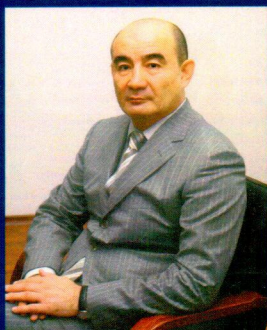




# ҚҰҚЫҚ ЖӘНЕ МЕМЛЕКЕТ ПРАВО И ГОСУДАРСТВО



*Когамов М.Ч.  
“К вопросу о  
развитии некоторых  
актуальных  
направлений  
деятельности  
органов прокуратуры  
по обеспечению  
принципа  
законности”*

*Алауханов Е.О.  
“Проблемы  
соотношения  
национального  
уголовного права с  
международным  
уголовным правом”*



*Сарсембаев М.А.  
“Сравнительно-  
правовой анализ  
конвенции о  
согласовании условий  
проведения контроля  
грузов на границах и  
таможенного кодекса  
Республики Казахстан”*

№ 2 (47)  
2010 Ж.



*Шапак У.  
“Ру жиналысы  
зе-дің  
демократиялық  
негізі”*





ҚАЗАҚ ГУМАНИТАРЛЫҚ ЗАҢ УНИВЕРСИТЕТІ

ҚҰҚЫҚ ЖӘНЕ МЕМЛЕКЕТ

КАЗАХСКИЙ ГУМАНИТАРНО-ЮРИДИЧЕСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

ПРАВО И ГОСУДАРСТВО

ҚазГЗУ ғылыми-ақпараттық журнал

№2 (47) 2010

1997 жылдан бері шығады

Құрылтайшы: «ҚазГЗУ» АҚ

Редакциялық алқа

Қоғамов М.Ш. – бас редактор

Жиренчин Қ.Ә. – бас редактордың орынбасары

Тұрашев Е.Н. – жауапты хатшы (қазақ тілінде)

Жамбаев Е.С. – жауапты хатшы (орыс тілінде)

Баймаханов М.Т.	Құлжабаева Ж.О.
Башимов М.С.	Мауленов Ғ.С.
Бычкова С.Ф.	Нәрікбаев М.С.
Ғабдуллина Қ.Ғ.	Нұртаев Р.Т.
Жекебаев Ү.С.	Сүлейменов М.К.
Жусупов А.Д.	Ударцев С.Ф.
Қаудыров Т.Е.	

Техникалық хатшы

Нағымаш Ж.Ш.

«Құқық және мемлекет» журналының редакциялық кеңес мүшелері

Абдрасулов Е.Б.	Мәми Қ.А.
Ахпанов А.Н.	Молдабаев С.С.
Аюпова З.К.	Рогов И.И.
Әбдіров Н.М.	Сартаев С.С.
Әлімбаев М.Т.	Сәрсембаев Т.Е.
Борчашвили И.Ш.	Сәрсембаев М.А.
Бұсырманов Ж.Д.	Тихомиров Ю.А.
Зиманов С.З.	Түсіпбеков Р.Т.
Керезбеков К.К.	Турецкий Н.Н.
Козлихин И.Ю.	Тлепина Ш.В.
Кубеев Е.К.	





**Научно-информационный журнал КазГЮУ**  
**№2 (47) 2010**  
**Выходит с 1997 г.**  
**Учредитель: АО «КазГЮУ»**

**Редакционная коллегия**

Қоғамов М.Ш. – главный редактор  
Жиренчин К.А. – зам. гл. редактора  
Турашев Е.Н. – отв. секретарь (на каз. яз.)  
Жамбаев Е.С. – отв. секретарь (на русс. яз.)

Баймаханов М.Т.	Кулжабаева Ж.О.
Башимов М.С.	Мауленов Г.С.
Бычкова С.Ф.	Нарикбаев М.С.
Габдуллина К.Г.	Нуртаев Р.Т.
Жекебаев Ү.С.	Сулейменов М.К.
Жусупов А.Д.	Ударцев С.Ф.
Каудыров Т.Е.	

**Технический секретарь**

Нағымаш Ж.Ш.

**Члены Редсовета журнала «Право и государство»**

Абдрасулов Е.Б.	Мами Қ.А.
Ахпанов А.Н.	Молдабаев С.С.
Аюпова З.К.	Рогов И.И.
Абдиров Н.М.	Сартаев С.С.
Алимбеков М.Т.	Сарсембаев Т.Е.
Борчашвили И.Ш.	Сарсембаев М.А.
Бусырманов Ж.Д.	Тихомиров Ю.А.
Зиманов С.З.	Тусупбеков Р.Т.
Керезбеков К.К.	Турецкий Н.Н.
Козлихин И.Ю.	Тлепина Ш.В.
Кубеев Е.К.	

