя самого, супруга (супруги) и своих близких родственников (ч. 1 ст. 27 УПК РК); право знать свои права и обязанности, правовые последствия избранной им позиции, а также понимать значение происходящих с его участием процессуальных действий и содержание представляемых ему для ознакомления материалов дела (ч.1 ст. 114 УПК РК); право требовать от суда разъяснения принадлежащих ему прав и обязанности повторно (ч. 2 ст. 114 УПК РК); право на уведомление о результатах рассмотрения заявленного им

ходатайства (ч. 6 ст. 102 УПК РК); право быть уведомленным о решении, принятом по жалобе, и дальнейшем порядке обжалования (ч. 4 ст. 108 УПК РК) и некоторые другие.

Закрепленная в УПК совокупность прав частного обвинителя как нельзя лучше вписывается в концепцию состязательности сторон. Это и право самостоятельно определять как момент начала, так и момент прекращения производства по делу, это и возможность как самостоятельно, так и через представителя поддерживать выдвинутое обвинение, это и возможность представления, а соответственно, и собирания доказательств.

Если судья принимает решение о принятии жалобы потерпевшего по делам частного обвинения к своему производству и назначает судебное заседание, то у потерпевшего возникает право поддержания обвинения в суде, которое осуществляется на протяжении всего судебного разбирательства и выражается в полномочиях обвинителя на представление доказательств, участия в их исследовании, изложении суду своего мнения по существу обвинения, о применении уголовного закона к подсудимому и назначении ему наказания, а также по другим вопросам, возникающим во время судебного разбирательства. Обвинитель в судебном заседании может изменить обвинение, если этим не ухудшается положение подсудимого и не нарушается его право на защиту, а также вправе отказаться от обвинения. В судебном разбирательстве частный обвинитель, как и обвиняемый, вправе присутствовать лично или быть представленными их представителями.

В судебном разбирательстве потерпевший по делам частного обвинения участвует на основе состязательности и равноправия сторон обвинения и защиты (ст. 23 УПК РК).

Закон, наделяя лицо, пострадавшее от преступления процессуальными правами, дает ему возможность активно участвовать в восстановлении своих нарушенных прав и интересов. Наделение же частного обвинителя дополнительным правом по поддержанию обвинения в суде служит усилению его правовых возможностей по защите своих прав и законных интересов.

Итак, право частного обвинителя поддерживать обвинение в судебном разбирательстве лично или через своего представителя является одной из процессуальных особенностей дел частного обвинения. Эта норма зафиксирована в ст. 76, а также в ч. 4 ст. 393 УПК РК. Свое право поддерживать обвинение потерпевший осуществляет как путем участия в судебном следствии, где он заявляет ходатайства с целью обоснования обвинения, представляет доказательства и участвует в их исследовании, так и путем участия в судебных прениях, где он высказывает свое мнение по существу обвинения, о применении уголовного закона к подсудимому и назначении ему наказания, а также по другим вопросам, возникающим во время судебного разбирательства. Иначе, потерпевший, поддерживая обвинение в суде по рассматриваемой категории дел, пользуется правами обвинителя. Выступление потерпевшего по делам частного обвинения в судебных прениях с обвинительной речью является его правом, а не обязанностью, поэтому нежелание потерпевшего выступать в прениях, нельзя расценивать как отказ от поддержания обвинения вообще.

Некоторые ученые-процессуалисты высказывались за предоставление потерпевшему или его представителю права участвовать в судебных прениях по всем без исключения уголовным делам, мотивируя свое предложение тем, что такое участие «дало бы возможность суду лучше оценить материалы судебного следствия» [1, с.305], «усилило бы процессуальные гарантии потерпевшего, усилило бы воспитательное воздействие судебного разбирательства» [2, с.77-78]. По этому поводу В. М. Савицкий еще в 1967 г. справедливо отмечал: «Было бы целесообразно предоставить потерпевшему право участвовать в судебных прениях по всем уголовным делам. Ведь по закону он имеет равные права с другими участниками процесса при исследовании доказательств. Так почему же он не может по окончании судебного следствия высказать свою оценку собранным доказательствам, свое мнение относительно доказанности вины подсудимого...? Кроме того, трудно объяснить, почему потерпевший, которому причинен имущественный вред, вправе выступать в прениях (в качестве гражданского истца), а если ему причинен вред моральный или физический - не вправе» [3, с.63-64].

На подобное неправомерное ограничение прав потерпевшего неоднократно указывали и многие российские процессуалисты [4, с. 16-17]

Однако находились и противники данной позиции. Против предоставления потерпевшему права участвовать в судебных прениях по всем без исключения уголовным делам выступала Н. Я. Калашникова, мотивируя свою позицию тем, что «потерпевшие как лица заинтересованные, нередко преследуют свои личные цели, что, конечно, в ряде случаев не может не отразиться и, притом самым неблагоприятным образом, на объективности их выводов по делу» [5, с.243-249]. Потерпевший в своем выступлении в

судебных прениях, по ее мнению, может не разделять мнение прокурора, в результате «значительно снижается воспитательное значение выступления прокурора в судебных прениях» [5, с.259]. Исходя из изложенного Н. Я. Калашникова предлагает предоставить потерпевшему или его представителю право участия в судебных прениях только по делам частного обвинения, а по остальным делам только в тех случаях, когда в процессе не участвует ни прокурор, ни общественный обвинитель» [5, с.259]. Аналогичную точку зрения высказывал и Н. Н. Полянский [6, с.65-69].

Данные аргументы нельзя признать убедительными. Если потерпевший является заинтересованным в исходе дела лицом и ему нельзя разрешить участвовать в судебных прениях по всем делам, то указанный запрет должен был действовать и тогда, когда в процессе не участвовал ни прокурор, ни общественный обвинитель. К тому же и гражданский истец, и гражданский ответчик - тоже заинтересованные стороны в уголовном процессе, однако им было предоставлено право участия в судебных прениях. Если же прокурор и потерпевший, как правильно отмечали В. М. Савицкий и И. И. Потеружа, и разойдутся во мнении о доказанности обвинения и мере наказания виновному, то этого опасаться не нужно, ибо в таком случае суду придется лишь более тщательно взвесить все высказанные в прениях точки зрения и учесть их при постановлении приговора [2, с.78]. Предоставление потерпевшему права участвовать в судебных прениях по всем уголовным делам «приведет не к снижению, а к повышению воспитательной роли судебного процесса» [7, с. 13].

Следует согласиться с теми процессуалистами, которые высказывались и высказываются за предоставление потерпевшему или его представителю права участвовать в судебных прениях по всем уголовным делам.

Поэтому совершенно обоснованно это положение закреплено в УПК РК 1997 г. (ст. 364).

Одним из важнейших процессуальных прав потерпевшего по делам частного обвинения является право на примирение с обвиняемым, которое является основанием для прекращения уголовного дела.

Примириться означает - мириться, прекращать вражду, восстанавливать согласие, мирные отношения; терпимо относиться к чему-либо [8, с.350]. Следовательно, примирение представляет собой соглашение о прекращении конфликта и возникшего в связи с этим судебного спора миром без вмешательства государства. Оно возможно, как правило, при условии, что потерпевший получил соответствующее удовлетворение, определенную компенсацию причиненного вреда, в том числе и морального [9, с.76].

Примирение с обвиняемым - это процессуальный институт, который приводит к окончанию производства по уголовному делу без вынесения по нему судебного решения при условии, что стороны пришли к взаимному согласию и не имеют друг к другу претензий.

Правовая регламентация примирения частного обвинителя с обвиняемым регулируется ч. 2 ст. 32 УПК РК, которая гласит, что дела о преступлениях, указанных в ст. 33 Кодекса, считаются делами частного обвинения, возбуждаются не иначе как по заявлению потерпевшего и подлежат прекращению за примирением его с обвиняемым. Такое примирение обязательно для государственных органов и должностных лиц, осуществляющих уголовно-процессуальную деятельность. Некоторые российские процессуалисты в этой связи справедливо отмечают: «Продолжение против воли потерпевшего в таких случаях означало бы подмену его интересами государства, превращение уголовного процесса в неуправляемую машину репрессии, чуждую интересам личности и цели защиты прав человека» [10, с.60]. Такая императивность вполне оправданна. Поскольку по делам частного обвинения преступлением затронут лишь интерес потерпевшего, а не государства или общества, а значит, потерпевшему и решать - продолжать поддерживать обвинение или заявить о примирении с обвиняемым.

Право потерпевшего на примирение по делам частного обвинения реализуется по следующим процессуальным правилам. Во-первых, потерпевший вправе по собственной инициативе поднять вопрос : примирении. Во-вторых, решить вопрос о примирении стороны должны до удаления суда в совещательную комнату. В-третьих, возбуждение дела прокурором в порядке ч. 2 ст. 33 УПК РК не должно лишать стороны права на примирение. В-четвертых, действующий УПК РК не содержит требований, касающихся формы заключения мирового соглашения, а также его условий (например : возмещении причиненного вреда), какими должны быть эти условия и сроки их выполнения и т.д.

В судебной практике по делам частного обвинения для того, чтобы признать мировое соглашение состоявшимся, потерпевшему достаточно заявить до или во время судебном заседании, что он не имеет претензий к подсудимому и желает примирения, после чего суд прекращает дело в соответствии с п. 6 ч.

ст. 37 УПК РК. С процессуальной точки зрения право на примирение потерпевшего с подсудимым выглядит полностью обеспеченным. Однако если в законе отсутствует процедура, регулирующая вопросы примирения сторон, могут ли в полной мере быть обеспечены права потерпевшего, который возбуждает уголовное дело частного обвинения и участвует в уголовном процессе ради их защиты. На наш взгляд, отсутствие процедуры, которая бы прямо регулировала вопрос о примирении сторон в уголовном судопроизводстве, ставит под угрозу эти права и интересы потерпевшего.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что новое уголовно-процессуальное законодательство Республики Казахстан наделило потерпевшего по делам частного обвинения широкими прайми, и это является позитивным моментом в свете расширения диспозитивных начал судопроизводства по уголовным делам. Имеющийся же у данного субъекта по уголовно-процессуальному законодательству Республики Казахстан объем обязанностей обеспечивает возможность демократического рассмотрения уголовных дел и не ограничивает правомочия потерпевшего какими-либо условиями.

1 Кокорев Л. Д. *Охрана прав потерпевшего в советском уголовном процессе. В сб.: Развитие прав граждан СССР и усиление их охраны на современном этапе коммунистического строительства.* - Саратов, 1962. - С. 303-308.

2 Савицкий В. М., Потеружа И. И. *Потерпевший в советском уголовном процессе.* - Воронеж: Издательство Воронежского университета, 1963.

3 Савицкий В. М. *Если человек пострадал от преступления.* - М.: Знание, 1967.

4 Абабков А. В. *Защитить права потерпевшего //Российская юстиция.* - 1997. -М 31- С. 16-17.

5 Калашникова Н. Я. *Расширение прав потерпевшего в уголовном судопроизводстве //Вопросы судопроизводства и судостройства Союза ССР.* - М: Госюриздат, 1959. - С 241-278.

6 Давыдов П. М. *Обвинение в советском уголовном процессе.* ~ Свердловск: Сред.-Урал. кн. изд-во, 1973.

7 Божьев В. *Потерпевший в советском уголовном процессе: автореф.дис....канд.юрид. наук.* - М, 1963.

8 Ожегов С. РЛ, Шведова Н. Ю. *Толковый словарь русского языка.* ~ 4-е изд. перераб. и доп. - М.: Азбуковник, 1997.

9 Варнаховская Е. М. *Компенсация морального вреда потерпевшего российском уголовном процессе: дис. ...канд. юр. наук.* - Иркутск 2002.

10 Шамардин А. *Примирение и отказ от поддержки обвинения должны утверждаться судом //Российская юстиция.* - 2001. - № 2. - С. 60-61.

Түйін

Мақалада жәбірленушінің жеке айыптаушы ретінде қылмыстық процестегі оқілеттігі қаралады.

Summary

The article is dedicated victims authority as a private prosecutor in the criminal case.

О НЕКОТОРЫХ АСПЕКТАХ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В СФЕРЕ БОРЬБЫ С НЕЗАКОННОЙ МИГРАЦИЕЙ

Б. Досжанов -

*ст. преп. Уральского государственного педагогического
университета имени М. Утемисова*

С обретением независимости и переходом на рыночные отношения в Казахстане проведены социально-экономические, политические реформы и преобразования во всех сферах жизнедеятельности. Неустойчивый характер динамики развития экономики и в результате, усугубление ситуации на внутреннем рынке труда, сформировали миграционное поведение части населения. Утрата сфер приложения труда и возможности получения доходов внутри республики предопределили миграционный отток населения в зарубежные страны.

Сложившаяся тенденция оттока населения определяет политику государства в области миграции. Вопросы регулирования, упорядочения и стабилизации миграции выступают в качестве приоритетных направлений государственной политики. Происходит совершенствование законодательства во всех секторах миграционного спектра. В последние годы продолжается наращивание регулятивного потенциала для управления мобильностью мигрантов. Учитывая, что миграция является трансграничным и транснациональным явлением, большое значение придается сотрудничеству с зарубежными государствами, особенно государствами - участниками СНГ, вовлеченных в данный процесс[1].

Вопросы эффективного управления миграцией рассматриваются на региональном уровне. Происходит активный диалог, направленный на разработку согласованных действий по регулированию миграционных потоков. В государствах - участниках СНГ чрезмерная миграционная подвижность населения - относительно новое явление, в связи с чем существуют определенные трудности. Проводятся межгосударственные консультации на различных уровнях управления. Наиболее актуальными являются вопросы защиты прав трудящихся-мигрантов, проблемы оптимизации преимуществ организованной трудовой миграции, формирование институционального потенциала и межведомственного и межгосударственного взаимодействия, а также вопросы предупреждения незаконной миграции.

Стратегическими направлениями деятельности Республики Казахстан в миграционной сфере являются:

- содействие временным казахским мигрантам, осуществляющим трудовую деятельность за пределами республики, в решении имеющихся проблем;
- расширение масштабов и количества стран для организованного трудоустройства казахстанцев;
- содействие в повышении образовательного и профессионального уровня потенциальных трудовых мигрантов;
- совершенствование межгосударственного сотрудничества по миграционным вопросам;
- выполнение принятых Республикой Казахстан международных обязательств в отношении беженцев;
- содействие переселению этнических казахов на историческую родину.

Внешняя миграция граждан на постсоветском пространстве в подавляющем большинстве носит добровольный характер, то есть, связана с намерением решать частные вопросы, работать, заниматься коммерческой деятельностью, учиться, отдыхать или проживать в соответствующих государствах.

Миграция на территорию приграничных регионов государств - участников СНГ, как правило, связана с деловыми и частными контактами.

Высокий удельный вес целей поездок такого характера отражает исторически сложившееся тесные экономические, родственные и культурные связи, существующие между населением приграничных регионов государств - участников СНГ.

Для всех типов миграции характерна направленность к крупным промышленным, научным \ культурным центрам с развитой инфраструктурой (центростремительные миграции). Мотивация мигрантов пребывающих в государства - участники СНГ из других стран связана с экономическим* причинами, то есть соображениями трудоустройства.

В настоящее время официальная инфраструктура, обслуживающая внешнюю трудовую миграцию (информационные службы, посреднические сервисы по трудоустройству, поиску жилья, помощи в

оформлении регистрации и т.п.) минимальна. Преобладают неформальные силы и теневое посредничество. Поэтому большинство эмигрантов при организации миграции пользуются ненадежной или неверной информацией, полученной через посредников и знакомых, и такими же каналами трудоустройства и поиска жилья. Преобладание неофициальных и нелегальных связей на этапе трудоустройства является существенным фактором дальнейшей маргинализации мигрантов и их эксплуатации.

Отмечаются многочисленные факты грубого нарушения трудовых прав иммигрантов: принуждение работать сверх положенного времени; отсутствие социальных льгот, оплаченных выходных, отпуска по болезни и прочие; принуждение работать с повышенной интенсивностью; без оплаты или с неопределенными перспективами оплаты. Работодатели часто изымают документы, удостоверяющие личность мигранта - под предлогом регистрации, ~ что делает мигрантов еще более уязвимыми.

По данным различных исследований до 80% трудовых мигрантов не имеют письменного договора со своим работодателем и получают зарплату так называемым «черным налом».

Незаконное положение мигрантов порождает серьезные вызовы для принимающего государства: растет уровень криминализации общества, причем не столько за счет преступности среди мигрантов, сколько за счет преступлений против мигрантов (коррупция, сверхэксплуатация и рабский труд, неоплата по завершению работы, ограбления); возникают угрозы экономической безопасности здоровья населения и т.д. [2]

Из-за нерешенности вопросов регистрации по месту пребывания и получения разрешительных документов на трудовую деятельность, большинство мигрантов находятся в теневом экономическом пространстве. Опросы, проведенные в среде мигрантов, подтверждают, что они хотят законно платить соответствующие налоги в государственный бюджет, но не могут по причине несовершенства законодательства.

К числу негативных сторон протекающих в настоящее время иммиграционных процессов, прежде всего, следует отнести:

- 1) формирование направленности иммиграционных потоков на отдельные регионы государств в соответствии с устремлениями иностранцев без учета национальных интересов самого государства;
- 2) наличие значительного количества незаконных трудовых мигрантов, длительное время не способных найти работу в силу низкой квалификации или иных причин и решающих свои материальные проблемы путем совершения противоправных деяний, либо ведущих маргинальный образ жизни;
- 3) массовое распространение фальсифицированных, некачественных и контрабандных товаров;
- 4) увеличение уровня криминализации иммиграционных процессов, напрямую связанное с масштабностью незаконной внешней миграции;
- 5) появление тенденции к усложнению процесса адаптации иностранных граждан к принятым в местах их пребывания поведенческим и культурным традициям населения, что связано с увеличением в иммиграционных потоках из этих стран лиц молодого возраста, не имеющих опыта межнациональных контактов на бытовом уровне;
- 6) увеличение масштабов беспризорности и безнадзорности несовершеннолетних за счет детей - иммигрантов;

В этих условиях на первый план выходит проблема незаконной внешней миграции, включая трудовую, масштабы и темпы которой в последнее время стали представлять серьезную угрозу национальной безопасности ряду государств - участников Содружества.

Несовершенство законодательной базы по трудовой миграции и отсутствие четкого механизма регулирования миграционных потоков внутри Содружества Независимых Государств стали причиной нелегальной миграции и возникновения условий для нарушения прав человек и роста коррупции,

В результате большинство из них вынуждены возвратиться на Родину, где, к сожалению, многих из них ждет безработица. Об этом свидетельствуют ряд актуальных и обширных исследований по проблемам принудительного труда и нелегальной миграции, социального статуса иностранных работников, которые проводились МОТ, МОМ, ОБСЕ и другими общественными организациями в Казахстане, Кыргызстане, России и Таджикистане.

В связи с этим, вышеперечисленные обстоятельства обуславливают необходимость усиления государственной политики, направленной на решение проблем, связанных с трудовой миграцией.

Правовую основу решения проблем трудовой миграции составили международные конвенции и пакты. Казахстан является участником основополагающих документов ООН, Конвенций Международной организации труда и Международной организации по миграции в области защиты прав человека и миграции.

6 марта 1998 года в городе Москва подписано Соглашение о сотрудничестве государств - участников СНГ в борьбе с незаконной миграцией. Данное Соглашение подписано правительствами следующих государств: Азербайджанской Республики, Республики Армении, Республики Беларусь, Грузии, Республики Казахстан, Кыргызской Республики, Республики Молдова, Российской Федерации, Республики Таджикистан, Туркменистана, Республики Узбекистан, Украины.

Согласно правоприменительной практике, незаконными (нелегальными) мигрантами считаются лица, нарушившие правила въезда на территорию страны либо правила пребывания на ее территории. К этой категории причисляют также тех, кто занимается незаконной (нелегальной) трудовой деятельностью. Иностранцы граждане, незаконно находящиеся на территории государств - участников СНГ, пересекают государственную границу, как правило, в соответствии с установленным порядком, а затем незаконно остаются в стране.

В целом прослеживается два аспекта нерегулируемой миграции.

Во-первых, это незаконная миграция, связанная с въездом тех граждан, которые имеют целью определенное время оставаться в стране для осуществления нелегальной трудовой деятельности. Во-вторых, это незаконная «транзитная» миграция.

Рассматривая происходящие миграционные процессы с позиции права, дифференцируя их с экономическим эффектом от трудовой миграции, ряд исследователей отмечают, что незаконная миграция актуализирует отдельные проблемы, связанные с условиями становления рыночной экономики и социально-политической сферы государственного регулирования, способствует совершению административных правонарушений и преступлений, демпингу на рынке труда и сферы услуг.

Этот социальный феномен в совокупности с иными факторами создает потенциальные условия для:

- формирования территориальных анклавов с большинством, либо со значительной долей этнических иммигрантов среди постоянного населения и последующей возможностью вмешательства государств - миграционных доноров во внутренние дела государства в целях защиты прав и интересов своих соотечественников;
- серьезного ухудшения социального положения граждан самого государства в местах массового оседания мигрантов из-за роста безработицы, повышения цен на жилье, продукты питания, а также чрезмерной нагрузки на социальную инфраструктуру и неоправданной нагрузки на местные и региональные бюджеты;
- усиления противоречий в сфере экономических и межэтнических отношений, возникновения на этой основе межэтнических конфликтов и столкновений в ранее стабильных в этом отношении регионах:
- проникновения в страну членов экстремистских организаций и как следствие, усиления террористической угрозы;
- формирования организованных преступных группировок на этнической и межэтнической основе;
- оттока денежных средств в экономику стран - миграционных доноров, снижению налоговых поступлений в бюджеты разного уровня;
- формирование теневого оборота финансовых средств, в значительных объемах, используемых! кроме прочего, для финансирования преступной деятельности;
- нарушения экологической и санитарной безопасности населения страны вследствие незаконно проникновения лиц-носителей опасных инфекционных, вирусных заболеваний;
- несоответствие изменившегося типа и целей миграционных процессов формам, средствам методам регулирования общественных отношений в сфере миграции;
- отсутствие на сегодняшний день единой информационной системы, объединяющей информационные ресурсы компетентных органов государств-участников СНГ, что не позволяя оперативно решать вопросы контроля соблюдения иностранными гражданами и лицами без гражданства правил въезда (выезда) и режима пребывания (проживания);

- несовершенство законодательства, определяющего ответственность лиц, являющихся соучастниками организации незаконной миграции;

- низкий уровень правовой культуры большинства мигрантов, незнание ими требований национального миграционного законодательства, что обусловлено стремлением абстрагироваться от иной конфессиональной и культурной среды и, как следствие, минимизация социальных контактов с ее представителями.

Одним из главных направлений деятельности по противодействию незаконной миграции является совершенствование национального миграционного законодательства, направленного на установление четких правовых запретов на незаконную миграцию и пребывание иностранных граждан и лиц без гражданства в стране.

Анализ кодифицированных нормативных правовых актов в сфере уголовного и административного законодательства государств - участников СНГ позволяет сделать вывод об определенной общности подходов, использованных законодателями при формировании нормативной правовой базы противодействия незаконной миграции. Вместе с тем, в национальных законодательствах есть и весьма существенные отличия, что при определенном изменении социально-экономического положения в государствах, а также при глубоком анализе существующей правоприменительной практики могут быть использованы в сфере дальнейшего совершенствования миграционного законодательства.

Так, большинство уголовных кодексов государств - участников Содружества содержат правовые нормы, устанавливающие уголовную ответственность за незаконное пересечение государственной границы.

Как правило, за совершение данного преступления максимальная санкция достигает трех лет лишения свободы, в отдельных случаях - пяти лет. Набор квалифицирующих признаков тоже достаточно однороден: совершение преступления группой лиц по предварительному сговору, организованной группой либо с применением насилия.

Вместе с тем, определенный интерес вызывает подход белорусских законодателей, активно использующих институт административной преюдиции при формулировании норм уголовного законодательства. Так, в частности, статьей 371 Уголовного кодекса Республики Беларусь установлена уголовная ответственность за умышленное незаконное пересечение государственной границы Республики Беларусь, совершенное в течение года после наложения административного взыскания за такое же нарушение.

Аналогичный подход использован в Республике Казахстан. Статья 330-3 Уголовного кодекса Республики Казахстан регламентирует состав преступления, связанного с неоднократным приемом на работу работодателем иностранцев и лиц без гражданства, пребывающих на территории Республики Казахстан без соответствующего разрешения уполномоченного органа, а также неоднократным нарушением работодателем правил использования в Республике Казахстан иностранной рабочей силы.

Ряд государств - участников СНГ, в том числе, присоединившиеся к Конвенции ООН против транснациональной организованной преступности и дополняющим ее Протоколом, в своих национальных законодательствах ввели уголовную ответственность за организацию незаконной миграции (Россия, Беларусь, Казахстан, Киргизия, Молдова).

Особый интерес вызывает предусмотренная Уголовным кодексом Азербайджанской Республики норма, устанавливающая ответственность за невыполнение решения о выдворении. Представляется, что в случае возможности самостоятельного выезда иностранного гражданина или лица без гражданства за пределы территории страны при вынесении в отношении него решения о высылке (выдворении, депортации) данное положение может существенным образом стимулировать данную категорию мигрантов на необходимость безусловного соблюдения вынесенных в отношении них правовых предписаний.

Предусмотренные национальными административными кодифицированными актами перечни составов административных правонарушений в сфере миграции являются во многом однородными и предусматривают ответственность, в частности, за нарушение режима пребывания (проживания), незаконное осуществление трудовой деятельности.

При этом в большинстве случаев национальные законодательства выделяют в отдельные составы административных правонарушений деяния, связанные с нарушением миграционного законодательства работодателем или принимающим (приглашающим) иностранного гражданина или лица без гражданства

юридическим, должностным или физическим лицом (Россия, Украина, Азербайджан, Казахстан, Кыргызстан, Беларусь).

Произошедшие в недалеком прошлом значительные изменения миграционного законодательства РФ, связанные с введением в ряде случаев института квотирования иностранной рабочей силы, явились основанием для введения ряда составов административных правонарушений в сфере миграции - нарушение правил привлечения иностранных граждан и лиц без гражданства к трудовой деятельности, осуществляемой на торговых объектах (в том числе в торговых комплексах), а также несоблюдение установленных в соответствии с федеральным законом в отношении иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных организаций ограничений на осуществление отдельных видов деятельности.

