

Лекции по праву

Лекция 1. Основные понятия права.

1. «Основы права» - это совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения складывающиеся в деятельности государства и права. **Предметом** «Основы права» являются нормы, институты, понятия права и государства. При изучении предметов «Основы права» использует различные методы. **Методы** «Основы права» это совокупность приёмов и способов, с помощью которых изучается его предмет. **Методы** «Основы права» можно подразделить на три группы: **всеобщие методы** (диалектика, метафизика, материалистическая диалектика, идеализм, объективный, идеализм, субъективный идеализм), **общенаучные методы** (анализ, синтез, системный подход, функциональный подход,), **частнонаучные методы** (статистический, формально-юридический, сравнительно-правовой, конкретно-социологический, кибернетический).

Система «Основы права» - это совокупность внутренних его институтов и понятий в их последовательности. Система «Основы права» состоит следующих элементов: теоретические правовые знания, историко-правовые знания, отраслевые правовые знания, прикладные правовые знания. **Функции** «Основы права» - это направленность его деятельности. К функциям «Основы права» относятся: гносеологическая (познавательная), методологическая, прикладная, прогностическая, гуманитарная, идеологическая.

2. Основные понятия и категории права. Основное понятие «Основы права» является право. **Право** - это общее правило поведения людей устанавливаемое государством. На вопрос «что такое право?» существует несколько теории: нормативистская; психологическая; социологическая; социальная; теории естественного права; марксистская; интегративная. Если сравнить права с нормами морали, то чем отличается права от нормы морали – это и называется признаками права. **К признакам права относятся:** нормативность; системность; общеобязательность; формальная определенность; процедурность; неперсонифицированность; неоднократность; связь права с государством; волевой характер.

Из чего складывается, на основе чего формируется права – это называется источником права. **Источники права** - это исходящие от государства или признаваемые им официально-документальные формы выражения и закрепления норм права, придания им юридического, общеобязательного значения. **К источникам прав относятся:** правовой обычай; доктрина; правовой прецедент; нормативно-правовой акт (законы и подзаконные нормативные акты).

Совокупность внутренних элементов права называется **системой права**. **Система права состоит из следующих элементов:** отраслей права; подотраслей права; институты права; нормы права (диспозиция, гипотеза, санкция). Право реализуется в деятельности, поступках, поведении людей. **Формы реализации права:** соблюдение; исполнение; использование. Этим трем непосредственным формам реализации права соответствуют три способа правового регулирования: запрет; обязывание; дозволение.

Толкование права. Процесс выявления воли законодателя, выраженной в норме права, обозначается понятием "толкование". Толкование права состоит из двух этапов: толкование-уяснение и толкование-разъяснение. Виды толкования: официальное, легальное, казуальное, неофициальное, обыденное, профессиональное. Способ толкования права: грамматический, логический, систематический, историко-политический, специально-юридический, теологический.

Правоотношение - это устойчивая юридическая связь между участниками урегулированного нормами права общественного отношения, заключающегося в наличии у них субъективных прав и юридических обязанностей, обеспечиваемых в случае необходимости принудительными мерами государственно-властного характера. К субъектам правоотношений относятся: индивиды (физические лица); коллективы

(юридические лица); государство в целом.

Законность. Урегулированность взаимодействий между людьми, индивидами и государством отражается понятием «законность». Очевидно, что в реальной жизни добиться строгого и неуклонного соблюдения и исполнения всем населением, органами государства норм права достаточно сложно. Поэтому то, насколько требования правовых норм вошли в быт, привычку, повседневное поведение людей отражает понятие «правопорядок». **Правопорядок** отражает степень фактической упорядоченности общественных отношений. Следовательно, **правопорядок** - это состояние фактической упорядоченности и организованности общественной жизни, основанной на праве и законности.

Правонарушение - это общественно опасное, противоправное, виновное деяние, совершенное человеком, достигшим установленного законом возраста, и влекущее юридическую ответственность, применение к нему мер общественного либо государственного принуждения. **Юридическая ответственность** - это применение мер государственного принуждения к правонарушителю за совершенное им противоправное деяние, связанное с претерпением виновным лишений личного или имущественного характера. К видам юридической ответственности относятся: уголовно-правовая, административно-правовая, дисциплинарная, материальная, гражданско-правовая, финансовая, семейная, процессуальная.

2. Правовое сознание и правовая культура. Правосознание - это совокупность взаимосвязанных идей, теорий, представлений, чувств, настроений, показывающих отношение общества, группы, личности как к существующему праву и правовым явлениям, так и к желаемому правовому строю. Правосознание является субъективным отражением объективной правовой деятельности. **Функции правосознания:** 1. познавательная; 2. оценочная; 3. регулятивная. Структура правосознания: правовой психологии и правой идеологии. К поведенческим элементам правосознания относятся: привычки, установки, ценностей, ориентации.

Виды правосознания: В зависимости от того, кто является носителем правовых идей, взглядов, переживаний выделяют индивидуальное, групповое и общественное правосознание. Кроме того, правосознание различается по глубине отражения правовой реальности. В этой связи выделяют обыденное, научное и профессиональное правосознание. **Типы правосознания:** правовое мировоззрение; правовой нигилизм - это тип правосознания, основанный на негативном, отрицательном отношении к праву и закону. Подобное неуважительное отношение к праву имеет место в тех обществах, где идеи прав и индивидуальных свобод оказываются не востребованными и не представляют главной ценности для людей. Одной из причин распространения правового **нигилизма** является правовое невежество, отсутствие элементарных знаний о праве. Значительно более серьезны психологические корни данного явления. Они кроются в недоверии в преобразующую, конструктивную роль права, его способности оказывать влияние на судьбы миллионов простых обывателей. По этой причине простые граждане стремятся действовать в обход существующих норм права.

Правовой инфантилизм несформированность правовой установки, обусловленной недостаточностью правовых знаний при завышенной самооценке собственного правосознания. **Правового дилетантизма** - поведенческая реакция может быть основана на вольном обращении с законами, которое обусловлено небрежностью, неорганизованностью субъекта права. **Правовой идеализм**, правовой романтизм - этот тип правосознания характеризуется чрезмерными, заведомо несбыточными надеждами на право, закон в качестве главных средств избавления общества от негативных явлений, таких как преступность, коррупция, войны и т. д.

Правовая культура отличается от правосознания тем, что последнее включает в себя лишь совокупность идей, воззрений, теорий, ориентации, выражаю отношение общества и индивида к праву, а правовая культура представляет собой положительный

тип отношения к правовым явлениям, который выражается в деятельности индивида, юридических учреждений. Высшим уровнем проявления правовой культуры является правовая активность индивида. Она выражается не только в законопослушном поведении индивида, но и в способности личности к активным, творческим действиям в сфере реализации права, а также в сфере правового регулирования. Правовая культура выполняет в обществе ряд функций: познавательная; регулятивная; функция правовой социализации; оценочная; прогностическая. **Виды правовой культуры:** правовую культуру общества, группы и личности. По степени познания правовых явлений и использования их в практической правовой деятельности выделяют: обыденный уровень правовой культуры, профессиональный и теоретический.

Лекция 2. Основные понятия государства.

Одно из основных понятий «Основы права» является **государство**. **Государство** – это специальный аппарат устанавливающий право, принимающий законы, охраняющий правопорядок и законности. Первые известные человечеству государства возникли от 6 до 2 тысяч лет назад. **Основные теории возникновения государства:** теологическая, патриархальная, договорная, органическая, теория Гегеля о происхождении государства, психологическая, ирригационная, теория насилия, экономическая (классовая).

Признаки государства: государственная власть, государственный суверенитет, территория (граница), правовая система, гражданство, государственный язык, символы государства (гимн, герб, флаг), налоги и сборы. **Функции государства:** внешние и внутренние. Внешние: функция обороны страны и поддержания мирового порядка; внешнеполитическая деятельность и международное сотрудничество. Внутренние: регулятивные т.е. экономическая, социальная, налоговая и финансовая, культурная, экологическая. Охранительные т.е. охрана прав и свобод человека и гражданина, обеспечение правопорядка. **Формы осуществления функции государства:** правовые формы (правоохранительная, правоприменительная, правотворческая), организационные формы (организационно-идеологическая, организационно-хозяйственная, организационно-регламентирующая).

Методы осуществления функции государства: убеждение, принуждение, поощрение, наказание. **Формы государства** – это структурная организация общества, выраженная в форме правления, в форме государственного устройства и в форме политического режима. **Форма правления** – это состав, порядок образования и соотношения полномочий высших органов государственной власти. По форме правления все государства делятся на: **республику и монархии**. Монархия: абсолютная, конституционная, дуалистическая (Кувейт, Непал), парламентарная, теократическая (Ватикан, Иран), нетрадиционная (ОАЭ: состоят из нескольких монархий - эмиратов (Шарджи, Дубай), возглавляемых эмирами, каждый из которых по очереди становится верховным эмиром ОАЭ). Малайзия: состоит одновременно из республик и монархий. Главы монархий из своего числа избирают общегосударственного монарха сроком на 9 лет.

Республикой называется такая форма правления, при которой высшие органы и должности государственной власти формируются населением на определенный срок, путем свободных выборов. **Виды республики:** президентская, парламентская, президентско-парламентская. Для эффективного управления страной, при достижении определенной численности населения и размера территории возникает потребность разделить территорию страны на административные-территориальные единицы (село, район, город, край, округ, штат, земля, губерния, уезд и т.д.) и это называется **формой государственного управления**. Существуют три формы государственного управления: **унитарное государство (унитаризм), федеративное государство (федерация) и конфедеративное государство (конфедерация).**

Политический режим – это методы и способы осуществления государственной власти. Существуют две формы политического режима: антидемократический режим (антидемократическое государство) к ним относятся: тоталитаризм, авторитаризм, военные режимы, сталинизм, гитлеризм, фашизм, маоизм и т.д. и демократический режим (демократическое государство), к ним относятся: парламентский режим и президентский режим, смешенный режимы, монархические государства.

Правовое государство – это способ связи государства и личности посредством права, при котором властные притязания государства ограничиваются таким образом, что гарантируются достоинство человека, свобода, справедливость и правовая защищенность его как в отношениях с государственной властью, так и между индивидами. **Признаки правового государства:** разделение власти на законодательную, исполнительную и судебную ветви с целью концентрации власти в руках одного лица или кучки людей; верховенство закона и равенство всех перед законом, в том числе органов и должностных лиц, граждан государства; взаимная ответственность государства и личности на правовой основе; относительно высокий уровень правосознания и правовой культуры граждан; юридическая возможность гражданского общества контролировать принятие и исполнение законов всеми субъектами права.

Лекция 3. Основы конституционного права

Конспект лекции:

Конституционное право - это совокупность правовых норм, регулирующая общественных отношений складывающихся в сфере конституционного права. Эти общественные отношения являются **предметом** конституционного права. Общественные отношения конституционное право регулирует с помощью следующих методов: основополагающий, учредительный, общерегулирующий, обязывающий, запрещающий, дозволяющий, признающий. Формулируя теоретические выводы, наука конституционного права опирается на широкую систему **источников**, под которыми подразумеваются факторы, составляющие основы научного познания. К источникам конституционного права относятся: Конституция РК; Конституционные законы РК; Законы РК; Акты, издаваемые Президентом РК; Акты Парламента РК; Акты Правительства РК; Регламенты палат Парламента РК; Международные договоры и соглашения РК с другими странами; Общепризнанные нормы международного права; Акты Конституционного Совета РК; Акты органов местного государственного управления; Акты органов местного самоуправления.

Одним из основных понятий конституционного права являются **конституционно-правовые нормы**. Они являются средством упорядочения общественных отношений, принимаются государством и выполняют регулятивную и правоохранительную функции. Конституционно-правовые нормы **классифицируют** по следующим основаниям: По характеру содержащихся предписаний их разделяют на: **управомочивающие, обязывающие и запрещающие**. **Управомочивающие нормы** - это нормы, закрепляющие право субъектов осуществлять предусмотренные в них действия и определяющие рамки их, полномочий. **Обязывающие нормы** закрепляют обязанности субъектов соотносить свое поведение, свои действия с установками данных норм. **Запрещающие нормы** - это нормы, содержащие запреты на совершение определенных действий, в них предусмотренных. По степени определенности содержащихся в них **предписаний** различают **императивные** и **диспозитивные** нормы. **Императивные нормы** - это нормы, которые не допускают свободы усмотрения субъекта в применении установленного ими правила. **Диспозитивные нормы** - это нормы, которые предусматривают возможности выбора варианта действия субъекта с учетом указанных в норме условий и обстоятельств. По назначению в механизме правового регулирования различают **материальные** и **процессуальные** (процедурные) нормы. **Материальные**

нормы - это нормы, предусматривающие содержание действия по правовому регулированию общественных отношений. **Процессуальные нормы** - это нормы, определяющие порядок, в котором они должны быть реализованы. Существуют и иные критерии классификации норм.

Система конституционного права - это совокупность составных частей и элементов конституционного права, характеризующих его внутреннее строение и обособляющих его от других отраслей права. В системе конституционного права выделяют следующие правовые институты: основы конституционного строя; права и свободы человека и гражданина; административно-территориальное устройство; избирательная система; президентская власть; законодательная власть; исполнительная власть; судебная власть и прокуратура; местное государственное управление; местное самоуправление; порядок изменения Конституции

К универсальным принципам конституционного права, оказывающим влияние на всю систему национального права РК, относятся: принципы высшей юридической силы и прямого действия Конституции на всей территории Республики (ст.4 Конституции РК); принцип абсолютности и неотчуждаемости прав и свобод человека (ч.2 ст.12 Конституции РК). К общим отраслевым принципам конституционного права относятся: принцип решения наиболее важных вопросов государственной жизни демократическими методами; принцип суверенитета; принцип принадлежности государственной власти народу, ее единство; принцип признания идеологического и политического многообразия.

Конституционно-правовые отношения – это общественные отношения, урегулированные нормами конституционного права, содержанием которых является юридическая связь между субъектами в форме взаимных прав и обязанностей. **Классификация конституционно-правовых отношений:** по сроку действия различаются постоянные и временные отношения; по назначению в механизме правового регулирования различают; материальные и процессуальные отношения; по целевому назначению различают правоустановительные и правоохранительные правовые отношения.

Субъекты конституционного права - это участники конституционно-правовых отношений. Субъектами конституционно-правовых отношений выступает: человек – вступая в отношения сам или через соответствующие органы с государством; государство - вступая в отношения с другим государством или человеком.

Конституционную основу общественного строя Республики Казахстан составляют: суверенитет, государственный суверенитет, народный суверенитет, республиканская форма правления, народовластие, светский характер государства, верховенство права, социальный характер государства, унитарность, политический и идеологический плюрализм, экономический плюрализм, права и свободы человека и гражданина, приоритет норм международного договора над нормами закона, государственный язык, государственные символы - флаг, герб и гимн, в которых в своеобразной форме выражается государственный суверенитет Казахстана, а также ее столица - город Астана.

Конституционные (основные) права и свободы человека и гражданина - это его неотъемлемые права и свободы, принадлежащие ему от рождения или в силу гражданства, защищаемые государством и составляющие ядро правового статуса личности. Понятие «права человека» и «права гражданина» не тождественны. **Права человека** - это совокупность естественных и неотчуждаемых прав и свобод, таких, как право на жизнь, свободу и личную неприкосновенность, которыми человек обладает в силу рождения и которые не зависят от его принадлежности к государству. **Права гражданина** - это права и свободы, закрепляемые за лицом только в силу его принадлежности к государству. В данном случае действует принцип - каждый гражданин является человеком, но не каждый человек является гражданином.

Система конституционных права, свобод и обязанностей человека и гражданина состоит из пяти элементов: личные права и свободы человека и гражданина; политические

права и свободы человека и гражданина, экономические права и свободы человека и гражданина, социальные права и свободы человека и гражданина, культурные права и свободы человека и гражданина. **К личным (гражданским) правам и свободам** относятся: право на жизнь (ст.15), право на личную свободу (ст.16), неприкосновенность достоинства человека (ст.17), право на неприкосновенность частной жизни (ст.18), право на неприкосновенность жилища (ст. 25), право на свободу передвижения и выбора места жительства (ст. 21), свобода совести (ст. 22), право определять и указывать или не указывать национальную, партийную и религиозную принадлежность (ст. 19), свобода слова и творчества (ст. 20). **Политические права и свободы:** право на участие в управлении делами государства (ст. 33), право на участие в мирных митингах, собраниях, шествиях и пикетированиях (ст. 32), право на свободу объединений (ст. 23). **Экономические права и свободы:** свобода труда (ст. 24), право на частную собственность (ст. 26), право наследования (ст.26), свобода предпринимательской деятельности (ст. 26). **Социальные права:** право на отдых (ст. 24), право на защиту материнства, отцовства и детства (ст.27), право на социальное обеспечение (ст. 28), право на охрану здоровья и медицинскую помощь (ст. 29), право на образование (ст. 30). **Культурные права человека** – признаваемые гарантированные конституцией или законом возможности реализации человека в сфере культурной и научной жизни. Они включает в себя право на пользование родным языком и культурой, на свободный выбор языка общения, воспитания, обучения и творчества.