Огромную роль в решении проблем трудовой миграции в странах Центральной Азии и в частности, Республики Казахстан, а также Российской Федерации играют международные организации, такие как МОМ, МОТ, ОБСЕ, ЮНЕСКО, а также различные неправительственные организации, при поддержке которых реализуются межгосударственные, региональные пилотные проекты, направленные на регулирование трудовой миграции, проводятся исследования, семинары, конференции, что положительно сказывается на решении вопросов связанных с трудовой миграцией.

Таким образом, можно констатировать, что в Казахстане за последние годы проделана определенная работа по разработке и реализации государственной политики в сфере трудовой миграции, в рамках которой формируется национальная модель регулирования данной сферы деятельности, так:

- принята достаточная нормативно-правовая база, в которой учтены практически все международные обязательства страны, различные вопросы сферы трудовой миграции;
- стала развиваться инфраструктура по регулированию трудовой миграции, вербовке и направлению рабочей силы за рубеж;
- разрабатываются и внедряются меры по информационному обеспечению этого процесса и доступности к информации трудовых мигрантов, в республике действуют ряд информационно-аналитических центров;
- отрабатывается система полноценного учета трудовых мигрантов, выезжающих за рубеж;
- усиливается взаимодействие государства с гражданским обществом по упорядочению процессов трудовой миграции, при этом активизируется деятельность неправительственных организаций;
- предпринимаются конкретные шаги по заключению двусторонних межправительственных соглашений и договоров, разработке механизма их реализации, причем в этом вопросе скоординированы усилия правительства и парламента страны.

Представляется целесообразным на основе сближения законодательств обеспечить гражданам Содружества равные гарантии в социально-трудовой сфере, включая гарантии в области занятости, условий охраны и оплаты труда, социального обеспечения и социального страхования.

Также в рамках межгосударственного урегулирования вопросов в сфере трудовой миграции наиболее важным пунктом представляется координация деятельности органов социального, пенсионного и медицинского обеспечения. К сожалению, на сегодняшний день трудовой мигрант, осуществляющий свою деятельность на территории иностранного государства, вынужден платить необходимые отчисления в соответствующие органы страны-реципиента, но в последующем, при выходе на пенсию, все эти отчисления не засчитываются в его трудовой стаж в Республике Казахстан.

Важное значение имеет вывод о том, что для создания общего рынка труда в рамках СНГ необходимо проводить целенаправленную политику, учитывающую спрос на рабочую силу в государствах Содружества, их социальные и финансовые возможности.

Важнейшим элементом в закреплении новых социальных трудовых отношениях в рамках СНГ должно являться трудовое законодательство, предусматривающее соблюдение единых принципов, на основе международных норм, обеспечивающих необходимый уровень и полноту правового регулирования труда, а также гарантий прав граждан и механизмов их реализации по всем основным институтам трудового права.

В нормативно-правовой сфере необходимо активизировать дальнейший анализ и подготовку\ предложений по совершенствованию национального законодательства в сфере трудовой миграции и других сферах (налоговой, таможенной, жилищной и др.), а также по развитию и усилению координации деятельности соответствующих государственных структур и их взаимодействия с международными и общественными организациями, интенсифицировать сотрудничество по совершенствованию

законодательства в области трудовой миграции с целью защиты прав мигрантов и эффективного использования трудовых ресурсов, включая заключение соглашений, как на двустороннем, так и многостороннем уровнях, в том числе в рамках Евро-Азиатского Экономического Сообщества и других региональных организаций.

Исходя из национальных интересов государств - участников СНГ и целей и задач развития Содружества, в сфере борьбы с незаконной миграцией можно выделить и рекомендовать:

1. Рассмотреть возможность скорейшего присоединения к Конвенции ООН против транснациональной организованной преступности и дополняющих ее Протоколов.

2. Установить уголовную ответственность за организацию незаконной миграции, разграничив при этом организацию незаконного въезда, пребывания и выезда за пределы государства. Отнесение данного преступления к категории тяжких позволит компетентным органам в полной мере использовать методы и формы оперативно-розыскной деятельности для успешного предупреждения и пресечения данного вида преступлений.

3. Ввести уголовную ответственность за неоднократное нарушение порядка и правил привлечения иностранной рабочей силы, а также за въезд на территорию государства иностранных граждан и лиц без гражданства, ранее выдворенных (высланных или депортированных), до истечения срока снятия запрета на въезд.

4. Предусмотреть возможность привлечения к уголовной ответственности иностранных граждан и лиц без гражданства, не покинувших в установленный национальным законодательством срок территорию страны в случае вынесения в отношении указанной категории граждан решений о высылке (выдворении, депортации).

5. На основе международного опыта принять меры к унификации порядка и условий содержания задержанных за нарушение национального миграционного законодательства иностранных граждан и лиц без гражданства.

6. Рассмотреть вопрос о создании единого Межгосударственного (для государств - участников СНГ специализированного банка данных о транснациональных преступных группах, занимающихся преступной переправкой незаконных мигрантов, их лидерах, а также коммерческих, общественных и иных организациях и структурах, причастных к организации незаконной миграции.

По Вопросам законодательного обеспечения и регулирования миграционной политики в государствах - участниках СНГ Межпарламентской Ассамблеей государств - участников СНГ приняты:

1. «О согласованных принципах регулирования гражданства» (29 декабря 1992 г.);

2. Хартия социальных прав и гарантий граждан независимых государств (29 октября 1994 г.), раздел 2;

3. Модельный закон «Миграция трудовых ресурсов в странах СНГ» (1995 г.);

4. Модельный закон «Об общих принципах регулирования вопросов, связанных с беженцами - гражданами бывшего СССР на территориях государств Содружества» (1998 г.);

5. Рекомендации о законодательном обеспечении регулирования миграционных процессов в государствах - участниках СНГ (2007 г.);

6. Рекомендательный глоссарий терминов и понятий в сфере регулирования миграционных процессов в государствах - участниках СНГ (2007 г.);

7. Постановление Межпарламентской Ассамблеи СНГ «О правовом обеспечении согласованной миграционной политики государств - участников СНГ» (2007 г.).

На 2010 год запланирована разработка следующих документов:

1. Концепции общего миграционного пространства государств - участников СНГ;

2. Модельного закона «О миграции» [3].

Наращение миграционных процессов влечет за собой активизацию таких негативных проявлений, как нелегальная миграция, незаконный вывоз и торговля людьми.

Таким образом, из проведенного анализа можно сделать некоторые выводы, а именно:

- Поскольку миграция носит международный характер, согласованные действия в области миграции Правительств СНГ и Евро-АзЭС, гармонизация законодательств, принятие межправительственных соглашений и выработка механизма их реализации являются важнейшей составляющей, нацеленной на решение данной проблемы.

- После проведения сравнительного анализа действующего законодательства Республики Казахстан в области трудовой миграции необходимо констатировать факт, что основной акцент при разработке и принятии законодательных актов делается на правовое укрепление положения трудового мигранта в стране пребывания, максимальную легализацию его статуса, на предотвращение незаконной трудовой миграции.

1. Рекомендации по гармонизации национального законодательства государств-участников СНГ в сфере борьбы с незаконной миграцией/Приложение к постановлению комиссии от 23 октября 2008 года. - № 4.

2. Аналитический отчет по итогам исследования Центра социальных исследований при Американском Университете в Центральной Азии. ~Б., 2008. -С. 23.

3. Решение № 22 Консультативного Совета по труду, миграции и социальной защите населения государств-участников Содружества Независимых Государств. - Астана, 25 июня 2009 года.

Түйін

Мақалада заңсыз миграциямен күрес аясындағы заңнаманы жетілдірудің кейбір құқықтық аспектілеріне зерделеу жасалынады. ТМД мемлекеттерінің миграцияға қатысты нормативті-құқықтық негіздерінің салыстырмалы анализі жасалған

Summary

The paper analyzes some aspects of improving the legislation in the sphere of combating illegal migration. A comparative analysis of the normative - legal base for the migration of the CIS.

ПРОБЛЕМЫ ПРИМЕНЕНИЯ ОГНЕСТРЕЛЬНОГО ОРУЖИЯ КАК МЕРЫ ПРЕСЕЧЕНИЯ АДМИНИСТРАТИВНЫХ И УГОЛОВНЫХ ПРАВОНАРУШЕНИЙ

М.Б.Татенова -

*ст. преп. каф. «Уголовного права и процесса»
Ошского государственного юридического института*

Применение огнестрельного оружия чаще всего связано с пресечением преступлений. Поэтому возникает вопрос, является ли эта мера административно-пресекающей, входит ли она в систему административного принуждения? Положительный ответ на данный вопрос можно аргументировать следующим:

- огнестрельное оружие применяется субъектами административной власти, и только ими, а все остальные субъекты права (должностные лица, граждане), используют его не для реализации властных полномочий, а для необходимой обороны;

- реализуется эта мера пресечения административным правом;

- применение огнестрельного оружия прямо не связано с возбуждением уголовного дела и может иметь место до возбуждения уголовного дела, после его приостановления, прекращения, а также для пресечения невиновных общественно опасных действий.

Это средство воздействия лежит на грани между административным и уголовным принуждением, но все же в большей степени относится к первому. Главная особенность применения огнестрельного оружия, как указывают многие авторы, состоит в том, что его реализация не связана с пресечением административного проступка, а обусловлена необходимостью немедленного прекращения таких действий, которые по степени общественной опасности могут быть квалифицированы как преступные[1]. Следует заметить, что в некоторых случаях обстоятельства, служащие основаниями применения огнестрельного оружия сотрудниками милиции, внешне напоминают административные правонарушения. Так выглядит, например, попытка завладения табельным оружием работника милиции, когда задерживаемое лицо приближается к нему, отказываясь выполнить требования остановиться.

либо создание реальной угрозы жизни и здоровью людей, водителем транспортного средства, нарушающим административные правила дорожного движения и др.

Мы полагаем, что в данном случае с помощью огнестрельного оружия пресекаются не административные проступки, - что принципиально важно, - а такие противоправные действия, которые, благодаря существованию отдельных внешних обстоятельств (например, управление транспортом в состоянии алкогольного опьянения), достигают степени общественной опасности, присущей уголовно-правовому деянию. В ряде случаев, подчеркивают отдельные авторы, при умышленном либо неосторожном нарушении правил движения, квалификация противоправного деяния, как преступления и только как проступка зависит в основном от наступления вредных последствий[2]. «Законодатель, - подчеркивает Д.Н. Бахрах - не может признавать общественно опасные деяния преступлением либо по тому, что свойства деяния не до конца опознано, либо потому, что достаточно применения мер административного принуждения, либо по другим причинам»[3].

Применение огнестрельного оружия в отличие от других мер административного пресечения всегда носят активный характер, в то время как использование физической силы и специальных средств в некоторых случаях происходит в форме пассивного сопротивления: «живых коридоров», устраиваемых сотрудниками милиции; применение спецсредств для принудительной остановки транспорта либо препятствование движению толпы.

Характерной особенностью правовой природы применения огнестрельного оружия является своеобразный характер административного усмотрения в процессе реализации данной меры. Авторы, исследующие вопросы административного усмотрения, раскрывают его сущность главным образом в плане правового вывода: применять или не применять предусмотренное юридической нормой действие[4]. Однако, особенности исследуемой меры предупреждения таковы, что в ходе ее реализации немаловажным является усмотрение второго порядка: какой ущерб может быть выбран сотрудником милиции, применяющим оружие? Следует учитывать, что возможности дозирования принудительного воздействия здесь иные, чем, скажем, при выборе приемов единоборства, а тем более - размера штрафа. Таким образом, усмотрение в процессе применения данной меры принуждения - это усмотрение с императивным условием. Причем императивность его выше, чем та, которая присуща применению специальных средств. Так, если в ходе применения резиновой палки возможен широкий выбор мест нанесения ударов, в том числе по спине и в область груди, а также силы ударов, то выстрел из огнестрельного оружия в эти же места может привести к тяжким последствиям. К тому же силу воздействия пули регулировать невозможно. В данном случае можно вести речь об объективированном усмотрении в процессе применения огнестрельного оружия, обязывающим, если позволяют обстоятельства, вести прицельный огонь по верхним либо нижним конечностям тела.

Являясь физическим средством пресечения неправомерных действий, огнестрельное оружие представляет собой такое техническое устройство, результат применения которого, как указывали еще юристы начала нынешнего века, не может быть учтен заранее[5]. Эта мера может дать непредсказуемые фактические последствия: от легкой раны до смерти лица. И в том, и в другом случае решающую роль могут сыграть случайные факторы: окружающая обстановка, почва, дорожное покрытие и даже конструктивные особенности табельного оружия, которым оснащена милиция.

Одним из характерных признаков применения огнестрельного оружия является реализация данной меры в сверхэкстремальных, стрессовых условиях. Причем стресс вызывают как сами общественно опасные действия правонарушителя, так и осознание возможности причинения серьезного вреда в результате выстрела, а кроме того - и боязнь ответственности за причиненный ущерб и невыполнение служебного долга. По мнению авторов, исследовавших особенности психических процессов сотрудников милиции в ситуации действия оружием, данная мера принуждения всегда реализуется в экстремальных условиях и характеризуется особым напряжением психологических сил лица[6]. Опрошенные сотрудники милиции, применявшие огнестрельное оружие, в большинстве своем (71,6%) указали на излишнее волнение, мешавшее сосредоточиться; стрессовыми назывались и такие обстоятельства, как сосредоточенность развития ситуации, необходимость следить за действиями группы лиц, и др. Наконец, отличие данной пресекающей меры от иных специальных мер административного пресечения состоит в том, законодатель устанавливает два правовых режима реализации: применение и использование огнестрельного оружия. Это также свидетельствует об исключительном месте названной меры в системе мер правового принуждения.

Как правило, авторы исследований последних лет по вопросам применения и использования огнестрельного оружия выделяют такой элемент правовых основ, как основания названной меры пресечения. Данный элемент занимает в правовых основах центральное место, так как лишь при наличии оснований применения и использования оружия можно вести речь о соблюдении установленных законом условий, порядка и пределов применения данной меры пресечения.

В юридической науке нет единого мнения о том, что является основанием применения данной меры пресечения. На взгляд одних авторов, таковыми следует признавать фактические обстоятельства, свидетельствующие о возможности применения оружия по его прямому назначению, эти обстоятельства перечислены в частях 2, 3, 4 статьи 15 Закона «Об органах внутренних дел Кыргызской Республики»[7]. По мнению других, возникновение реальной угрозы посягательства на исчерпывающий перечень объектов уголовно-правовой охраны, названных в части 2 статьи 15 Закона, является юридическим основанием применения огнестрельного оружия и влечет обязанность своевременного применения данной меры принуждения[8]. Третьи авторы предлагают считать таковыми исключительные по своему характеру условия, с возникновением которых Закон связывает возможность применения или использования сотрудниками милиции огнестрельного оружия. Эти основания, пишут они, в частях 2-5 статьи 15 вышеназванного закона[9].

Представляется, что перечисленные выше позиции не совсем точны. Дело в том, что на практике нередко существуют ситуации (обстоятельства), реально угрожающие объектам, перечисленным в частях 2-5 статьи 15 Закона «Об органах внутренних дел», однако оружие не может быть применено. Так, например, сотрудники милиции, преследуя у вокзала стреляющего на ходу преступника, не могли применить оружие, так как вокруг было много граждан. И законодательство о применении оружия отображает такие ситуации, устанавливая соответствующие условия (запреты). Думается, что наличие обстоятельств применения оружия в той или иной конкретной ситуации еще не предрешает вопрос о праве (возможности, обязанности) прибегнуть к данной мере принуждения. Они лишь указывают на возникшую необходимость защиты определенных прав, свобод и интересов с помощью самого строгого принудительного средства. Само же право причинить вред выстрелом возникает тогда, когда дополнительно соблюдены порядок, условия и пределы применения данной меры пресечения.

Таким образом, то или иное основание применения либо использования огнестрельного оружия, как и иных мер административного пресечения представляет из себя нормативно-определенное, типичное обстоятельство, прямо названное в законе, с которым связывается необходимость производства выстрела, удара и т.п. Причем, в большинстве случаев это обстоятельство носит характер неправомерных юридических действий. В этой связи определенный научный и практический интерес представляет вопрос о качественном состоянии обстоятельств, образующих состояние применения и использования оружия. В данном случае хотелось бы согласиться с позицией авторов, которые полагают, что основание - это такое обстоятельство, которое достигло той степени общественной опасности, с которой закон связывает необходимость действовать оружием[10]. Естественно проявляется, объективируется такая опасность в конкретных действиях правонарушителей, поэтому нельзя согласиться с В.С. Новиковым, который выделяет «раннюю» стадию возникновения основания применения огнестрельного оружия, а, следовательно, и позднюю[11]. В данном случае все же следует вести речь о качестве основания, полагая, что в отдельных случаях наивысшая степень угрозы охраняемым интересам позволяет сотруднику милиции применять огнестрельное оружие без предупреждения.

В юридической науке отсутствует сколько-нибудь широкая классификация оснований применения огнестрельного оружия, необходимость выработки которой вызвана тем, что правовое основание как элемент правовых основ законного применения и использования огнестрельного оружия тесно связан с другими их элементами - порядком, условиями и пределами данной меры пресечения. Причем правовое основание в системе данных структурных связей в полной мере определяет необходимость реализации других элементов, а следовательно, и правомерность действий должностного лица, применяющего либо использующего огнестрельное оружие в той или иной конкретной обстановке.

Единого правового акта, регламентирующего применение и использование огнестрельного оружия, нет. Об использовании и применении оружия в целях пресечения противоправных действиях говорится в ряде кыргызстанских законов, но наиболее подробно - в Законе «Об органах внутренних дел Кыргызской Республики».

Кто вправе применять оружие? По-видимому, все служащие правоохранительных организаций, которым оно выдается и которые наделены правом использовать его для пресечения противоправных действий. Очевидно, что в их круг не входят лица, которым доступ к оружию разрешен с иными целями (работники стрелковых тиров, военные руководители школ, лаборанты военных кафедр и т.д.), и руководители, получающие оружие для самообороны.

Согласно статье 15 Закона «Об органах внутренних дел Кыргызской Республики» сотрудники милиции имеют право применять огнестрельное оружие в следующих случаях: 1) для защиты граждан от нападения, опасного для их жизни или здоровья; 2) для отражения нападения на сотрудника милиции, когда его жизнь или здоровье подвергаются опасности, а также для пресечения попытки завладения его оружием; 3) для освобождения заложников; 4) для задержания лица, застигнутого при совершении тяжкого преступления против жизни, здоровья и собственности и пытающегося скрыться, а также лица, оказывающего вооруженное сопротивление; 5) для отражения группового или вооруженного нападения на жилища граждан, помещения государственных органов, общественных объединений, предприятий, учреждений и организаций; 6) для пресечения побега из-под стражи: лиц, задержанных по подозрению в совершении преступления; лиц, в отношении которых мерой пресечения избрано заключение под стражу; лиц, осужденных к лишению свободы; а также для пресечения попыток насильственного освобождения этих лиц.

Сотрудники милиции имеют право, кроме того, использовать огнестрельное оружие в следующих случаях: 1) для остановки транспортного средства путем его повреждения, если водитель создает реальную опасность жизни и здоровью людей и отказывается остановиться, несмотря на неоднократные требования сотрудника милиции; 2) для защиты граждан от угрозы нападения опасных животных; 3) для предупреждения о намерении применить оружие, подачи сигнала тревоги или вызова помощи.

В аналогичном порядке применяется и используется огнестрельное оружие и другими уполномоченными на то должностными лицами государственных органов.

Охранники служб частной детективной и охранной деятельности согласно статье 16-2 Закона «О частной детективной и охранной деятельности в Кыргызской Республике» [12] имеют право применять огнестрельное оружие в следующих целях: 1) для отражения нападения, когда его собственная жизнь подвергается непосредственной опасности; 2) для отражения группового или вооруженного нападения на охраняемую собственность; 3) для предупреждения (выстрелом в воздух) о намерении применить оружие, а также для подачи сигнала тревоги или вызова помощи.

О каждом случае применении огнестрельного оружия охранник обязан незамедлительно информировать орган внутренних дел по месту применения оружия.

В части 7 статьи 15 Закона «Об органах внутренних дел» закреплены гарантии личной безопасности сотрудника милиции. Он имеет право обнажить огнестрельное оружие и привести его в готовность, если считает, что в создавшейся обстановке могут возникнуть основания для его применения или использования. Попытка лица, задерживаемого сотрудником милиции с обнаженным огнестрельным оружием, приблизиться к нему, сократив при этом указанное им расстояние, или прикоснуться к его оружию дает работнику милиции право применить огнестрельное оружие.

Закон допускает применение огнестрельного оружия против любых лиц независимо от их вменяемости, возраста и гражданства, наличия депутатского, дипломатического и иных иммунитетов, служебного, социального положения и иных, характеризующих субъекта посягательства или задерживаемого субъекта, обстоятельств. Вместе с тем установлен и ряд ограничений. Так, по общему правилу запрещено применять огнестрельное оружие в отношении:

- беременных женщин, если это очевидно и известно;
- лиц с явными признаками инвалидности (к таким признакам относятся, в частности, отсутствие конечностей, невозможность самостоятельного перемещения или крайняя затрудненность и т.д.);
- несовершеннолетних, если их возраст очевиден или известен.

В исключение из общего правила закон разрешает прибегнуть к огнестрельному оружию, если женщина, инвалид или несовершеннолетний совершают одно из следующих действий:

- в одиночку или в составе группы оказывает вооруженное сопротивление;
- в одиночку или в составе группы совершает вооруженное нападение;
- в составе группы (то есть действует совместно хотя бы еще с одним соучастником, независимо

от его пола, возраста и состояния здоровья) осуществляет нападение, угрожающее жизни людей.

Ограничения установлены не только по субъективным, но и по объективным признакам. Запрещается применять оружие при значительном скоплении людей, когда от этого могут пострадать посторонние лица. Не будучи твердо уверенным в том, что никто из окружающих не пострадает, работник милиции, военнослужащий должен воздержаться от применения огнестрельного оружия. Например, если проводится освобождение заложников, то огонь ведется так, чтобы не поразить заложников; если оружие применяется для пресечения массовых беспорядков, то огонь ведется не просто по толпе, а по тем ее участникам, которые непосредственно осуществляют погромы, разрушения, поджоги и иные насильственные действия, оказывают вооруженное сопротивление силам охраны порядка.

Наряду с общими принципами административной деятельности - законностью и профессионализмом - при применении специальных средств пресечения, а тем более оружия, должен соблюдаться принцип минимизации вреда. Минимизации вреда способствует:

- информирование лиц, против которых возможно применение оружия, о том, что они имеют дело с сотрудником милиции, службы органа безопасности, уполномоченным должностным лицом. Принадлежность к милиции сотрудник доказывает своей служебной формой, служебным удостоверением, значком соответствующей службы милиции или устным заявлением: «Милиция».

- предупреждение о намерении использовать оружие. В части 3 статьи 15 Закона «Об органах внутренних дел Кыргызской Республики» закреплено, что применению оружия, как правило, должно предшествовать предупреждение о намерении его применения. Предупреждение как правило ведется голосом или предупредительным выстрелом.

- причинение лицу, против которого применяется огнестрельное оружие, по возможности наименьшего вреда. Причинение телесных повреждений, а тем более смерти, не является целью пресечения. Поэтому, когда работник милиции, военнослужащий, вынужден стрелять по человеку, он по возможности должен вести огонь по рукам, ногам, обязан стремиться сохранить жизнь тому, в адрес кого направлена данная мера пресечения.

- обеспечение раненым доврачебной помощи, вызов «скорой помощи», уведомление в возможно короткий срок родственников.

Применение огнестрельного оружия - самая серьезная мера пресечения, которая может повлечь причинение телесных повреждений и даже смерть. Поэтому в этом случае установлены дополнительные гарантии законности. Так, сотрудник милиции обязан о каждом случае применения огнестрельного оружия в течение 24 часов с момента его применения представить рапорт начальнику органа внутренних дел по месту своей службы или по месту применения огнестрельного оружия.

Правомерность применения оружия устанавливается в результате служебной проверки лицом, назначенным начальником ОВД. Она назначается обычно тогда, когда кому-либо причинен физический или имущественный вред, либо поступила жалоба на соответствующие действия сотрудника милиции, ибо по факту случившегося возбуждено уголовное дело. Обо всех случаях смерти или ранения вследствие применения огнестрельного оружия должен быть немедленно уведомлен прокурор.

1. Катюргин С.И. *Функции советской милиции: Учеб. пособие. Омск 1995. С- 95.*; Каплунов А.И. *Применение огнестрельного оружия в системе мер административного принуждения. Совершенствование административно-правовой деятельности органов внутренних дел. М., 1994. С.-46.*

2. Севрюгин В.Е. *Теоретические проблемы административного проступка: Дисс... на соискание науч. ст. д-ра юрид. наук // Академия МВД РФ. М., 1994. С -156.*

3. Бахрах Д.Н. *Административная ответственность граждан в СССР: Учеб. пособие Свердловск, 1989. С-29.*

4. Дубовицкий Д.Н. *Законность и усмотрение в советском государственном управлении. Минск, 1984. С.-49.*

5. Гаген В.А. *Учебник административного права. Ростов-на-Дону, 1916. С.8 // Цитируется по работе А.И. Елистратова «Административное право РСФСР». Л., 1925. С- 78.*

6. Хвастунов А.А., Колохов В.Т. *Применение оружия как экстремальная ситуация деятельности сотрудников органов внутренних дел. Домодедово, 1994. С- 91-101.*

Абай атындагы ҚазҰПУ-дың Хабаршысы, «Юриспруденция» сериясы, № 3 (21), 2010 ж.

7. Закон «Об органах внутренних дел Кыргызской Республики "Ведомости Жогорку Кенеша Кыргызской Республики" 1994 год № 3, ст. 76
8. Новиков В.С. Применение огнестрельного оружия сотрудниками милиции по законодательству Российской Федерации: Автореф. дисс... канд. юрид. наук. М., 1996. С.-16.
9. Каплунов А.И. Правовые и тактические основы применения милицией огнестрельного оружия: Автореф. дисс... канд. юрид. наук. 1994. С -17-19.
10. Князьков А. С. Применение и использование огнестрельного оружия сотрудниками милиции как мера административно-правового пресечения: Дисс... на соис. науч. ст. канд. юрид. наук / ТГУЮИ, 1998. С-97.
- П.Новиков В.С. Правовые основы применения огнестрельного оружия военнослужащими внутренних войск: Лекция. М., 1997. С-15.
12. Закон «О частной детективной и охранной деятельности в Кыргызской Республике» "Эркин Тоо" от 31 июля 1996года № 100-102.

Түйін

Мақала өзекті құқықтық мәселеге арналған яғни қылмыстық және әкімшілік құқық бұзушылықтың алдын-алуға байланысты суық қарудың қолданылуы.

Құқық бұзушылықты алдын-алу шараларның өзгерістерге ұшырауын қарастыра отырып, автор бұл мәселені теория жүзінде және тәжірибе саласында зерделеп, бұл шара жағдайға байланысты заң негізінде қолдануға болады деген қорытынды жасайды.

Summary

The article is devoted to actual legal problems associated with the use of firearms as a preventive measure of criminal and administrative violations. Considering the base change of this preventive measure, the author examines both the theory and existing practice on this issue and concludes that this measure should be applied depending on the circumstances under Act.

КӘСШКЕРЛЕРДІҢ ҚҰҚЫҚ БҰЗУҒА БЕЙІМ МШЕЗ-ҚҰЛЫҚТАРЫНЫҢ АЛДЫН АЛУДЫҢ КРИМИНОЛОГИЯЛЫҚ БАҒЫТТАРЫ

С.А. Базарбаев -

заң ғылымдарының кандидаты

Қылмыстылық - күрделі әлеуметтік құбылыс, сондықтан да оның себептерін мүлде жою мүмкін емес деп санағанбыз. Қылмыстық заң жүйесі қандай да бір қылмыстың алдын алу мақсатында қылмыскерге, сондай-ақ жалпы азаматтарға ықпал жасай алады. Ал мәселе, - сол ықпалдың неге тұратындығында, қаншалықты және қандай әдістермен жасалатындығында болып отыр. Мысалы. профессор Е.О. Алаухановтың пікірінше, «таза» түрде қылмыстың алдын алу дегеніміз - криминогендік факторларды жою және қылмысқа дейінгі кезеңде адамның мінез-құлқын түзету арқылы қылмыстың жасалуына жол бермеу, делінген [1, 279 б.].

Ал профессор Е.І. Қайыржановтың ойынша, қылмыстың алдын алу мақсатында ықпал жасалынатын объект «өте күрделі құбылыс», оған жеке адам, адамдар тобы, оларды қоршаған орта (оның ішінде тікелей қоршаған орта) және әртүрлі «заттар» - факторлар, себептер мен жағдайлар, мән-жайлар, т.б. жатады [2, 24 б.].

Алдын алу объектілері жайында сөз қозғалғанда, тіптен, нақты кәсіпорын, аудан, қала, қандай да бір аймақ жайында айтуға болады. Қылмыстылықтың алдын алуға анықтама берсек, ол - қылмыстылықтың себептерін және оған мүмкіндік тудыратын жағдайларды анықтау және жою мақсатында мемлекеттік, қоғамдық және басқа ұйымдардың жүргізетін, өзара байланыстағы әртүрлі шараларының жиынтығы.

ҚЫЛМЫСТЫ алдыш алу қатарында құқық бұзушы кәсіпкердің жеке басына қатысты іс шараларды ұйымдастыру да маңызды орын алады. Осыған байланысты мынадай сұрақтар шешілуі тиіс:

- қылмыстық және басқа да құқыққа қарсы іс-әрекеті (қашан, қай жерде және не үшін қылмыстық немесе әкімшілік жауапкершілікке тартылды, қандай жаза тағайындалды, жазаны қай жерде өтеді және сол кезеңде қандай мінездеме алды); әр құқық бұзушылықта қандай мән-жай болды, қандай себеппен және кімге қарсы жасалынды, бұл құқық бұзушылық маскүнемдікпен немесе есірткі қолданумен, отбасындағы дау-дамаймен байланысты емес пе; қылмыстың жасалуына қандай жағдайлар ыңғай тудырды;

- жеке басының қасиеті және әлеуметтік-демографиялық көрсеткіштер (білімі, жасы, отбасы жағдайы, отбасы құрамы, мәдени деңгейі, мамандығы, еңбек тәжірибесі мен еңбек өтілі, жалпы азаматтық міндетке, отбасына, балаларына көзқарасы және т.о.);

- жеке басы - психологиялық ерекшеліктері: а) интеллектісінің дамығандығы (ой-сана деңгейі, білім қоры, өмір тәжірибесі, көзқарасы т.б.); б) мінез-құлық ерекшеліктері; в) жігерлік қасиеті (табандылық, батылдық, жинақылық, басқаны бағындыру немесе біреудің ықпалына оңай түсе салу қабілеті); г) қызығушылығы (жұмысқа, спорт ойындарына, аң, балық аулауға, техникамен айналысуға және т.б.); д) қоғамға қарсы сипаттағы ерекше бейімділігі (ішімдік немесе есірткі қолдануға, құмар ойындарына, әдепсіз іс-әрекетке, дау-дамайға және т.б.). Мұндай адамдарды жан-жақты және терең зерделеу үшін қылмыстық тәжірибе нышандарын (қылмысқа даярлықтың, оны жасаудың және жасырудың айырықша дағдыларын, жедел жұмыс әдістері туралы хабардар екенін, қылмыстық топтарға қатысқандығын), бойында бар сықаттар мен кейбір физиологиялық ерекшеліктерін (маскүнемдік, нашақорлық, есәландық сияқты ауруларын) де айқындау керек;

- өмір, тұрмыс жағдайын, оны қоршаған адамдарды (отбасы мүшелерінің мінеземелері, олардың арақатынастары, тұрғын үй-жайы, жұмыс орны, ондағы моральдық-психологиялық ахуал, қызметтестерімен арақатынасы, жұмыс жайы, материалдық жағдайы, кімдермен араласатындығы, олардың қайсысы оң ықпал ете алады, беделінің бар-жоғы және т.б.).

Жеке-дара сақтандырудың негізгі міндеттерінің бірі - кәсіпкердің қоғамға қарсы ұстанымына оның өмірде алға қойған мақсаттарына ықпал ету. Кәсіпкердің қылмыс жасау ниетін айқындап, соны бақылау (тоқтату). Бұл ретте ықпал етудің екі негізгі әдістері: сендіру және мәжбүрлеу қолданылады. Ал сендіру әдісі шегінде адамның санасына, сезіміне және еркіне тәрбиелік ықпал етудің әртүрлі педагогикалық тәсілдері қолданылады. Оның себебі, педагогикалық ғылым әртүрлі тәсілдерді ұсынып отыр, мысалы: жалған көзқарастар мен беделдердің бетін ашу; еліктеуге болатындай жақын адамдарды. әйгілі адамдарды (спортшыларды, т.б.) табу; кейбір қылмыстардың келенсіз жақтарын, теріс салдарын

көрсету және т.б. [3, 131 б.] Сендіру әдісі оңай болып көрінгенмен едәуір күрделі. Ол жоғарыда көрсетілген шарттар орындалғанда ғана жеміс береді.

Заң әдебиеттерінде көбіне, адамның қандай да бір жағына: санасына, мінез-құлқына, көңіл-күйіне ықпал ету тәсілінің бағыттылығы алынатындығын көрсетті. Басқа сөзбен айтқанда, негізінен, адамның құқықтық білімін, көзқарастарын, теріс қылықтар мен оң іс-әрекеттерді бағалай алу қабілетін, заңға бағынудағы құндылыққа сенімін қалыптастыруға бағытталған әдістер бар. Оларды сананы қалыптастыру әдістері (немесе сенімді қалыптастыру әдістері) деп атайды. Әдетте, бір типті мінез-құлықты, бір қалыпты реакцияларды қалыптастыруға бағытталған әдістер де бар. Оларды мінез-құлықты қалыптастыру және қызметті ұйымдастыру әдістері деп атайды.

Ғалымдардың ортақ пікірі бойынша, отандық педагогика ғылымында тәрбие әдістері негізгі төрт топқа топтастырылған. олар келесідей жүйені құрайды:

- а) сананы қалыптастыру әдістері: сөйлесу, әңгімелесу, дәріс оқу, сөз таластыру;
- б) қызметті ұйымдастыру және іс-әрекет тәжірибесін қалыптастыру әдістері: жаттығу, үйрету, тапсыру, тштап ету. тәрбиелік жағдай тудыру;
- в) заңға бағынатын мінез-құлық қалыптастыру әдістері: жарыс, ойын ұйымдастыру, мадақтау, жазапау;
- г) бақылау, өзін-өзі бақылау, өзін-өзі бағалау әдістері: байқау, жауап алу (әңгімелесу, сауалнама жүргізу), тестілеу. кәмететке толмаған құқық бұзушы әрекетінің нәтижелерін талдау.

Әдістерді топтарға бөлу біршама шартты түрде алынған, себебі адам толықтай қалыптасады, сана, қатынас, баға және мінез-құлық кез келген мән-жайда және ойластырылған не кездейсоқ әрекеттердің ықпалымен біртұтас қалыптасады. Психологияда сана мен әрекет бірлестігі қағидасы бар, ол бойынша сана әрекетте қалыптасады. Әдістердің бірінші тобының негізгі функциясы сақтандыратын адамда қатынастарды, бағыттылықты, сенімдерді, көзқарастарды, яғни негізінде мінез-құлық нормалары туралы, әлеуметтік құндылықтар туралы білімдер жатқанды қалыптастыру.

Екінші топ әдістері әрекет арқылы тәрбиелеу қағидасын іске асырады. Үшінші топ әдістерінің көмегімен полиция қызметкерлері сақтандырылатын кәсіпкерлердің әрекетіндегі сылтауларға ықпал етеді, себебі ресми қолдау немесе кінәлау мінез-құлыққа әсер етеді, мақұлданған қылық бекіп қалады, мақұлданбағаны реттеледі. Бақылау және өзін-өзі бақылау әдістері жеке-дара сақтандыру ықпалының нәтижелерін талдауға және бағалауға бағытталған, ол заңға бағынатындай мінез-құлық қалыптастыруда жанама рөл атқарады. Сақтандыру жұмыстарын жүргізгенде полиция қызметкерлері тарапынан қатаң талап болуға тиіс. Заңдағы және басқа нормативтік актілердегі нұсқаулардан басқа әрбір талап мынадай педагогикалық ережелерге негізделеді: қысқа, анық және айқын айту, батыл, қатаң және табанды болу, сонымен қатар әділ. айтқанында тіратын, байсалды болу.

Құқық бұзушы кәсіпкерлерге жеке-дара сақтандыру ықпалының әдістері мен тәсілдерін қолданудың негізгі ұйымдық-тактикалық формаларына сақтандыратын әңгіме, құқық бұзушының мінез-құлқын ұжымдатылау. снб: қоғамға пайдалы жұмысқа тарту жатады. Сақтандырудың басты мақсаты - құқық бұзушы кәсіпкерге тікелей ықпал ету. Сонымен қатар әңгімелесу оның мінез-құлқын бақылау үшін де, ақпараттық мақсатта да пайдаланылады.

Құқық бұзушының әлеуметтік-құқықтық, типологиялық нышандарына, полиция қызметкерлерінде бар ақпараттың көлемі мен мазмұнына қарай сақтандыру әңгімелерінің белгілі бір түрлерін бөліп алуға болады, оларды ұйымдастыруда және жүргізуде елеулі айырмашылықтар болады. Осыған байланысты сақтандыру шаралары: 1) диагностикалық (таныстық) әңгімелесу; 2) тәрбие әңгімелері болып бөлінеді.

Диагностикалық әңгіме құқық бұзушыға жеке-дара сақтандыру ықпалын көрсету процесіндегі ең күрделі де жауапты жұмыс, себебі кәсіпкер теріс әрекет жасап, оны есепке алғанда онымен танысу осы әңгімеден басталады.

Таныстық (диагностикалық) әңгіменің жауапты іс-шара екендігінің тағы бір себебі - ары қарайғы тәрбие жұмысының барысы оның мазмұны мен нәтижесіне көп байланысты. Мұндай әңгіменің психологиялық әсері, сөз ырғағы адам тағдырына деген мүдделілікті, қайырымдылықты, сонымен қатар талапты білдіруге тиіс. Бұл әңгіме ұғымды және мазмұнды болу үшін сол адам жайында, оның таныстары, байланыстары. іс-әрекеттері жайында көбірек ақпарат жинау керек.

Мұндай әңгіме өткізуде, мүмкіндігінше толық және шын ақпарат алуға, біздің ойымызша, карточка көмектеседі, онда сол адам жайында барлық қажетті психологиялық мінездемелер баяндалған, полиция қызметкері оларды талдап, өзі үшін тиісті қорытынды шығарады.

Сонымен қатар психологияда алғашқы әңгіме жүргізіліп отырған кәсіпкердің сөз астарын талдайтын келесідей тәсілдер бар. Мысалы, не себепті осы кәсіппен айналыстың деген сұраққа кәсіпкер «Маған жолдасым сондай кеңес берді» деп жауап берсе, бұл жауаптың астарынан отбасындағы қарым-қатынастан хабардар боламыз: неге ата-анасы емес, неге жолдасы сондай кеңес берген?

Кәсіпкерге дайын көзқарастарды қолына ұстата салмай, оның жауап беруін оңайлататын қосымша сұрақтар арқылы әңгіме жүргізу. Мысалы, өткендегі сұрақты жалғастырып оған мынадай сауал қоюға болады: «Сенің ол кәсіпті таңдағаныңа ата-анаң қалай қарайды?». Егер сөз астары дұрыс түсіндірілген болса, ол «Оларға бәрі бір» немесе «Ешнәрсе деген жоқ» деп жауап қайтарады. Қандай да бір пікірді, көзқарасты талқылағанда оның шыққан көзін «сынға алып» кәсіпкерді ашық әңгімеге тарту.

Кәсіпкердің сенімін жаулап алу үшін қандай да бір мәселе бойынша онымен келісе салу. Мысалы, сен қазіргі музыканы жақсы түсінетің сияқтымын. Кейбір музыкалық топтар маған да ұнайды. Айтпақшы, сен олардың қандай шығармаларын білесің?

Кәсіпкердің көзқарасын білу мақсатында қандай да бір тақырып немесе мәселе бойынша әдейі сөз таластыру. Мысалы, оның ұрлыққа қарайтындығын білу үшін оған бір оқиға туралы суреттей отырып, сұрақтар қою керек.

Полиция қызметкерін осы кезде мазалап отырған жағдайға ұқсас жағдайды кәсіпкер бұрын басынан өткерсе, сол уақиғаға қайта оралу, соны еске түсіру, оның кейбір тұстарын айта отырып, кәсіпкерден қосымша ақпарат алу.

Кәсіпкердің қабілетін айқындау мақсатында алда болуы мүмкін жағдайдағы оның қылығын көтермелеп дәріптеу. Мысалы, «Сенің жолдастарың уақытты көңілді өткізу үшін шарап сатып алып оны ішуді жоспарлады. Олардан кем емессің, сен де ішесің ғой?».

Өзарақатынасқа байланысты қандай да бір жағдайға кәсіпкердің бейімделу қабілетін анықтау мақсатында полиция қызметкерлері мен кәсіпкер арасында жасанды жағдай *тудырып*, өзара «рөлдер» бөлісу. Мысалы, қызметкер мынадай сұрақ қояды: «Мен бәлендей іс-әрекет жасап едім, сен мені оған ненің итермелегенін білгің келеді. Қане, сен маған қандай сұрақтар қояр едің?». Сұрақтар нысанын таңдаудың таныстық әңгіме жүргізудегі маңызы зор. Нені айқындау керек екендігіне қарай сұрақтардың әртүрлі нысандарын пайдалануға болады:

Тіке сұрақтар әңгіме төркііне тікелей қатысты болады. Мысалы: «Сен мұны неге істедің?» (жалпы тіке нысан) немесе, «Сен мұны ерлігіңді дәлелдеу үшін істедің бе?» (нақты тіке нысан). Кәсіпкер өзінен не жайында сұрайтындығын білгенде ғана бұл сұрақтарда тиімділік болады. Әдетте, ішкі дүние құбылыстары кәсіпкер санасында нашар тарамдалған, сондықтан тіке сұрақтарға мазмұнсыз жауап қайтарылады («мен білмеймін», «қателесіппін», «не істерімді білмеймін» және т.б.) немесе онда жауап нұсқасы болады. Жанама сұрақтар тікелей жауап алуға емес, онымен жанама байланысты ақпарат алуға бағытталған. Мысалы, құқық бұзушыға қойылатын «Сен мұны неге істедің?» деген сұрақты өзгертіп: «Айтшы, мұның бәрі қалай болды?» деген жанама сұрақ қоюға болады.

Жобалық немесе шартты сұрақтар кәсіпкердің елестетуін тудырады. Адамның бағыттылық ерекшелігін айқындау үшін жобалық сұрақ былайша қойылуы мүмкін: «Мысалы, сен жаратқанның эмірімен шексіз билікке ие бола қалайсың делік. Сонда бірінші, екінші, үшінші кезекте не істер едің?» (ол кезендерді полиция қызметкерлерінің өзі анықтауы мүмкін).

Таныстық әңгімені өткізудің тиімділігі әңгіме жоспарына, полиция қызметкерлерінің кәсіби деңгейіне қатысты бірқатар талаптардың орындалуына, нәтижелерді дұрыс бағапауға байланысты. Мысалы, әңгіме жоспарында сол айқындалатын сұрақтардың мазмұны мен қойылу реті қарастырылады. Сұрақтар мазмұны әңгіме мақсатына сай келуге тиіс. Ал олардың қойылу реті жасөспірімді біртіндеп әңгімеге тартатындай болады. Мұндай мақсатқа жету үлпй әңгімені бейтарап сұрақтардан бастаған жөн. Кәсіпкердің жасалған құқық бұзушылыққа, достарына, құрдастарына қатынасын бағалауды қажет ететін сұрақтар әңгіменің орта тұсында қойылады. Ол сұрақтарды тосыннан қоя салмай, оларға біртіндеп жақындау керек. Ондай сұрақтар бірінен соң бірі қойылмайды, араларына бейтарап сұрақтар кіреді. Сонымен қатар әңгіме нәтижесін бағалағанда бір тақырыпқа қайта-қайта оралған, бірақ басқа контексте басқалар жайында қойылған сұрақ-жауапқа сүйену керек.

Тәрбиелік әңгіме жасалған қандай да бір қылық жайында жүргізіледі. Мұндай әңгімені полиция қызметкері оңай ұйымдастыра алады, себебі ол кәсіпкер оған таныс, арада психологиялық байланыс бар. Мұндай әңгімелер, көбіне ресми емес жағдайда, әдетте жұмыс орны әкімшілігінің немесе тұратын жеріндегі жұртшылық өкілдерінің қатысуымен өткізіледі. Тәрбиелік әңгімелер өткізгенде полиция

қызметкері тежеуші амалдар деп аталатындарды кең пайдаламады, оларға: наразылық білдіру, келемеждеу, ескерту, кінәлау, бетке басу, жазалану мүмкіндігінен үрейлену және т.б. жатады. Бұл баяндалғандардың көздеген бір мақсаты бар, ол - жеке-дара сақтандыру үрдісінде қылмыс жасаған кәсіпкердің нақты қылмыс жасауының субъективтік (ішкі) себептері мен объективтік (сыртқы) жағдайларына сендіру әдісімен ықпал етудің қалай жүзеге асырылатындығын көрсету. Бұл істе мәжбүрлеу әдісі де біршама қосымша рөл атқаруы мүмкін. Ол жеке-дара сақтандыру жұмысында өзінің заңдық тегі, мазмұны және бағыттылығы жағынан әртүрлі мәжбүрлеп ықпал ету шараларын қолдану арқылы іске асырылады. Бұл шаралардың сақтандырушылық мәні сонда, олар кәсіпкерді қандай да бір құқықтардан айырып, оған қолайсыз жағдай тудырып және санасына, сезіміне, еркіне ықпал етіп оның теріс әрекетке бару ынтасын жою, онда өз әрекетіне сыни көзқарас қалыптастыру, зиянды әдетгерден бас тартатын, оның негізінде жатқан сылтауларға дұрыс баға бере алатын дәрежеге жеткізу. Содан кейін барып құқық бұзушы кәсіпкерде заңға сай келетін мінез-құлық пай да болады.

Бірақ жеке-дара сақтандырудың күрделілігі басқада жатыр. Ол дамуында және мінез-құлқында ауытқушылық бар жастар санының көбеюімен байланысты, ол айырықша педагогиканың - көмектесу және қорғау педагогикасының пайда болуына алып келеді, оны коррекциялық педагогика деп атайды, ол адамдарда ауытқитын мінез-құлықтың пайда болу заңдылықтары мен себептерін зерделейді, оларды түзетудің жолдары мен тәсілдерін іздестіреді. Кәсіпкердің дамуы қалыпты ма, әлде қалыптан ауытқыған ба, міне осы жағын полиция қызметкерлерінің анықтауы қиындық тудырады. Қалыпты адам ұғымына дәл ғылыми түсініктеме беру мүмкін болмағандықтан адамның орташа және жиі кездесетін күйін қалыпты деп санау керек.

Бұл орташаның өзі әрқашан бір қалыпты болмайды, ол дәуірдің әлеуметтік-экономикалық, мәдени-тарихи, климаттық және басқа жағдайларына қарай өзгеріп тұрады.

Ал полиция қызметкері алдында отырған кәсіпкердің мінез-құлқының қалыпты немесе ауытқыған екендігін қалай біледі? Оған тексеру керек пе? Керек және кәсіпкер күйінің қандай екендігін көрсететін бірнеше белгілер бар:

- ауытқығандық тұрақты көрініс береді (жасы ұлғайса да кетпейді); дені сау адамдағы ауытқушылық жағдайға қарағанда көрініс береді, одан арылуға болады;

- ауытқығандықтың барлық жерде көрініс беруі (үйде, жұмыста, көшеде), егер кәсіпкер үйде басқаша, ал жұмыста, көшеде басқа болса, онда ол ауру емес.

Жалпы дамудағы ауытқушылық кәсіпкердің жұмыс істеу қабілетінің төмендігінен, қоғамға жат іс-әрекетінен көрініс табады.

Сонымен құқық бұзушыларға ықпал етудің негізгі педагогикалық әдістері мен тәсілдерін қарастыра келіп, бұл мәселеде полиция қызметкерлеріне психолог-мамандардың, педагогтардың, криминологтардың көмегі керек екендігін айта кеткен жөн.

Бұл жұмыстың ұтымдылығын арттыру үшін кәмілетке толмаған құқық бұзушылардың, әсіресе дамуында қандай да бір ауытқушылық барлардың, ал олардың ішінде полицияда есепте тұратындарығ аз емес, жеке басын зерделеуге арналған жана әдістемелік нұсқаулар керек.

1 *Джекебаев У.С. Преступность как криминологическая проблема. - Алма-Ата, 1979. -203 с.*

2 *Каиржанов Е.И. Криминология. Общая часть. -Алматы: Өркениет, 2000. -288 с.*

3 *Педагогика: Учебник /Под ред. Л.П. Крившенко. -М., 2001. -231 с.*

Резюме

В статье предлагаются меры по совершенствованию уголовного законодательства, правоприменительной практики и профилактической деятельности органов внутренних дел. Рассматриваются мнения ведущих ученых, выделяется авторская позиция.

Summary

In article are suggested the ways on improve the criminal-legal rates, in conformity with right of practice and the warning activity of agencies internal matters. They are considered opinions leading scientist, stands out the author's position.

СОТ БИЛІГІ ЖӘНЕ ҚҰҚЫҚ ҚОРҒАУ ОРГАНДАРЫ **СУДЕБНАЯ ВЛАСТЬ И ПРАВООХРАНИТЕЛЬНЫЕ ОРГАНЫ**

ВОПРОСЫ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ УГОЛОВНОГО И УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В СВЕТЕ РЕАЛИЗАЦИИ УКАЗА ПРЕЗИДЕНТА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН ОТ 17 АВГУСТА 2010 Г. «О МЕРАХ ПО ПОВЫШЕНИЮ ЭФФЕКТИВНОСТИ ПРАВООХРАНИТЕЛЬНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И СУДЕБНОЙ СИСТЕМЫ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН»

Ж.О. Омрали - к.юм.

Университет им. ДА. Кунаева

Указ Президента Республики Казахстан от 17 августа 2010 г. «О мерах по повышению эффективности правоохранительной деятельности и судебной системы в Республике Казахстан», в какой-то части развивает идеи, заложенные в Концепции правовой политики на 2010-2020 гг. В данном Указе наблюдается комплексный подход, - одновременно продумано решение и организационных, и кадровых, и правовых вопросов, а также ясно дана установка на либерализацию и декриминализацию. На сегодня это является весьма серьезной проблемой для нашей республики.

В нем оговорены и уголовно-правовые аспекты, и процессуальные, и административно-правовые. Во всяком случае, в Указе главы государства обозначены эти болевые точки.

За прошедшие годы в Казахстане сделано немало по совершенствованию действующего права: реализуются основные программы в политической сфере общества, способствующие демократизации государственных и общественных институтов.

Данный Указ стал фундаментальной основой дальнейшего совершенствования и повышении эффективности деятельности правоохранительной деятельности и судебной системы РК.

Особое внимание в Указе уделено развитию уголовного права, как одного из приоритетных направлений деятельности правоохранительных органов, в рамках которого предусматривается декриминализация целого ряда составов преступлений, не представляющих большой общественной опасности, в том числе в экономической сфере. Эти деяния будут переведены в разряд административных правонарушений с одновременным установлением строгой ответственности за их совершение, так как огромное количество людей привлекается к уголовной ответственности за преступления, о которых можно сказать, что они не имеют уровня достаточного для уголовного преследования.

В Указе показан механизм реализации этих идей, в том числе через перевод в категорию административных правонарушений, установление штрафов, преюдициальную ответственность (когда человек, совершивший определенное противоправное действие, сначала привлекается к менее жесткой ответственности, и лишь тогда, когда выясняется, что в его поведении прослеживается «навык профессионализма», включается уголовная мера).