Основные (конституционные) обязанности человека и гражданина - это конституционно закрепленные и охраняемые правовой ответственностью виды и мера общественно - необходимого поведения лиц, находящихся на территории государства, либо только собственных граждан, независимо от места их нахождения, в связи с необходимостью их участия в обеспечении интересов общества, государства, других граждан. **Конституция РК возлагает на каждого гражданина следующие обязанности:** обязанность соблюдать Конституцию РК и законодательство РК (ст.34); обязанность уважать права, свободы, честь и достоинство других лиц (ст. 34); обязанность уважать государственные символы Республики (ст.34); обязанность и долг платить законно установленные налоги, сборы и иные обязательные платежи (ст.35); обязанность и долг защищать РК (ст.36); обязанность заботиться о сохранении исторического и культурного наследия, беречь памятники истории и культуры (ст.37); обязанность сохранять природу и бережно относиться к природным богатствам (ст.38).

Гражданство - это устойчивая политико-правовая связь человека с государством, выражающая совокупность их взаимных прав и обязанностей. **Основания приобретения гражданства РК.** Гражданство РК приобретается: по рождению; в результате приема в гражданство; по основаниям или в порядке, предусмотренными межгосударственными договорами РК; по иным основаниям, предусмотренным законом. **Гражданство РК утрачивается:** вследствие поступления на службу в органы государственной власти и управления другого государства; если гражданство приобретено в результате предоставления заведомо ложных сведений или фальшивых документов; если лицо, постоянно проживающее за границей, не встало на консульский учет без уважительных причин в течение трех лет; по основаниям, предусмотренным межгосударственными договорами РК.

Избирательная система РК: понятие, принципы, избирательные органы. Под избирательной системой понимают порядок формирования выборных органов государства и местного самоуправления, включающий в себя принципы и условия участия в формировании избираемых органов, а также организацию и порядок выборов. Под избирательной системой Республики Казахстан понимается порядок выборов Президента РК, депутатов Мажилиса и Сената Парламента РК, депутатов Маслихатов, акимов сельской (поселковых) местности предусмотренный Конституцией РК и Конституционным законом «О выборах в РК», избираемых как непосредственно, так и

косвенно гражданами РК. Существуют два вида избирательных систем — пропорциональная и мажоритарная. **Пропорциональная избирательная система** строится на принципе пропорциональности между полученными голосами и завоеванными мандатами. Для функционирования пропорциональной системы необходимо создать ряд больших территориальных округов и иметь не менее двух сложившихся политических партий.

Мажоритарная избирательная система имеет два подвида: абсолютного большинства и относительного большинства. При мажоритарной системе абсолютного большинства выборы считаются состоявшимися, если в них приняло участие как в первом, так и во втором туре более 50 % граждан, внесенных в списки избирателей; кандидат считается избранным, если число голосов, поданных за него, составляет более 50 % от числа избирателей, принявших участие в голосовании.

При мажоритарной системе относительного большинства выборы считаются состоявшимися вне зависимости от числа избирателей, принявших участие в голосовании, а избранным считается кандидат, набравший большее по отношению к другим кандидатам число голосов избирателей при условии, если за него проголосовало более чем 25 % от числа граждан, внесенных в списки избирателей.

В Конституции РК, а также в Конституционном законе «О выборах в РК» закреплены следующие **принципы избирательного права**:

1. Принцип всеобщности - означает, что все граждане РК, достигшие определенного возраста, независимо от пола, национальности, расы, вероисповедания, социального происхождения и т. д. имеют право избирать и быть избранными в выборный **орган государственной власти**. **Всеобщее избирательное право** делится на активное и на пассивное избирательное право.

Активное избирательное право — это право граждан Республики участвовать в голосовании на выборах по достижении 18-летнего возраста.

Пассивное избирательное право — это право граждан Республики быть избранным Президентом, депутатом Мажилиса Парламента и маслихата с ограничениями, установленными Конституцией. Принцип всеобщности знает исключения.

Во-первых, для избрания на пост Президента предъявляются требования, относящиеся к возрасту, языку, сроку проживания на территории РК. Ряд требований предъявляется к гражданам, выдвигаемым кандидатами в депутаты Парламента, маслихатов.

Во-вторых, Конституция РК устанавливает, что не имеют права избирать и быть избранными, участвовать в республиканском референдуме граждане, признанные судом недееспособными, а также содержащиеся в местах лишения свободы по приговору суда.

Не подлежат регистрации в качестве кандидата в Президенты РК, в депутаты парламента РК, маслихатов, а также кандидатом в члены органов местного самоуправления лицо: привлекавшееся в течение года перед регистрацией к дисциплинарной ответственности за совершение коррупционного правонарушения; на которое в течение года перед регистрацией налагалось в судебном порядке административное взыскание за умышленное правонарушение; имеющие судимость, которая ко времени регистрации не погашена или не снята в установленном законом порядке.

2. Принцип равенства - означает, что избиратели участвуют в выборах Президента, депутатов Мажилиса Парламента и маслихатов республики на равных основаниях и каждый из избирателей обладает одним голосом. Каждый избиратель может быть внесен только в один список, может голосовать в данных выборах (Президента, депутатов Парламента и т. д.) только один раз.

Избирательный бюллетень выдается по документу, удостоверяющему личность. Кандидаты (в Президенты, депутаты) также имеют равные права на участие в выборах. Участие в выборах на равных основаниях обеспечивается также и тем, что ни один

избиратель не имеет каких-либо преимуществ перед другими избирателями.

3. Принцип прямого избирательного права – означает, что Президент, депутаты Мажилиса Парламента и маслихатов, члены органов местного самоуправления Республики избираются гражданами непосредственно.

В Республике Казахстан установлены как прямые, так и косвенные выборы депутатов. Косвенное избирательное право выражается в том, что в выборах депутатов Сената Парламента участвуют выборщики - граждане республики, являющиеся депутатами маслихатов. Выборщики участвуют в выборах депутатов Сената на равных основаниях, и каждый из выборщиков обладает одним голосом при выборах депутата Сената.

4. Принцип тайного голосования проявляется в том, что голосование на выборах Президента, депутатов Мажилиса и Сената Парламента, депутатов маслихатов, членов органов местного самоуправления республики осуществляется в условиях, исключающих возможность контроля над волеизъявлением избирателя, а также давление на волю избирателя.

5. Принцип добровольности участия граждан РК в выборах выражается в том, что никто не вправе оказывать воздействие на избирателя с целью принудить его к участию или неучастию в выборах. Свобода волеизъявления во время выборов обеспечивается также запрещением агитации в день выборов. Добровольное неучастие избирателей в выборах называется - **абсентеизм**.

Избирательные органы. Государственными органами, обеспечивающими подготовку и проведение выборов в РК, являются образующие единую систему избирательные комиссии: центральная избирательная комиссия республики; территориальные избирательные комиссии; окружные избирательные комиссии; участковые избирательные комиссии. Срок полномочий избирательных комиссий составляет пять лет.

Центральная избирательная комиссия (ЦИК) возглавляет единую систему избирательных комиссий Республики и является постоянно действующим органом. ЦИК состоит из Председателя, заместителя Председателя, секретаря и членов комиссии, избираемых и освобождаемых от должности Мажилисом Парламента по представлению Президента Республики. Председатель и секретарь ЦИК должны иметь высшее юридическое образование. Как постоянно действующий государственный орган ЦИК имеет свой аппарат.

Лекция 4. Основы административного права

Административное право – это совокупность правовых норм, регулирующих общественные отношения, складывающиеся в сфере административного права или в узком смысле в сфере государственного управления. Эти общественные отношения являются **предметом** административного права. К подобным **общественным отношениям** относятся: организация исполнительно-распорядительных органов; административная деятельность органов исполнительной власти; административно-юрисдикционной деятельности; реализации административной власти судьями; государственно-управленческой деятельности; административной деятельности органов местного самоуправления. **Методы** административного права выражают императивную волю органов исполнительной власти и некоторых иных органов государства, с помощью выбора, способов правового регулирования (предписания, запрещения, дозволения). **К источникам** административного права относятся: Конституция РК, Кодекс РК об административных правонарушениях (КоАП), Конституционный закон, Законы, Указы Президента РК, имеющие силу конституционного закона, указы, имеющие силу закона, указы главы государства, подзаконные нормативные акты, административный договор. **Субъекты** административного права – это обладатели прав и обязанностей, которыми они наделены с целью реализации полномочий возложенных на них административным

правом. Одной из сторон является орган исполнительной власти, а с другой граждане РК, государственные органы, общественные и религиозные объединения, юридические лица.

Важным институтом административного права является государственное управление. **Государственное управление** исполнительная и распорядительная деятельность по непосредственной, практической организации общественных процессов в развитии общества. **Государственное управление** в широком смысле слова (управление делами государства) осуществляется всеми органами государства. Государственное управление это: а) деятельность по исполнению законов; б) деятельность, заключающаяся в текущем распорядительстве различными объектами и людьми, что связано с изданием обязательных для них подзаконных актов. В более узком смысле слова (или, собственно, в административно-правовом аспекте) **государственное управление** следует рассматривать как исполнительную и распорядительную (в том числе внутриорганизационную), юридически властную деятельность подзаконных и подконтрольных органов государственного управления, направленную на практическое и непосредственное осуществление руководства народным хозяйством, социально-культурным и административно - политическим строительством.

Принципы государственного управления — основные руководящие начала, на которых строится управление и функционирует управленческий аппарат, и которые могут быть сформулированы в виде определенных правил. Принципы государственного управления делятся на 2 группы: **социально-правовые и организационные**. К **социально-правовым** относятся следующие принципы: демократический централизм; равноправие национальностей; плановость; участие масс в управлении; принцип законности. **Организационные принципы:** принцип дифференциации и фиксации функций и полномочий; принцип ответственности в гран компетенции; принцип сочетания отраслевых, межотраслевых и территориальных начал в управлении; принцип сочетания линейных и функциональных начал при верховенстве линейных (линейное построение органа или системы органов; принцип сочетания коллегиальности единоначалием при верховенстве коллегиальности).

Административное правонарушения – это то - правонарушение, которое совершается в сфере государственного управления. **Административным правонарушением** признается противоправное, виновное (умышленное или неосторожное) действие либо бездействие физического или юридического лица, за которое административным кодексом предусмотрена административная ответственность. **Признаки административного правонарушения:** антиобщественность; противоправность; виновность; наказуемость. Под **составом административного правонарушения** понимается совокупность установленных административным законодательством признаков, при наличии которых то или иное действие либо бездействие может быть признано противоправным, виновным и повлечь административную ответственность. К составу административного правонарушения относятся: **объект, объективная сторона, субъект и субъективная сторона** правонарушения.

Административная ответственность - вид юридической (ответственности, которая выражается в применении административных взысканий к правонарушителю (физическому или юридическому лицу) за административное правонарушение уполномоченным органом (должностным лицом) в порядке, установленном административным законодательством. **Административная ответственность обладает следующими признаками:** является реакцией государства на административное правонарушение, которая выражается в применении мер административных взысканий; характеризуется нанесением правового «урона» правонарушителю и применяется в целях воспитания лица, совершившего административное правонарушение, а также предупреждения совершения новых правонарушений как самим правонарушителем, так и другими лицами; не имеет своей целью унижения человеческого достоинства, причинения

физических страданий, вреда деловой репутации физического (юридического) лица.

Административной ответственности подлежат: физическое лицо, достигшее ко времени совершения административного правонарушения шестнадцатилетнего возраста и юридические лица. **Не подлежит административной ответственности** физическое лицо, которое во время совершения противоправного деяния, предусмотренного административным кодексом, находилось в состоянии невменяемости, то есть не могло осознавать фактический характер и опасность своих действий (бездействия) или руководить ими вследствие хронического психического заболевания, временного психического расстройства, слабоумия или иного болезненного состояния психики.

Виды административных взысканий: предупреждение; административный штраф; возмездное изъятие предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения; конфискация предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения, доходов, денег и ценных бумаг, полученных вследствие совершения административного правонарушения; лишение специального права; лишение лицензии, специального разрешения, квалификационного аттестата (свидетельства) или приостановление ее (его) действия на определенный вид деятельности либо совершение определенных действий; приостановление или запрещение деятельности индивидуального предпринимателя; принудительный снос самовольно возводимого или возведенного строения; административный арест; административное выдворение за пределы РК иностранца или лица без гражданства.

Лекция 5. Основы гражданского и интеллектуального права

1. Гражданское право: понятие, предмет, метод, система. Гражданско-правовые отношения.
2. Гражданская правоспособность и гражданская дееспособность.
3. Понятие, признаки, формы, виды сделок.
4. Права собственности и интеллектуальной собственности.

Гражданское право – это совокупность правовых норм регулирующих общественных отношений складывающихся в сфере гражданского права. Эти общественные отношения являются **предметом** гражданского права. **Гражданское право** регулирует имущественные, а также связанные и не связанные с имуществом личные, неимущественные отношения. Отличительными чертами **гражданско-правового метода** являются юридическое равенство субъектов, диспозитивность, автономность воли субъектов, имущественный и компенсационный характер ответственности. **Система** гражданского права РК состоит из общей и особенной части. **Общая** часть включает общие положения, право собственности и иные вещные права, обязательственное право. **Особенная часть** включает отдельные виды обязательств, право интеллектуальной собственности, наследственное право и международное частное право.

Основаниями возникновения гражданских правоотношений являются **юридические факты** (действия и события). **Виды гражданско-правовых отношений:** по объему гражданских прав имущественные и личные неимущественные отношения; по предмету регулирования вещные и обязательственные; по характеру взаимосвязи управомоченного и обязанного лица абсолютные и относительные; по распределению прав и обязанностей между участниками простые и сложные отношения. **Содержание гражданского правоотношения** включает субъективное гражданское право (меры возможного поведения управомоченного лица) и субъективную гражданскую обязанность (мера должного поведения обязанного лица).

Гражданские права и обязанности принадлежат участникам правоотношения, которые называются **субъектами** правоотношений. К субъектам гражданских правоотношений относятся: физические (граждане РК, граждане других государств, лица

без гражданства) и юридические лица, государство, а также административно-территориальные единицы. Необходимой предпосылкой участия всех этих субъектов (в том числе и граждан) в правовых отношениях служат наделение их гражданской правоспособностью и гражданской дееспособностью. Способность иметь гражданские права и нести обязанности (**гражданская правоспособность**) признается в равной мере за всеми гражданами. Правоспособность гражданина возникает в момент его рождения и прекращается смертью. Основное содержание правоспособности гражданина: гражданин может иметь на праве собственности имущество, в том числе иностранную валюту, как в пределах РК, так и за ее границами; наследовать и завещать имущество; свободно передвигаться по территории республики и выбирать место жительства; свободно покидать пределы республики и возвращаться на ее территорию; заниматься любой не запрещенной законодательными актами деятельностью; создавать юридические лица самостоятельно или с другими гражданами и юридическими лицами; совершать любые не запрещенные законодательными актами сделки и участвовать в обязательствах; иметь право интеллектуальной собственности на изобретения, произведения науки, литературы и искусства, иные результаты интеллектуальной деятельности; требовать возмещения материального и морального вреда; иметь другие имущественные и личные права.

Способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (**гражданская дееспособность**) возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, то есть по достижении восемнадцатилетнего возраста. В случае, когда законодательными актами допускается вступление в брак до достижения восемнадцати лет, гражданин, не достигший восемнадцатилетнего возраста, приобретает дееспособность в полном объеме со времени вступления в брак.