Деяния, относящиеся в настоящее время к категории преступлений небольшой и средней тяжести, будут также декриминализованы. Благодаря данным мерам снизится индекс заключенных и количество граждан, имеющих судимость. Значительный объем работы от органов уголовного преследования будет передан уполномоченным государственным структурам, осуществляющим контрольные и надзорные функции. Деятельность правоохранительных органов сосредоточится на предупреждении и расследовании тяжких и особо тяжких преступлений.

В этом же контексте будет проведена переоценка степени тяжести отдельных преступлений со смягчением наказаний в необходимых случаях. Расширится сфера применения наказаний, не связанных с лишением свободы, в том числе в виде штрафов, общественных работ и ограничения свободы, а также альтернативных аресту мер пресечения.

Широкое применение мер, не связанных с изоляцией от общества, также позволит сократить так называемое «тюремное население» страны. В проекте закона предусмотрено введение нового вида наказания - «возложение обязанности загладить причиненный вред». Оно будет применяться по всем преступлениям небольшой тяжести в тех случаях, когда суд посчитает, что подсудимый способен устранить последствия причиненного вреда.

Альтернативные лишению свободы виды наказаний предусматривается ввести в санкциях по всем преступлениям небольшой и средней тяжести, в которых в настоящее время такой вариант отсутствует. В большинстве случаев, если деяние небольшой тяжести и было совершено по неосторожности, лишение свободы также будет исключено.

Сроки будут снижены по преступлениям средней тяжести и привилегированным составам (совершение преступления в состоянии аффекта, превышение предела необходимой самообороны). Широкое применение в качестве основного вида наказания в уголовном законе получают штрафные санкции.

Предусматривается введение новых оснований для освобождения от уголовной ответственности: в случае совершения деяния впервые, когда оно не повлекло нарушения прав граждан или организаций, нанесло вред исключительно интересам государства, и если при этом лицо добровольно и полностью возместило причиненный ущерб. Это позволит освободить от уголовной ответственности физических и юридических лиц, впервые уклонившихся от уплаты налогов, если ими будут полностью уплачены суммы недоимки, пени и штрафа.

Кроме того, в целях либерализации уголовной политики в отношении частного предпринимательства предусматривается увеличение сумм, определяющих нижние границы крупного и особо крупного размеров. Это еще один способ декриминализации преступлений, поскольку некоторые деяния перейдут в разряд влекущих административную ответственность.

Очень хорошо, что продуман вопрос расширения поощрительных норм. То есть тех норм, которые позволяют, не доводя дело до суда, прекращать уголовное преследование через примирение сторон.

На сегодняшний день прослеживается необходимость в гармонизации уголовного законодательства с реалиями современной жизни.

С появлением новых способов совершения преступлений в сфере экономической деятельности, нуждаются в совершенствовании отдельные нормы уголовного закона.

Также считаю необходимо усилить уголовную ответственность за возбуждение социальной и прочей вражды или розни, которая по действующему закону возможна, если эти деяния совершены публично или с использованием средств массовой информации.

Как показывает следственная практика, в последние годы активизировались проявления организованных форм преступности. В этой связи государству важно установить уголовную ответственность граждан за участие в организованных преступных группах, поскольку уголовный закон определяет ответственность лишь за их создание и руководство.

Республика Казахстан в 1984 г. присоединилась к Конвенции ООН против пыток и других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения и наказания. В соответствии с этим международным актом 26 июля 2008 г. принять Закон РК о ратификации факультативного протокола указанной выше Конвенций ООН.

В этой связи Уголовный Кодекс РК был дополнен ст.347-1, предусматривающей ответственность должностных лиц за применение пыток и иных видов запрошенного обращения и наказания.

При этом обращает на себя внимание не соответствие, на наш взгляд, тяжесть этого вида преступления к санкции за содеянное предусмотренная частью первой статьи 347-1 УК РК, где нижшим пределом является наказание в виде штрафа, а высшим пределом - лишение свободы до пяти лет.

Во-первых, представляется несовместными и с позиции права и логики наказание в виде штрафа за пытки. Это противоречит нормам международного права, подчеркивающим тяжесть содеянного и такую мягкую меру наказания

Несмотря на иные, времена проблема пыток сохранилась, и решать ее, в том числе, необходима суровыми мерами наказания, а не штрафом и другими либеральными мерами.

В связи с этим, предлагается усилить санкция части первой статьи 347-1 УК РК, предусмотрев наказание сроком не менее шести лет лишения свободы. Исключить при этом альтернативные виды наказания за пытки. Усиление санкции по части второй и третьей ст. 347-1 также является необходимым.

В Указе также обозначена необходимость усиления координирующей роли органов прокуратуры в общей системе правоохранительной деятельности, основной задачей которого является выработка стратегии борьбы с преступностью и коррупцией, разработка предложений по улучшению правоохранительной деятельности, совершенствованию ее правового регулирования. Все это, безусловно,

повысит эффективность работы всех правоохранительных органов, улучшит их взаимодействие, а установленные Концепцией правовой политики основные направления правовой политики государства сыграют значительную роль в дальнейшем успешном развитии государства и общества.

Все это позволяет сделать обобщающий вывод о том, что Указ Президента Республики Казахстан от 17 августа 2010 г. «О мерах по повышению эффективности правоохранительной деятельности и судебной системы в Республике Казахстан» является необходимой основой для проведения насущных реформ в правоохранительной системе страны, способствующих формированию правовой государственности.

Түйін

Бұл мақалада қылмыстық құқық және қылмыстық іс-жүргізу құқығындағы өзекті мәселелер және 17 тамыз 2010 жылғы ҚР Президентінің жарлығы бойынша құқық қорғау органдарының қызметін және сот саласындағы өзекті мәселелер қарастырылған.

Summary

The main problems of Criminal Law and basic issues of legislative bodies and court system according to the President's Order from August, 17, 2010.

СОТ ЖҮЙЕСІН АШЫҚТЫҒЫ МЕН АЙҚЫНДЫҒЫН АРТТЫРУ

С.А.Карменбаев -

*Магистратура және PhD докторантура институтының
6М030100 - цуңытану мамандығының
1-курс магистранты*

Президенттің Жарлығымен 2010-2020 жылдарға арналған Құқықтық саясат тұжырымдамасында сот жүйесін реформалауға байланысты бірнеше қағидалар 2009 жылы айтылып кеткен. Тұжырымдама ішіндегі «сот жүйесінің жариялылығы» қағидасы сот жүйесін реформалау кезінде ең басты өзекті мәселе болып отыр. Себебі, демократиялық құқықты мемлекет құру кезінде сот жүйесіндегі жариялылық үлкен орын алады.

Құқықтық саясат тұжырымдамасында: «қоғам сот билігінің қызметін толық, объективті және бейтарап жария етілуіне мүдделі. Осы мақсатта халықтың сот қызметі туралы ақпаратқа барынша қол жеткізуін ұсыну арқылы сот жүйесінің ашықтығы мен айқындылығы деңгейін арттыру қажет.

Сот ақпараттарын тіркеудің заманға сай құралдарын енгізу сот ісінде бәсекелестік принципін іске асыруға ықпал етеді. Сот жүйесін жоспарлы түрде ақпараттандыру сот төрелігін іске асыру процесінде жедел ақпараттық-құқықтық қолдауды қамтамасыз етуге, істерді қарау мерзімдерін қысқартуға, сот шешімінің орындалу тиімділігін арттыруға мүмкіндік береді» - деген [1] жоспар-құжатта халықтың сот қызметі туралы ақпаратқа барынша қол жеткізуін ұсыну арқылы сот жүйесінің ашықтығы мен айқындығы деңгейін арттыру қажет екені көрсетілген.

Құқықтық саясат тұжырымдамасында сот билігінің қызметін толық, объективті және бейтарап жария етуін бағдарлады. Халықтың сот қызметі туралы ақпаратқа қол жеткізуін ұсыну арқылы сот жүйесінің ашықтығы мен айқындығын арттырамыз. Сот жүйесін жоспарлы түрде ақпараттандыруды, сот төрелігін іске асыру процесінде жедел ақпараттық-құқықтық қамтамасыз етуді, істерді қарау мерзімдерін қысқартуды, сот шешімдерінің орындалуы тиімділігін арттыруды жүктеді [2]. Осы тұжырымдаманың іске асу көрністерін, сот жүйесіндегі жасалып жатқан іс шаралардан байқауға болады.

Сот жұмысының ашықтығы мен жариялылығын іске асыру барысында Қазақстан Республикасының Бұқаралық ақпарат құралдары туралы заңына сүйенеді. Бұл заңға БАҚ - дың қызметін атқарудағы артықшылықтары мен шектеулері көрсетілген, «сөз, ақпаратты алу және тарату бостандығы» аты 2-баптың 1- тармағында былай делінген «сөз, шығармашылық бостандығына, өз

көзқарастары мен сенімдерін баспа арқылы және өзге де нысанда білдіруге, ақпараттарды заңда тыйым салынбаған кез келген әдіспен алуға және таратуға Қазақстан Республикасының Конституциясында кепілдік беріледі». Ал, осы баптың 2 - 3 - тармағында цензураға тыйым салынатындығын былай көрсеткен ; «мемлекеттік органдар, қоғамдық бірлестіктер, лауазымды адамдар мен бұқаралық ақпарат құралдары әрбір азаматты оның құқығы мен мүддесіне қатысты құжаттармен, шешімдермен және ақпарат көздерімен танысу мүмкіндігін қамтамасыз етуге міндетті» және «мемлекеттік құпияны немесе заңмен қорғалатын өзге де құпияны құрайтын мәліметтерді жария етуге, экстремизм немесе терроризмді насихаттауға және ақтауға, терроризмге қарсы операцияларды жүргізу кезеңінде олардың техникалық тәсілдері мен тактикасын ашатын ақпаратты таратуға, есірткі құралдарын, психотроптық заттар мен прекурсорларды, сондай-ақ порнографияны насихаттауға жол берілмейді» [3]. Осы заң арқылы сот жүйесінің ашықтығын дамытуға, сот ақпаратына кеңінен қол жеткізуге септігін тигізеді.

Сот жүйесіне қазіргі заманауи озық үлгідегі электронды басқару жүйесін енгізу, интернеттің мүмкіншілігін кеңінен пайдалану 2002 жылдан бері жүйелі түрде жұмыс істеп келеді. Сот істерін компьютер арқылы бағу, қазіргі кезде барлық соттарда енгізілген. Жоғары соттар арнайы ақпараттық - талдау жүйесі енгізіліп, ол барлық облыстармен тұрақты жұмыс жүргізеді. Жоғары соттың арнайы веб - сайтында электронды архив жасалған. Онда барлық сатылардағы сот шешімдері орналасқан. Бұл құжағарды қажет еткен адам онымен еркін таныса алады. Сонымен қатар, барлық азаматтар қазіргі компьютерлік іздеу, жіктеу жүйесі арқылы керекті сот құжатын тауып алып, қажетіне жарату мүмкіндігі бар. Бұл сот процесін бастан - аяқ қадағалауға, сотқа қатысушыларға барлық дыбыс жазбасымен, сот мәжілісінің электронды хаттамасымен танысуға мүмкіндік береді.

Сондай - ақ, соңғы - езде сот процестері бейнебайланыс арқылы өткізу үрдіс алууда. Сот процесіне бейнебайланысты қолдану¹дың жеңілдіктері мол, біріншіден, басқа қаладағы тергеу қапасында отырған сотталушы сот мәжілісі өткен жерге келмейе - ақ, оған тікелей бейне байланыс арқылы қатыса алады. Екіншіден, этаппен алып жүрудегі айдауыл кеткен қаражат үнемделеді.

Бұл технология сот төрелігін жүзеге асыруда, ең бірінші, істің жан - жақты әділ қаралуына мүмкіндік берсе, екіншілен, мемлекет қаржысының үнемделуіне жағдай жасалып отыр. Сонымен қатар, жәбірленуші мен айыпталушы тараптың қосымша куәгерлері болсын, сот процесіне қатысқысы келетін басқа да азаматтар болсын, жол жүріп, қаржылық шығын шығармауына мүмкіндік алып отыр [4]. Мемлекет тарапынан қазіргі кезде осындай мүмкіндіктер туғызып отыр, Осындай жағдайға қарамастан бұқаралық ақпарат құралдары да ашық және жабық сот отырысы ұғымы бар.

Бұл мәселе бойынша Мұсабек Әлімбаев Қазақстан Республикасының жоғары сотының төрағасы «заң газетіне» берген сұхбатында: «өкінішке қарай, соттың ашықтығы туралы әркім әрқалай түсінеді. Кейбіреулер сотта қаралатын іске еш қатысы жоқ адамдардың сот мәжілісіне емін - еркін кіріуіне жол бермеуіне немесе адамның жеке өміріне, ар - ұятына қатысты қылмыстық істерге БАҚ өкілдерін жібермеуден дау іздейді. Ал, көп жағдайларда қылмыстан жәбір көрген адамдар, мысалы, жыныстық зорлықтан жапа шеккендер сот мәжілісінің жабық өткізілуін өтінеді, олардың өтінішін сот орындауға міндетті. Егер сотқа қатысушы тараптар қарсы болмаса, судья БАҚ өкілдерін мәжіліске сөзсіз қатысады» [5] - деп айтса. Ал, Әуезнұр Каженов, Жоғарғы сот судьясы, Судьялар одағының төрағасының пікірінше «Ашықтық дегенде мына мәселені ескерген жөн. Мәселен, сот мәжілісі жүргізіліп жатқанда екі тараптың бірі бұқаралық ақпарат құралдарының сотты түсіруіне қарсы болуы мүмкін. Егер айталық, жәбірленуші жағы бейнетаспаға түсіріп, хатыққа жария етілуіне қарсы болса, судья БАҚ өкілдерінің ол кісіні түсіруге рұқсат етілмейтінін айтады немесе мүлдем қатыстырмауға құқысы бар. Себебі, сот мәжілісінде азаматтардың құқық бұзылма² міндеті судьяға жүктелген. Сотты саяси аренаға айналдырмау керек, Саяси науқанмен жүретін сот әділ төрелік жасай алмайды»[6] - дейді.

Сот жүйесінің ашықтығы мен жариялылығын қамтамасыз етуде әліде болмасын олқылықтар байқалуда. Сот үкімінің әділ шығуына кепілдік беретін, соттың ашықтығы мен жариялығы болып отыр. Осы процесті жүзеге асыру кезінде әлі күнге дейін кейбір түсініспеушілік туындауда. Бұқаралық ақпарат құралдары сот процесін толық бақылау орнатқысы келсе, ал сот жүйесі бұл мәселеге толық келіскісі келмейді. Егер БАҚ сот процесін толығымен бақытлау орната алса, оның тиімді жақтары біріншіден, әділ сот үкімін қадағалайды, екіншіден қоғамдық пікір қалыптастырады, үшіншіден тәрбиелік мән береді, төртіншіден қоғамның құқықтық мәдениетін көтереді. Ал сот жүйесі әрқашан жариялықта болса, біріншіден сот үкімдерін БАҚ - ры қоғамға жекізуде кемшіліктер жіберу қауіпі, екіншіден сот үкімін

шығаруда кейбір судьялардың кателігі, бүкіл сот жүйесіне қоғамның сенбеушілік қауіпін туғызса. үшіншіден сот процесіндегі әртүрлі уақиға қойлымдары сайқы - мазақа айналып кетуі мүмкін.

Сот жүйесі мен БАҚ бірігіп жұмыс жасаудың тиімді жақтарын атап кетсек, біріншіден БАҚ көмегімен сот жүйесі мен қоғам арасындағы кері байланыс жүйесі анығырақ болады. Екіншіден қоғам ішіндегі жске субъектілер өз мүдесін қорғауда кейбір сот құжаттарымен танысу мүмкіндігі бар. Үшіншіден жапай қоғамда құқықтық сауатылық процесі жүреді. Төртіншіден БАҚ арқылы сот жүйесінің беделі көтеріледі.

Сот жүйесінің ашықтығы мен жариялығына объективті ақпаратандыру кезінде біраз карама қайшылықтар туындатып отыр. Бұл мәселені шешуде ең басты тәсілдер БАҚ - ры сот процесіне жақындау кезінде ғылыми талдаулар жүргізу нәтижесінен дұрыс ақпараттық пікір қалыптастыру. Сонымен қатар, жергілікті БАҚ - та құқықтық айдарлар құру арқылы объективті ақпарат қалыптастыра аламыз. Судьялар мен соттың қоғамдық беделі, халықтың сот органдарына деген көзқарасы БАҚ арқылы қалыптасатыны белгілі. Яғни, соттар жұмысы жөніндегі ақпараттардың қаншалықты объективті болуына байланысты. Сот билігі мен БАҚ-тың қарым-қатынасын нығайту - өзара сенімділікті қалыптастырудың басты жолы.

Заманға сай сот жүйесінің беделін көтеру жолы - сот билігінің азаматтардың сотарға деген көзқарасының қалыптасуына ықпал ететін бұқаралық ақпарат құралдары мен азаматтық қоғамдық ұйымдар мен қоян - қолтық бірлесе жұмыс атқаруы тиіс.

Қорыта айтқанда, Құқықтық саясат тұжырымдамасының 2020 жылға дейінгі кезеңге арналыш белгіленген ішіндегі «сот билігінің қызметін толық, объективті және бейтарап жариялық» қағиданы жүзеге асыру - елімізде сот жүйесін одан әрі дамыту деңгейін жаңа сатыға көтеруге және азаматтардың құқықтары мен заңды мүдделерінің сенімді қорғалуына кепілдік береді.

7. *Қазақстан Республикасы Президентінің .2009 жылғы 24 тамыздағы № 858 Жарлығымен бекітілген. Қазақстан Республикасының 2010 жылдан 2020 жылға дейінгі кезеңге арналған Құқықтық саясат ұжырымдамасы. //Егемен Қазақстан 28 тамыз 2009 жыл. — 12 бет.*

2. *www.zan.zanmedia.kz*

3. *Қазақстан Республикасының Биқаралық ақпарат құралдары туралы 1999 зисылғы 23 шілдедегі N 451 Заңы*

4. *Акжан Ештай, Акмола обылысының сотының төрағасы: Реформалаудың басты мақсаты - халық сенімінен шығу. //Заң газеті. - №135 (1757) 15 қыркүйек 2010 жыл. - 12 бет.*

5. *Әлімбаев Мусабек, Қазақстан Республикасының Жоғары сотының төрағасы: «Ары таза адам гана қазы бола алады». //Заң газеті. - №150 (1772) 12 қазан 2010 жыл. --12 бет.*

6. *Қаженое Әуезнұр, Жоғарғы сот судьясы, Судьялар одағының төрағасы: «Сот беделі - мемлекет мәртебесі». // www.zan.zanmedia.kz*

Резюме

Провозглашение судебной системы является одним из главных приоритетов во время становление государства.

Summary

Declaration of judicial system is considered to be one of the major issues during the state building.

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНДА СУДЬЯЛАР ТӘУЕЛСІЗДІГІН НЫҒАЙТУ МӘСЕЛЕЛЕРІ

І.Б.Шауқар -

*Магистратура және PhD докторантура институты,
Саясаттану және элеуметтік экономикалық пәндер кафедрасының
БМ030100 - қызылтану мамандығының I - курс магистранты*

Қазіргі уақытта біз шынайы демократиялық және тәуелсіз Мемлекет құруға бағытталған іс-шаралар қоғамымызды жан-жақты қамтыған кезеңде өмір сүріп отырмыз. Бүгінгі таңда, шын мәнінде жаңа демократиялық мемлекет құрылып жатқан кезеңде, сот төрелігін жүзеге асыру жүйесінде де үлкен өзгерістер орын алуда.

Сот жүйесі мен қызметін түпкілікті қайта құру, сот ісіндегі кәсіпқойлықты, тәуелсіздікті баянды ете отырып, сот ісін жүргізуді тиімділікпен жоғары дәрежеге жеткізу, бүгінгі күннің көкейкесті мәселесі болып табылады.

Сот билігін жүзеге асыратын судьялардың дербестігін, олардың үкім шығарғанда, шешім қабылдағанда және басқа да сот әрекеттерін жүзеге асырғанда тәуелсіз болуын қамтамасыз етудің маңыздылығы орасан зор. Судьяның мәртебесі мен қызметі жайындағы қоғамдық пікірдің жақсы жағына өзгеруі, азаматтардың өз құқығы мен бостандығын қорғайтын бірден бір орын ретінде сотқа жиі жүгінуі, сот беделінің күшейгендігінің айқын көрінісі.

Сот әділдігін неғұрлым сапшты, әрі мезрімінде атқару үшін, мемлекет тарапынан барлық жағдай жасалынған. Сульялардың кәсіби, білікті, парасатты, турашыл болуынан сот әділдігінің сапасы айқындалады,

Сот әділдігінің басты қағидаларының бірі - судьяның тәуелсіздігі, қазіргі таңда үлкен талқылауға түсіп, көптеген ойлар мен пікірлердің туындауына негіз болып отыр.

Судьяның тәуелсізлігін баянды еткен 2000 жылғы 25 желтоқсандағы «Сот жүйесі мен судьялардың мәртебесі туралы» Конституциялық заң қабылданған болатын. Бұл заңда жалпы сот билігімен қатар, оны жүзеге асырушы судьяның мәртебесі, тәуелсіздігі, судьяны қызметтен босату, оның өкілеттігін тоқтату, сондай-ақ судьяларды материалдық қамтамасыз ету және әлеуметтік қамсыздандыру шаралары, т.б. мәселелері жеткілікті қарастырылған.

Судьяның тәуелсіздігі заңда толық, айқын көрсетілгенімен, жүзеге асырушы деңгейі әлі де жеткіліксіз болғандықтан, 2000 жылдың 1 қыркүйегінде Қазақстан Республикасы Президентінің «Сот жүйесінің тәуелсіздігін күшейту жөніндегі шаралар туралы» Жарлығы шықты. Бұл Жарлықтың да басты мақсаты - судьялардың тәуелсіздігін нығайту болып табылады. Жарлық сот тәуелсіздігін қамтамасыз ету шараларын жүзеге асыруға кедергі болған талай тосқауылдарды жоюға, күмәнді сәттерден арылуға үлкен септігін тигізді. Жоғарғы Сот жанынан Сот әкімшілігі жөніндегі Комитет құрылды. Анығырақ айтатын болсақ, Комитетті құрудағы мақсат судьялардың сот істерін қараудағы тәуелсіздігін нығайту, жергілікті соттардың дербестігі деңгейін көтеру болды.

Сонымен қатар, судья тәуелсіздігін тек заңда көздеп қана қоймай, оны шын мәнінде жүзеге асырудың маңызы ерекше болды. Судьяның тәуелсіздігін қамтамасыз ету қоғам мен мемлекеттің міндеті болып табылады.

Тәуелсіз мемлекетіміздің сот жүйесін халықаралық талаптарға сай етіп қалыптастыру, сот ісін жүргізудің демократиялық, өміршен принциптерін айықтау сот төрелігін жүргізудің құқықтық негіздерін жетілдірудің жолдарын айқындау жөніндегі мәселелер ғалымдар мен заңгерлердің назарынан тыс қалып жатқан жоқ.

Сот билігінің ерекше өкілі ретіндегі судьяның басты белгілерінің бірі - оның тек заңға ғана бағынуы мен мемлекет атынан сот төрелігін жүзеге асыру құқығы болып саналады.

Сот әділдігінің маңызды демократиялық негізі - конституциялық сот тәуелсіздігі принципі. Судьяның тек заңға ғана бағынуы, демократиялық сот әділдігінің жүзеге асуының кепілі ретінде қарастыруға болатын, оның негізгі бастауларының бірі болып табылады. Бұл принциптің жүзеге асуынсыз сот әділдігін ұғыну да, қылмыстық сот өндірісінің міндеттерінің іске асуы да мүмкін емес. Сондықтан, сот тәуелсіздігі принципін сақтау - сот әділдігінің басты шарты болып табылуы тиіс.

Сот ісін қарау тәртібімен қаралуға тиіс өтініштерді, арыздар мен шағымдарды басқа ешқандай органның, лауазымды немесе өзге де адамдардың қарауына немесе бақылауға алуына болмайды, яғни өзге

органдар мен тұлғалардың судья өкілеттігін немесе сот билігі функцияларын иеленуге құқығы жоқ. Мұндай тәуелсіздік - судьялардың артықшылығы емес, керісінше, оның қоғам мен азамат алдындағы жауапкершілігі [4, 130].

Қазақстандағы сот халықтың жоғары сеніміне ие. Күнделікті сот тәжірибесінде сот тәуелсіздігі принципі қуатты принциптері сот төрелігін жүзеге асыра отырып, судьялар қызметіне эсер етер септігі мол.

Сот жұмысының беделі жоқ, сенімге ие болмаған күдікті адамға тапсыруға болмайды. Бұл арада оны кім жұмысқа алса да, қағаз жүзіндегі мінездемеге қарап емес, адамды жұмыста, онымен жеке араласуда білу маңызды болып келеді.

Судьялар тәуелсіздігінің принципі жария етіліп қана қоймай, «Қазақстан Республикасының сот жүйесі мен судьялардың мәртебесі туралы» Конституциялық Заңмен бекітілген кепілдіктермен қамтамасыз етілген Заңның 26 бабы бойынша судьяның тәуелсіздігі мыналармен қамтамасыз етіледі:

- 1) сот төрелігін жүзеге асырудың заңда көзделген рәсімімен;
- 2) судьяның сот төрелігін іске асыру жөніндегі қызметіне араласқаны үшін, сондай-ақ сотты және судьяларды сыйламағандық үшін заңда жауаптылық белгілеумен;
- 3) судьяға ешкімнің тиіспеуімен;
- 4) Конституцияда және осы Конституциялық заңда белгіленген судьяны қызметке сайлау, тағайындай, судьяның орнынан түсу құқығымен;
- 5) Судьяларға мемлекет есебінен олардың мәртебесіне сәйкес материалдық жағдай жасау және элеуметтік қамсыздандыру, сондай-ақ оны нашарлатуға тыйым салу арқылы қамтамасыз етіледі.

Судья тәуелсіздігінің қосымша кепілдігі ретінде осы баптың 2-тармағын алуға болады, мұнда «судьялардың, олардың отбасы мүшелерінің таранынан тиісті хабар түсетін болса, тиісті органдар судья мен отбасы мүшелерінің міндеттерін, игілігіндегі дүниемүліктің сақталуын қамтамасыз ету үшін дер кезінде және тиянақты іс-шаралар қабылдауға міндетті екендігі белгіленген».

Судья тәуелсіздігі принципінің нақты жүзеге асуын сот үкімінің тұрақтылығынан да байқауға да болады.

Судьялардың тәуелсіздігі принцип! мемлекеттік органдар жүйесіндегі соттың алар орнынан туындайды. Сот әділдігі белгілі бір қоғамдық қатынастар бөлігінде мемлекеттік билікті жүзеге асырушы буын болып табылады.

Сот тәуелсіздігі: а) басқа да мемлекеттік билік пен басқару органдарымен; б) прокуратурамен; в) сот тараптарымен; г) жоғары буындағы сотпен; д) қоғамдық ұйымдар мен еңбек ұжымдарының пікірімен; е) қылмыстық іс жүргізуге қатынаспайтын кейбір азаматтармен қатынастарда айқындалады.

Сот демократиялық қоғамда, халықтың сенім артар органдардың бірі ретінде танылуы тиіс. Халық сот әділдігін тәуелсіз, әділетті жүзеге асыра алатын судьяларға ғана сенім білдіреді. Осы орайда, судьялық қызметке нақты адамдарды анықтаудың негүрлым демократиялық әдісі - сайлау реті. Алайда, негізгі және орта буындағы сот жүйесінің судьяларын сайлау принципінен бас тартуды түсіну қиын. Бұл жерде сот құрамын қалыптастырудағы демократиялық әдіс бұзылып қана қоймайды, сонымен бірге, Қазақстан Республикасы өзін демократиялық, зайырлы, құқықтық және әлеуметтік мемлекет деп бекітетіндігі туралы Конституциясының 1-бабының негізгі ережесі сақталмайды деген пікірмен толық келісуге болады [6, 148-149].

Судья мен сот тәуелсіздігі мемлекеттік қызметтің басқа түрлерімен салыстырғанда өзімен ерекшелігімен айқындалады. Олар мынадан тұрады:

- а) сотта істің қаралуы заңда белгіленген тәртіппен жүргізіледі;
- ә) қылмыстық істерді қарастыру тек қана соттың құзырында;
- б) сот үкімі негізсіз болса немесе заңға қарсы болса жоғары буындағы тұрған сот заңда белгіленген тәртіппен күшін жояды, қабылданған үкімді өзгертуге немесе күшін жоюға басқа мемлекеттік органдардың еш құқығы жоқ;
- в) сот шешімінің барлық мекемелерге, ұйымдарға және азаматтарға міндеттеу күші бар, ол заң орнына жүреді.

Судьяның тәуелсіздігін анықтайтын және олардың заңға ғана бағынышты екені туралы ереже құқықтық нормалармен сәйкестендірілген. Заң лауазымды тұлғалар мен ұйымдарға сот ісін қарау бойынша судьялардың қызметіне араласуға, оларға ықпал жасауға тыйым салады. Сонымен қатар, ол судьяларға сот төрелігін тәуелсіз атқаруға, сырттан ықпал жасауға қарсы тұруды міндеттейді.

Сот пен судьяның тәуелсіздігі туралы заң нормалары судьяға емес, сот ісіне араласуы мүмкін ұйымдар мен тұлғаларға бағынышталған десек, онымыз қателік болар еді. Ол, сөз жок, судьяларға қатысты. Істің дұрыс шешілуі мен шешілмеуі, сот тәуелсіздігі туралы заң нормаларын сақтау немесе сақтамау судьяға тікелей байланысты. Занда көрсетілген таланты орындамаған судьяның соттық істі карауға ешбір моральдық құқығы жок.

Сот әділдігін соттың қандай қызметі айғақтайтынын, яғни ол қай кезде басталып, қай процессуалдық жағдайда аяқталуы қажеттігі судья тәуелсіздігінің шегін айқындайды.

Прокурордан істің сотқа түсуі сәтіндегі немесе жәбірленушінің арыздануынан соттың үкім, шешім, қаулы шағыру сәтіне дейінгі, одан кейінгі үкімді орындауға байланысты мәселелерді қарастырғандағы сот пен судьяның қызметін сот әділдігі деп атауға болады. Ендеше, судьялардың тәуелсіздігі мен заңға ғана бағынуына осы кезеңмен шектеледі. Мұнымен барлық органдар мен лауазымды тұлғалар санасулары керек, олардың судья қызметіне араласуына еш құқығы жок.

Жоғарыда айтылған жағдайларға байланысты сот тәуелсіздігі ұғымының мәнді белгілерін шығаруға болады: а) үкімді орындауға қатысты мәселелерді тындау, анықтау мен қаулы шығару барысында сырттай ықпалға көнбейтін соттың тәуелсіздігі; ә) істің бар мән-жайларын қарастыру негізінде шешім шығарғандағы судьялардың өзіндік ішкі сенімділігі; б) судьялардың тек заңға ғана бағыныштылығы; в) демократияландырылған сот өндірісінің көрініс табуы.

Сот тәуелсіздігі принципін жүзеге асыру - процеске қатысушылардың барлығының субъективті құқықтарын, сондай-ақ оларды жүзеге асыру мүмкіндіктерін қарастыру мен сот алдында өз ұстанымдарын занда белгіленген тәртіппен қорғау деп есептеуге болады.

Судьяның тәуелсіз болуы үшін оның қызметіндегі жағдайының тұрақты болуы зор нәрсе. Бұл - судьяның ауыстырылмайтындығы. Судьялар қызметке Қазақстан Республикасының Конституциясына және «Сот жүйесі және судьялардың мәртебесі туралы» заңға сәйкес сайланады немесе тағайындалады және тұрақты негізде өкілеттілікке ие болады.

Судьяның өкілеттігі тек қана Конституциялық занда көзделген негіздер мен тәртіп бойынша тоқтатылуы немесе тоқтатыла тұруы мүмкін.

Қазіргі қолданылып жүрген заң бойынша судьяның өкілеттігі: судья қызметіне тағайындалғанда немесе оқытушылық, ғылыми немесе өзге де шығармашылық қызметтен басқа ақы төленетін қызметке тұрғанда; қылмыс жасағанда немесе сот билігінің беделіне нұқсан келтіретін теріс қылық жасағанда; өз тілегі бойынша; Қазақстан Республикасының азаматтығынан айырылғанда; қайтыс болғанда тоқтатылады.

Судьяның қызметтегі кемшілігіне, сот билігіне нұқсан келтіретін лайықсыз теріс қылығына, еңбек тәртібін өрескел бұзғанына көз жұмып қарауға болмайды, сондықтан ол тәртіптік жауапкершілікке тартылуы тиіс.

Судья сот істерін қарау кезінде заңдылықты бұзғаны үшін; судья әдебіне қайшы келетін теріс қылық жасағаны үшін; еңбек тәртібін өрескел бұзғаны үшін тәртіптік жауапкершілікке тартылуы мүмкін. Тәртіптік іс қозғатқан күннен бастап екі ай мерзім ішінде қаралуға тиіс.

Егер судья жаза қолданылған күннен бастап бір жыл бойы жанадан тәртіптік жазаға тартылмаса, онда ол тәртіптік жазаға тартылмаған деп есептеледі.

Судья мінсіз тәртібімен өз міндеттерін адал атқарған жағдайда, тәртіптік жаза қолданылған күннен бастап алты ай өткеннен кейін жазаны берген тәртіптік-біліктілік алқасы оны мерзімінен бұрын алуы мүмкін.

Еліміздің барлық соттарының судьялар халықпен тікелей қарым-қатынаста болуы тиіс. Мұнда судьяның моральдық және кәсіби бейнесі ерекше рөл атқарады, және олардың этика нормаларын сақтауы үнемі қоғамдық назарда жүреді. Осыған орай, біздің ойымызша еліміздің ұлттық телеарналарынан бір сағаттық телебағдарламалар ашылса, судьяның келбеті халыққа көрсетілсе, сол арқылы қоғамның сотқа және судьяға деген сенімін өсіруге әбден мүмкіндік жасалған болар еді. Сондай-ақ, жергілікті соттардың бәрінде халықтың назарына алаңдатқан істердің шешімдерін арнайы сайттарға салу арқылы қол жетерлік етсе дейміз.

Сот істерін қарастыру нәтижесін бұқаралық ақпарат құралдары арқылы жиі-жиі хабарлап тұру, сондай-ақ судьялардың тарапынан заңнамаға түсіндірмелер беретін құқықтық насихат жүргізу жұмыстары орын алғаны да жөн еді. Халыққа сот қызметін неғұрлым көп көрсететін аудандық соттар болғандықтан, жоғарыда көрсетілген іс-шараларды жүзеге асыру үшін, аудандардағы мемлекеттік газеттерде сот қызметін хабарлайтын рубрикалар болса дұрыс болар еді. Сонымен, қорыта келе, сот қызметінің

жариялығы оның бұқара халықпен байланысын күшейтетіні анық. Мұндай байланыс судьялардың тәуелсіздігіне тек оң әсерін тигізеді анық. Өйткені, тәуелсіз сот қана өз қызметін жария ете алады.

1. *Қазақстан Республикасының Конституциясы. - Алматы, 2003ж.*
2. *Қазақстан Республикасының Сот жүйесі мен судьяларының мәртебесі туралы Конституциялық Заң. 25 желтоқсан 2000 жыл. №132-11*
3. *Сот жүйесінің тәуелсіздігін күшейту жөніндегі шаралар туралы Қазақстан Республикасы Президентінің Жарлығы. 1 қыркүйек 2000 жыл. №440*
4. *Қ. Мами. Қазақстандағы сот реформаларының даму кезеңдері. - Астана, 2003. 130 бет.*
5. *Халиков К.Х. Проблемы судебной власти в Республике Казахстан (теоретическое и уголовно-процессуальное исследование). Диссертация на соискание ученой степени доктора юридических наук. - Алматы, 1998, 323 стр.*

Резюме

В статье анализируются некоторые гарантии обеспечения независимости судей. Рассматриваются узловые моменты реализации гарантии независимости судей исходя из положения действующего закона Республики Казахстан и делается прогноз по дополнению норм Конституционного Закона О судебной системе и статусе судей 2000 года.

Summary

The article analyses some independence ensuring guarantees of judges. The main guarantee realizing points of judge's independence proceeding from the law current lye in force in the Republic of Kazakhstan is being considered. Now the forecast on supplement of standard of Constitutional

СОЗДАНИЕ УСЛОВИЙ ПРОЗРАЧНОСТИ СУДОВ

А.Д.Байтурсынова -

Бакалавр основы права и экономики

Магистрант института магистратуры и докторантуры PhD

Специальность юриспруденция

Судебная система является одной из главных составляющих основ государства, один из рычагов демократического развития страны на пути социальной, экономической и политической модернизации. От эффективности отправления правосудия во многом зависит отношение граждан к государственной правовой политике и уровень доверия к власти со стороны общества. Сильная и независимая судебная власть является одной из принципиальных гарантий гармоничного взаимодействия государства и гражданского общества, главным инструментом защиты конституционных прав граждан.

Судебно-правовая реформа предполагает решение кардинальных проблем, связанных с эффективностью судебной системы, что должно быть предметом первоочередного внимания как государства, так и общества. Как отметил в своем выступлении на V съезде судей Глава государства Н.А. Назарбаев, справедливый и неподкупный суд - важнейшая основа демократического и правового государства.

Исходя из **этого**, основным политическим приоритетом государства стало формирование и становление судебной системы нового типа, предоставление судам в полном объеме правомочий, присущих правовому государству, закрепление их высокой и ответственной социальной роли.

На сегодняшний день современный этап развития нашего государства, происходящие социально-экономические и демократические процессы в обществе обусловили необходимость повышения эффективности правосудия, а также создание условий прозрачности судов.

Концепция правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года, утвержденная Указом Президента Республики Казахстан от 24 августа 2009 года, определила новые приоритеты в правовой политике нашей страны. Целью Концепции является повышение качества отправления правосудия, а одной из задач: повышение уровня открытости и прозрачности судебных процедур [1].

Сегодня мы достигли развитие самостоятельной судебной власти, расширения сфер судебной защиты прав граждан и повышения доступа к правосудию. Далее внедряются новейшие технологии в судебных процессах - аудио и видеозаписи судебных процессов. Необходимо добиться прозрачности судебной деятельности, население должно быть хорошо информировано об их деятельности. Все правила судебных процедур должны быть доступны и понятны для граждан.

Общество заинтересовано в полном, объективном и беспристрастном освещении деятельности судебной власти. В этих целях следует повышать уровень открытости и прозрачности судебных разбирательств, на что направлена внедряемая «Система видеодокументирования судебных заседаний». Необходимо продолжить реализацию этого проекта.

Разработано поэтапное внедрение системы «видеоконференцсвязи». На первом этапе она установлена в Верховном Суде, областных и приравненных к ним судах. В дальнейшем планируется ее внедрение во всех остальных судах республики.

Органы правосудия стали более доступны и открыты для общества, возросло доверие населения к суду. В среднем суды республики ежегодно рассматривают около 1 млн. дел и заявлений.

В целях дальнейшего укрепления доверия и повышения информированности населения о деятельности судебных органов и особенностях процессуального законодательства следует осуществить ряд мероприятий, включая проведение телевизионных передач информационного характера, интернет - конференций, разъясняющих отдельные вопросы законодательства.

Будет продолжена работа по улучшению имиджа судебной системы, для чего предполагается начать реализацию следующих задач:

- осуществление организационных и практических мероприятий, направленных на дальнейшее укрепление авторитета судебной власти, изучение общественного мнения, позволяющего оперативно оценивать состояние системы;

- дальнейшее организационное и материально-техническое укрепление судов;

- создание системы комплексного информационного обеспечения деятельности судов, обеспечение широкого доступа населения к информации о деятельности судов посредством широкого применения инновационных технологий;

- подготовка телевизионных передач для ознакомления широкого круга зрителей о судебной практике по защите интересов и прав граждан и юридических лиц;

- подготовка пресс-релизов на сайте Верховного Суда Республики Казахстан о проводимых мероприятиях в сфере судебной деятельности;

- развитие международного сотрудничества в сфере правосудия и информационного обмена.

Качественное осуществление правосудия сопряжено с созданием надлежащих условий для судебной защиты прав и законных интересов граждан и организаций, для чего требуется строительство типовых зданий судов, проведение реконструкции административных зданий судов.

Требования к проектированию типовых зданий судов должны быть также обусловлены стоящей перед судами задачей обеспечения права на открытое судебное разбирательство. Залы судебных заседаний должны иметь соответствующие места для посетителей и представителей средств массовой информации.

В настоящее время часть местных судов располагается в приспособленных для осуществления правосудия зданиях, которые не в полной мере соответствуют установленным требованиям и нормам площадей.

В целях решения данного вопроса разработаны проекты типовых зданий судов, ведется работа по подготовке проектно-сметной документации этих зданий.

Таким образом, судебная система страны с Верховным судом во главе, представляя самостоятельную ветвь власти, продолжает свою работу в русле совершенствования модели казахстанского правосудия. Кардинальная модернизация ее фундаментальных основ позволила ей преобразиться, в эффективный орган по обеспечению прав и законных интересов граждан и организаций страны, по обеспечению открытости и прозрачности деятельности судов. Но мы понимаем, что мы не должны довольствоваться достигнутым, что это пока малая толика нашего вклада в реализацию государственной политики в сфере продвижения страны в ряды конкурентоспособных государств мира. Перед судебной системой стоят еще многие задачи, требующие достойного разрешения. [2].

В условиях демократизации, необходимо сделать максимально транспарентной деятельность судебных органов. Следует создать правовые и организационные основы объективной и независимой оценки степени качества и эффективности функционирования системы правосудия в Казахстане, шире привлекать для этого юридическое сообщество.

Этому должна способствовать и ускоренная информатизация судебных органов, которая отстает от потребностей общества. Электронный суд, как и электронное правительство, откроют новые возможности для совершенствования и демократизации деятельности государственных органов [3].

Но мы не должны забывать, что обеспечение открытости правосудия потребует значительных финансовых затрат, в частности для создания систем по размещению необходимой информации (прежде всего текстов судебных решений) в сети Интернет, обеспечения свободного доступа в залы судебных заседаний.

Президент нашей страны неоднократно отмечал о необходимости максимального обеспечения открытости и прозрачности судебных процедур. Общественное мнение в отношении судебной системы зависит от уровня осведомленности о деятельности судов. Общество должно знать и верить в верховенство закона и торжество правосудия. Судейское сообщество должно сделать деятельность судов прозрачной, повысить уровень их ответственности перед обществом.

Абай атындағы ҚазҰПУ-дың Хабаршысы, «Юриспруденция» сериясы, № 3 (21), 2010 ж.

L Концепция правовой политики Республики Казахстан на 2010-2020 годы и перспективы развития судебной системы: Сборник материалов Круглого стола, состоявшегося в Верховном суде Республики Казахстан 27 октября 2009 года. - Астана, 2009. - 157 с. (Жаилганова А.Н. Некоторые вопросы реформирования судебной системы; Нарикбаев М.С Концепция правовой политики и повышение эффективности судебной системы; Абдрасулов Е.Б.Некоторые вопросы юридической техники составления проектов нормативных постановлений Верховного Суда Республики Казахстан)

2. Калеева Т. Гласность в освещении судебной системы //Зангер. - 2006. - №12. - С. 14

3. К Мами Судебная власть защищает свободу//Казахстанская правда. - 2007. - 21 июня. - С.3

Түйін

Автор мақалада біздің мемлекетіміздің жана дәуірде сот жүйесінің және сот процесстерінің ашықтығы және өрлену үшін қолданылатын амалдарды баяндайды.

Summary

The author of this article wanted to show that, ongoing socio-economic and democratic processes in society made it necessary to increase the efficiency of justice, as well as creating conditions of transparency of courts.

АЗАМАТТЫҚ ҚҰҚЫҚ ЖӘНЕ АЗАМАТТЫҚ ІС ЖҮРГІЗУ ҚҰҚЫҒЫ ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО И ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

ЛИЗИНГ ИНСТИТУТЫНЫҢ МӘНІ МЕН МАЗМУНЫ

Д.Ж.Белхожаева -

*«Азаматтық құқық және азаматтық іс жүргізу құқығы»
кафедрасының аға оқытушысы, құқық магистрі*

Лизинг институты жаңа пайда болған деуге болмайды, оның өзіндік терең тарихы бар. Берілген деректер бойынша адамзатқа лизингтің ертеден болуы белгілі. Көптеген тарихшылар мен экономистердің пікірінше, лизингтік келісім-шарттар б.э.д. Шумер мемлекетінде де жасалды. Аристотельдің (б.э.д. 384 / 383 - 322 ж.ж.) "Богатство состоит в пользовании, а не в праве собственности" атты еңбегінде лизинг идеясы туралы пікірлер жазылған /1/. Басқа сөзбен айтқанда, пайда алу мақсатында мүліктің иесі болуы міндетті емес, осы мүлікті пайдалану құқығы болуы керек, соның нәтижесінде пайда алу мүмкін болады дейді. Лизинг ертеде тек белгілі бір меншік түрлерін жалға алумен шектелген жоқ. Тарихи мәліметтер бойынша, ауылшаруашылық техниканың түрлері және шеберлік құрылғылар, сонымен қатар әскери техника да жалға алынды.

Венецияда 11 ғасырда лизингтік операцияларға ұқсас мәмілелер жасалынды: венециандықтар сол уақытта өте қымбат болған якорьларды саудагерлер мен сауда қайықтарын жалға берді. Жүзі аяқталғаннан соң якорьлар өз иелеріне қайтарылған және қайтадан жалға берілді. Ұлыбританияда лизингтік қатынастарға ұқсас қатынастарды реттейтін алғашқы нормативтік акт болған 1284 жылы Уэльс заңы болды (Statute of Wales).

1572 жылы Ұлыбританияда тек қана нақты лизингті қолдануға рұқсат беретін заң актісі шығарылды. Осы заңның мәні: осы уақытта келісім-шарт жасасқан жақтардың мүліктің нақты иесі кім екені жасырылды, ол несие берушілерді адастыру мақсатында жүргізілді, сондықтан оны реттеу үшін қолданылды.

1930 жылдары Генри Форд өз автокөліктерін өткізу мақсатында жалға беруді кеңінен қолданды. Бірақ автокөліктік лизингтік бизнестің бастамашысы ретінде Золли Фрэнкті есептейді. Ол 1940 жылдары алғаш рет автокөліктерді ұзақ мерзімді жалға беруді ұсынушы сауда агенті болды. Жалға беру қатынастарында болатын құбылысты Америкада 1950 жылы революция деп атауға болады. Осы уақытта өндірістің көптеген құралдары жалға берілді: технологиялық құрылғылар, машиналар мен механизмдер, кемелер, ұшақтар, т.б..

АҚШ Үкіметі осы құбылысты бағалап, оны ынталандыратын мемлекеттік бағдарламаны жедел түрде әзірледі және жүзеге асырды. Экономикалық лексикальш терминологияға жаңа "лизинг" терминінің енгізілуі (ағыл. lease - жалға беру) "Белл" телефон компаниясының операцияларымен байланыстырады. Осы компанияның басқармасы 1877 жылы өз телефон аппараттарын сатпайтыны туралы, оны жалға беру туралы шешім қабылдады. Сан-Францискода белгілі болған "United States Leasing Corporation" американдық компаниясы 1952 жылы лизингтік операциялар іскерліктің негізгі болған алғашқы акционерлік қоғам болып саналады. Сонымен, АҚШ жаңа бизнестің отаны болды. 60 жылдардың ортасында лизингтік операциялар 1 млрд.\$, ал 80 жылдары оларі 10 млрд.\$-дан асып түсті. Осындай жоғары қарқынды темптің болуы себебі лизингтік мәміле бойынша серіктестіктер ала алатын артықшылықтарға байланысты болды. Лизингтік операциялар өте тез АҚШ шекарасынан өтіп, халықаралық лизингке айналды. АҚШ-та лизинг экономикалық бизнестің негізгі түрлерінің бірі болып табылады. Өз қызметтерінің кең спектрін ұсынған жаңа лизингтік компаниялар санының өсуі, және лизингтік келісім-шарттардың үлкен модификациясы экономиканың әртүрлі сфераларында кәсіпкерлердің инвестициялық қаражаттарын алудың әртүрлі нұсқаларын анықтады. Кейіннен лизингтік компаниялар "қаржылизингтік қоғамдар" деген атақ ие болды. Батыс Еуропада алғашқы алғашқы қаржы-лизингтік қоғамдар 50-60 ж.ж. пайда болды. Бірақ та лизингтік операциялардың дамуына көптеген факторлар әсер етті, т.к. салықтық заңнамада лизингтік келісім-шарттардың заңды түрде қабылдауы көптеген қиыншылықтардан шығуға мүмкіндік берді.

Мысалы, алғашқы француз лизингтік компания "Локафранс" 1982 жылы құрылды. Ал төрт жылдан кейін лизингтік компаниялардың жалпы саны 30 тең болды. 1987 жылы елде жылжытын мүлікпен айналысатын 56 лизингтік компания жұмыс істеді, олардың жылдық келісім-шарттар саны 57

тең болды. Ал жылжымайтын мүлікпен айналысатын компаниялар саны 94-ке тең болды. Франция мемлекетінің ірі компаниялары "Локафранс", "Слибай", "Локабай", "Софимобай", "Слиминико", т.б..

Италияда алғашқы лизингтік компания 1963 жылы құрылды, бірақ та лизингтік бизнестің кең өріс кезеңі 70-80 ж.ж. болды. Олардың ішінен 50 ең ірі компаниялар "Ассима" ұлттық ассоциациясының мүшелері болып табылады. осы уақытта он ірі лизингтік компаниялардың лизингтік операциялар санының жалпы үлесі 80%-ға тең болды /1/.

60 жылдары лизингтік бизнес Азия континентінде дами бастады. Қазіргі уақытта лизингтік қызметтерің негізгі бөлігі "АҚШ - Батыс Еуропа - Жапония" мемлекеттерінде шоғырланды. Батыс Еуропада лизинг берушілер ретінде, көбінесе, арнайы лизингтік компаниялар бола алады. Осы лизингтік компанияларды 75-80%-ға жуық банктер немесе оларды еншілес қоғамдар бақылайды. Жапония үшін сипатты белгі ретінде лизингтік операциялардың қаржыландырудан "қызметтер пакетіне" дейін ұлғайтты.

КСРО-да лизингтік бизнестің дамуы 1989 жылы басталды. Лизингті қолданудың бастапқы ережелерінің белгілі құбылысы ретінде жалға беру туралы 23 қарашаның 1989 жылы № 810-1 КСРО заңнаманың және 16 ақпанның 1990 жылы қабылданған, лизингті бухгалтерлік есепте көрініс табу тәртібі көрсетілген № 270 "бухгалтерлік есеп шоттарының жоспары" КСРО Мемлекеттік Банктің хаты негізі болды. 1991 жылдың маусым айында халықаралық кеңес-неміс лизингтік компания "Евролизинг" құрылып. ап желтоқсан айынан бастап өз қызметін жүзеге асырды. Оның құрылтайшылары болып, кеңес жағынан КСРО-ның Сыртқы экономикалық банк, КеңесМорфлот және КСРО-ның Госнаб болды, ал француз жағынан - Еуропаның бір ірі лизингтік компаниясы " Насиональ де Пари Банкісі", ал неміс жағынан - Батыс Германияның ірі лизингтік компания - "Митфинанц ГмбХ" болды.

Ал. Қазақстанда 1989 жылы коммерциялық банктер лизингтік операцияларды енгізе бастады және олардың лизингтік бизнестегі қатысы белсенді сипатта болды. Республикада бірінші лизингтік кәсіпорындар коммерциялық банктер және жабдықтаушы -өткізу ұйымдарының қатысуымен құрылды. Олар акционерлік кәсіпорындар болатын, сатып алу-сатумен, жалға беру мен лизингтік техникалық айналыса алды. Сөйтіп. 1989 ж. лизингтік операцияларды жүзеге асыру үшін ең алғаш республикалық коммерциялық банктерден «Крамдсбанк» құрылтайшы болған, акционерлік кәсіпорын «Крамдс-лизинг» құрылды. 1990 жылдың 1 қаңтарында лизинг операцияларына Промстройбанк, ал 2-ші жарты жылдықта Агропромбанк, Жилсоцбанктер кірген 121. Дегенмен, лизингтік операциялар банктер үшін әлі дәстүрлі болған жоқ еді.