Юридическим лицом признается организация, которая имеет на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления обособленное имущество и отвечает этим имуществом по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права и обязанности, быть истцом и ответчиком в суде. Правоспособность юридического лица возникает в момент его создания и прекращается в момент завершения его ликвидации. **Основные признаки юридического лица:** организационное единство; наличие у него своего обособленного имущества; его самостоятельная имущественная ответственность; способность его выступать в гражданском отношении от своего имени. По целям деятельности юридические лица делятся на **коммерческие** и **некоммерческие**. Юридическим лицом может быть организация, преследующая извлечение дохода в качестве основной цели своей деятельности (**коммерческая организация**) либо не имеющая извлечение дохода в качестве такой цели и не распределяющая полученный чистый доход между участниками (**некоммерческая организация**). Юридическое лицо, являющееся **коммерческой** организацией, может быть создано только в форме государственного предприятия, хозяйственного товарищества, акционерного общества, производственного кооператива. Юридическое лицо, являющееся некоммерческой организацией, может быть создано в форме учреждения, общественного объединения, акционерного общества, потребительского кооператива, общественного фонда, религиозного объединения и в иной форме, предусмотренной законодательными актами. **К объектам** гражданских правоотношений относятся: вещи (движимые и недвижимые) деньги, ценные бумаги; имущество и имущественные права; работы и услуги; результаты интеллектуальной деятельности; неимущественные блага и права.

Понятие, признаки, формы, виды сделок. Для возникновения гражданских правоотношений должны быть реальные условия. Таким универсальным способом возникновения гражданских правовых отношений являются **сделки**. Согласно ст. 147 ГК РК **сделками** признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. **Признаки**

сделки: 1) волевой характер; 2) правомерность, 3) направленность на создание, изменение и прекращение гражданских правоотношений; 4) регулируются нормами гражданского законодательства. Существуют четыре **формы** сделок: устные, письменные, нотариально заверенные, посредством конклюдентных действий или путем молчания (бездействия). **Виды сделок:** односторонние, двух или многосторонние, (договоры), возмездные, безвозмездные, реальные, консенсуальные (от лат – consensus – соглашение), каузальные, абстрактные, бессрочные, срочные, условные, биржевые, фидуциарные, лизинги.

Право собственности есть признаваемое и охраняемое законодательными актами право субъекта по своему усмотрению владеть, пользоваться и распоряжаться принадлежащим ему имуществом. **Право владения** представляет собой юридически обеспеченную возможность осуществлять фактическое обладание имуществом. **Право пользования** представляет собой юридически обеспеченную возможность извлекать из имущества его полезные естественные свойства, а также получать от него выгоду. **Право распоряжения** представляет собой юридически обеспеченную возможность определять юридическую судьбу имущества. **Виды собственности:** государственная (республиканская, коммунальная); частная (индивидуальная, коллективная); общая (долевая, совместная).

Право интеллектуальной собственности. Интеллектуальной собственностью признается исключительное право гражданина или юридического лица на результаты интеллектуальной творческой деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридического лица, продукции юридического или физического лица, выполняемых ими работ или услуг. В ст. 2 Закона РК “Об авторском праве и смежных правах” **авторское право** понимается как – “имущественные и личные неимущественные права автора”. Под **авторами** подразумеваются не только создатели оригинальных произведений, но и лица, осуществившие перевод или переделку произведения. Понятие **соавторства** имеет место в случае, если произведение создавалось совместным творческим трудом двух или более лиц. Авторское право действует **в течение всей жизни** и **семидесяти лет** после смерти автора. Так, например, авторское право на произведение, созданное **в соавторстве**, действует **в течение всей жизни** и **семидесяти лет** после смерти последнего автора, пережившего других соавторов. Авторское право на произведение, впервые выпущенное в свет **в течение 30 лет** после смерти автора, действует **в течение семидесяти лет** после его выпуска в свет. В отношении произведений репрессированного и реабилитированного посмертно автора действует такой же срок и исчисляется он с первого января года, следующего за годом реабилитации.

Смежные права. Согласно статьи 34 Закона “Об авторском праве и смежных правах” РК, смежные права распространяются на постановки, исполнения, звуко- и видеозаписи исполнения, фонограммы, передачи организаций эфирного и кабельного вещания, независимо от их назначения, содержания и достоинства, а также способа и формы их выражения. Субъектами смежных прав являются исполнители, авторы записи исполнения, производители фонограмм и организации эфирного и кабельного вещания. Смежные права в отношении исполнителя действуют **в течение семидесяти лет** после первого исполнения или постановки. Смежные права в отношении производителя записи исполнения, фонограммы действуют **в течение семидесяти лет** после первого обнародования фонограммы либо в течение пятидесяти лет после ее первой записи, если фонограмма не была обнародована в течение этого срока. Смежные права в отношении организации эфирного вещания действуют **в течение семидесяти лет** после осуществления такой организацией первой передачи в эфир. Смежные права в отношении организации кабельного вещания действуют **в течение семидесяти лет** после осуществления такой организацией первой передачи по кабелю.

Патентное право. Получить какую-либо выгоду, компенсацию за использование Вами придуманного рецепта невозможно – авторское право не защищает сути

произведения, заложенных в ней идей. Но в рыночной экономике особую ценность приобретают идеи, способы, технологии, которые при их использовании или реализации могут принести автору или обладателю реальные доходы. В нашем случае, если Вами движут рыночные интересы, то публиковать рецепт в газете нельзя, а необходимо защитить идею охраняемым документом — предварительным **патентом** или **патентом**, выдаваемым уполномоченным на это государственным органом (патентным ведомством). Под **патентом** следует понимать выданный патентным ведомством охраняемый документ, удостоверяющий авторство, приоритет (первенство во времени) и исключительное право его обладателя (патентообладателя) на использование изобретения, полезной модели или промышленного образца. Обязанность желающих использовать охраняемое решение третьих лиц заключается в получении на это согласия патентообладателя. Патентное отношение регулируется “Патентным Законом РК” от 16.07.99 г. и посвящен ему несколько статей (ст. 991–1005) в ГК РК.

Права на **изобретение** и **промышленный образец** охраняются при условии выдачи предварительного патента, патента, а на **полезную модель** - только патента. **Изобретением**, которому предоставляется правовая охрана, признается техническое решение, являющееся новым, имеющее изобретательский уровень и промышленно применимое. **Полезной моделью**, которой предоставляется правовая охрана, признается конструктивное выполнение средств производства и предметов потребления, являющееся новым и промышленно применимым. **Промышленным образцом**, которому предоставляется правовая охрана, признается художественно-конструкторское решение изделия, определяющее его внешний вид и являющееся новым, оригинальным и промышленно применимым. **Предварительный патент на изобретение** - в течение **5 лет** с возможным продлением этого срока патентным органом (организацией) по ходатайству патентообладателя, но не более чем на **3 года**. **Патент на изобретение** - в течение **20 лет**. **Патент на полезную модель** - в течение пяти лет с возможным продлением этого срока патентным органом (организацией) по ходатайству патентообладателя, но не более чем на три года. **Предварительный патент на промышленный образец** - в течение пяти лет. **Патент на промышленный образец** - в течение десяти лет с возможным продлением этого срока патентным органом (организацией) по ходатайству патентообладателя, но не более чем на пять лет.

При исполнении **обязательства**, одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитор) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. д., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Кредитор обязан принять от должника исполнение. Объектом обязательства являются непосредственно передаваемые вещи и имущественные права, оказываемые услуги, выполняемые работы. Субъектами обязательств выступают стороны: **должник и кредитор**. **Содержание обязательства**: права и обязанности сторон, т. е. право требования исполнения обязательства и обязанность исполнить требование. Выделяют следующие **виды обязательств**: обязательства по передаче имущества в собственность (например, купля-продажа, мена, дарение и т. п.); обстоятельства по передаче имущества в пользование (например, имущественный наем (аренда), лизинг, концессия, безвозмездное пользование имуществом и др.); обязательства по выполнению работ (например, подряд, в т. ч. на капитальное строительство, на выполнение проектно-исследовательских и опытно-конструкторских работ); обязательства по оказанию услуг (перевозка, буксировка, транспортная экспедиция, банковское обслуживание, поручение, комиссия, хранение, доверительное управление, франчайзинг, факторинг).

Основанием для возникновения обязательства является **юридический факт**, т. е. обстоятельства, с которыми связаны возникновение, изменение или прекращение правовых отношений. К наиболее частым основаниям возникновения обязательства можно отнести заключение договора, издание административного акта, причинение вреда

(действия), наступление страхового случая, смерть человека (события). Основными **способами** обеспечения исполнения обязательств являются: неустойка, залог, удержание имущества должника, поручительство, банковская гарантия, задаток. **Основания прекращения обязательства** надлежащее исполнение, отступное, новация, зачёт, прощение долга, невозможность исполнения, совпадение кредитора и должника в одном лице, смерть гражданина (личные обязательства), издание государственного акта, ликвидация юридического лица.

Основанием **гражданско-правовой ответственности** является совершение гражданского правонарушения (неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства). **Состав** гражданского правонарушения: противоправное деяние, наличие вреда и убытков, наличие причинной связи между противоправным деянием и наступившими последствиями и наличие вины правонарушителя. **Виды** гражданско-правовой ответственности: договорная, внедоговорная, долевая, солидарная, субсидиарная и ответственность в порядке регресса. Формами гражданской ответственности являются: возмещение убытков (реальный ущерб плюс, упущенная выгода), уплата неустойки, иные формы (потеря задатка).

Лекция 6. Основы семейного и наследственного права

1. Основные понятия семейного права.
2. Основы наследственного права.

Семейное право – это совокупность правовых норм регулирующих общественные отношения складывающиеся в сфере семьи. Эти общественные отношения являются **предметом** семейного права. Система семейного права состоит из общей и особенной части. Согласно статье 27 Конституция РК брак и семья, материнство, отцовство и детство находятся под защитой государства. Забота о детях и их воспитание являются естественным правом и обязанностью родителей. Совершеннолетние трудоспособные дети обязаны заботиться о нетрудоспособных родителях.

Основу возникновения семьи и семейных правоотношений во многих случаях составляет **брак**. В ст. 1 Закона «О браке и семье» РК, принятой 17.12.1998 г. записано, что **брак** – равноправный союз между мужчиной и женщиной, заключенный при свободном и полном согласии сторон в установленном законном порядке с целью создания семьи, порождающий имущественные и личные неимущественные отношения между супругами. Законное оформление брака состоит в его регистрации в органах записи актов гражданского состояния. Только брак, зарегистрированный в установленном порядке, порождает правовые последствия. Не запрещается регистрация брака в церкви, мечети, однако такой брак не имеет законную силу, поэтому законодательством признается законным брак, зарегистрированный в органах ЗАГСа. Для вступления в брак семейное законодательство устанавливает **позитивные и негативные условия**. В п. 1 ст. 9 Закона «О браке и семье» РК установлены **два позитивных условия** вступления в брак: **взаимное добровольное согласие вступающих в брак лиц и достижение ими брачного возраста**. Закон устанавливает для вступающих в брак брачный возраст – 18 лет. При наличии уважительных причин ЗАГСу, где нет ЗАГСа, сельскому акимату предоставляется право давать разрешение на заключение брака несовершеннолетними, достигшими шестнадцати лет. Согласно ст. 11 Закона РК «О браке и семье», **не допускается** заключение брака между: 1) лицами, из которых хотя бы одно лицо уже состоит в другом зарегистрированном браке; 2) прямыми родственниками по восходящей и нисходящей линии (родителями и детьми, дедушкой, бабушкой и внуками), полнородными и неполнородными братьями и сестрами, имеющими общих отца или мать; 3) усыновителями (удочерителями) и усыновленными (удочеренными); 4) лицами, из которых хотя бы одно лицо признано судом недееспособным вследствие психического заболевания или слабоумия.

Личные и имущественные права и обязанности супругов. Между супругами, вступившими в брак и зарегистрировавшими его в органах записей актов гражданского состояния (ЗАГС), возникают определенные семейные правоотношения. **К личным неимущественным правам супругов** относятся: выбор рода деятельности, профессии, места жительства, фамилии и т. д. Все вопросы материнства, отцовства, воспитания, образования детей и другие вопросы жизни семьи решаются супругами совместно. Супруги обязаны строить свои отношения в семье на основе взаимоуважения и взаимопомощи, содействовать благополучию и укреплению семьи, заботиться о здоровье, развитии своих детей и их благосостоянии. **Имущественные права и обязанности супругов.** Нажитому супругами во время брака (общему имуществу супругов), относятся: доходы каждого из супругов от трудовой деятельности, предпринимательской деятельности и результатов интеллектуальной деятельности, доходы с общего имущества супругов и раздельного имущества каждого из супругов, полученные ими пенсии, пособия, а также иные денежные выплаты, не имеющие специального целевого назначения (суммы материальной помощи, суммы, выплаченные в возмещение ущерба в связи с утратой трудоспособности, вследствие увечья либо иного повреждения здоровья и др.). Общим имуществом супругов являются также приобретенные за счет общих доходов супругов движимое и недвижимое имущество, ценные бумаги, паи, вклады, доли в капитале, внесенные в кредитные учреждения или в иные коммерческие организации, и любое другое нажитое супругами в период брака имущество, независимо от того, на чье имя оно приобретено либо кем из супругов внесены денежные средства.

Установленный законом режим совместной собственности имущества супругов может быть изменен как до вступления в брак, так и в любое время в период брака путем заключения **брачного договора**. Согласно ч. 1 ст. 39 Закона “О браке и семье” РК **брачным договором** признается соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке или в случае его расторжения. В брачном договоре супруги вправе изменить изложенный выше законный режим совместной собственности, установить совместную долевую или раздельную собственность как на все принадлежащее им имущество (как на добрачное имущество, так и на имущество, приобретенное в браке), так и на его отдельные объекты. **Права ребенка:** ребенок имеет право жить и воспитываться в семье (ст. 52); общаться с родителями и другими родственниками (ст. 53); выражать свое мнение (ст. 54); право на имя, отчество и фамилию (ст. 55); право на имущество (ст. 58); право ребенка на защиту (ст. 59). Ребенок имеет право самостоятельно обращаться за защитой своего права в органы опеки и попечительства, а по достижении четырнадцатилетнего возраста - в суд.

Алиментные отношения: Обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей. Право на получение алиментов нетрудоспособных совершеннолетних детей. Обязанности совершеннолетних детей по содержанию родителей. Обязанности супругов по взаимному содержанию. В случае отказа от такой поддержки и отсутствия соглашения между супругами об уплате алиментов право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от другого супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, имеют: 1) нетрудоспособный нуждающийся супруг; 2) жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка; 3) нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения ребенком возраста восемнадцати лет; 4) нуждающийся супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения им возраста 16 лет, а также в случае определения общему ребенку-инвалиду по достижении 16 лет I - II группы инвалидности.

Право бывшего супруга на получение алиментов после расторжения брака. Право требовать предоставления алиментов в судебном порядке от бывшего супруга, обладающего необходимыми для этого средствами, имеют: 1) бывшая жена в период беременности и в течение трех лет со дня рождения общего ребенка; 2) нуждающийся

бывший супруг, осуществляющий уход за общим ребенком-инвалидом до достижения им возраста 16 лет, а также в случае определения общему ребенку-инвалиду по достижении им возраста 16 лет I II группы инвалидности; 3) нетрудоспособный нуждающийся бывший супруг, ставший нетрудоспособным до расторжения брака.

Суд может освободить супруга от обязанности содержать другого нетрудоспособного нуждающегося в помощи супруга или ограничить эту обязанность определенным сроком как в период брака, так и после его расторжения в случаях: 1) если нетрудоспособность нуждающегося в помощи супруга наступила в результате злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами, психотропными веществами или в результате совершения им умышленного преступления; 2) непродолжительности пребывания супругов в браке; 3) недостойного поведения в семье супруга, требующего выплаты алиментов.

Обязанности братьев и сестер по содержанию своих несовершеннолетних и нетрудоспособных совершеннолетних братьев и сестер. Обязанности дедушки и бабушки по содержанию внуков. Обязанность внуков содержать дедушку и бабушку. Обязанность воспитанников содержать своих фактических воспитателей. Обязанности пасынков и падчериц по содержанию отчима и мачехи.