Әлемдік тәжірибеде "лизинг" термині ұзақ мерзімді пайдаланылатын заттарды жалға беру негізінде, әріуфлі мәмітелерді белгілеу үшін қолданылады.

Аренда келісім-шарты жасалу мерзіміне байланысты арендалық операциялардың үш түрі бар:

Қысқа мерзімді аренда (рейтинг) - бір күннен бір жылға дейін;

Орта мерзімді аренда (хайринг) - бір жылдан үш жылға дейін;

Ұзақ мерзімді аренда (лизинг) - үш жылдан жиырма жылға дейін.

Әрбір күрделі экономикалық ұғымдар секілді лизингте де бірнеше анықтамалар бар. Ең біріншіден, лизинг - бұл ағылшын сөзі to lease - уақытша жалға беру немесе жалға алу деген мағынаны білдіреді.

Лизинг - бұл жалға берушінің уақытша бос немесе тартылған қаржы қаражаттарын инвестициялау. Бұл кезде жалға беруші белгілі бір сатушыдан өз меншігіне келісім-шартта көрсетілген мүлікті сатып алуға міндетті болады және осы мүлікті жалданушыға уақытша пайдалануға, ақылы негізде, беруге міндетті болады және оны кейін сатып алу құқығының бар болуын көрсетеді.

Лизинг дегеніміз аренда келісім-шарты. Ол жалға беруші өз иелігіндегі жабдықтарды, машиналарды, ЭЕМ, оргтехниканы, транспорттық құраларды, өндірістік, сауда және қойма мәні бар і^ұрылғыларды жалданушыға белгілі бір мерзімге, өзіне проценттік ставканы қосатын, жалданушының ақша нарығындағы тартылған қаражаттардың құнын жабатын, банктің пайдасын есепке алатын және мүліктің амортизациясын ескеретін, анықталған арендалық төлем негізінде беруді білдіреді. Сонымен қатар, лизингті үшінші тұлға үшін мүлікті сатып алатын және оған ұзақ мерзім периодтына беретін, мамандырылған (лизингтік) компанияның делдалдық қызметі арқылы негізгі қорларға салымдарды қаржыландырудың арыайы нысаны ретінде де қарастыруға болады. Яғни, лизингтік компания нақты түрде жалданушыны несиелендіреді. Сондықтан лизингті кейде "несие - аренда" деп атайды.

Сатып алу-сату келісім-шартында тауарға иелік ету құқығы сатушыдан сатып алушыға өтеді, ал лизингте аренда келісім шартын жасасқан кезінде, мүлікке ие болу құқығы жалға берушіде қалады.

Лизингтік келісім шартының мерзімі аяқтаған соң, жалданушы лизингтік жабдықты келісілген бағада сатып ану, келісім шарт мерзімін ұзарту немесе жалға берушіге жабдықты қайтару мүмкіндігі болады.

Лизингтік қаржыландырудың несиеден айырмашылығы: Қазақстан Республикасында лизингтік операцияларды реттеу 2000 жылдың шілде айында қабылданған "Қаржы заңынан" кейін ғана қолға алынған болатын /3/. Бүгінде бұндай қаржылық қызмет көрсету түрі өзге елдердегідей қарқынды даму үстінде.

Еліміз дамушы мемлекет болғандықтан, көптеген өндіріс салалары, ауыл шаруашылығы техникалық жағынан жанартуды, жаңа технологиялармен жабдыкталуды қажет етеді. Алайда, барлық өндіріс көздерінің мұндай игі шараларға қорларындағы қаржылары жете бермейді және де барлығының да банктерге кепілдік қойып, несиелену алуға мүмкіндіктері жоқ. Осындай сәттерді ескере отырып, лизингтік компаниялар ашылып, жұмысы да сол бағыт бойынша жүргізіледі. Қаржылық лизингте лизинг алушыдан ешқандай мүлікті кепілдікке қою талап етілмейді, тек қана алынған соманың жарты ақшасын құйса болды. Яғни, аздаған соманы күйеу арқылы алушы өзінің қажеттіліктерін игере алады және лизингтік қаржы операциялары кезінде екінші рет қосымша қаржы алу мүмкіндігі қарастырылған. Сонымен қатар, лизинг алушыларға мемлекет тарапынан да бірқатар жеңілдіктер жасалған. Мәселен, лизинг алушылар кейбір салық төлемдерінен босатылған. Лизингтік операцияларда несиелену қарағанда пайыздық көрсеткіштері жоғары. Оны лизингтік компаниялардың керекті қаржыны банктерден қарызға алатындығымен түсіндіруге болады.

Сонымен қорыта келе, заманауи техника, қазіргі заманғы құрал-жабдықтар алып өз бизнесін кеңейткісі келетін, алайда несиелену қамтамасыз ете алмайтын компанияларға қаржылық лизинг - тиімді қаржыландыру мүмкіндігін ұсынып отыр.

Лизинг - бұл мекеменің өз айналымындағы қаражатын жұмсамай өндірісті кеңейтуге және негізгі құралдарды алу үлкен ықпал етері сөзсіз. Бұл, әрине, сауда және көлік компанияларына, өндіріс пен қызмет көрсету мекемелеріне ұтымды болады.

Қаржылық лизинг - бұл лизинг берушінің сатушыдан өз жекеменшігіне келісім-шартпен белгіленген лизинг нысанын лизинг алушыға белгіленген төлем және белгіленген шарттың негізінде 3 жылдан кем емес мерзімге уақытша пайдалануға беруді міндеттейтін қаржылық іс-әрекеттің түрі. Лизинг алушы қаржылық лизинг келісінде көрсетілген міндеттемелерін орындағаннан кейін, лизинг нысаны лизинг алушыға өтеді.

Лизинг нысаны: көлік; құрал-жабдықтар; инвентарь; көліктер және кәсіпкерлік мақсатта айналымнан алынбайтын кәсіпкерлік мақсатта жұмсалатын кез-келген негізгі құралдар болуы мүмкін. Тек жаңа әрі тез өтімді өнеркәсіптік, кеңселік, медициналық құрал-жабдықтар немесе көлік құралдары лизинг нысаны бола алады. Бұрынғы қолданылған құрал-жабдықтар немесе көлік құралдары және де мүлік, тіпті ол коммерциялық болса да лизингке алынбайды.

Лизингтік келісімге қатысушылар: жеке кәсіпкер болып табылатын жеке тұлғалар және лизинг алушы және лизинг беруші болып табылатын заңды тұлғалар. Және де, кез келген лизинг операцияларын жүргізу төмендегідей кезеңдермен жүргізілуіне жатады: клиент пен (Лизинг алушымен) алды-ала келіссөздер жүргізу; лизингтік келісім жасау барысындағы Банк талаптары мен шарттары, алдын-ала төленетін төлемнің көлемі қарастырылады. Лизинг түрінде берілген қаржыландыруға арналған өтінімді қарастыру;

Лизинг алушы мен сатушының арасындағы сату-сатып алу және қаржы лизингі келісін жасау;

1) Валюталық заңнамалардың талаптарына сәйкес мәміле паспортын рәсімдеу және процедураларды іске асыру (лизинг нысанының импортталуы кезінде); Тапсыру-қабылдау актісіне, сеіімхаттарға және де өзге құжаттарға қол қою және мүлікті тиісті органдарда тіркеуді Банктің заң Департаменті жүзеге асырады. Банк пен Лизинг алушының арасында тексеру актісін жасау; Лизингтік мүліктің меншік құқығын Лизинг берушіден Лизинг алушыға барлық лизингтік төлемдер төленгеннен кейін өткізуге тиіс.

Қаржылық лизингті пайдаланудың артықшылықтары атап көрсетуге болады: алынатын құрал кепіл ретінде ұсынылатындықтан лизинг келісін жасауда қосымша кепілдіктің қажеті жоқ. Тек лизингтік төлем ретінде алынатын мүлік құнының 20% пайызы көлемінде бастапқы төлем төлеу жеткілікті. (лизинг нысандарының кейбір ерекшеліктеріне қарай, Банк лизинг нысанының міндеттілігіндегі соманы өтейтіндей қосымша кепілдікті қамтамасыз етуді талап етуі мүмкін, бұл жағдайда аванстық төлем шығарылып тасталынады); шығындар ретіндегі лизингтік төлемдердің барлығы салық салынатын пайданы төмендетеді және пайдаға салықты азайтады; лизингтік төлемдерге банк

Абай атындағы ҚазҰПУ-дың Хабаршысы, «Юриспруденция» сериясы, № 3 (21), 2010 ж.

комиссиясын үнемдеу. Төлемдерді банк өз атынан жүргізетіндіктен лизингтік төлемдер үшін комиссия алынбайды; Лизингалушының сатушыны, тасымалдаушыны және алынған мүлікті кедендік рәсімдеу үшін кедендік делдалды тандау мүмкіндігі; банк лизингтік төлемдердің тиімді және жеке кестесін жасайды; келісімді жүзеге асыру барысындағы Банк кеңесі; лизинг бойынша келісімдер кемінде 4 жылға жасалады. Барлық лизингтік төлемдерді өтегеннен кейін мүлік лизинг алушының меншігіне өтеді. Бәсекелестік сыйақы мөлшерлемелері қаржыландырудың мерзіміне, жоба бойынша қауіп деңгейіне, мекеменің қаржылық жағдайына байланысты бол ары сөзсіз.

1. Кабатова Е. Лизинг; понятие, правовое регулирование, международная унификация. - М.: Наука, 1991.

2. Смагулов А. Лизинг. Оқу құралы. - Алматы: Балауса, 1996.

3. Қазақстан Республикасының қаржылық лизинг туралы заңы, 5 шілде 2000 ж.

Резюме

В данной статье последовательно рассматриваются вопросы зарождения, формирования и развития института финансовой аренды (лизинга) в истории.

Summary

In given article questions of origin, formation and development of institute of financial rent (leasing) in the history are consistently considered.

МЕМЛЕКЕТТІҢ ӘЛЕУМЕТТІК ҚЫЗМЕТІН ЖЕТІЛДІРУ МӘСЕЛЕЛЕРІ

Д.С. Байсымақова -

Абай атындағы ҚазҰПУ-дің

Азаматтық құқық және іс жүргізу кафедрасының аға оқытушысы

Қазіргі кезеңде дамыған елдердің барлығы адам құқықтары мен бостандықтарының үстемдігін және құқықтық мемлекет, демократиялық ұстанымдарды негізгі мақсат ретінде алға қоюмен қатар, әлеуметтік мемлекетті қалыптастыруды негізгі бағыт ретінде ұхтануда. Бұл шын мәнінде, әлем елдерінің даму тәжірибесі айқындаған шындықтың бірі болып табылады. Мемлекеттің мақсаты да қоғам мүшелерінің әлеуметтік әл-аухатын көтеру екендігі мемлекет теориясында мойындалған, тұжырым екендігін жақсы білеміз. Сондықтан да, мемлекеттің әлеуметтік қызметі мемлекет қызметінің жеке бағытын құрайды.

Қазақстан Республикасы да бүгінгі таңда өзін демократиялық, құқықтық, зайырлы мемлекет ретінде жариялаумен қатар, әлеуметтік мемлекет орнатуды мақсат тұтып отыр. Әрине, бұл мемлекет тарапынан үлкен жауапкершілікті талап ететіндігі белгілі. Қазіргі кезеңде еліміздің конституциясында және басқа да заңнамасында әр түрлі мемлекеттік деңгейдегі бағдарламаларда әлеуметтік мәселені дамыту, өткір қойылғаны белгілі. Сондай негізгі конституция талабын жүзеге асыратын құжаттардың бірі, Қазақстан Республикасы Президентінің 29 тамыз 2009 жылғы Жарлығымен бекітілген Қазақстан Республикасының 2010 жылдан 2020 жылға дейінгі кезеңге арналған Құқықтық саясат тұжырымдамасы болып табылады. Бұл тұжырымдама елімізде осы уақытқа дейін жүзеге асырылып жатқан құқықтық реформаны одан әрі тереңдетуге бағытталған. Осы уақытқа дейін елімізде 2002 - 2010 жылдар аралығындағы құқықтық саясат туралы тұжырымдама жұмыс жасап жатқандығы белгілі: "2002 жылы қабылданған Қазақстан Республикасының Құқықтық саясат тұжырымдамасы елдің 2010 жылға дейінгі кезеңге арналған құқықтық жүйесі дамуының негізгі бағыттарын айқындады. Өткен жылдары мемлекеттік және қоғамдық институттардың қарыштап дамуына ықпал ететін, Қазақстанның орнықты әлеуметтік-экономикалық дамуын қамтамасыз ететін бірқатар аса маңызды заңнамалық актілер қабылданды.

Тұжырымдаманы іске асырудың басты қорытындылары ұлттық заңнаманың негізгі салаларының (конституциялық, әкімшілік, азаматтық, банктік, салық, қаржы, кеден, экологиялық, қылмыстық, қылмыстық-іс жүргізу, қылмыстық-атқарушылық заңнама) айтарлықтай жанаруы болды" [1, 2 6]. Көріп отырғанымыздай, бұл тұжырымдама өзінің мақсатын орындады.

Қазіргі кезеңде қабылданып отырған Қазақстан Республикасының 2010 жылдан 2020 жылға дейінгі кезеңге арналған құқықтық саясат тұжырымдамасы жаңа негіздегі міндеттерді жүзеге асыруды алға қойып отыр. Бұл бағдарламаның негізгі мақсаттарының бірі, елімізде әлеуметтік мемлекетті одан әрі дамыта түс> болып табылады. Жалпы бұл бағдарламада Қазақстан Республикасы құқықтық саясатының, оның конституциялық деңгейде жүзеге асырылу аспектісінде қарастырылған болатын. Тұжырымдамада бұл туралы былай дейді: "Қазақстан Республикасы Конституциясының мемлекеттің заңнамалық, ұйымдастырушылық және басқа да шараларымен жүзеге асуы тиіс құқықтық идеялары мен принциптерін одан әрі іске асыру қажет. Мемлекеттік және қоғамдық институттардың күш-жігері елдің Негізгі заңының барлық конституциялық айқындамаларда қамтылған жасампаз әлеуетінің жүзеге асырылуы төңірегінде шоғырлануы тиіс. Заңнаманы жетілдіру процесінде және құқық қолдану қызметі барысында Конституцияның үстемдік принциптерін және төменгі деңгейдегі актілердің жоғарыда деңгейдегі актілердің нормаларына сәйкестігін бұлжытпай сақтау қажет.

Елдегі заңдылық режимші және құқықтық жүйенің тұрақтылығын да, сонымен қоса қолданыстағы Конституция шеңберінде ұлттық құқықтың қарышты дамуын да қамтамасыз ететін жүйелі шаралар қажет. Құқықтық саясатқа кешенді көзқарас барлық нормативтік-құқықтық базаны мемлекет дамуының жалпы стратегиясы тұрғысында, оның ішінде нәтижелілік, ашықтық және есептілік принциптерінде.. азаматтардың құқықтары мен бостандықтарын, қоғам мен мемлекеттің мүдделерін қамтамасыз ететін мемлекеттік басқарудың сапалы жаңа моделін жасау жөнінен жаңғыртуға мүмкіндік береді" [1,26]. Біздің ойымызша, әлеуметтік саясатты да, оның нормативтік базасын да осы қағидалар деңгейінде жүзеге асыру қажет. Құқықтық саясат тұжырымдамасында әлеуметтік мемлекетті қалыптастырудың қағидалары да белгіленген. "Қазақстанның Конституциясында әлеуметтік мемлекетті құрудың негізгі құқықтары мен

принциптері бекітілген. Бұл орайда негізгі міндеттердің бірі әлеуметтік құқықтарды қамтамасыз ету мен қазіргі әлеуметтік саясатты іске асырудың ықпалды тетіктерін одан әрі қалыптастыру болып табылады.

Мемлекеттің кешенді, көпсалалы сипаттағы әлеуметтік-құқықтық саясаты әлеуметтік маңызы бар проблемалардың кең ауқымын шешуге бағытталған. Оған, атап айтқанда, білім беруді және денсаулық сақтауды, халықты жұмыспен қамтамасыз ету мен әлеуметтік қорғауды, қоршаған ортаны қорғауды және төтенше жағдайларға жол бермеуді құқықтық реттеу жатады.

Нарықтық экономика жағдайында еңбек нарығының және халықтың жұмыспен қамту проблемаларының болуы еңбектің құқықтық қатынастарының өзекті мәселесі болып табылады, Осыған байланысты еңбек заңнамасын жүйелі талдау негізінде оның қолданылу практикасын жүйелі талдау әрі осы саладағы халықаралық тәжірибені ескеру қажет. Бұл ретте еңбек қызметінің және еңбеккерлердің еңбек жағдайының сипатына байланысты еңбек және әлеуметтік заңнаманы одан әрі саралау мәселелері, сондай-ақ әлеуметтік әріптестестіктің құралдары мен қолдану саласын кеңейту мәселелері пысықтауды талап етеді" [1,46]. Қазақстанда әлеуметтік мемлекетті қалыптастыру өте күрделі мәселе екендігі белгілі. Бұл бағытта кешенді заңнамаларды әлеуметтік бағыттылықты қалыптастыру қажет. "Әлеуметтік саладағы заңнама мемлекеттің әлеуметтік саясаты басымдықтарының серпінін, мемлекет беретін әлеуметтік игіліктердің тізбесі мен негіздерін кеңейту, әлеуметтік қамтамасыз етуге бағытталған қаржы қозғалыстарын айқындауда азаматтардың қатысуының жаңа нысанын жасауды есепке ала отырып ұшқыр болуы тиіс. Әлеуметтік қорғау мен әлеуметтік қамтамасыз ету деңгейі осы саладағы іркіліссіз норма түзушілік процесін көздейтін мемлекеттің қаржылық мүмкіндігінің осуіне байланысты жүйелі түзетілетін болады. Әлеуметтік заңнаманы дамытудың перспектикалық бағыттарының бірі: зейнетақы активтерін орналастыру кезінде қолда бар қаржы құралдарын пайдалану және жаңаларын жасау; азаматтардың жекелеген санаттарын, оның ішінде әлеуметтік төлемдер күн көрудің жалғыз көзі болып табылатын адамдар үшін әлеуметтік қорғаудың жүйесін жетілдіру болып табылады" [1, 4 6]. Жоғарыда айтып откеніміздей, әлеуметтік мемлекетті дамытуда кешенді заңнамаларды жаңа негізде қалыптастыруымыз қажет. Оның да жалпы даму бағыттары жоғарыдағы тұжырымдамада белгіленген болатын. Әлеуметтік заңнамалардың ішіндегі маңыздылардың қатарына сақтандыру заңнамасы жатады. оны жетілдіру тұжырымдамада мынанда йбағытта жүзеге асырылады: "Елде міндетті және ерікті сақтандырудың заманға сай жүйесі қалыптасып, жұмыс істеуде, сақтандыру қызметтерінің толыққанды нарығы орнықты. Сонымен қатар, аталған нарықтың ғаламдық тұрғыда дамуы әлемдік тәжірибеде қалыптасқан сақтандыру жүйелері мен отандық құқық қолдану тәжірибесін ескере отырып, ұлттық деңгейде барабар құқықтық реттеуді талап етеді. Электрондық сауда-саттықтың қарқынды дамуы жағдайында сақтандыру жүйесіндегі құқықтық мәселелерді шешу шеңберінде Интернет-сақтандыруды дамытуға және оны нормативтік-құқықтық регламенттеуге деген қажеттілік бар" [1, 4 6]. Сонымен қатар, мемлекеттің әлеуметтік қызметіне ықпал ететін заңнаманың бірі, қаржы заңнамасы екендігі белгілі: "Қаржы заңнамасы отандық қаржы нарығының дамуы мен жұмыс істеуі үшін қолайлы орта жасауды, қаржылық қызметті тұтынушылардың құқықтары қорғалуын қамтамасыз етуге, қаржы ұйымдары қызметіне тең құқылы жағдай жасауға және қаржы нарығында адал бәсекелестікті қолдауға ықпал етуге тиіс.

Бұл ретте, әлемдік, сондай-ақ отандық экономиканың даму үрдістерін ескере отырып, қаржы заңнамасының баеымдығы банктердің қаржылық тұрақтылығының мониторингіне, ықтимал тәуекелдерді бағалауға, икемді реттеу режимін қалыптастыруға, банктер қызметіндегі проблемалық мәселелерге жедел әрекет етуге, сондай-ақ қаржы ұйымдарына қадағалау жүйесін әлемдік стандарттарға барынша жақындатумен байланысты болуы керек" [1,46].

Біздің ойымызша, жоғарыдағы тұжырымдамада әлеуметтік мемлекетті қалыптастырудың басты бағыттары айқындалып, белгіленген. Еліміздегі әлеуметтік саясаттың негізгі бағыттарының біріне, зейнетақы саясаты жатады дейтін болсақ, Қазақстанда жинақтаушы зейнақы жүйесі енігізілген болатын. Әлемде зейнетақы жүйесінің екі бағыты айқындалған: 1) жалпы бөлуші (солидарлы); 2) жинақтаушы. Әрине екі жүйенің өзінің ұтымды тұстары мен жеткіліксіз қырлары бар. Германияның тәжірибесін мысалға келтіре отыра, А.Абрахманова ол туралы былай дейді: "Социальная политика Германии, которой уже более ста лет, основывается в основном на перераспределении. Распределительные пенсионные системы основаны на том, что государство заставляет граждан трудоспособного возраста содержать пожилых людей, для чего облагает налогом зарплату и перераспределяет средства от работающих к пенсионерам. Это означает, что допускается принудительное лишение граждан части их имущества или неимущественных прав с последующей передачей другим гражданам (в частности, путем

налогообложения) с помощью государственного насилия. На первых порах это действовало, так как чем богаче становилась страна, тем выше становился стандарт населения.

Однако стимулы влияют на поведение людей. Если в стране платят за бедность, болезни и старость, то население через некоторое время становится бедным, больным и старым. Повышение уровня жизни населения здесь, также как и везде в Европе, ведет к старению населения, и все больше средств приходится направлять на пенсии. Разумеется, это бремя ложится на граждан в виде увеличения налогов. Так, если еще шестидесятые годы государство изымало из зарплаты работающих на социальную защиту четверть заработка, то сегодня изымает налогами половину" [2, с 185]. Көріп отырғанымыздай, бұл жүйеде мінсіз тиімді жүйе емес екен. Сонымен қатар, әлемдік елдердің басым көпшілігінде қолданылатын тағы екінші жүйе бар, оны да жоғарыдағы автор былай деп атап өтеді: "Так, в англо-американской модели применяются несколько иные механизмы социального обеспечения. Здесь большая роль отводится социальному страхованию. Если рассмотреть на примере пенсий по старости, то здесь используется модель накопительного счета на старость в фонде, который каждый имеет право (и риск) выбирать сам. Это значит также, что больничные, отпускные, величина пенсии в старости не равны для всех, а зависят индивидуального от трудового вклада и от величины индивидуальной зарплаты. Это, с одной стороны, способствует четкой адресности, точное государственной поддержки сырых и убогих, с другой стороны, не будет препятствием на пути развития человеческой активности" [2, 185 б]. Міне, көріп отырғанымыздай, екі жүйенің де жақсы және тиімсіз қырлары бар. Қазақстан Республикасы бұл бағытта екі жүйенің де тиімді тұстарын алуға ұмтылуда.

Жалпы әлемдік тәжірибеде әлеуметтік мемлекетті қалыптастырудың бірнеше газырлықты тәжірибесі бар екендігін жоғарыда айтқан болатынбыз. Әлеуметтік саясатты қалыптастыруды кезіндегі Пруссияның канцлері болған О. Бисмарк тарихта алғашқылардың бірі болып қолға алған болатын. Оның әлеуметтік саясаты туралы Г.В. Малинин мен В.Ю. Дунаев былай дейді: "О. Бисмарком была разработана социальная политика, вошедшая в историю под названием "социального маневрирования". В ней были реализованы патриархальные представления о помощи неимущим и принята серия социальных законов: закон о страховании на случаи болезни (1883-1884 гг.), закон о страховании от несчастных случаев (1884-1885 гг.) и закон о страховании в связи со старостью и инвалидностью (1889-1981 гг.)" [3, с 39]. Міне осыдан басталған әлеуметтік саясат тәжірибесі осы күнге дейін жалғанып келе жатыр. Әлем елдерінің көпшілігі әлеуметтік мемлекетті қалыптастыруда әр түрлі бағыттар ұстануда. "Егер әлеуметтік мемлекетті орнықтырудың шетел тәжірибесіне жүгінер болсақ, олардың өз конституцияларында әлеуметтік қағидасын қандай да бір түрде орнықтырудың өзіндік себептері түрткі болды. Әлеуметтік мемлекет идеясы мен формуласының алғаш рет Батыс елдерінде пайда болғандығын жоғарыда қысқаша айтып кеткенбіз, енді осы әлеуметтік мемлекет формуласының Батыс Еуропа мемлекеттерінің конституцияларында қалайша көрініс табатындығын қарастырдық. Олардың бүгінгі таңдағы конституцияларында мемлекеттің әлеуметтік бағдары түрліше көрініс табады.

Айталық, Германия Федеративтік Республикасы Конституциясының 20-бабының 1-тармағы Герман Федеративтік Республикасы демократиялық және әлеуметтік федеративтік мемлекет болып табылады деп жариялайды. Осындай бағыттағы үлгіні Францияның (2-баптың 1-тармағы), Испанияның (1-баптың 1-тармағы), туркияның (2 бап) конституциялары қабылданған, ал Данияның (75 - бап), Грецияның (1975 ж. қабылданған Конституциясының 21-бабының 2 және 3-тараулары), Италияның (2-4 баптары), Нидарландының (18 бап), Швецияның (1 қаңтар 1975 жылғы редакциясындағы басқару туралы Заңының 1-тарауының 2-бабы) Конституцияларында болса әлеуметтік мемлекеттің мақсаттары жайында әр түрлі көрсетіледі. Ұлыбритания, Норвегия, Австрия және Швейцария сияқты елдерде игілікті тұрмыс мемлекетінің формул асы қолданылады" [4, 79 б]. Көріп отырғанымыздай, конституциялық деңгейде әлеуметтік мемлекет мәселесі әр қырынан шешілген. Бұл жалпы әлеуметтік мемлекеттің мойындалған бір бағыттағы үлгісінің жоқ екендігін көрсетеді. Сондықтан да, қазақстанда өзінің экономикалық әлеуметтік мүмкіндігіне сәйкес әлеуметтік мемлекетті дамыта беру қажет.