Опека и попечительство. Защита и реализация прав и интересов детей в случаях смерти родителей, лишения их родительских прав, ограничения их в родительских правах, признания родителей недееспособными, болезни родителей, длительного отсутствия родителей, уклонения родителей от воспитания детей или от защиты их прав и интересов, в том числе при отказе родителей взять своих детей из воспитательных, лечебных и других аналогичных учреждений, а также в других случаях отсутствия родительского попечения возлагается на органы опеки и попечительства. **Опека** устанавливается над детьми, не достигшими возраста четырнадцати лет, а также над лицами, признанными судом недееспособными вследствие психического заболевания или слабоумия. **Попечительство** устанавливается над несовершеннолетними в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет, а также над лицами, ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками и наркотическими веществами, а также по заявлению совершеннолетних дееспособных лиц, которые по состоянию здоровья не могут самостоятельно осуществлять свои права и выполнять обязанности.

Наследственное право. Согласно ст. 1038 ГК РК **наследованием** признается, переход имущества умершего гражданина (наследодателя) к другому лицу (лицам) - наследнику (наследникам). А **наследством** следует понимать то, что после смерти наследодателя переходит к его наследникам в порядке наследственного правопреемства. Наследство открывается вследствие смерти гражданина или объявления его умершим. В состав наследства входит принадлежащее наследодателю имущество, а также права и обязанности, существование которых не прекращается с его смертью. **По наследству не переходят** или не передается: 1) права членства в организациях, являющихся юридическими лицами, если иное не установлено законодательными актами или договором; 2) право на возмещение вреда, причиненного жизни или здоровью; 3) права и обязанности, вытекающие из алиментных обязательств; 4) права на пенсионные выплаты, пособия и другие выплаты на основании законодательных актов о труде и социальном обеспечении; 5) личные неимущественные права, не связанные с имущественными (ст.1040 ГК РК).

Наследство оформляется двумя способами: **по закону** и **по завещанию**. По закону **в первую очередь** право на наследование по закону получают в равных долях дети наследодателя, в том числе родившиеся живыми после его смерти, а также супруг (супруга) и родители наследодателя. Внуки наследодателя и их потомки наследуют по праву представления. Если нет наследников первой очереди, право на наследование по закону **во вторую очередь** получают в равных долях полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, а также его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и

со стороны матери. Дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) наследуют по праву представления. Если нет наследников первой и второй очереди, право на наследование по закону **в третью очередь** получают в равных долях родные дяди и тети наследодателя. Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления.

Если нет наследников первой, второй и третьей очереди, право наследовать по закону получают родственники наследодателя **третьей, четвертой и пятой** степени родства, не относящиеся к наследникам предшествующих очередей. Степень родства определяется числом рождений, отделяющих родственников одного от другого. Рождение самого наследодателя в это число не входит. В качестве наследников четвертой очереди родственники третьей степени родства - прадедушки и прабабушки наследодателя; в качестве наследников пятой очереди родственники **четвертой** степени родства - дети родных племянников и племянниц наследодателя (двоюродные внуки и внучки) и родные братья и сестры его дедушек и бабушек (двоюродные дедушки и бабушки); в качестве наследников **шестой** очереди родственники пятой степени родства - дети двоюродных внуков и внучек наследодателя (двоюродные правнуки и правнучки), дети его двоюродных братьев и сестер (двоюродные племянники и племянницы) и дети его двоюродных дедушек и бабушек (двоюродные дяди и тети).

Если нет наследников предшествующих очередей, к наследованию в качестве наследников **седьмой** очереди по закону призываются сводные братья и сестры, пасынки, падчерицы, отчим и мачеха наследодателя, если они совместно проживали с наследодателем одной семьей не менее **десяти** лет. К наследникам относятся нетрудоспособные наследники. Они наследуют по закону вместе и наравне с наследниками **седьмой** очереди, если не менее года до смерти наследодателя находились на его иждивении независимо от того, проживали они совместно с наследодателем или нет.

Наследование по завещанию. В соответствии п. 1 ст. 1046 ГК РК завещанием признается волеизъявление гражданина по распоряжению принадлежащим ему имуществом на случай смерти. Завещание должно быть совершено в письменной форме и нотариально удостоверено с указанием места и времени его составления. Надлежаще оформленными признаются: 1) нотариально удостоверенные завещания; 2) завещания, приравняемые к нотариально удостоверенным. Завещание должно быть собственноручно подписано завещателем. Если завещатель в силу физических недостатков, болезни или неграмотности не может собственноручно подписать завещание, оно по его просьбе может быть подписано в присутствии нотариуса или иного лица, удостоверяющего завещание, другим гражданином с указанием причин, в силу которых завещатель не мог подписать завещание собственноручно. В случае, если у наследодателя не окажутся наследники, то наследство переходит в коммунальную собственность.

Лекция 7. Основы финансового и бюджетного права.

Финансовое право – это совокупность правовых норм регулирующих общественные отношения, складывающиеся в процессе финансовой деятельности государства. Эти общественные отношения являются **предметом** финансового права. **Формой** существования финансового права выступает финансовое законодательство. Финансовое право использует **два метода** правового регулирования: императивный и диспозитивный. **Система** финансового права состоит из общей и особенной частей. Нормы **общей части** финансового права: финансовое устройство, правовые основы денежной системы, управление в области финансов, финансовое планирование, финансовый контроль, финансово-правовая ответственность. Нормы **особенной части**: бюджетное право; финансово-хозяйственное право; финансово-банковское право; финансово-страховое право.

Финансовая деятельность государства осуществляется только на основе права, в качестве которой выступает **финансовое право**. А финансовое право представляет собой совокупность правовых норм. Поэтому финансово-правовая норма является той основой, на которой строится финансовое право. Финансово-правовые нормы характеризуются следующими **признаками**: выражают государственно-властное веление; приняты уполномоченным органом государства, например принятие акта, устанавливающего налог, может быть осуществлено только Парламентом; содержат общеобязательные правила поведения, рассчитаны на неоднократное применение и адресованы неопределенному количеству субъектов; финансово-правовые нормы устанавливаются актом определенной юридической формы, например, налог, может быть введен только таким юридическим актом, который имеет форму закона; исполнение финансово-правовых норм обеспечивается принудительной силой государства, включая принудительное исполнение финансового обязательства перед государством и привлечение лиц, нарушивших финансовое законодательство, к установленной финансово-правовой, административной и уголовной ответственности. **Финансово-правовые нормы** подразделяются на регулятивные и охранительные.

Обязательным субъектом финансового правоотношения выступает государство (в целом или в лице уполномоченного органа). **Материальные** финансовые правоотношения опосредуют непосредственное движение денежных средств (объект, деньги или денежные обязательства). **Организационные** финансовые правоотношения опосредуют формирование денежной системы государства, его финансовые структуры, системы органов управления в области финансов, организации и планирования процессов формирования и распределения государственных денежных фондов и организацию их использования, включая контроль. Под **денежной системой** понимается сложившиеся исторически и закрепленные национальным законодательством организационные формы функционирования денег в стране. **Денежная система** включает в себя следующие элементы: официальная денежная единица; виды денежных знаков; порядок эмиссии денег; режим валютного обращения; организация денежного обращения.

Финансовый контроль представляет собой довольно сложную организационную систему и состоит из следующих элементов: субъект, объект, предмет, цели и методы контроля. **Субъектами** финансового контроля выступают органы государства, наделенные соответствующими властными полномочиями для осуществления контроля, либо негосударственные субъекты, действующие от имени и по поручению государства, чьи властные полномочия возникают на основе данного поручения. Орган или лицо производящий проверку по отношению проверяемого объекта выступает субъектом. **Объектами** государственного финансового контроля являются государственные юридические лица, негосударственные юридические лица и граждане. **Предметом** государственного финансового контроля выступает поведение объектов этого контроля с точки зрения соблюдения ими своих обязанностей как субъектов финансовых правоотношений. **Целью** финансового контроля является: выявление фактов нарушения финансового законодательства или некачественного исполнения участником финансового правоотношения своих обязанностей; выявление виновных и привлечение их к установленной законодательством ответственности; устранение нарушений финансовой дисциплины и ликвидация последствий этих нарушений. **Финансовый контроль** это всегда проверка или наблюдение с целью проверки. Осуществление контроля состоит из трех стадий: 1) сбор информации; 2) оценка собранной информации; 3) реагирование на собранную и про анализированную информацию.

Под методами финансового контроля понимаются конкретные приемы и способы его осуществления: проверка расчетов финансовых планов (как уже утвержденных, так проектов); анализ и счетная проверка отчетной финансовой документации (например, статистических отчетов, бухгалтерских балансов); проверка первичных денежных документов (платежных поручений, товаротранспортных накладных, коносаментов,

приходно-расходных ордеров и т. п.); инвентаризация денежных средств и товарно-материальных ценностей; заслушивание и изучение докладов и других сообщений; анализ и обобщение информации поступающей от правоохранительных органов и судов; анализ и обобщение выступлений средств массовой информации и обращений граждан; получение письменных и устных объяснений от должностных лиц, связанных с производством финансовых операций; официальные запросы в банковские и другие учреждения; ревизия.

Бюджетное право - это раздел особенной части финансового права Республики Казахстан, регулирующий отношения, возникающие в процессе организации бюджетного устройства, а также в связи с формированием, распределением и организацией использования центрального и местных бюджетов. **Предметом** бюджетного права выступают общественные отношения, возникающие в процессе бюджетной деятельности государства, т. е. организационные и материальные бюджетные отношения. Бюджетное право использует два метода правового регулирования: императивный и диспозитивный. В системе бюджетного права выделяются две части: общая и особенная. **Общая часть** включает институты: 1) бюджетное устройство; 2) управление в области финансов; 3) правовые основы бюджетного планирования; 4) правовые основы бюджетного контроля. **Особенная часть** включает институты: 1) правовое регулирование доходов бюджета; 2) правовое регулирование расходов бюджета; 3) правовое регулирование государственного кредита.

Бюджет - централизованный денежный фонд государства, предназначенный для финансового обеспечения реализации его задач и функций. В РК утверждаются, исполняются и являются самостоятельными бюджеты следующих уровней: республиканский бюджет; областной бюджет, бюджет города республиканского значения, столицы; бюджет района (города областного значения); чрезвычайный государственный бюджет. **Национальный фонд РК** представляет собой активы государства в виде финансовых активов, сосредоточиваемых на счете Правительства РК в Национальном Банке РК, а также в виде иного имущества, за исключением нематериальных активов.

Лекция 8. Основы налогового и инвестиционного права

Налоги – это законодательно установленные государством в одностороннем порядке обязательные денежные платежи в бюджет, производимые в определенных размерах, носящие безвозвратный и безвозмездный характер. **Виды налогов.** Налоги можно классифицировать по различным основаниям. В зависимости от носителя налогового бремени налоги могут быть **прямыми** и **косвенными**. **Прямой налог** - это налог, где его субъект выступает фактическим носителем налогового бремени, т. е. уплата налога приводит к реальному уменьшению его имущества. Примером таких налогов выступает подоходный налог, в результате уплаты которого налогоплательщик лишается части своего дохода. **Косвенный налог** - это налог, где его субъект перекладывает его бремя на другое лицо, выступающее фактическим его плательщиком (носителем налога). Примером такого налога выступают **налог на добавленную стоимость (НДС) и акцизы**. Хотя юридическим плательщиком этих налогов выступает продавец товара, в конечном итоге они оплачиваются покупателем товара, поскольку суммы налога включаются в цену этого товара, оплачиваемого покупателем. Иначе говоря сумма налога переносится налогоплательщиком на другое лицо.

Прямые налоги принято подразделять на **реальные** и **личные**. **Реальные налоги** [от англ. real - имущество] - это налоги на имущество (например, налог на имущество, налог на транспортные средства). **Личные налоги** - это налоги на доходы (прибыль) налогоплательщика. В зависимости от формы налога они подразделяются на **натуральные** и **денежные**. При **натуральном налоге** предметом налогового платежа выступают

вещи, определяемые родовыми признаками (обычно - часть собранного урожая, добытой продукцией). **Денежные налоги** (независимо от объекта и предмета налога) выплачиваются деньгами. В настоящее время это преимущественная форма налогообложения. В зависимости от субъекта налога они подразделяются на налоги с **юридических лиц** (по западной терминологии - корпоративные налоги) и налоги с **физических лиц** (по западной терминологии - индивидуальные налоги). В зависимости от использования в качестве метода бюджетного регулирования налоги подразделяются на **закрепленные** и **регулирующие**. **Закрепленные налоги** - это те, которые в соответствии с законодательством закреплены как доходный источник за определенным видом бюджета. **Регулирующие налоги** - это те, которые, будучи закрепленными за определенными бюджетами, в процессе ежегодного утверждения бюджетов передаются в нижестоящие бюджеты в целях сбалансирования последних.

В зависимости от характера использования налоги могут быть **общего назначения** и **целевыми**. **Налоги общего назначения** (абстрактные налоги), будучи зачисленными в бюджета, растворяются там в массе других бюджетных доходов и расходуются при исполнении бюджета без привязки к конкретным мероприятиям. **Целевые (специальные) налоги** используются для финансирования конкретных мероприятий. Примером целевого налога выступает социальный налог. По способу исчисления налогов они подразделяются на **окладные** и **неокладные**. При **окладных налогах** его сумму (так называемый «оклад налога») устанавливается для каждого отдельного налогоплательщика налоговым органом и обязанность уплаты налога возникает только после получения плательщиком от данного органа соответствующего распоряжения (налогового уведомления) с указанием исчисленной суммы налога. **Неокладные налоги** исчисляются и выплачиваются (разумеется, в установленные налоговым законодательством сроки) налогоплательщиком самостоятельно. Налоговые органы осуществляют лишь контроль за полнотой исчисления налога и своевременностью его уплаты.

Кодекс Республики Казахстан «**О налогах и других обязательных платежах в бюджет**» (Налоговый кодекс) от 10. 12. 2008 года № 99-IV ЗРК. Налоговый кодекс состоит из общей, особенной части, 21 разделов, 95 глав, 688 статья. В соответствии с Налоговым кодексом (в дальнейшем НК РК), принятым от 12 июня 2001 г. 209-2, налоги, действующие на территории Казахстана, подразделяются на прямые и косвенные. К косвенным налогам относятся НДС и акцизы. Другие относятся к прямым. Согласно налоговому кодексу РК, установлены следующие виды налогов: 1. Корпоративный подоходный налог; 2. Индивидуальный подоходный налог; 3. Налог на добавленную стоимость; 4. Акцизы; 5. Рентный налог на эксперт; 6. Налогообложение недропользователей; 7. Социальный налог; 8. Налог на транспортные средства; 9. Земельный налог; 10. Налог на имущество; 11. Налог на игорный бизнес; 12. Фиксированный налог; 13. Специальные налоги. Согласно налоговому кодексу кроме налогов существуют другие обязательные **сборы и платежи**. Существуют 6 видов сборов и 10 видов платы, 15 видов государственных пошлин.

Правовое регулирование инвестиционной деятельности. Предметом правового регулирования инвестиционного права является инвестиционные отношения, возникающие в процессе инвестиционной деятельности. **Метод** инвестиционного права характеризуется тем, что содержание правоотношения определяет нормативные акты о договоры, в том числе и международные. **Права и обязанности** участников инвестиционных правоотношений определяются договорами, поэтому для инвестиционного права характерно равномерные распределения прав и обязанностей между субъектами. **Система общей части** инвестиционного права включают следующие правовые институты: государственное регулирование инвестиционных отношений; инвестиционные правоотношения; защиты инвестиции; инвестиционный договор и организационно-правовые формы инвестиционной деятельности.

Институты особенной части характеризуют **инвестиционное** право в действии и

располагаются в логической последовательности в зависимости от роли и значения регулируемых отношений, а именно: инвестиционная деятельность; лицензирование; налогообложение; управление инвестициями; инвестиционные инструменты; кредитование; инвестиционный проект; страхование инвестиционных рисков; отдельные виды инвестиции; виды инвестиционных договоров; концессионные соглашения; договоры банковского займа; договоры лизинга; обязательства в сфере инвестиционной деятельности; досудебные, судебные и иные формы разрешения инвестиционных споров; ответственность за нарушения инвестиционного законодательства.

Принципы инвестиционного права: общеправовые (законность, равноправие и т.д.); межотраслевые (выбор инвестора, объекта инвестиций, самостоятельное осуществление инвестором своей деятельности, установление преференций). В ст. 1 Закона РК “Об инвестициях” от 8 января 2003 г. дается такое определение инвестиции: инвестиции - это все виды имущества (кроме товаров, предназначенных для личного потребления), включая предметы лизинга с момента заключения договора лизинга, а также права на них, вкладываемые инвестором в уставный капитал юридического лица или увеличение фиксированных активов, используемых для предпринимательской деятельности. В широком смысле **под инвестициями** следует понимать все виды материальных и интеллектуальных ценностей, а также прав на них, вкладываемые в объекты предпринимательской и других видов деятельности, с целью получения прибыли (дохода) или достижения положительного социального эффекта. В узком смысле (или в традиционном понимании) инвестиции — это только капиталовложения, направленные на создание материальных или духовных благ.

Субъектами или участниками инвестиционных правоотношений выступают физические или юридические лица, осуществляющие инвестиционную деятельность. Государство имеет особую правосубъектность, так как законодательно закрепляет основание и порядок осуществления инвестиционной деятельности. Субъекты обладают общей и специальной правосубъектностью. Инвестиции осуществляются на основе **инвестиционных контрактов**, т. е. это договор о вложении финансовых, материально-технических средств, имущества и (или) имущественных прав, интеллектуальных ценностей в объекте предпринимательской и иной деятельности в целях получения прибыли и (или) достижение положительного социального эффекта. Заключение инвестиционного контракта является исключительной компетенцией инвесторов. Виды инвестиционных договоров: контракты о предоставлении инвестиционных преференций; договор в сфере недропользования; концессионные договоры; договор государственного займа; договор банковского займа; договор лизинга; договоры, заключаемые на рынке ценных бумаг.

Существуют различные основания **классификации инвестиций** и разные подходы к этой проблеме. Традиционным в развитых странах считается деление инвестиций на: **потребительские, экономические** (инвестирование в бизнес) и **инвестиции в ценные бумаги**. Под **потребительскими инвестициями** понимается покупка недвижимости или товаров длительного пользования. Недвижимое имущество как объект инвестирования включает в себя: личную недвижимость (коттеджи на одну семью, кондоминиумы, кооперативы и городские особняки; недвижимость, приносящую доход); недвижимость, сдаваемая в аренду, например, коттеджи на несколько квартир, многоквартирные дома, офисные и конторские здания, помещения торговых центров; спекулятивную недвижимость, приобретаемую с целью перепродажи (земельные участки и постройки специального назначения, такие как бензозаправочные станции, церковные здания и т.д.). К товарам длительного пользования, как правило, относятся имущественные ценности, способные принести доход в будущем (например, золотые изделия, антиквариат, произведения искусства и другие предметы коллекционирования).

Экономические инвестиции — любое вложение средств в реальные активы, связанные с производством товаров и услуг, для извлечения прибыли. Под **финансовыми**

инвестициями понимается инвестирование в ценные бумаги с целью получения прибыли или дохода. В отличие от экономического инвестирования финансовое инвестирование не предполагает обязательного создания новых производственных мощностей и контроль за их использованием. Процесс финансового инвестирования означает передачу прав — инвестор предлагает свои права на деньги, взамен приобретает права на будущий доход. Следовательно, одним из основных классификационных критериев деления инвестиций выступает цель инвестирования — получение прибыли и (или) достижение положительного социального эффекта. В зависимости от этого, инвестиции подразделяются на капиталобразующие и интеллектуальные.

Капиталообразующие инвестиции — это инвестиции, направленные на прирост производственных и непроизводственных нефинансовых активов. Иначе говоря, это способ вложения капитала, который может сохранить или увеличить его стоимость и обеспечить положительную величину дохода, то есть инвестиции в узком смысле, как способ получения дохода. В свою очередь они делятся на инвестиции в реальные активы (в основной капитал, включающие также затраты на капитальный ремонт, на приобретение земельных участков и в другие объекты природопользования); инвестиции в нематериальные активы (патенты, лицензии, программная продукция научно-исследовательских и опытно-конструкторских разработок, на пополнение материально-оборотных средств); и финансовые инвестиции (кредитные вложения в экономику, финансовые вложения хозяйствующих субъектов и частных лиц как долгосрочные, так и краткосрочные). **Интеллектуальные инвестиции** — вложения средств на подготовку специалистов, повышение их квалификации, передачу опыта, лицензий, ноу-хау, совместные научные разработки и т.д. В настоящее время наиболее распространенными видами интеллектуальных инвестиций являются государственные и частные кредиты на получение высшего и среднеспециального образования.

Общепризнанно, что собственность является неотъемлемой частью понятия инвестиций, поэтому форма собственности также выступает основанием для их классификации. Соответственно можно выделить **государственные инвестиции** (осуществляемые за счет бюджетных средств или заемных (кредитных) средств, полученных под государственные гарантии) и **частные инвестиции** (осуществляемые за счет собственных или привлеченных средств юридическими или физическими лицами). Особенности государственных инвестиций являются: 1) источниками государственных инвестиций являются собственные бюджетные средства или средства, привлеченные государством; 2) государственные инвестиции осуществляются на возвратной основе; 3) государственные инвестиции характеризуются тем, что государство устанавливает основания и порядок их предоставления; 4) объемы и размеры государственных инвестиций зависят от утверждения государственного бюджета; 5) государство осуществляет контроль за целевым использованием государственных инвестиций; 6) государственные инвестиции обеспечиваются имуществом государственной казны.

Частные инвестиции и порядок их осуществления регулируются нормами законодательства об инвестициях, гражданским законодательством, законодательством о недрах и недропользовании и нормами других отраслей законодательства. Однако наиболее урегулированными в законодательном порядке до недавнего времени являлись такие виды инвестиций, как иностранные и национальные инвестиции. Общепризнанным основанием такого деления выступает — осуществляются инвестиции в стране инвестора или в другом государстве. Международной теорией и практикой выработана следующая классификация иностранных инвестиций: 1) частное кредитование или приобретение права собственности - долгосрочные вложения (акции, облигации, использование патентов или авторских прав): а) прямые инвестиции (кредитование или приобретение акций в зарубежном предприятии, находящемся в значительной степени в собственности инвестора или под его контролем); б) портфельные инвестиции (кредитование или приобретение акций в зарубежном предприятии, не принадлежащем и неподконтрольном

инвестору); в) краткосрочные вложения (кредитные векселя и другие финансовые инструменты, сроком до одного года и менее, главным образом портфельные инвестиции); 2) государственное (официальное) кредитование или приобретение прав собственности преимущественно портфельные инвестиции и кредитование как долгосрочное, так и краткосрочное)

Другим достаточно значимым основанием для классификации инвестиций выступает объект инвестирования. И если в отношении иностранных и национальных инвестиций все достаточно ясно, то здесь имеют место различные подходы к разрешению проблемы. Суммировав и обобщив высказанные в юридической и экономической литературе мнения, можно прийти к выводу, что инвестиции бывают реальными и финансовыми, либо прямыми и портфельными, либо теми и другими одновременно. Так, под **реальными инвестициями** понимаются вложения средств в реальные активы как материальные, так и нематериальные (в том числе инновационные инвестиции, представляющие собой вложения средств в мероприятия научно-технического прогресса; а также инвестиции, предназначенные для повышения эффективности собственного производства, инвестиции в замену оборудования, модернизацию основных фондов); инвестиции в расширение собственного производства (инвестиции, преследующие цель расширить объем выпускаемой продукции в рамках уже существующего производства); инвестиции в создание нового собственного производства или применение новых технологий в собственном производстве (инвестиции в создание новых предприятий, реконструкцию существующих с нацеленностью на новую продукцию или новые рынки сбыта); инвестиции в несобственное производство, обеспечивающие выполнение государственного заказа или заказа другого заказчика (участие в инвестиционном проекте).

Отдельными авторами инвестиции подразделяются на три группы: **инвестиции в основной капитал; инвестиции в нематериальные активы; и финансовые инвестиции** (см. капиталобразующие инвестиции). Другими — **прямые инвестиции** (вложения средств в производство, приобретение реальных активов); **ссудные инвестиции** (предоставление денежных средств в долгосрочную ссуду (портфель ссуд) в национальной или иностранной валюте (валютный портфель); и **портфельные инвестиции** (в форме приобретения ценных бумаг). Соответственно, **прямые инвестиции** это вложение капитала, при котором инвестор напрямую приобретает право требования к активам в виде фондовых или имущественных ценностей. Российским законодательством устанавливается, что **портфельными инвестициями** являются вложения средств в долгосрочные ценные бумаги, покупка акций, не дающих право вкладчикам влиять на функционирование фирм и составляющих менее десяти процентов в общем акционерном капитале фирмы, а также облигаций, векселей и других долговых ценных бумаг собственного или заемного капитала. Существуют два основных вида прямых иностранных инвестиций — **трансконтинентальные** и **транснациональные**. Трансконтинентальные — это капиталовложения, обусловленные возможными лучшими условиями рынка, когда существует возможность поставлять товары с нового производственного комплекса непосредственно на рынок данной страны (континента). Транснациональные инвестиции — это прямые вложения, как правило, в соседней стране, направленные на уменьшение производственных издержек по сравнению с основной (материнской) компанией.

По продолжительности различаются долгосрочные и краткосрочные инвестиции. Законодательством Республики Казахстан устанавливался срок в отношении иностранных инвестиций: до десяти лет — **краткосрочные** и свыше **долгосрочные**, в соответствии с новым инвестиционным законом такая градация инвестиций не проводится. По срокам погашения инвестиционные кредиты делятся на краткосрочные (до одного года), среднесрочные (от года, до пяти лет).

Лекция 9. Правовые основы преступления.

Конспект лекции:

Уголовное право есть совокупность правовых норм регулирующих общественные отношения, складывающиеся в сфере уголовного права. Эти общественные отношения являются предметом уголовного права. **К данным общественным отношениям относятся:** задачи и принципы уголовного законодательства, понятие преступления, основание уголовной ответственности, устанавливаются виды и признаки преступлений, наказаний за них, определяют основания освобождения от уголовной ответственности и наказания. **Объектом** регулирования уголовного права выступает отношения складывающиеся при охраны и защиты интересы государства, физических и юридических лиц от преступных посягательств.

Субъектами уголовно-правового отношения являются: гражданин, совершивший преступление, и государство в лице своих уполномоченных органов (следствие, прокуратура, суд и др.). Для регулирования и охраны общественных отношений, образующих предмет уголовного права, требуются особые **методы**. Один из них выражается в том, что за нарушение запрета (установленного уголовно-правовой нормой) совершать общественно опасные деяния (преступления) предусматривается возможность применения от имени государства наиболее суровой меры принуждения — наказания. При совершении иных правонарушений применение наказания исключается.

Система уголовного права состоит из **общей и особенной части**. В общую часть заключены общие положения и институты, позволяющие правильно понимать и применять статьи **Особенной** части, решать вопрос об уголовной ответственности лица, определяются задачи уголовного законодательства РК, основания уголовной ответственности, пределы действия уголовного закона, общее понятие преступления, виды наказания, порядок их назначения и освобождения от уголовной ответственности и наказания, то в Особенной части содержатся нормы, дающие перечень деяний, признаваемых преступлениями, определяются их признаки. **Задачи уголовного законодательства:** 1) охранительная; 2) предупредительная (профилактическая); 3) воспитательная.

Основанием возбуждения уголовного дела является совершения **преступления**. Согласно статьи 9 УК РК **преступлением** признается совершенное виновно общественно опасное деяние (действие или бездействие), запрещенное УК РК под угрозой наказания. Применение уголовного закона по аналогии не допускается. **Не является преступлением** действие или бездействие, хотя формально и содержащее признаки какого-либо деяния, предусмотренного Особенной части УК РК, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности, то есть не причинившее вреда и не создавшее угрозы причинения вреда личности, обществу или государству.

Признаками преступления являются: *общественная опасность, противоправность, виновность*. В зависимости от характера и степени общественной опасности все преступления подразделяется на четыре категории: *преступления небольшой тяжести, средней тяжести, тяжкие и особо тяжкие*. *Преступлениями небольшой тяжести* признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное Уголовным кодексом, не превышает двух лет лишения свободы, а также неосторожные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает пяти лет лишения свободы (п. 2 ст. 10 УК РК). *Преступлениями средней тяжести* признаются умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание, предусмотренное Уголовным кодексом, не превышает пяти лет лишения свободы, а также неосторожные деяния, за которые предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше пяти лет (п. 3 ст.10 УК РК). *Тяжкими преступлениями признаются* умышленные деяния, за совершение которых максимальное наказание не превышает двенадцати лет лишения свободы (п. 4. ст. 10 УК РК). *Особо*

тяжкими преступлениями признаются умышленные деяния, за совершение которых Кодексом предусмотрено наказание в виде лишения свободы на срок свыше двенадцати лет или смертной казни (п. 5. ст. 10 УК РК).

Совокупность установленных уголовным законом объективных и субъективных признаков, характеризующих конкретное общественно опасное деяние как преступление, принято в уголовном праве называть **составом преступления**. Состав преступления же – нормативная категория, закрепляющая только типичные признаки какого-либо преступного деяния. Если совершение преступления является фактическим основанием уголовной ответственности, то состав преступления выступает его юридическим основанием. В юридической литературе сложилось, что в каждом составе преступления имеется четыре его обязательных элемента: *объект, объективная сторона, субъект, субъективная сторона*. Уголовный закон выделяет *три стадии* совершения умышленного преступления: *приготовление, покушение и оконченное преступление*. Ситуация, когда одно и то же лицо совершает несколько преступлений, представляют повышенную общественную опасность. Следовательно, в уголовном праве под *множественностью преступлений* понимается совершение лицом двух или более преступлений, по которым не истекли сроки давности уголовного преследования, либо не погашена и не снята судимость, либо уголовное преследование не было прекращено в соответствии с законом. Действующее уголовное законодательство Казахстана различает следующие **виды множественности преступлений**: 1) неоднократность преступлений; 2) совокупность преступлений; 3) рецидив преступлений.

Ситуация, когда преступление является результатом совместных усилий нескольких лиц, составляющих значительную часть всех совершаемых преступлений, называется **соучастием**. В зависимости от характера связей, степени организованности между соучастниками различают следующие формы соучастия: *простое соучастие* без предварительного сговора и с предварительным сговором; *сложное соучастие* всегда с предварительным сговором. А также когда между соучастниками распределены преступные роли (исполнитель, подстрекатель, пособник, организатор); *соучастие особого рода* (организованная группа, преступное сообщество). Уголовное законодательство РК различает четыре вида соучастников: *исполнитель, организатор, подстрекатель и пособник*.

Согласно Уголовному кодексу РК к **обстоятельствам, исключающие уголовную ответственность** относятся: необходимая оборона (ст.32 УК РК), причинение вреда при задержании лица, совершившего посягательство (ст.33 УК РК); крайняя необходимость (ст.34 УК РК), обоснованный риск (ст.35 УК РК), физическое или психическое принуждение (ст.36 УК РК) и исполнение приказа или распоряжений (ст.37 УК РК).

Освобождение от уголовной ответственности. Освобождение от уголовной ответственности в связи с деятельным раскаянием (ст.65 УК РК); Освобождение от уголовной ответственности при превышении пределов необходимой обороны (ст.66 УК РК); Освобождение от уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим (ст.67 УК РК); Освобождение от уголовной ответственности в связи с изменением обстановки (ст.68 УК РК); Освобождение от уголовной ответственности в связи с истечением срока давности (ст.69 УК РК). 1. Лицо освобождается от уголовной ответственности, если со дня совершения преступления истекли следующие сроки: а) два года после совершения преступления небольшой тяжести; б) пять лет после совершения преступления средней тяжести; в) пятнадцать лет после совершения тяжкого преступления; г) двадцать лет после совершения особо тяжкого преступления.

Лекция 10. Правовые основы наказания.

Наказание есть мера государственного принуждения, назначаемая по приговору суда. Согласно ст. 39 УК РК к лицам, признанным виновными в совершении преступления, могут применяться следующие **основные наказания**: а) штраф; б)

лишение права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью; в) привлечение к общественным работам; г) исправительные работы; д) ограничение по воинской службе; е) ограничение свободы; ж) арест; з) содержание в дисциплинарной воинской части; и) лишение свободы; к) смертная казнь - **10**. Кроме основных наказаний к осужденным могут применяться следующие **дополнительные наказания**: а) лишение специального, воинского или почетного звания, классного чина, дипломатического ранга, квалификационного класса и государственных наград; б) конфискация имущества - **2. Штраф** и лишение права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью, и привлечение к общественным работам могут применяться в качестве как **основных**, так и **дополнительных** видов наказаний - **3. Штраф** назначается в пределах **от 25 до 20 тысяч МРП**.