Біз жоғарыдағы құқықтық саясат тұжырымдаманы саралай келгенде, Қазақстан Республикасы өзінің әлеуметтік қызметін жүзеге асыруда, мынандай бағыттарды негізге алу қажет деп санаймыз:

Біріншіден, Қазақстан Республикасының әлеуметтік мемлекет ретіндегі бағдарламалық ұзақ мерзімдік тұғырнамасын жасау қажет;

Екіншіден, осы тұғырнаманың негізінде конституцияда белгіленген әлеуметтік мемлекет қағидасын нақты ағымдағы заңнамаларды одан әрі жүзеге асыру керек;

Абай атындағы ҚазҰПУ-дың Хабаршысы, «Юриспруденция» сериясы, № 3 (21), 2010 ж.

Үшіншіден, қоғамның әлеуметтік қорғауға мұқтаж тобының әлеуметтік жағдайын шынайы көтеруге бағытталған мемлекеттік шараларды жүзеге асыру керек.

Корыта келгенде айтарымыз, құқықтық саясат тұжырымдамасы Қазақстанда әлеуметтік мемлекетті қалыптастыруды іргелі сатыға көтеретін құжаттардың бірі болып табылады.

Қазақстан Республикасының 2010 жылдан 2020 жылға дейінгі кезеңге арналған құқықтық саясат тұжырымдамасы. Қазақстан Республикасы Президентінің 2009 жылғы №858 Жарлығы // Заң газеті. - 2009. - 25 тамыз. - 2-6 бб.

2 Абдрахмаиова А. Проблемы формирования социального государства // Вестник КазНУ. Серия юридическая. - Алматы. - 2004. - №1 (29). - С. 184-186.

3 Калинин Г.В., Дунаев В.Ю. Человек и социальное государство. - Алматы: Институт философии и политологии МОП РК, 2005. - 235 с.

4 Даулетбаев С.С. Қазақстан Республикасында әлеуметтік мемлекетті орнықтыру мәселелері // Проблемы становления правового государства и конституционный процесс в Республике Казахстан: Материалы республиканской научно-теоретической конференции, посвященной 70-летию академика ПАН РК М.Т. Баймаханова. - Алматы: Норма-К, 2004. - 78-80 бб.

Резюме

В данной статье рассматривается становление социальной политика государства, как основа социальной функции государств.

Summary

In this article is considered to formation of idea's social state's as to as the bases of social the function's of the state's.

АДВОКАТТЫҢ ҚОРҒАУ СӨЗІ - АДВОКАТТЫҢ СОТ ӨНДІРІСІНДЕГІ ШЕШЕНДІК ӨНЕРІНІҢ НЕГІЗІ

Г.Б.Мейірбекова -

*Халықаралық қатынастар және құқықтану
факультетінің азаматтық құқық және азаматтық іс жүргізу
кафедрасының аса оқытушысы*

Қазақстан Республикасының Конституциясының 13 бабы [1, 7 б.], мен Қылмыстық іс жүргізу Кодексінің 12 бабы бойынша [2, 8 б.], «әркімнің өз құқықтары мен бостандықтарын сотпен қорғауға құқығы бар» сондықтан сот өндірісіне адвокат қорғаушының қатысуы өте маңызды және ажырамас бөлігі болып табылады. Заңдық, оның ішінде қылмыстық жауапкершілікке тартылған тұлғалардың құқықтары мен заңды мүдделерін қорғау кепілдігі сол құқықты қамтамасыз ету құралы болып табылады.

Сот жарыссөзіне адвокаттың қатысуы қалай қажет және маңызды болса, сот тергеуінде де солай маңызды және қажет. Бірақ айта кету керек, қорғау сөзі сот тергеуі кезінде қанық және егжей-тегжейлерін қалдырмай, айыпталушыны қорғау үшін барлық мән - жайларды қарастырып, айыпталушы үшін нәтиже беретін жүргізілген әрекеттер болғанда ғана өз нәтижесін, жемісін береді. Тек осындай жағдайларда ғана адвокаттың қорғау сөзі жақсы нәтижелі болмақ.

Сот жарыссөзіне адвокаттың қатысуы қорғаушыға айыптаушының айыптауына қарсы өз болжамын алға тартуға және сотқа айыпталушының пайдасына барлық болжамдарын жариялап бере алады. Сонымен қатар қорғаушы, тікелей сұрақтарды қорықпай қоя отырып, сынның бағасы оның ішінде шыншылдығында және қоғамдық маңызы бар мәселелерді көтеруде екенін білу керек. Сондай-ақ, қорғаушының бүкіл соттағы қызметі, сот жарыссөзіне қатысуы, соттарға қорғау бағытының дұрыстығы және оның сотталушы үшін дұрыс шешім шығаруға пайда келтіретінін көрсете білуі және оның қызметінің мақсаты тікелей сол екенін сендіре білу керек.

Адвокатура қызметінің дамуымен адвокатура жүйесінің алдында түрлі мәселелердің туындауы заңды. Елбасы Н. Назарбаев адвокатура жүйесіне оны бірнеше жылда ары қарай нығайту мен дамытудың бағыттарын айқындаған міндеттерді артты. Бұл жүктелген міндеттерді жүзеге асыруда белсенді атсалысатын адвокаттар қауымдастығын біріктірудің қажеттілігі мен маңыздылығын тағы бір рет дәлелдей түсті [3, 17 б.].

Адвокаттық қорғау мақсатының маңызы зор. Мақсат айыптаушыны қорғау міндеті жүктелген адвокаттың шешім қабылдау сәтінде белсенділік іс-әрекет жасауға итермелейді. Қорғау мақсаты бағыттаушы, реттеуші және жүйе құру арқылы қорғау ролін атқарады. Адвокат - дәлелдеудің ауыр жүгін аркалап өзіне берілген жауапкершілікті, сезіне отырып, айыпталушы үшін жайсыз жағдайды жеңілдетуге, шамасы келгенше ақтауға тырысады.

Адвокат заң жүйелерін, құқық мөлшерін, азаматтық істерді құқық қорғауды, сот шешімдерінің заңдылығын зерделі біліп қана қоймай, сот залынан сыртта өтіп жатқан өмірдің құбылыстарын жақсы білмесе болмайды, бәрін бір-бірімен белсенді ұштастыра білуі оны кәсіби табысқа жетелейді. Адвокат өз мамандығының жолында сан алуан кәсіп иелерімен жүздеседі. Сол мезеттерде де ол бағананы жоғары ұстап, мәдениеттілігін мәнерлеп, өзі ойлаған ойдың мүддесінен шыға білгені алға апаратыны сөзсіз.

Адвокат тілге аса болмаса да мамандығы тұрғысынан тыңғылықты, тындырымды, сеніммен нық сөйлесе аудиторияны сендіре алады. соңынан ерте алады. Өйтпесе, тыңдаушылардың тұшынбай қалуы мүмкін. Білімі болса алып шығады. «Белгілі болса - жолдан жаңылмас. Білімі болса - сөзден жаңылмао.*» деген екен Махмуд Қашқари [4, 40 б.]. «Бізді» білуімізде ешқандай шет те шек те болмақ емес. Өйткені білудің өзі шексіз».

Адвокат сотта отырған бүкіл іске қатысушыларды өзіне аса байыптылықпен қарата алатындап сөзінің майын тамызып, қара қылды қақ жарып тек шындыққа сай келетін, ақиқатты айтуы керек. Өзінің қорғауындағы адамды барынша сот процесі аяқталғанға дейін жақсы жақтарын айтып соттан оны қорғалуын, оның кінәсі жоқ екендігін дәлелдеп, ақтап шығуы тиіс. Егер ол кінәсізден кінәсіз айыпталушы болып табылса, оның күнә екендігін айта білуі қажет.

«Өнер алды қызыл тіл» - дейді қазақ халқы. Өнердің ішіндегі ең қасиеттісі - сөз өнері. Сөз өнер: яғни әр нәрсенің түрін, түсін, маңызын, мақсатын, жүзін аса байыптылықпен байқап, шешендік сөздермен. бойындағы тәңір берген қасиеттілігін сот процесінде көрсете білуі шарт.

Егер ол адвокат - сот процесінде өз қарауындағы адамды қорғай алмаса, шешендік өнерін дамыта алмаса, оның ролі кеми түседі. Келесі жолы оны ешкім қорғаушы адвокат етіп тағайындамайды, оның беделі түседі. халық арасында сөз болады. Сондықтан да адвокаттар сотта әділдікке жете білуі керек. Бірақ айыпталушының кінәлі, кінәлі еместігін судья заңға, өзінің ішкі наным сенімімен айыптап немесе ақтап шыпшы өзі шешеді. Ал адвокат, прокурор және басқалар өз ойларын барынша айтып, іске қатысады.

Адвокат дегеніміз - бірден бір қорғаушы, заңды өкіл болып табылады. Сондықтан да олардың қабілетін көтеруіміз қажет. Қылмыстық сот өндірісінде айыптау органы болып табылатын прокурормен дәрежесін теңестіру қажет. Қорғауындағы адамдармен кедергісіз кездесу, қажет құжаттарды кедергісіз алу, сондай-ақ, оның сот жарыссөзіндегі қорғау сөзіне де прокурордың қорытындысы тәрізді заң бойынша мәртебе беріп, ҚР Қылмыстық іс жүргізу баптарына енгізетін уақыт келді дер білемін.

Адвокаттың шешендігі, білімдігі - оның жарыссөзге түсу кезінде байқалады.

Адвокаттың шешендік өнері:

- оның істі қарау барысында этиканы сақтай білуі;
- сөз арасында нақыл сөздер немесе мақал-мәтелдерді орынды пайдалана білуі;
- бір сөзді бірнеше рет қайталамау;
- бір сөзбен істің тобықтай түйінін айта алатындығы;
- аудиторияны, тыңдармандарды өзіне қарата ошуі;
- өзінің ұстаған бағытын дәлелдей алатындығы және т.б.

Сотта сөйлеу өнері - бұл шындық уақыт, яғни қорғаушы немесе өкілдің күш жігерінің еңбегі мен үміті. Адамның тағдыры шешілетін уақытын адвокаттардың шешендік, сөйлеу өнеріне де байланысты деп сеніммен айтуға болады. Заңды білу және сендіру қабілеттілігі, шешендік өнердің негізінде.

Шешендік сөз - адвокаттық қажеттілік үшін шешендік өнердің ережеге сай құрылуы негізгі заңды білу, сотта сөйлеу тілі, таза ой және заңдық сана, талантты шешен, соттық істің жүру барысын өзгерту мүмкін,. Міне шешендік өнердің маңыздылығы осында.

Нағыз шешен адвокаттар сөйлесе аудиторияның тынып, тындап қалуы не себепті дерсіз. Біріншіден ол сөзді адымды еркін, кең тыныспен, толыққанды етіп бастайды, екіншіден тілі көркем, нәрлі келеді, үшіншіден, білімділігі көтеріп тұрады, төртіншіден, айтарын шашпай, шашыратпай жинақы, жұмыр етіп бере біледі. Бесіншіден, ұзақ сөзге бармайды, қысқалық. нұсқалық мақсатынан шығады. Заңгер заңгер адвокаттың және бір ұтымдылығы кез келген сұрақтарға кідірмей еркін сөйлейді. Шешен сөйлеу мен шебер жазуды біріктіре білген ондай адвокаттардан кейінгі келе жатқан көптеген жас заңгерлер жана үлгі алу керек деп деп танымыз.

Өмірде орнымен айтылған сөзге, тақырыпқа қатысты сөзге Цицерон зор мән беріпті. Сөзді ретімен және тиісті жерінде айту ақылдың көкесі екенін данышпан шешеннің өзі дағдысына айналдырған. «Екі нәрсе құлақты тербетеді, үн және ырақ. Қарадүрсін баяндаудан сазды естілетін сөздер тандап алынсын, ақындарша жоғары мәнермен кетпесін» деп, ескертеді Цицерон, Ең бастысы жұртқа түсінікті болуы қажет сөз саптауың, ырағатың келісті болсын сөз бен ырақты шырайы шығып, бірауыздан берекелі шығып жатса аудиторияң сілтідей тынып қалады дейді Цицерон [5, 40 б.].

Шешен - тілдің қожасы, тілден төгілген сөзден ой құралады, мазмұн туады. Мазмұн анық болмаса тіл мен ой көмескеленіп кетеді. Шын оратор сөйлеп тұрғанда аудиторияны өзінің соңына ертіп алады, онда белгілі бір тартылыс күші болады. Тіл байлығын түгел пайдаланған шешен ұтады.

Ана тілімізді терең меңгеріп, оның астарлы сырларына үңілемін, шешендік өнерден тәлім аламын деген адвокаттар қазіргі шешендер сөзімен қоса, шешендік толғаулар мен билер сөзінің көркемдігіне назар аударған жөн. «Бұл жердегі көркем сөзі тек сұлулық, әдемілік» деген ұғымды ғана емес, біздіңше, ең алдымен «эсерлік» деген ұғымды беруге тиіс. Өйткені адам сезіміне тек жағымды нәрселер емес, жағымсыз нәрселер де эсер етеді, ғылым тілмен айтсақ, жазушы сөздердің жағымды, жағымсыз экспрессиясын пайдаланып, олардың эмоциялық күшін танытады» [6, 29-30 б.] деген Р.Сыздыкова сөзін шешендік сөздердегі шешен тілін әрлейтін көркемдегіш құралдарға арнап айтуымызға болады. Мұны Р.Сыздыкова жеке сөздердің «қылығы» деп атайды.

Адвокаттың тілінде қандай кемшіліктер әсіресе жиі ұшырасады?

Біріншіден, ғылыми қорғау сөзінің жалпы стилін бұзу, /стильдік салақтық/, ұзақ та шұбалаңқы сөйлемдерді пайдалану.

Екіншіден, тілдің жұтандығы, бояу жалаңдығы, құнарсыздық, үлгі мен сөйлемнің кедейлігі. Ондай қорғау сөз адвокат-қорғаушының ойлы салиқалы шешендік сөзінен гөрі жалаң кеңсе есебін еске салады.

Үшіншіден, тілді артық сөздермен шұбарлау, яғни басқаша айтқанда «арамшөптермен» немесе жұғымсыз сөздермен былғау.

Төртіншіден, сөз буындарына екпінді дұрыс қоймау.

Бесіншіден, сөзді бұзып сөйлеу, мысалы: газэта, тэма, типат.б.

Алтыншыдан, ғылыми заңдық терминологияны ретсіз пайдалану.

Әрине, қалыптасқан ғылыми заң терминдерінен кашуға болмайды, олардың мағынасын сол сәтте ажыратып түсіндіріп беру керек, бірақ бірден бастырмалап тыңдаушыны мезі етуге болмайды. Өкінішке орай, адвокаттар көбінесе осы кемшіліктен құтыла алмай келеді.

Тиянақты қорғау үшін сол ортаға эсерлі жағдай туғызудың маңызы зор. Сот отырысында іске қатысушылар өздерін әрқалай ұстауы мүмкін. Ықыласпен және ынтымақпен тыңдалған қорғау сөзі мұқият қабылданып есте сақталады. Ал зейінсіз тыңдалған қорғау сөзінен адвокаттың абыройы түсіп іске қатысушылар арасында сый-құрметке бөлене алмайды. Негізінде қорғау сөз тартымды болса, онда іске қатысушылар әрқашан сол адвокаттың барлық ісінен қалмауға тырысады.

Адвокат сот залын сыйлап, іс материалының салмағын түсірмеуге тиіс. Қай іс болса да іске қатысушылар үшін жана да тың іс, сондықтан адвокат оған бұл белгілі іс қой, деп немқұрайлы қарамауы міндетті.

Рим сотының шешендігі жайлы жазған оқулықтарда осы мәселелер біраз қамтылған екен. Шешендіктің қыр-сырларын қамтыған секілді, әсіресе күлкі мен пафосқа көп мән береді. Қорғап тұрып құлатып алмауың тиіс. Саяси қызылсөзге келгенде ретін тауып қарсы жаққа кінә артып жіберсе де жарайды. Құлақ естіп көз көрмесе де тарап кеткен өсек сөздердің де мұндайда пайдасы тиіп аянбаған. сөйтіп қорғалушыны қанатының астына алып қорғай берген. Әрине, бұндайда объективтік шындыққа қол жеткізу қиыныраққа соғады. Цицерон рим аудиториясының тамырын дәл баса білген кісі, ол шешен әртіст болуы да тиіс дейді және өзі де сол рольде жақсы ойнай білген. Ол не айтатынын, қалай сөйлейтінін жұртқа қалай эсер ететінін күні бұрын сезген болса керек. Әуелгі кездегі сөз басында соттардың назарын аударып әкеткен дұрыс деп таниды. Әйтсе де сөз сыпайы, түрі жағынан қарапайым болуға тиіс екенін ескертеді.

Әрбір қорғау сөзін айтар барысында сезім, адвокаттың іштей толғану сезімі, қажет, ол міндетті түрде белгілі бір дәрежеде сот залына беріледі. «Қазақтың шешен-билері қосіліп сөйлегенде «Ақыл, ойдан артық емес» деген сөз тіркесін тілге тиек етуді әр қашан дәстүрге айналдырған. Осы мәтелдің сыртқы құрылымында керемет ештеме жоқ сияқты көрінгенімен, ал оның астарына үңілсеңіз, тағлымы терең философиялық даналыққа кенелесіз.

Рас адамға ақыл-парасат аяқ астынан дари қалмайды. Бүкіл болмыстағы адамға қажетті ақпаратты қас қағым сәтте санаға тез қондыратын, оның ішінен жақсы мен жаманды, кесір мен кесепатты, ізгілік пен қатыгездікті лезде сараптан өткізіп, нәтижесін ақыл таразысына өлшеп беретін, шалымы шапшаң ойдың жүйріктігі. Адамды жақсылыққа жетелейтін қандай да даналық сөзге зер салсаңыз, оның тапқырлықпен айтылған ақыл-ойдың жемісі екеніне шүбә келтіре алмайсыз. Сондықтан да мемлекеттік билік ісінде елдің тыныштығы мен бірлігін сақтауда, жас ұрпақты ата дәстүр мен патриоттыққа баулуда және халықты отаншылдық рухқа тәрбиелеуде билердің алар орны ерекше болған. «Билердің сөзі - ақылдың көзі» деген халық даналығы осындай дәйекке сүйеніп айтылғаны шүбәсіз - деп атап көрсетеді Қ. Мәми [7, 63 б.].

1. Қазақстан Республикасының Конституциясы. 30.08.1995 ж. - Алматы: «Юрист», 2009 ж. 40 б.
2. Қазақстан Республикасы Қылмыстық іс жүргізу кодексі. 13.12.1997 ж. - Алматы. «ЮРИСТ», 2008-212 б.
3. Назарбаев Н.Ә. «Қазақстан экономикалық, әлеуметтік және саяси жедел жаңару жолында* Қазақстан Республикасының Президенті! Нұрсұлтан Назарбаевтың Қазақстан халқына Жолдауы. - Алматы 2005. 35-бет.
4. Қашқари М. Түбі бір түркі тілі. - Алматы, 1993.-192 б.
5. Цицерон. Об ораторском искусстве. - М., 1973. 651 с.
6. Сыздықова Р. Сөз құдыреті. - Алматы, 1997. 224 б.

7. Мэми Қ.Ә. *Билер соты - элемдік цундылық. Қазақтың ата заңдары: Кұжаттар, деректер және зерттеулер. 10 томдық. /Бағдарлама жетекшісі: С.З. Зиманов. - Алматы: Жеті жарғы, 10 том. 2009 жыл - 592 бет.*

Резюме

В своей статье автором указаны основные требования предъявляемые к защитной речи адвоката, к содержанию и смыслу данной речи. Речь адвоката должна не только влиять на приговор суда, но и иметь воспитательное значение для обвиняемого, который должен осознать свою вину и сделать для себя соответствующие выводы.

Summary

In the article by author indicated the main demands maked to defential speech of lawyer to the maintenance and sense of that speech. The speech of lawyer must not only to influence to the verdict of court but and to have upbringing meaning for the accused which must to be conscious of his guilt and to make for himself according conclusions.

МЕСТНОЕ САМОУПРАВЛЕНИЕ КАК ИНСТИТУТ ГРАЖДАНСКОГО ОБЩЕСТВА

Ж.С. Калканова -

*доцент кафедры гражданского
и трудового права ЮКГУ г. Шымкент*

Основное положение теории правовой государственности гласит: в любых ситуациях интересы личности имеют приоритет перед интересами государства. Человек, личность никогда не являются средством, даже ради достижения великой и благородной цели. Это - исходный принцип правовой государственности, принцип гуманизма.

Принцип правовой защищенности человека в правовом государстве носит первичный, комплексный, непреходящий и абсолютный характер. Человек как разумное и общественное существо в процессе своей жизни, создает различные организационные формы своего существования и устанавливает приемлемые для себя правила игры, нормы поведения.

К числу иных важных признаков правового государства можно отнести: наличие развитого гражданского общества; создание институтов политической демократии, препятствующих сосредоточению власти в руках одного лица или органа; верховенство и правовое действие закона, проведение на деле суверенности государственной власти; возвышение суда как одного из средств обеспечения правовой государственности и др. Таким образом, одной из главных предпосылок формирования правового государства справедливо называют наличие институтов гражданского общества [1.С. 160] Теоретическая мысль долгое время не разделяла понятия «государство» и «общество», считая их тождественными. Подобный эклектизм был преодолен, как только актуализировалось исследование проблем гражданского общества как явления, отличного от государства. Многие ученые внесли свой сильный вклад в изучение этой важной теоретической категории, но все-таки решающая заслуга принадлежит здесь Гегелю - одному из родоначальников немецкой классической философии.

Опираясь на труды своих предшественников, Гегель первым в немецкой философии права указал на то, что между личностью и государством существует некая общественная среда, имеющая значение как для личности, так и для государства. Гражданское общество, полагал Гегель, является продуктом современности, античность не знала ничего подобного. Если государство представляет собой единство различных лиц, то в гражданском обществе каждый для себя - цель, все остальное для него - ничто. Однако без соотношения с другими, считал Гегель, индивид не может достичь своих целей во всем их объеме. Общество - очень сложный, самоуправляющийся организм. Корпорации, объединения по интересам, отдельные личности преследуют свои экономические, политические, духовные интересы.

Таким образом, в обществе складываются самые различные социальные отношения, прежде всего - товарно-денежные, рыночные и влияние на них государства не является абсолютным.

Становление и развитие гражданского общества являются особым периодом истории человечества, государства и права. Общество, отличное от государства, существовало всегда, но не всегда оно было гражданским обществом. Последнее возникает в процессе и в результате отделения государства от социальных структур, обособления его от социальных структур, обособления его как относительно самостоятельной сферы общественной жизни и одновременно разгосударствления общественных отношений. В процессе становления и развития гражданского общества складывались современное государство и право [2.С.78]

Категория «гражданское общество», отличная от понятий государства, семьи, племени, нации, религиозной и других общностей стала предметом изучения в XVII-XX веках и обстоятельно разработана в «Философии права» Г. Гегеля, где отмечено, что правовыми основами гражданского общества являются равенство людей как субъектов права, их юридическая свобода, индивидуальная частная собственность, незыблемость договоров, охрана права от нарушений, а также упорядоченное законодательство и авторитетный суд, в том числе суд присяжных [3.С.227-228]. Представления о гражданском обществе прошли длительную эволюцию. Генезис этой идеи уходит в далекое прошлое - к «Политике» Аристотеля, «Государству» Платона, другим древнегреческим учениям, Она получила продолжение в эпоху Возрождения в трудах Г. Гроция, Т. Гоббса, Дж. Локка, а также в работах Ш. Монтескье, Ж.-Ж. Руссо. До этого научная мысль им практически не пользовалась, так как государство и общество рассматривались как единое целое.

Материалистическую характеристику анализируемого явления и категории дали К. Маркс и Ф. Энгельс. Они писали: «Гражданское общество обнимает все материальное общение индивидов в рамках определенной ступени развития производительных сил. Оно обнимает всю торгово-промышленную жизнь данной ступени и постольку выходит за пределы государства и наций... Выражение «гражданское общество» возникло в XVIII в., когда отношения собственности уже высвободились из античной и средневековой общности...» [4.С.33].

Современное понимание гражданского общества предполагает наличие у него комплекса существенных признаков. Отсутствие или неразвитость некоторых из них позволяет определить «здоровье» социального организма, определить его возможность саморегулирования, взаимодействовать с государством и выделить необходимые направления его самосовершенствования. Это следующие признаки.

Гражданское общество - это сообщество свободных индивидов. В экономическом плане сказанное означает, что каждый индивид является собственником. Он обладает теми средствами, которые необходимы человеку для его нормального существования. Другим признаком гражданского общества является идея народного суверенитета, это означает, что только народ - источник всей той власти, которой располагает государство.

Гражданское общество-это саморазвивающаяся и самоуправляемая система. Индивиды, объединяясь в различные организации, устанавливая между собой разнообразные отношения и реализуя свои порой противоположные интересы, тем самым обеспечивают гармоническое, целенаправленное развитие общества без вмешательства государства как политической силы.

Гражданское общество - это свободное демократическое правовое общество, ориентированное на конкретного человека, создающее атмосферу уважения к правовым традициям и законам, общегуманистическим идеалам, обеспечивающее свободу творческой и предпринимательской деятельности, создающее возможность достижения благополучия и реализации прав человека и гражданина, органично вырабатывающее механизмы ограничения и контроля за деятельностью государства [5.С.48-49].