Лишение права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью состоит в запрещении занимать определенные должности на государственной службе, в органах местного самоуправления либо заниматься определенной профессиональной или иной деятельностью. Лишение права занимать определенную должность или заниматься определенной деятельностью устанавливается на срок **от 6-и месяцев до 10-и лет**.

Общественные работы состоят в выполнении осужденным в свободное от основной работы или учебы время бесплатных общественно полезных работ, вид которых определяется местными исполнительными органами или органами местного самоуправления. Общественные работы устанавливаются на срок **от 60-и до 240 часов** и отбываются **не свыше 4-х часов** в день. Привлечение к общественным работам **не может быть назначено** военнослужащим, женщинам в возрасте свыше пятидесяти пяти лет и мужчинам свыше шестидесяти лет, беременным женщинам, женщинам, имеющим детей в возрасте до трех лет, инвалидам первой или второй группы.

Исправительные работы устанавливаются на срок **от 2-х месяцев до 2-х лет** и отбываются по месту работы осужденного. Из заработка осужденного к исправительным работам производятся удержания в доход государства в размере, установленном приговором суда, в пределах **от 5-и до 20** процентов. **Исправительные работы не могут быть назначены** лицам, признанным нетрудоспособными, не имеющим постоянной работы или обучающимся в учебных заведениях с отрывом от производства. Таким лицам суд может назначить вместо исправительных работ штраф из расчета суммы штрафа, равной одному месячному расчетному показателю, установленному законодательством, за один месяц исправительных работ, если санкцией соответствующей статьи Особенной части УК РК наказание в виде штрафа не предусмотрено. Суд может также заменить исправительные работы штрафом, если указанные обстоятельства возникли в период отбывания наказания. В случае злостного уклонения от отбывания наказания лицом, осужденным к исправительным работам, суд может заменить неотбытый срок исправительных работ наказанием в виде ограничения свободы, ареста или лишения свободы на тот же срок.

Ограничение по воинской службе назначается осужденным военнослужащим, проходящим воинскую службу по контракту, а также офицерам, проходящим воинскую службу по призыву, на срок от трех месяцев до двух лет в случаях, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РК за совершение преступлений против воинской службы, а также осужденным военнослужащим, проходящим воинскую службу по контракту, вместо исправительных работ, предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РК. Из денежного содержания осужденного к ограничению по воинской службе производятся удержания в доход государства в размере, установленном приговором суда, **но не свыше 20-и процентов**. Во время отбывания этого наказания осужденный не может быть повышен в должности, воинском звании, а срок наказания не засчитывается в срок выслуги лет для присвоения очередного воинского звания.

Ограничение свободы состоит в наложении на осужденного судом определенных обязанностей, ограничивающих его свободу, и отбывается по месту его жительства под надзором специализированного органа без изоляции от общества сроком **от 1-го года до 5 лет**. В случае замены иного наказания (привлечения к общественным работам или исправительным работам) ограничением свободы оно может быть назначено на срок менее одного года. Суд, назначая наказание в виде ограничения свободы, возлагает на осужденного исполнение обязанностей: не менять постоянного места жительства, работы и учебы без уведомления специализированного органа, не посещать определенные места, в свободное от учебы и работы время не покидать места жительства, не выезжать в другие местности без разрешения специализированного органа. Суд может возложить на осужденного к ограничению свободы исполнение и других обязанностей, способствующих его исправлению: пройти курс лечения от алкоголизма, наркомании, токсикомании, заболеваний, передающихся половым путем, осуществлять материальную поддержку семьи.

В случае злостного уклонения от отбывания наказания лицом, осужденным к ограничению свободы, суд может заменить неотбытый срок ограничения свободы наказанием в виде лишения свободы на тот же срок. При этом время отбытия ограничения свободы засчитывается в срок лишения свободы из расчета один день лишения свободы за один день ограничения свободы. **Ограничение свободы не применяется** к лицам, имеющим судимость за совершение тяжкого и особо тяжкого преступления, к военнослужащим, а также к лицам, не имеющим постоянного места жительства. В период отбывания наказания в виде ограничения свободы суд по представлению органа, осуществляющего надзор за поведением осужденного, может отменить полностью или частично ранее установленные осужденному обязанности.

Арест состоит в содержании осужденного в условиях строгой изоляции от общества на весь срок назначенного наказания. Арест устанавливается на срок **от 1-го месяца до 6-и месяцев**. В случае замены привлечения к общественным работам, исправительных работ или штрафа арестом он может быть назначен на срок менее одного месяца. **Арест не применяется** к лицам, не достигшим к моменту вынесения приговора восемнадцати лет, а также беременным женщинам и женщинам, имеющим несовершеннолетних детей. Военнослужащим арест отбывается на гауптвахте.

Содержание в дисциплинарной воинской части назначается военнослужащим, проходящим срочную воинскую службу по призыву, а также военнослужащим, проходящим воинскую службу по контракту на должностях рядового и сержантского состава, если они на момент вынесения судом приговора не отслужили установленного законом срока службы по призыву. Это наказание устанавливается на срок **от 3-х месяцев до 2-х лет**. Содержание в дисциплинарной воинской части вместо лишения свободы не может применяться к лицам, ранее отбывавшим наказание в виде лишения свободы.

Лишение свободы состоит в изоляции осужденного от общества путем направления его в колонию-поселение или помещения в исправительную колонию общего, строгого, особого режима или в тюрьму. Лица, осужденные к лишению свободы, которым на момент вынесения приговора не исполнилось восемнадцати лет, помещаются в воспитательные колонии общего или усиленного режима. Лишение свободы за совершение преступлений устанавливается на срок **от 6-и месяцев до 25-и лет**, а по совокупности приговоров - более **30-и лет**. **Пожизненное лишение свободы** может устанавливаться за совершение особо тяжких преступлений, а также как альтернатива смертной казни. **Пожизненное лишение свободы не назначается** женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до восемнадцати лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения приговора шестидесятипятилетнего возраста.

Согласно ст.49 УК РК **смертная казнь** - расстрел как исключительная мера наказания может быть установлена только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь человека, а также за совершаемые в военное время или в боевой обстановке,

государственную измену, преступления против мира и безопасности человечества и особо тяжкие воинские преступления. **Смертная казнь не назначается** женщинам, а также лицам, совершившим преступление в возрасте до восемнадцати лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестидесятипятилетнего возраста. На сегодняшний день (15.01.2004) более чем в половине стран мира преступников не казнят. По данным организации «Международная амнистия», в 76 странах и территориях смертная казнь отменена как мера наказания (в том числе в Украине, Туркменистане, Молдове, Азербайджане), в 15 странах упразднена за любые преступления, кроме исключительных (например, военных). 20 стран можно считать аболиционистскими на практике: в них смертная казнь сохраняется по закону, но смертные приговоры не приводились в исполнение в течение последних 10 лет.

Таким образом, смертная казнь упразднена по закону или на практике в 111 странах мира. По числу смертных приговоров первое место в мире выпадает на долю Китая, на втором месте – Иран, на третьем – Саудовская Аравия, на четвертом США. Например в США высшая мера наказания применяется в 38 штатах из 50, и количество смертных приговоров там увеличивается с каждым годом. Четыре государства мира снова вернулись на смертную казнь, после ее отмены. Уголовный кодекс РК предусматривает следующие виды **освобождения от наказания**: 1) условно-досрочное освобождение от отбывания наказания (ст. 70 УК РК); 2) замена неотбытой части наказания более мягким видом наказания (ст. 71 УК РК); 3) отсрочка отбывания наказания беременным женщинам, имеющим малолетних детей (ст. 72 УК РК); 4) освобождение от наказания в связи с болезнью (ст. 73 УК РК); 5) освобождение от наказания и отсрочка отбывания наказания вследствие чрезвычайных обстоятельств (ст. 74 УК РК); 6) освобождение от отбывания наказания в связи с истечением срока давности обвинительного приговора (ст. 75 УК РК); освобождение от отбывания наказания по амнистии, по помилованию и снятие, погашение судимости.

Лекция 11. Основы уголовного процесса.

Процессуальное право это совокупность правовых норм регулирующих общественные отношения, складывающиеся в сфере уголовного, гражданского, административного и конституционного процесса. Указанные общественные отношения являются **предметом** процессуального права. Одним из видов процессуального права является **уголовный процесс**. **Задачами** уголовного процесса являются быстрое и полное раскрытие преступлений, изобличение и привлечение к уголовной ответственности лиц, их совершивших, справедливое судебное разбирательство и правильное применение уголовного закона. **Основные формы** уголовного процесса обвинительный, розыскной, смешанный, состязательный.

Принципы уголовного процесса: законность, осуществление правосудия только судом, судебная защита прав и свобод человека и гражданина, уважение чести и достоинства личности, неприкосновенность личности, охрана прав и свобод граждан при производстве по уголовным делам, неприкосновенность частной жизни, тайна переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений, неприкосновенность жилища, неприкосновенность собственности, презумпция невиновности, недопустимость повторного осуждения и уголовного преследования, осуществление правосудия на началах равенства перед законом и судом, независимость судьи, осуществление судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон, всестороннее, полное и объективное исследование обстоятельств дела, оценка доказательств по внутреннему убеждению, обеспечение подозреваемому, обвиняемому права на защиту, освобождение от обязанности давать свидетельские показания, обеспечение права на квалифицированную юридическую помощь, гласность, язык уголовного судопроизводства, свобода обжалования процессуальных действий и решений.

Только суд правомочен: 1) признать лицо виновным в совершении преступления и

назначить ему наказание; 2) применить к лицу принудительные меры медицинского характера либо принудительные меры воспитательного воздействия; 3) отменить или изменить решение, принятое нижестоящим судом.

Стадии уголовного процесса: возбуждение уголовного дела; предварительное расследование; придание суду; предварительное слушание дела; главное судебное разбирательство; апелляционное производство; исполнение судебных решений; производство в порядке надзора; возобновление производства по делу ввиду вновь открывшихся обстоятельств.

Под участниками уголовного процесса следует понимать все юридические и физические лица имеющие то или иное отношение уголовному делу, которые имеют права и несут обязанности предусмотренные УПК РК. Виды участников уголовного процесса: 1) суды; 2) государственные органы и должностные лица, осуществляющие уголовное преследование (прокурор, следователь, дознаватель); 3) участники процесса, защищающие свои или представляемые интересы и права (подозреваемый, обвиняемый, защитник, частный обвинитель, гражданский истец, ответчик, потерпевший и т.д.); 4) иные лица участвующие в уголовном процессе (свидетели, эксперты, понятые, переводчики, специалисты, секретарь судебного заседания).

В качестве **свидетеля** для дачи показаний может быть вызвано и допрошено любое лицо, которому могут быть известны какие-либо обстоятельства, имеющие значение для дела. В качестве **эксперта** может быть вызвано не заинтересованное в деле лицо, обладающее специальными научными знаниями. В качестве **специалиста** для участия в следственных и судебных действиях может быть вызвано не заинтересованное в деле лицо, обладающее специальными знаниями, необходимыми для оказания содействия в собирании, исследовании и оценке доказательств, а также в применении технических средств.

В качестве **переводчика** вызывается не заинтересованное в деле лицо, владеющее языком, знание которого необходимо для перевода, и привлеченное для участия в следственных и судебных действиях в случаях, когда подозреваемый, обвиняемый, подсудимый, их защитники либо потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик или их представители, а также свидетели и иные участники процесса не владеют языком, на котором ведется производство по делу, а равно для перевода письменных документов. **Понятым** является лицо, привлеченное органом уголовного преследования для удостоверения факта производства следственного действия, его хода и результатов в случаях, предусмотренных УПК РК. **Секретарем** судебного заседания является не заинтересованный в уголовном деле государственный служащий, который ведет протокол заседания суда.

Судебным приставом является должностное лицо, выполняющее возложенные на него законом задачи по обеспечению установленного порядка деятельности судов и исполнения судебных решений. **Процессуальные издержки** возлагаются судом на осужденного или принимается на счет государства. **Процессуальные сроки** составляют часть процессуальных гарантий. Процессуальные сроки бывают: обеспечивающие быстроту процесса: обеспечивающие права и законные интересы граждан; способствующие повышению эффективности прокурорского надзора и ведомственного контроля.

Доказательства – это законно полученные фактические данные, на основе которых в определенном УПК РК порядке дознаватель, следователь, прокурор, суд устанавливают наличие или отсутствие деяния, предусмотренного УК РК, совершение или несвершение этого деяния обвиняемым, виновность либо невиновность обвиняемого, а также иные обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела. **Свойствами доказательства** являются: относимость; допустимость; достоверность. Классификация доказательств: личные и вещественные; первоначальные и производные; обвинительные и оправдательные; прямые и косвенные.

Меры процессуального принуждения – это предусмотренные уголовно-процессуальным законом средства принудительного характера, применяемые уполномоченными органами к подозреваемому, обвиняемому и другим участникам уголовного процесса. **Квалификация мер процессуального принуждения:** задержание подозреваемого; меры пресечения (подписка о невыезде и надлежащем поведении, личное поручительство, передача военнослужащего под наблюдение командования воинской части, отдача несовершеннолетнего под присмотр, залог, домашний арест, арест); **иные меры процессуального принуждения** (обязательство о явке, привод, временное отстранение от должности, денежное взыскание, наложение ареста на имущество).

Лекция 12. Основы гражданского процесса.

Гражданское процессуальное право это совокупность правовых норм регулирующих общественные отношения, складывающиеся в сфере гражданского процесса. Эти общественные отношения являются **предметом** гражданского процесса. Нормы **общей части** гражданского процесса содержат общие правила судопроизводства. Данные нормы имеют значение в определении порядка всего гражданского судопроизводства. К ним относятся: гражданское процессуальное законодательство; задачи и принципы гражданского судопроизводства; подведомственность гражданских дел; подсудность гражданских дел; состав суда и отводы (самоотводы); лица, участвующие в деле; представительство в суде; доказательства и доказывание; судебные расходы; меры принуждения; процессуальные сроки; судебные извещения и вызовы; досудебное урегулирование имущественных споров. Нормы **особенной части** имеют значение для отдельной стадии гражданского процесса. Данные нормы регулируют: производство в суде первой инстанции; производство по пересмотру судебных постановлений; нормы, регулирующие порядок восстановления утраченного производства и судопроизводства с участием субъектов иностранного права; нормы об исполнении судебных актов.

Действующий ГПК РК предусматривает **четыре вида** гражданского судопроизводства: приказное; исковое; особое исковое; особое производство. **Стадия процесса** — часть (этап) судопроизводства, объединяющая определенный круг процессуальных действий, направленных на достижение самостоятельной (окончательной) цели. Главное для определения самостоятельной стадии процесса — ее завершенность. Гражданский процесс делится на следующие **стадии:** производство в суде первой инстанции: возбуждение дела, подготовка дела к судебному разбирательству, рассмотрение и разрешение дела в судебном заседании — судебное разбирательство, завершающееся вынесением и оглашением решения (заочного решения) или заключительного определения; производство в суде апелляционной инстанции (пересмотр не вступивших в законную силу судебных актов и вторичное рассмотрение дела по существу вышестоящей инстанцией в результате реализации права на апелляционное обжалование и опротестование; производство в суде кассационной инстанции (проверка законности и обоснованности судебных актов, не вступивших в законную силу, в результате реализации права на кассационное обжалование и опротестование; производство в порядке судебного надзора (пересмотр судебных актов, вступивших в законную силу, специально созданными судебными надзорными органами); производство по пересмотру вступивших в законную силу судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам; исполнительное производство (исполнение в принудительном порядке судебных и иных актов органами исполнительного производства).

Для возникновения гражданских процессуальных правоотношений необходимо следующие **три предпосылки:** нормы гражданского процессуального права; правосубъектность участников процессуальных правоотношений; юридический состав. **Содержание** гражданских процессуальных правоотношений составляют субъективные

права и процессуальные обязанности субъектов гражданских процессуальных правоотношений. В основе критерия по стадиям гражданского процесса обычно выделяют отношения следующих типов: суд первой инстанции — участники процесса; суд апелляционной инстанции — участники процесса; суд кассационной инстанции — участники процесса; суд надзорной инстанции — участники процесса; нижестоящий суд — вышестоящие суды.

Субъектов гражданских процессуальных правоотношений делят на четыре группы: лица, **осуществляющие правосудие** – суды (первой, апелляционной, кассационной и надзорной инстанции; судьи, должностные лица суда (председательствующий в судебном заседании, председатель суда, председатель соответствующей коллегии суда, судебный исполнитель, судебный пристав, секретарь судебного заседания, секретарь суда); лица, **участвующие в деле** (стороны; **третьи лица**, заявляющие самостоятельные требования на предмет спора; **третьи лица**, не заявляющие самостоятельных требований на предмет спора; прокурор; государственные органы, органы местного самоуправления, организации или отдельные граждане, вступающие в процесс по основаниям, предусмотренным статьями 56 и 57 ГПК РК; заявители и иные заинтересованные лица по делам, рассматриваемым судом в порядке особого производства (статья 289 ГПК РК); судебные представители; лица, содействующие осуществлению правосудия. Понятие **стороны** в процессе предопределяется понятием субъектов материальных правоотношений.

Стороны — это действительные или предполагаемые субъекты материального правоотношения. Стороны отвечают признакам присущим лицам, участвующим в деле, а именно: имеют юридическую заинтересованность в исходе дела; выступают в процессе от своего имени и в защиту собственных интересов; обладают правом на совершение распорядительных действий; подпадают под воздействие законной силы судебного решения и (или) определения о прекращении производства по делу; имеют установленный законом объем процессуальных прав и обязанностей.

Спор о праве (спорное материальное правоотношение), субъекты которого и есть стороны в деле, является **предметом** судебного разбирательства. Суд, разрешая спор о праве между сторонами, выносит судебное решение либо процесс завершается вынесением определения о прекращении производства по делу в соответствии с волеизъявлением сторон (в связи с принятием отказа истца от иска либо с утверждением мирового соглашения). Таким образом, путем вынесения судебных актов определяется поведение (субъективные права и обязанности) бывших субъектов гражданско-правового спора. Поэтому только на стороны распространяются в полном объеме последствия вступившего в законную силу судебного решения.

Согласно статье 48 ГПК сторонами в процессе являются **истец и ответчик**. **Истец** гражданин и юридическое лицо, предъявившие иск в своих интересах или в интересах которых предъявлен иск (ч. 1 ст. 48 ГПК). Истец — это та из сторон в процессе, по поводу прав и законных интересов которой возник разрешаемый судом спор о праве, т.е. предполагаемый (или действительный) субъект спорного права и за конного интереса. **Истцом**, не всегда является лицо, предъявившее в суде иск. Гражданские дела могут возбуждаться на основании исков, предъявленных государственными органами, органами местного самоуправления, организациями, гражданами либо прокурором в целях защиты прав, свобод и законных интересов граждан, прав и законных интересов юридических лиц, общественных и государственных интересов (ч. 1 и 2 ст. 8, ч. 3 ст. 55, ч. 1 ст. 56 ГПК). Предъявление иска не является признаком определяющим истца. При определении истца по делу следует исходить из того, чьи права и законные интересы защищаются судом, кто заинтересован в получении материального блага и ожидает благоприятного для себя судебного решения, подлежащего принудительному исполнению.

Ответчик — гражданин или юридическое лицо, к которому предъявлено искомое требование (ч. 1 ст. 48 ГПК). Ответчик — это другая сторона спора о праве, которая, по мнению истца, нарушила или оспаривает его право по спору и законный интерес. **Общий**

объект гражданских процессуальных правоотношений — само гражданское дело (спор о праве, законный интерес — требование установлении факта, имеющего юридическое значение, или иных обстоятельств по делам особого производства). В этом случае объектом гражданских процессуальных правоотношений выступает сам предмет судебного рассмотрения и разрешения, находящийся за пределами процессуальных (вне этих отношений). **Специальный объект** гражданских процессуальных правоотношений — это то, на что направлено конкретное (элементарное) правоотношение, — законный интерес, отдельные правовые действия участников процесса и т.д. Объектом правоотношения, возникшего, например, между судом и истцом или ответчиком, является материальный интерес, между судом и экспертом — сведения о фактах по делу и т.д.

В гражданском процессуальном законодательстве указываются два вида **представительства** в суде: по поручению и законное представительство. **Представительство в суде по поручению**, в зависимости от оснований возникновения процессуальных отношений между доверителем и представляемым лицом, можно классифицировать на следующие подвиды: **договорное представительство**. Оно возникает на основании договора, заключенного между представляемым лицом и представителем (напр., договора поручения или трудового договора); **общественное представительство**. Оно возникает на основании факта членства гражданина в том или ином общественном объединении.

Представительство осуществляется по просьбе представляемого лица либо с его согласия. Оказание юридической помощи уполномоченными профессиональных союзов или других общественных объединений осуществляется на безвозмездной основе; **уставное представительство**. Права и интересы организаций (юридических лиц) могут защищаться представителями не только на договорной основе. Ведение дел организаций (юридических лиц) в суде возлагается законом, иными нормативными правовыми актами или учредительными документами на органы организаций (юридических лиц), действующих в пределах их полномочий. **Законное представительство** является обязательным, поскольку оно направлено на защиту прав и законных интересов лиц, не обладающих в полном объеме гражданской процессуальной дееспособностью либо недееспособных, а также признанных судом безвестно отсутствующими. Законное представительство возникает на основании факта родства, административного акта — акта органа опеки и попечительства о назначении опекуна или попечителя, судебного акта — решения суда об усыновлении (удочерении) и определения суда о назначении официального адвоката-представителя.

В гражданском процессуальном праве принято делить **процессуальные сроки** на два вида: **сроки, установленные законом; сроки, назначаемые судом или судьей**. **Сроки первого вида** носят императивный характер, они не могут быть изменены иго соглашению сторон или судом. Эти сроки устанавливаются для совершения действий судом (судьей), секретарем судебного заседания, судебным исполнителем, а также лицами, участвующими в процессе и не привлеченными к участию в деле. Пропущенные, но уважительным причинам сроки, установленные законом, могут быть восстановлены судом. Сроки второго вида при необходимости могут быть изменены или продлены в случае их истечения самим судом. Эти сроки могут быть назначены судом для действий лиц, участвующих в деле, а так же лиц, не являющихся участниками процесса. Право на совершение процессуальных действий погашается с истечением срока установленного законом или назначенного судом срока. Жалобы и документы, поданные по истечении процессуальных сроков, если не заявлено ходатайство о восстановлении пропущенного срока, не рассматриваются судом и возвращаются лицу, которым они были поданы. Истечение процессуального срока не освобождает от выполнения процессуальной обязанности.

Мерами принуждения в гражданском процессе признаются: привод и удаление из зала судебного заседания. **Подведомственность** это разделение труда между различными

юрисдикционными органами. В зависимости от органов, к ведению которых отнесено рассмотрение и разрешение гражданско-правовых споров выделяют следующие виды подведомственности: **судебную; административную; общественную**. В зависимости от характера правил, регулирующих подведомственности дел выделяют: **исключительную и множественную**. Множественная подведомственность подразделяется на следующие подвиды: **альтернативную; договорную; императивную и смешанную**. **Подсудность** это предметное полномочие конкретного суда первой инстанции по рассмотрению и разрешению гражданских дел, подведомственных судам. Выделяют родовую подсудность и территориальную подсудность.

Содержанием гражданского процессуального правового иска являются следующие элементы: **предмет, основание и способ защиты права или законного интереса**. В зависимости от способа защиты права все иски делятся на три вида: о присуждении (исполнительные); о признании (установительные); о прекращении или изменении правоотношений (преобразовательные).

Лекция 13 Основы трудового права РК

Трудовое право – совокупность правовых норма регулирующих общественные отношения, складывающиеся в процессе труда. Эти общественные отношения являются **предметом** трудового право. В трудовом праве используется понятие **методы** трудового права. **Методы** трудового права это совокупность приёмов и способов, с помощью которых трудовое право регулирует трудовые отношения. **Методы трудового права:** императивный (жесткий, командный, административный), диспозитивный (мягкий, договорной), социально-партнёрский метод. **Система** трудового права это внутреннее строение его норм и положения в их последовательности. Система трудового права состоит из общей и особенной частей. К нормам **общей** части относятся: понятие, предмет, принципы, методы, функции, система трудового права (теория).

К нормам **особенной части** относятся: занятость и трудоустройства; трудовой договор; рабочее время; время отдыха; заработная плата; нормирования труда; гарантий и компенсаций; трудовой дисциплины; охраны труда; материальной ответственности; трудовых споров; контроля и надзора за соблюдением трудового законодательства. В трудовом праве есть понятие функции трудового права. **Функции** трудового права это основные направления деятельности трудового права. **Функции трудового права** делятся на общие и специфические. **Общие функции** присущи всем отраслям права, к ним относятся регулятивная и охранительная функция. **Специфические функции** означают их принадлежность к трудовому праву и они включают в себя социальную, воспитательную, защитную, производственной демократии и производственную функцию.

Под **принципами трудового права** понимаются наиболее общие, характерные черты, положения, выражающие социальную политику государства в данной сфере. **К принципам трудового права относятся:** 1) недопустимость ограничения прав человека и гражданина в сфере труда; 2) свобода труда; 3) запрещение дискриминации, принудительного труда и наихудших форм детского труда; 4) обеспечение права на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены; 5) приоритет жизни и здоровья работника по отношению к результатам производственной деятельности; 6) обеспечение права на справедливое вознаграждение за труд не ниже минимального размера заработной платы; 7) обеспечение права на отдых; 8) равенство прав и возможностей работников; 9) обеспечение права работников и работодателей на объединение для защиты своих прав и интересов; 10) социальное партнерство; 11) государственное регулирование вопросов безопасности и охраны труда; 12) обеспечение права представителей работников осуществлять общественный контроль за соблюдением трудового законодательства Республики Казахстан.

В 24 статье Конституции РК закреплены трудовые права и свободы человека гражданина. В этой статье говорится, что каждый имеет право на свободу труда, свободный выбор рода деятельности и профессии. Принудительный труд допускается только по приговору суда либо в условиях чрезвычайного или военного положения. Каждый имеет право на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без какой-либо дискриминации, а также на социальную защиту от безработицы. Признается право на индивидуальные и коллективные трудовые споры с использованием установленных законом способов их разрешения, включая право на забастовку. Каждый имеет право на отдых. Работающим по трудовому договору гарантируются установленные законом продолжительность рабочего времени, выходные и праздничные дни, оплачиваемый ежегодный отпуск и т.д.

Все трудовые отношения регулируются с помощью трудового кодекса РК. Трудовой кодекс РК был принят 15 мая 2007 года № 251-III ЗРК. Трудовой кодекс (ТК) состоит из **общей** и **особенной** частей, **40** глав, **6** разделов, **341** статьи. ТК регулирует **отношения**: 1) трудовые; 2) непосредственно связанные с трудовыми; 3) социального партнерства; 4) по безопасности и охране труда.

2. Трудовое правоотношение и трудовой договор. Трудовое правоотношение — это возникновение обоюдных трудовых прав и обязанностей между работником и работодателем. В соответствии со статьей **20** ТК трудовые отношения возникают между работником и работодателем на основании трудового договора. Иногда заключению трудового договора могут предшествовать следующие процедуры: 1) избрание (выборы) на должность; 2) избрание по конкурсу на замещение соответствующей должности; 3) назначение на должность или утверждение в должности; 4) направление на работу уполномоченными законом органами в счет установленной квоты; 5) вынесение судебного решения о заключении трудового договора.

При поступлении на работу работодатель с работником заключает трудовой договор. **Трудовой договор** есть двусторонние соглашения между работником и работодателем по поводу работы, заключаемые в письменной форме. Один экземпляр индивидуального трудового договора передается работнику после подписания сторонами. После заключения индивидуального трудового договора работодатель обязан издать приказ о приеме работника на работу, который доводится ему под расписку. К субъектам трудового права являются: работник, работодатель.

Согласно статьи **30** ТК заключение трудового договора допускается с лицами, не достигшими **14** возраста, в организациях кинематографии, театрах, театральных и концертных организациях, цирках для участия в создании и (или) исполнении произведений без ущерба здоровью и нравственному развитию а также с детьми **14** или **15** летнего возраста. Заключение трудового договора допускается с гражданами, достигшими шестнадцатилетнего возраста. **Трудовой договор** может быть либо прекращен, либо расторгнут. **Индивидуальный трудовой договор может быть прекращен:** по истечении срока; по обстоятельствам, не зависящим от воли сторон. **Трудовой договор, может быть, расторгнут:** по соглашению сторон; по инициативе одной из сторон.

3. Рабочее время, время отдыха, оплата труда. Виды рабочего времени бывают: нормальной продолжительности; сокращенной продолжительности; неполной продолжительности; сверхурочное рабочее время. В соответствии со статьей **77** ТК нормальной продолжительности рабочего времени является не более 40 часов в неделю. В соответствии со статьей **78** статьи ТК сокращенное рабочее время не более **36** часов в неделю устанавливаются для работников занятых на тяжелых работах, работах с вредными (особо вредными) и (или) опасными условиями труда, для инвалидов **1-2** группы и для работников от **16-18** лет. Для работников от 14-16 лет устанавливается сокращенное рабочее время не более **24** часов в неделю. Неполное рабочее время достигается путем сокращения рабочего дня и рабочей недели. Решается с работодателем в договорной основе.

Все работы, которые выполняются сверх 8-часового рабочего времени и сверх нормальной продолжительности рабочего времени (не более 40 часов неделю). В соответствии со статьей **88 ТК** к сверхурочным работам не допускаются: 1) беременные женщины; 2) работники, не достигшие восемнадцатилетнего возраста. В соответствии со статьей **89 ТК** сверхурочные работы не должны превышать для каждого работника в течение суток **2 часа**, а на тяжелых работах, работах с вредными (особо вредными) и (или) опасными условиями труда — **1 час**. Общая продолжительность сверхурочных работ не должна превышать **12 часов** в месяц и **120 часов** в год. Согласно статьи **127 ТК** при повременной оплате труда работа в сверхурочное время оплачивается не ниже чем в полуторном размере.

При сдельной оплате труда доплата за работу в сверхурочное время производится в размере не ниже пятидесяти процентов установленной тарифной ставки (должностного оклада) работника. В соответствии со статьей **128 ТК** оплата работы в праздничные и выходные дни производится не ниже чем в двойном размере, исходя из дневной (часовой) ставки работника. Согласно статьи **129 ТК** каждый час работы в ночное время оплачивается не ниже чем в полуторном размере, исходя из дневной (часовой) ставки работника.

Трудовые споры по субъектам бывают: индивидуальные и коллективные. **Индивидуальные** трудовые споры рассматриваются на двух стадиях: на согласительной комиссией (7 дней на рассмотрения) и в судебном порядке (3 месяца). **Коллективные** трудовые споры рассматриваются на четырех стадиях: требования трудового коллектива в письменной форме передается работодателю и должен ответить в течение 7 дней; примирительная комиссия (7 дней); трудовой арбитраж (7 дней); посредник (7 дней); забастовка. В соответствии со статьей **305 ТК** В процессе урегулирования коллективного трудового спора, включая проведение забастовки, **запрещается локаут**, то есть расторжение трудовых договоров с работниками по инициативе работодателя в связи с их участием в коллективном трудовом споре или в забастовке. **Оплата труда** сдельная и повременная.

4. Правовая ответственность за нарушения законодательства о труде. Согласно **87 статьи** административного кодекс РК работодателем или должностным лицом трудового законодательства РК — влечет **штраф** на должностных лиц, индивидуальных предпринимателей, юридических лиц, являющихся субъектами малого или среднего предпринимательства или некоммерческими организациями, в размере от **5** до **10**, на юридических лиц, являющихся субъектами крупного предпринимательства, — в размере от **20** до **25** МРП. Если это действие (бездействие) повторяется в течение года после наложения административного взыскания, — влечет **штраф** на должностных лиц, индивидуальных предпринимателей, юридических лиц, являющихся субъектами малого или среднего предпринимательства или некоммерческими организациями, — в размере от **15** до **20**, на юридических лиц, являющихся субъектами крупного предпринимательства, — в размере от **25** до **30** МРП. **Невыплата заработной платы** работодателем в полном объеме и в сроки, не начисление и невыплата пени за период задержки платежа — влекут **штраф** в размере от **20** до **50** МРП. Если это действия (бездействие) совершается в течение года — влекут **штраф** в размере от **100** до **200** МРП.