По мере суверенизации республик после распада СССР в силу авторитарных тенденций и неразвитости рыночной экономики многие черты и качества гражданского общества еще находятся в стадии развертывания и формирования. Сегодня этот процесс осложняется нестабильностью общественно-политических структур в некоторых республиках, замедленным выходом к цивилизованным рыночным отношениям, отсутствием широкого социального слоя собственников, низкой эффективностью механизма правовой защиты личности. И все же, несмотря на эти сложности, и различного рода катаклизмы, формирование гражданского общества в Кыргызстане идет в русле мирового развития с учетом позитивного опыта собственного прошлого и сохранением самобытных черт. С обретением

независимости в республике конституционно были закреплены основополагающие идеи гражданского общества. Человек, его права и свободы объявлены высшей ценностью, а признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина - обязанностью государства. Провозглашено разделение властей на законодательную, исполнительную и судебную, установлены гарантии развития местного самоуправления.

Структура гражданского общества - это внутреннее строение общества, отражающее многообразие и взаимодействие его составляющих, обеспечивающее целостность и динамизм развития.

темообразующим началом, генерирующим интеллектуальную и волевую энергию общества, является человек с его естественными потребностями и интересами. Элементами структуры выступают, различные общности и объединения людей и устойчивые взаимосвязи между ними. Структуру современного гражданского общества Кыргызстана можно представить в виде пяти систем, отражающих соответствующие сферы его жизнедеятельности. Это социальная, экономическая, политическая, духовно-культурная и информационная системы.

Социальная система охватывает совокупность объективно сформировавшихся общностей людей и взаимоотношений между ними. Это первичный, основополагающий пласт гражданского общества, оказывающий определяющее влияние на жизнедеятельность других его подсистем (семьи, группы, классы и т.д.).

Экономическая система представляет собой совокупность экономических институтов и отношений, в которые вступают люди в процессе реализации отношений собственности, производства, распределения, обмена и потребления совокупного общественного продукта. В качестве первичного слоя здесь выступают отношения собственности, пронизывающие всю ткань экономических отношений и весь цикл общественного производства и потребления.

Политическую систему составляют целостные саморегулирующиеся элементы (организации) - государство, политические партии, политические движения, объединения и отношения между ними. Индивид политически выступает в качестве гражданина, депутата, члена партии, организации. Сущностью политической системы является власть и властные отношения. Помимо сугубо властных отношений, существует целая гамма политических отношений: выборы, свобода слова, гарантии избирательного права, развитие демократии и т.д.

Духовно-культурная система образуется из отношений между людьми, их объединениями, государством и обществом в целом относительно духовно-культурных благ и соответствующих материализованных институтов и учреждений (образовательных, научных, культурных, религиозных), через которые реализуются эти отношения. Базовый блок в этой сфере составляют отношения, связанные с образованием. Образование является фундаментом развития человеческой личности. Без образования не может нормально функционировать не только духовно-культурная сфера, но и общественная система в целом.

Информационная система складывается в результате общения людей друг с другом непосредственно и через средства массовой информации. В качестве ее структурных элементов могут выступать общественные, муниципальные и частные организации, учреждения, предприятия, а также граждане и их объединения, осуществляющие производство и выпуск средств массовой информации. Информационные отношения носят сквозной характер, они пронизывают все сферы гражданского общества.

При характеристике структуры гражданского общества следует иметь в виду три обстоятельства, а именно: 1) объединяющим фактором, эпицентром многообразных связей между ними выступает человек как совокупность общественных отношений и мера всех вещей; 2) при изучении социальной, экономической и других систем как относительно самостоятельных явлений нельзя недооценивать и другие структурные составляющие (идеи, нормы, традиции); 3) связующим, упорядочивающим фактором структуры и процесса жизнедеятельности общественного организма служит право с его естественной общегуманистической природой, подкрепленной прогрессивным демократическим законодательством; надо понимать, что логика развития гражданского общества неизбежно приводит к идее правовой государственности, правового демократического общества. Можно указать ряд наиболее общих идей и принципов, лежащих в основе любого гражданского общества, независимо от специфики той или иной страны. К ним относятся: экономическая свобода, многообразие форм собственности, рыночные отношения; безусловное признание и защита естественных прав человека и гражданина; легитимность и

демократический характер власти; равенство всех перед законом и правосудием, надежная юридическая защищенность личности; правовое государство, основанное на принципе разделения и взаимодействия властей: политический и идеологический плюрализм, наличие легальной оппозиции; свобода слова и печати, независимость средств массовой информации; невмешательство государства в частную жизнь граждан, их взаимные обязанности и ответственность; классовый мир, партнерство и национальное согласие; эффективная социальная политика, обеспечивающая достойный уровень жизни людей.

Гражданское общество - не государственно-политическая, а главным образом социально-экономическая и личная, частная сфера жизнедеятельности людей, реально складывающиеся отношения между ними. Это свободное демократическое правовое цивилизованное общество, где нет места режиму личной власти, волюнтаристским методам правления, классовой ненависти, тоталитаризму и насилию над людьми, где уважаются закон и мораль, принципы гуманизма и справедливости. Это рыночное многоукладное конкурентное общество со смешанной экономикой, общество инициативного предпринимательства, разумного баланса интересов различных социальных слоев. Регулирующая роль государства сводится к необходимому минимуму: борьбе с преступностью, созданию нормальных условий для беспрепятственной деятельности индивидуальных и коллективных собственников, реализации ими своих прав и свобод, достаточности и предприимчивости. То есть государство должно выполнить в основном функции «по ведению общих дел» [4.С.116] Его задача - «не мешать» нормальному течению экономической жизни.

Гражданское общество -- это совокупность нравственных, религиозных, национальных, социально-экономических, семейных отношений и институтов, с помощью которых удовлетворяются интересы индивидов и их групп. Гражданское общество основано на уважении к праву, ориентировано на конкретного человека, обеспечивает свободу развития личности, реальность прав и свобод человека, вырабатывает механизмы контроля за деятельностью государства.

Гражданское общество — это сообщество свободных индивидов, располагающих комплексом прав в различных сферах общественной жизни. В экономической сфере каждый индивид является собственником, т.е. реально обладает средствами, необходимыми для его нормального существования. В социальной сфере индивид принадлежит к определенной социальной группе, однако он вправе самостоятельно определять эту принадлежность. В политической сфере индивид не зависит от государства, может быть или не быть членом какой-либо политической партии, участвовать или не участвовать в выборах и т. д. В духовной сфере индивид располагает свободой своего культурного развития.

В гражданском обществе обеспечиваются права и свободы человека. В нем действуют разнообразные общественные институты (партии профсоюзы, объединения и т.д.), позволяющие реализовывать потребности и интересы индивида. Гражданское общество обладает возможностью к саморазвитию, независимо от государства. Благодаря этому оно способно ограничивать влияние государственной власти.

Гражданское общество развивается вместе с государством, которое впитывает некоторые его черты. Таким образом, государство движется по пути к правовому. В этом смысле правовое государство можно считать результатом развития гражданского общества. В состав гражданского общества входят социально-экономические отношения и институты, общественные объединения, профсоюзы и политические партии, сфера воспитания, образования, науки и культуры, средства массовой информации, семья, церковь и др. Все они составляют структуру гражданского общества, которая представляет собой внутреннее его строение, отражающее многообразие и взаимодействие всех составных частей.

Гражданское общество включает в себя три уровня общественных отношений. Первый из них связан с воспроизводством человека, воспитанием детей, семьей, бытом, образованием, культурой. Второй охватывает сферу экономики с многообразием действующих здесь субъектов. Третий уровень связан с политической жизнью общества, субъектами которой являются граждане, их объединения и государство.

Гражданское общество тесно связано с политической системой общества. И там и тут действуют одни и те же субъекты. Тем не менее структура гражданского общества шире, чем структура политической системы. В последнюю не входят семья, воспитание, образование, социально-экономические отношения. Через политическую систему гражданское общество тесно связано с государством. Становлению и развитию гражданского общества способствуют культурное состояние общества, правовой характер государства, расширение прав и свобод граждан. Доминирование государства над

обществом является основным препятствием развития гражданского общества. В условиях демократии общество добивается децентрализации государственной власти за счет расширения прав самоуправления, укрепляется представительный принцип в формировании высших органов власти. Все это усиливает контроль за государством со стороны общества и создает условия для полной реализации прав и свобод граждан.

Гармоничное развитие и взаимодействие гражданского общества и государства затруднено рядом объективных причин. Государство построено как вертикальная система органов, связанных отношениями ординации. Главная функция государства - управление обществом. Нередко она реализуется в ущерб общественным интересам, Гражданское общество построено на горизонтальных связях его субъектов, взаимодействующие на началах свободы и равенства. Деятельность государства построена на основе права, тогда как жизнь гражданского общества выходит за рамки правовых норм. Устранение противоречий между гражданским обществом и государством, установление приоритета прав личности и свободного ее развития в деятельности государства должно привести к формированию правового государства.

Трактовка гражданского общества как негосударственной сферы не должна сводиться только к противопоставлению его государству. Неотъемлемыми принципами гражданского общества являются плюрализм, парламентаризм, права и свободы человека, разнообразие форм собственности, многопартийность, зрелость правовых отношений и, конечно же, местное самоуправление.

Трудно переоценить роль местного самоуправления в определении объема и формы зависимости гражданского общества от государства и в то же время в выработке механизмов обеспечения оптимального их соотношения, а также обратного влияния общества на государственную власть. Следует отметить единодушие в признании данного факта большинством исследователей и практиков на самых разных уровнях органов управления [6.С.86] Однако местное самоуправление является наименее развитым институтом гражданского общества в Кыргызстане. Не следует отождествлять местную исполнительную власть с местным самоуправлением. В Кыргызстане местные акиматы являются институтами местной исполнительной власти. Аким - прежде всего служащий, причем обладающий статусом политического служащего. Он призван возглавлять местную исполнительную власть и решать вопросы местного значения и в то же время быть представителем центральной власти.

Как отмечается в ст. 3 Конституции Кыргызской Республики, «Государственная власть в Кыргызской Республике основывается на принципах: 1) верховенства власти народа, представляемой и обеспечиваемой всенародно избираемыми Жогорку Кенешем и Президентом;

2) разделения государственной власти; 3) открытости и ответственности государственных органов, органов местного самоуправления перед народом и осуществления ими своих полномочий в интересах народа; 4) разграничения функций и полномочий государственных органов и органов местного самоуправления» [7.С.3]. Единство власти предполагает единую систему не только исполнительных, но и представительных органов. Местное самоуправление не входит в единую систему государственной власти, так как по Основному закону представляет собой форму самовыражения населения с целью разрешения вопросов местного значения, организационные и функциональные вопросы таких органов устанавливаются самими гражданами. Также статья 3 Конституции Российской Федерации гласит, что народ, объявляемый носителем суверенитета и единственным источником власти в стране, «осуществляет свою власть непосредственно а также через органы государственной власти и органы местного самоуправления» [8.С.160]. Как отмечают российские ученые, эта норма сформулирована вполне логично, так как подчеркивает двойственность природы самоуправления, которое выступает и как элемент государства, и как элемент гражданского общества. С одной стороны, он напрямую связан с различными государственными структурами а с другой - является тем общественным институтом, который характеризует уровень развития социума в целом и демонстрирует возможности самоорганизации граждан страны в частности.

Европейская хартия самоуправления определяет местное самоуправление как право и возможность местных органов власти определять состав и производить управление в интересах местного населения, но в рамках, установленных действующим законодательством [9]. В Кыргызской Республике местное самоуправление - гарантированное Конституцией право и реальная возможность местных сообществ самостоятельно в своих интересах и под свою ответственность решать вопросы местного значения; местное самоуправление осуществляется местными сообществами на территории

соответствующих административно-территориальных единиц; местное самоуправление осуществляется местными сообществами граждан непосредственно либо через органы местного самоуправления: финансирование местного самоуправления обеспечивается из соответствующего местного, а также республиканского бюджета; формирование и исполнение местного бюджета осуществляются с соблюдением принципов прозрачности, участия общественности, подотчетности органов местного самоуправления перед местным сообществом [7.С.3]

Российские ученые определяют местное самоуправление как разновидность и одну из возможных форм местного управления, инкорпорированного в систему государственного управления страной в целом. Но существуют и противоположные точки зрения, согласно которым местное самоуправление трактуется как одна из форм проявления общественной инициативы и сводится к необходимости минимизации роли государства в решении местных проблем. Подобное противоречие понятий является следствием стереотипа, рассматривающего государство и гражданское общество как две антагонистические формы жизнедеятельности людей, и в силу этого представляется весьма условным и искусственным, не отвечающим потребностям сегодняшнего дня. При реализации первого подхода наблюдаются такие негативные явления, как: занижение роли инициатив снизу, ущемление демократических принципов участия граждан в решении частных проблем, возможность общества к самоорганизации и самоуправлению. В случае реализации второго подхода (как формы общественного управления при традиции централизованного административного управления страной) местное самоуправление предстает скорее в форме благих, но пустых деклараций, чем реально существующим социальным феноменом.

Для существования местного самоуправления необходима экономическая основа, заключающаяся в наличии: 1) собственности местного самоуправляемого сообщества; 2) имущества, находившегося в государственной собственности и переданного в пользование органам местного самоуправления; 3) иной собственности, в соответствии с действующим законодательством способной удовлетворять потребности местного сообщества; 4) местных финансов.

В свое время в законодательство Республики Казахстан, регламентирующего вопросы местного самоуправления было внесено множество поправок для разграничения роли и функций, бюджета и материально-технической базы местного самоуправления и местной государственной или местной исполнительной власти. Главный вопрос был в том, как избежать дублирования в полномочиях. Но все спорные моменты вроде благополучно разрешились: результатом законопроекта является создание института местного самоуправления - кенеса, т.е., совета, возглавляемого торага, председателем. Определелись пять источников финансирования кенесов; все проблемы, имеющие сугубо локальный, местный характер (благоустройство, озеленение, ремонт дорог, дошкольное воспитание и т.д.) стали прерогативой данных кенесов. Однако, законодательная база местного самоуправления требует дальнейшего совершенствования. И перспектива, и эффективность функционирования данного института зависят от многих факторов, как известных, так и неожиданных. Ведь местное самоуправление - это тоже власть, но власть совершенно особого вида - власть народа, которая имеет гораздо более широкие возможности для собственной самоорганизации, власть, в отношении которой нет жестких нормативов, определяющих ее организационные формы на государственном уровне, и которая должна ориентироваться на конкретные проблемы данного муниципального образования [10].

Само понятие гражданское общество характеризует всю совокупность разнообразных форм социальной активности населения, не обусловленную деятельностью государственных органов и воплощающую реальный уровень самоорганизации социума. Описываемое понятием «гражданское общество» состояние общественных связей и отношений является качественным показателем гражданской самодеятельности жителей той или иной страны, основным критерием разделения функций государства и общества в социальной сфере. Иными словами, в гражданском обществе на первый план выходит публичная политика.

Публичная политика как постоянный атрибут гражданского общества предполагает работу граждан государства с гражданами государства, направленную на общественное благо. Она не совсем подпадает под общепринятое определение политики как действия, осуществляемого исключительно правительством - или политиками. Участники публичной политики, не отдавая себе в том отчета, не просто формируют добровольные ассоциации и союзы граждан, которые представляют собой

институциональную основу гражданского общества, они изменяют" властную систему, привнося в само понятие политики новое содержание: политика — это то, что осуществляется гражданами.

Такое понимание политики рождает гражданское действие, направленное на достижение гражданами более глубокого контроля над своим будущим, от чего зависит судьба демократии как формы народовластия в целом, так как она напрямую зависит от активного и сознательного участия граждан в этом процессе народовластия. То есть можно смело утверждать, что в основе гражданского общества лежит демократия как форма правления, при которой не политики и бюрократы, а лишь наделенный властью народ использует силу закона ради того, чтобы воплотить в жизнь свои свободы.

Особую актуальность этот вопрос приобретает в современном Кыргызстане, в стране, в которой гражданское общество только формируется. Становление гражданского общества в Кыргызстане и соответствующей национальной специфики его концепции требует разработки методологической основы для исследования указанных процессов, выделения разносторонних аспектов и общих критериев для обобщающей их характеристики. Такой подход будет позитивно способствовать дальнейшему продвижению Кыргызстана к гражданскому обществу, и от этого зависит успех политической модернизации и укоренения в системе политико-культурных ценностей института местного самоуправления.

1. *Теория государства и права: Курс лекций / Под. ред. НИ. Матузова, А. В. Малько. - Саратов, 1995. С. 160.*

2. *Общая теория государства и права. Академический курс в 2 томах. Т.1. - М., 1998.*

3. *Гегель Г. Философия права. - М., 1990. С. 227-228.*

4. *Маркс К, Энгельс Ф. Соч. Т. 3. С 33,116.*

5. *Витюк В.В. Состав и структура гражданского общества как особой сферы социума. Гражданское общество: теория, история, современность. - М., 1999, с. 48-49.*

6. *Донаков Т.С. Некоторые проблемы правовой природы и организации местной исполнительной власти Республики Казахстан. Казахстан - Спектр. №3.2002. С.86.*

7. *Конституция Кыргызской Республики. - Бишкек. 2010.Ст.31 10.*

8. *Конституции Российской Федерации. Ст.3.*

9. *Европейская хартия местного самоуправления. Реформы местного самоуправления в странах Западной Европы, - М. 1993.Ст.3, п.1.*

10. *Жанузакова Л. Т. Конституционно-правовые проблемы организации и деятельности местных представительных органов в Республике Казахстан. Авт. дисс. - Алматы. 2004.*

Түйін

Жеке тұлғаның мүддесі мемлекеттік мүддеден жоғары тұргандыктан, азаматтарды құқықтық қорғау жан-жақты жүзеге асырылады, әрі азаматтық қоғам шеңберінде, яғни жергілікті өзін-өзі басқару органдары жергілікті тұрғындардың мүддесін білдіруші ретінде белгілі рөл атқарады.

Summary

Interests of the individual take precedence over Interso state and because the legal protection of citizens should be carried out in all forms of self-organizing, including those within civil society, which will play an important role local authorities as a direct representative of the interests of local peopl

ПРАКТИКАЛЫҚ АҒЫЛШЫН ТІЛІ ПРАКТИЧЕСКИЙ АНГЛИЙСКИЙ ЯЗЫК

WOVEN CARPETS OCCUPY A SIGNIFICANT PLACE IN THE LIFE OF THE KAZAKHS

Р.К.Искакова -

*ст. преподаватель кафедры практического
английского языка ФМОиЮ КазНПУ им. Абая*

People's art is as old as the history of the people itself. Its character and peculiarities were formed already at the period when Kazakhs led a nomadic way of life. People's masters aimed their efforts at the materials concerning only the nomad cattle - breeding farm. Everyday belongings were estimated for being handy and light during removals. Thus art of ornamenting of soft fabric was concentrated in women's hands, they were occupied with embroidery, weaving, manufacturing and ornamenting of felt articles. Men were experts in solid materials. Silver decorations, wooden and leather goods, stone and bone carving are men's arts. Traditions of such a division can be observed in people's applied art nowadays as well.

In many articles of art besides pattern colour is of great importance, for it always serves the same rhythm of composition. The Kazakh ornament is big in size as a rule - the correlation of the decorated surface and separate elements is preserved in the same scale for every article.

Goods made of wool are widely spread in Kazakh applied art and felt is the first among them. Felt is a "building" material first of all. When making a dwelling they use it for covering the wooden frame of a yourta, and as door-curtains. Covers for suitcases, bags for clothes are made of felt. They also use felt carpets for flooring.

The ornamented felt carpets make one of the bright test and the most original features of Kazakh people's art. According to ways of their manufacturing and decorating they are divided into two kinds: sirmak and tekemet. Carpets of both kinds are used for flooring.

Tekemet is the most popular kind of felt carpet. Richness of colours, variety of unusual combinations, brightness of the original compositions of the whole decorated surface - all these features are peculiar and characteristic for the tekemet carpet.

In every collective - farmer's house you may find a carpet of such kind and you'll be astonished at a festive surprise of new and new combinations of designs, colours now soft and calm, now stormy and energetic. The whiteness becomes brighter when it serves as a background for red patterns in a blue framing; the brown background is a delight to the eye when it goes with bright green and orange.

The field of the sirmak — carpet is often divided into central part and a wide edging along all the four sides. The designs of the central part and those of the edging usually differ in their pattern and scale. The central part as a rule has larger ornament but sometimes, on the contrary, the designs of the edging is larger than that of the middle. But there are carpets with no edgings.

A bright originality of sirmak - carpets is explained by the peculiarities of ornamental compositions, representing combination of two patterns of the same size but of contrasting colours.

A stressed outline of the patterns is also peculiar for the sirmak - carpets, a clear -cut graphic pattern in particular, which greatly distinguishes them from the felt tekemet - carpets.

Apart from applique and felt incrustation the sirmak-carpet is often decorated in different ways, for example, they widely use tape embroidery. There are felt carpets which are wholly decorated with such an embroidery. In some districts of Kazakhstan a carpet embroidered with tape has a special name - kamsha but the name /sirmak/ occurs more often.

By the character of their decoration felt carpets resemble covers for trunks and bags for clothes which are made of the same material.

Mats made of tchij represent an original sphere of people's art. First each stalk of the reed is twined with dyed wooden threads, then they are fastened together to form an ornamented surface. The pattern of the mats are of the same type to a certain extent, but combinations of colours are infinitely various. Very often the mats are used to partition off utensil's.

In contrast to the patterns of the felt articles the ornament of the mats is geometrical, very often they make use of the elements which came as a result of their implementation.

In Kazakhstan there exists a patterned weaving which is less popular than felt manufacturing.

A wooden frame of a yurt is fastened by means of woven tape (baskur) 25-30 centimetres wide. This tape [days] a constructive role and at the same time it serves as an ornamented border.

To make a baskur-tape or bau (which is narrower) a weaving loom with a horizontal base (urmek) is used. These tapes are of the most various colour combinations,

An alasha-carpet is also a woven tape - baskur. This carpet is without pile and it is often used as a wallcarpet. Traditions of the same compositions and designs are preserved in these carpets. Therefore one gets an impression of a very tiny pattern, which is not typical of the Kazakh people's applied art. Patterns are often repeated but the combinations of colours and hues are infinite.

Carpet weaving is developed in the Kzyl-Orda, Kustanai, Aktubinsk regions. Carpets without pile prevail, weaving of pile carpets is developed only in the regions of the Sir-Daria, where cattle-breeding has gone along with agriculture since ancient times.

Klem - carpets are pileless. Their patterns of the same type, warm colors' with a little of blue and white. In modern klem-carpets one and the same motif prevails all over the central field.

A strict geometrical pattern of the carpets at the same time goes with the most peculiar features of the Kazakh people's art-absence of a background and pattern, it represents a completely decorated surface of combined similar ornaments. Thus in weaving we come across the same principles of ornamental construction which are found in the decoration of the felt sirmak-carpets.

Arabi - klems are traditional pileless carpets, the whole field of which is divided into decorative stripes. They are seven as a rule. The central and the marginal stripes are of the same pattern, which pass from carpet to carpet unchanged. The four stripes on both sides of the central stripe repeat the composition. The difference in ornamentation of klem-carpets is found only in the edging of a carpet, which is arranged along its long sides, whereas its short sides are fringed. Red colour with a little of blue and brown colours prevail.

Such is the brief review of a female applied art. Maintaining the traditional forms of the national art skillful women brought about new modern elements into the decor of their manufactured articles. Thus on numerous fabrics and felt carpets one can read the date of production and the name of the producer or that of the person whom this carpet is made for.

Forms of a female skill in the modern people's art turned out to be the most viable and they did not lose their meanings nowadays. It is different with the forms of male labour. Wooden and leather ware find less and less application in today's life of fanners. One of such examples of the fading art is bone-carving skill on a bed-tosek.

These goods of the bone-carving skill referred to the past. However its traditions are kept nowadays as well, especially in application to musical instruments, more often to dombra which is widely popular throughout Kazakhstan.

Folk jewelry stands out for its elegant beauty. A breast female decoration - alha - became a thing of the past long ago. This decoration was large and heavy, and being made of silver it went well with festive velvet clothing with gold embroidery. Certainly, only rich women could afford it.

The bracelets connected with finger - rings by means of tiny chains as well as the alha do not enjoy popularity among the women of today. But silver bracelets of different forms from a forged bracelet round in its section or with a small ornamentation to a flat one with fastening the entire surface of which is completely decorated are widely spread from the Caspian Sea to the Altai. The ear - rings and finger-rings of old manufacturing and less often of modern work are met everywhere.

Decorating was implemented in different ways: either by means of hot casting in special ornamented moulds of engraving of forged goods.

Sometimes silver decorations were encrusted with semiprecious stones or with coloured glass. Very often the rim almost concealed the stone and served as a continuation of the pattern in framing. Decorating is used instead of incrustation, and this way is popular, it repeats the composition of the encrusted articles: their central locket is made of silver and no stone is encrusted.

District difference is typical of the jewelry art of Kazakhstan, each district prefers its own forms of production and decor. The articles which are made at different time and by different masters are represented in the tables of the album.

The decor of the articles of the people's art of Kazakhstan is represented by the ornament deprived of definite pictures. But no matter how abstract the patterns may be, the major of them consist of quite definite objects of the surrounding life. Century after century folk artists created their chronicles, the language of which

was rather complicated, difficult for understanding. If an artist spoke about the herds pasturing on the bank of a river this scene in his book written in the language of ornaments would assume a peculiar form, once quite understandable. Instead of a sheep he depicted its horns, and the pattern, which consisted of such horns, denoted a whole block. Such way of representation is called a /part instead of the whole/. It was widely used in the art of many peoples. Centuries and millennium passed the pattern was changing, very often it would lose its old meaning and would acquire a new significance but would be preserved as an ornament.

Traditions worked out a definite order in application of these or those elements on definite materials and goods, but this however does not prevent each artist from bringing about their own artistic findings and discoveries either into composition or color combinations or pattern. People's masters turn the most unpretentious things into works of art. The artists of the applied art make use of the rich experience of the folk masters, century-old traditions of folk art incarnating the rhythms of the contemporaneity in the decor of their works of art.

The works of the applied art of Kazakhstan testify to an interesting artistic life of the republic, viability of national traditions, delicate and refined taste of people's artists.

Түйін

Мақалада автор қазақтың ұлттық қол-өнер туралы қарастырылады.