Согласно **148 статьи УК РК** за незаконное прекращение трудового договора с работником, неисполнение решения суда о восстановлении на работе повлекшее причинение существенного вреда правам и законным интересам граждан, - наказываются **штрафом** в размере от **100** до **200** МРП или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от **1-го** до **2-х** месяцев либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до **5** лет. **Необоснованный отказ** в заключении трудового договора с женщиной или необоснованное прекращение с ней трудового договора по мотивам ее беременности или необоснованный отказ в заключении трудового договора или необоснованное

прекращение трудового договора с женщиной, имеющей детей до **3-х** лет, по этим мотивам, а равно необоснованный отказ в заключении трудового договора или необоснованное прекращение трудового договора с инвалидом по мотивам инвалидности либо несовершеннолетнего по мотивам его несовершеннолетия - наказываются **штрафом** в размере от **200** до **500** МРП или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от **2-х** до **5-и** месяцев либо лишением права занимать определенные должности на срок до **5** лет, либо исправительными работами на срок до **2-х** лет.

Неоднократная задержка лицом, выполняющим управленческие функции, выплаты заработной платы в полном объеме и установленные сроки в связи с использованием денежных средств на иные цели - наказывается **штрафом** в размере от **300** до **700** МРП в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период от **3-х** до **7-и** месяцев либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до **5** лет.

Лекция 14. Основы предпринимательского права.

Конспект лекции:

Предпринимательское право – это совокупность правовых норм регулирующих общественные отношения складывающиеся в сфере предпринимательской деятельности. Данные общественные отношения являются **предметом** предпринимательского права. Эти отношения подразделяются на две группы: предпринимательские отношения (горизонтальные отношения, то есть отношения предприниматель-предприниматель) и некоммерческие отношения (вертикальные отношения, то есть отношения предприниматель-государство). **Методы** предпринимательского права: императивные, диспозитивные, метод согласования, метод обязательных предписаний, метод рекомендаций, метод запретов.

К **принципам** предпринимательского права относятся: свобода предпринимательской деятельности; юридическое равенство различных форм собственности, используемых в предпринимательской деятельности; свобода конкуренции и монополистической деятельности; получение прибыли, как цель предпринимательской деятельности; законность в предпринимательской деятельности; государственное регулирование предпринимательской деятельности.

Система предпринимательского права состоит из **общей** и **особенной** части. **Общая часть** предпринимательского права включает: введение предпринимательского права; торговое право зарубежных стран; предпринимательское правоотношение: субъекты предпринимательского права, объекты предпринимательского права (правовой режим имущества предпринимателя); предпринимательские сделки: содержание правоотношения; банкротство (несостоятельность); разгосударствление и приватизация республиканской и коммунальной собственности; правовое регулирование экономической деятельности; юридическая ответственность за правонарушения в сфере экономики; защита имущественных прав и интересов субъектов предпринимательской деятельности; правовые аспекты экономической безопасности.

Особенная часть предпринимательского права включает: правовое регулирование монополистической деятельности; правовое обеспечение качества продукции, работ и услуг; правовое регулирование цен и тарифов; правовое регулирование финансирования и инвестиционной деятельности; правовое регулирование расчетов и кредитования; правовое регулирование учета, отчетности и аудита; правовое регулирование внешнеэкономической деятельности; правовое регулирование свободных экономических зон

К **источникам** предпринимательского права относятся: законы, законодательные акты (указы Президента РК, постановления Правительства РК, приказы, инструкции министерств и ведомств РК) и обычаи делового оборота. Нормы предпринимательского

права содержатся в Конституции РК, в республиканских законах, например, Гражданском кодексе РК. **К признакам** предпринимательской деятельности относятся: самостоятельность (имущественная и организационная самостоятельность), риск, систематическое получение дохода, многосторонняя деятельность, обязательная государственная регистрация.

Существуют два вида предпринимательства: **частное и государственное. Частное предпринимательство** - инициативная деятельность субъектов частного предпринимательства, направленная на получение дохода, основанная на собственности самих субъектов частного предпринимательства и осуществляемая от имени субъектов частного предпринимательства, за их риск и под их имущественную ответственность. **Субъектами частного предпринимательства** являются физические и негосударственные юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность. **Субъекты частного предпринимательства** могут быть отнесены к субъектам малого предпринимательства; субъектам среднего предпринимательства; субъектам крупного предпринимательства.

Субъектами малого предпринимательства являются индивидуальные предприниматели без образования юридического лица со среднегодовой численностью работников **не более 50-и** человек и юридические лица, осуществляющие частное предпринимательство, со среднегодовой численностью работников **не более 50-и** человек и среднегодовой стоимостью активов за год **не свыше 60 000-кратного МРП. Субъектами среднего предпринимательства** являются индивидуальные предприниматели без образования юридического лица со среднегодовой численностью работников **свыше 50-и** человек и юридические лица, осуществляющие частное предпринимательство, со среднегодовой численностью работников **свыше 50-и**, но **не более 250-и** человек и среднегодовой стоимостью активов за год **не свыше 325-тысячекратного МРП.**

Субъектами крупного предпринимательства являются юридические лица, осуществляющие частное предпринимательство, со среднегодовой численностью работников **более 250-и человек** или общей стоимостью активов за год **свыше 325-тысячекратного МРП.**

Индивидуальное предпринимательство - инициативная деятельность физических лиц, направленная на получение дохода, основанная на собственности самих физических лиц и осуществляемая от имени физических лиц, за их риск и под их имущественную ответственность. Индивидуальное предпринимательство осуществляется в виде **личного** или **совместного** предпринимательства. **Личное предпринимательство** осуществляется одним физическим лицом самостоятельно на базе имущества, принадлежащего ему на праве собственности, а также в силу иного права, допускающего пользование и (или) распоряжение имуществом. **Совместное предпринимательство** осуществляется группой физических лиц (индивидуальных предпринимателей) на базе имущества, принадлежащего им на праве общей собственности, а также в силу иного права, допускающего совместное пользование и (или) распоряжение имуществом.

Формами совместного предпринимательства являются: 1) предпринимательство супругов, осуществляемое на базе общей совместной собственности *супругов*; 2) семейное предпринимательство, осуществляемое на базе общей совместной собственности крестьянского (фермерского) хозяйства или общей совместной собственности на приватизированное жилище; 3) *простое товарищество*, при котором частное предпринимательство осуществляется на базе общей долевой собственности. Обязательной государственной регистрации подлежат индивидуальные предприниматели, которые отвечают одному из следующих условий: используют труд наемных работников на постоянной основе; имеют от предпринимательской деятельности совокупный годовой доход, исчисленный в соответствии с налоговым законодательством, в размере, превышающем необлагаемый налогом размер совокупного годового дохода,

установленный для физических лиц законодательными актами РК.

Для нормального развития предпринимательской деятельности огромное значение имеет **конкуренция**. **Конкуренция** означает состязательность участников рынка, соревнование между ними за лучшие условия производства, купли-продажи товаров и получения максимальной прибыли. Конкуренция, которая способствует нормальному развитию товарного рынка, разрешена законом. Противоположностью конкуренции является **монополистическая деятельность**, которая запрещена законом и относится к противоправной деятельности. Согласно п. 4 ст. 26 Конституции РК каждый имеет право на свободу предпринимательской деятельности, свободное использование своего имущества для любой законной предпринимательской деятельности. В соответствии с п. 2 ст. 10 ГК РК государство не только гарантирует свободу предпринимательской деятельности, но и обеспечивает ее защиту и поддержку. Вместе с тем, в соответствии с положениями ст. 11 ГК РК не допускается злоупотребление свободой предпринимательства, т. е. осуществление монополистической и всякой иной деятельности, направленной на ограничение или устранение законной конкуренции, получение необоснованных преимуществ, ущемление прав и законных интересов потребителей.

В соответствии с положениями ст. 1 Закона РК «**О недобросовестной конкуренции**» под **недобросовестной конкуренцией** понимается любое действие (бездействие) юридического и физического лица, а также государственных органов и органов местного самоуправления, направленное на получение необоснованных преимуществ в предпринимательской деятельности путем устранения или ограничения конкуренции. Видами недобросовестной конкуренции (ст. 5) являются следующие действия субъектов предпринимательства: 1) незаконное использование фирменного наименования, товарного знака, знака обслуживания и (или) иного коммерческого обозначения предпринимателя, которое вводит или может ввести в заблуждение потребителей относительно производителя или продавца товара (услуг); 2) копирование конкурента путем прямого воспроизводства внешнего оформления товара конкурента, его фирменного наименования маркировки товара, товарного знака, другого коммерческого обозначения, а также рекламных материалов, фирменной упаковки, формы и иного внешнего оформления товара, которые могут ввести потребителя в заблуждение относительно производителя или продавца товара (работ, услуг); 3) распространение заведомо ложных сведений и утверждений относительно товаров (услуг, работ) конкурента, в том числе о происхождении, изготовителе, продавце, а также качестве, потребительских свойствах назначении, способе и месте изготовления товара (работ, услуг) и иных заведомо ложных сведений, дискредитирующих товары (работ, услуг): доброе имя и репутацию конкурента и др.

Для проведения государственной политики по содействию и развитию конкуренции, а также предупреждению, ограничению и пресечению не добросовестной конкуренции Правительством РК определен уполномоченный орган. Им является Агентство РК по регулированию естественных монополий, защите конкуренции и поддержке малого бизнеса. За действие (бездействие) нарушающее свободу конкуренции, юридические и физические лица, а также государственные органы местного самоуправления и их должностные лица несут *административную, материальную и уголовную ответственность*.

Лекция 15. Основы экологического права

Конспект лекции:

Экологическое право - это совокупность правовых норм регулирующих общественные отношения складывающиеся в сфере экологии. Эти общественные отношения являются **предметом** экологического права. **Методы** экологического права:

императивный (командный, административный, жесткий), диспозитивный (более мягкий, договорной). Система экологического права это внутреннее его строение в определенной последовательности и упорядоченности. Система экологического права состоит из **общей** и **особенной** части. Нормы и институты **общей части** экологического права: понятие, предмет, метод, принципы, источники экологического права; право собственности на природные ресурсы; право природопользования; государственное регулирование и управление экологическим использованием и охраной окружающей среды; экологический контроль, экологическая экспертиза, экологический мониторинг; ответственность за нарушение экологического законодательства. Нормы и институты **особенной части** экологического права: пользование и охрана земель, воды, воздуха, леса, животных, растений, недр земли, экологическое правонарушение, правовая ответственность за нарушения экологического законодательства.

Правовую основу экологического права составляет Конституция РК. В пункте 3 статьи 6 Конституции РК говорится, что «земля и ее недра, воды, растительный и животный мир, другие природные ресурсы находятся в государственной собственности. Земля может находиться также в частной собственности на основаниях, условиях и в пределах, установленных законом». В статье 31 Конституции РК записано, что «государство ставит целью охрану окружающей среды, благоприятной для жизни и здоровья человека. Соккрытие должностными лицами фактов и обстоятельств, угрожающих жизни и здоровью людей, влечет ответственность в соответствии с законом». В статье 38 Конституции РК прописано, что «граждане Республики Казахстан обязаны сохранять природу и бережно относиться к природным богатствам».

В числе законодательных актов об окружающей среде особое место занимают в международно-правовые акты. В п. 3 ст. 4 Конституции РК прописано, что международные договоры, ратифицированные республикой, имеют приоритет перед ее законами и применяются непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание закона. Например, Указом Президента РК от 4 мая 1995 г. N 2260 Казахстаном ратифицирована **рамочная Конвенцию** Организации Объединенных Наций об изменении климата, подписанную в Рио-де-Жанейро (Бразилия) 11 июня 1992 года, а в 1999 году Указом Президента РК от 12 марта 1999 года N 84 Казахстан подписал **Киотский протокол** к Рамочной Конвенции Организации Объединенных Наций об изменении климата, принятый 11 декабря 1997 года в городе Киото (Япония).

22 марта 1985 г. в Вене (Австрия) была подписана **Венская Конвенция** об охране озонового слоя. Эту Конвенцию Законом РК от 30 октября 1997 г., N 177-1 «О присоединении РК к Венской конвенции об охране озонового слоя» подписал (присоединился) Казахстан. Согласно Законам РК от 30 октября 1997 г. N 176-1 «О присоединении РК к Монреальскому Протоколу по веществам, разрушающим озоновый слой земли» и от 10 февраля 2003 г. N 389-II «О присоединении РК к Базельской конвенции о контроле за трансграничной перевозкой опасных отходов и их удалением» Казахстан присоединяется к этим международным конвенциям. Все эти и другие международные законы имеют высшую юридическую силу перед законами РК об окружающей среде. РК с 1991 по 2004 гг. подписаны 19 международных конвенций по охране окружающей среды.

Одним из главных **источников** экологического права является «**Экологический кодекс РК**», который был принят 9 января 2007 года. **Экологический кодекс** состоит из двух: общей и особенной части, 9 разделов, 47 глав, 326 статей. **Экологический кодекс** регулирует отношения в области охраны, восстановления и сохранения окружающей среды, использования и воспроизводства природных ресурсов при осуществлении хозяйственной и иной деятельности, связанной с использованием природных ресурсов и воздействием на окружающую среду, в пределах территории РК. В экологическом праве используется такое понятие как **природопользование**. **Под природопользованием**

понимается использование полезных для человека свойств окружающей природной среды — экологических, экономических, культурных, оздоровительных. Выделяют **общее** и **специальное** природопользование. **Общее** природопользование не требует какого-либо специального разрешения. Оно осуществляется гражданами в силу принадлежащих ему естественных (гуманитарных) прав, возникающих и существующих как результат его рождения и существования (пользование атмосферным воздухом, водой для питьевых, коммунально-бытовых и лечебно-оздоровительных нужд и т.д.).

Специальным природопользованием признается такое, которое реализуется гражданами и хозяйствующими субъектами на основе разрешений компетентных органов государства. Оно носит целевой характер и по видам используемых объектов подразделяется на землепользование, пользования недрами, лесопользование, водопользование, пользование животным миром (дикими животными и птицами и рыбными запасами), использование атмосферного воздуха. Специальное природопользование связано с потреблением природного ресурса. В этой части оно соотносится через правовое регулирование с отраслевым природноресурсовым законодательством: Земельным, Лесным, Водным кодексами, Законом о недрах, Законом об охране, воспроизводстве и использовании животного мира, Законом об охране атмосферного воздуха.

При **специальном природопользовании** природные ресурсы предоставляются природопользователям в установленном порядке. Право специального природопользования может быть постоянным или временным, отчуждаемым или неотчуждаемым, приобретаемым возмездно или безвозмездно, первичным или вторичным. Например, в соответствии ч. 8 п. 3 ст. 107 Земельного кодекса в населенных пунктах к общему землепользованию относятся земли, занятые и предназначенные для занятия площадями, улицами, тротуарами, проездами, дорогами, набережными, парками, скверами, городскими лесами, бульварами, водоемами, пляжами, кладбищами и иными объектами, предназначенными для удовлетворения нужд населения (водопроводы, отопительные трубы, очистные сооружения и другие инженерные системы общего пользования).

Принципы природопользования: производность прав пользования; рационального природопользования; экосистемность; целевое использование; устойчивость права природопользования; платность природопользования. **Государственное регулирование** и управление экологическим использованием и охраной окружающей среды выражается в трёх формах: правотворческая, правоприменительная и правоохранительная. **Методы управления:** императивный, рекомендательный, санкционирование, разрешение. Система государственных органов регулирования экологического использования и охраны окружающей среды: органы общей компетенции; органы специальной компетенции; органы межотраслевой компетенции; функциональные органы. **Объектом** правового регулирования государства выступает природа (окружающая среда) и ее отдельные элементы - земля, недра, воды и др., поэтому можно сказать, что предметом являются общественные отношения по поводу природы или окружающей среды.

Виды экологического контроля: государственный; ведомственный; производственный; общественный. **Формы экологического контроля:** интегрированный; комплексный; дифференцированный. **Виды экологической экспертизы:** государственная; общественная; научная; нормативная; санитарная; правовая. **Мониторинг окружающей природной среды включает следующие элементы:** систему общегосударственной службы наблюдения за состоянием окружающей среды (республиканские, территориальные, региональные уполномоченные органы, посты, станции, центры наблюдения); мониторинг природных объектов. **Эколого-правовая ответственность** это комплексный институт экологического права, регулирующий правоотношения, возникающие и связанные с применением санкции за экологические правонарушения между органом правомочным применять санкции и

экологическим правонарушителем. **Виды эколого-правовой ответственности:**
уголовная, административная, гражданская, дисциплинарная, материальная.