## МАЗМҰНЫ-СОДЕРЖАНИЕ

ҚазГЗУ Президенті, з.ғ.д., профессор М.С. Нәрікбаевтың 70-жылдығына арналған құттықтаулар. Материалы к поздравлениям 70-летия Президента КазГЮУ, д.ю.н., профессора Нарикбаева М.С. ....	6
---	---

### Біздің қоғамдар Наши гости

<i>Алауханов Е.О.</i>	Проблемы соотношения национального уголовного права с международным уголовным правом.....	37
<i>Таймерденов М.Т.</i>	Экспертиза в главном судебном разбирательстве процессуальные и тактические аспекты.....	42

### Мемлекет және құқық теориясы мен тарихының өзекті мәселелері Проблемы теории и истории государства и права

<i>Шапақ У.</i>	Ру жиналысы әе-дің демократиялық негізі .....	50
<i>Досымбеков Д.К.</i>	Правовой обычай в системе источников современного права .....	53
<i>Турлаев А.В., Султанова С.С.</i>	Теория прав человека как основа развития гражданского общества.....	56
<i>Нугуманова Б.К.</i>	Некоторые теоретические аспекты международного правового регулирования защиты прав детей.....	62
<i>Жолдыбаев А.А.</i>	О некоторых аспектах деятельности Комиссии по правам человека при Президенте Республики Казахстан.....	72
<i>Ракишева А.Ш.</i>	Правовые аспекты вхождения Казахстана в европейское образовательное пространства: Болонская декларация.....	83

### Конституциялық құқық және мемлекеттік басқару Конституционное право и государственное управление

<i>Сарсембаев М.А.</i>	Сравнительно-правовой анализ конвенции о согласовании условий проведения контроля грузов на границах и таможенного кодекса Республики Казахстан.....	89
<i>Алимбеков Ж.М. Сарпеков Р.К.</i>	Понятие административной ответственности..... Административное судопроизводство - важное направление судебной реформы в Казахстане.....	101 109
<i>Укин С.К.</i>	Некоторые методологические аспекты соотношения конституционно-процессуальных, гражданских процессуальных и уголовно-процессуальных норм.....	123
<i>Жусупов А.Д., Ахмеджанова И.М. Тагаев А.У.</i>	Бюджетные реформы Республики Казахстан..... Становление парламентаризма в Республике Казахстан, политико-правовые проблемы.....	131 138
<i>Мусина К.А.</i>	Особенности правового статуса субъектов банковского страхования.....	152
<i>Жумабекова С.О.</i>	Административное правонарушение: понятие и признаки.....	155





<i>Сулейманов А.Ф.</i>	Европейские стандарты в области прав человека: деятельность Уполномоченного по правам человека в РК.....	163
<i>Ерболат Қ.</i>	Қазақстан Республикасындағы автокөлік ұйымдарының құқықтық негізін басқарудағы құқықтың жіктелуі.....	168

### Халықаралық құқық және салыстырмалы құқықтану Международное право и сравнительное правоведение

<i>Қуанышова Ж.А.</i>	Халықаралық ұйымның ұғымына анықтама берудің мәселелері...	174
<i>Самигулина И.Ф.</i>	Правовая природа международного договора.....	180
<i>Турекулов А.Б.</i>	О некоторых вопросах, касающиеся разрешения инвестиционных споров между принимающим государством и иностранным инвестором в международном центре урегулирования инвестиционных споров.....	185
<i>Сатаев А.Г.</i>	Об отдельных недостатках действующего законодательства в сфере защиты вещных прав в свете международного частного права.....	191

### Нарықтық қатынастарды реттеудегі құқықтың рөлі Роль права в регулировании современных рыночных отношений

<i>Тулегенов Т.Б.</i>	Смежные права в гражданском праве.....	197
<i>Саукенова С.</i>	Электронные сделки в гражданском праве.....	203
<i>Рахметов Е.Ш.</i>	Особенности ограничения прав на земли сельскохозяйственного назначения.....	207
<i>Атаханова Г.М.</i>	Меншік қатынастарының ұғымы мен мазмұны.....	213
<i>Алиханова Г.А.</i>	Имущественные отношения как предмет гражданско-правового регулирования.....	218
<i>Журунова М.К.</i>	Әйелдер мен отбасылық міндеттері бар тұлғалардың ауылды жерлердегі әлеуметтік қамсыздандыру мәселелері.....	228
<i>Омарханова Ж.К.</i>	Правовые основы регулирования государственной тайны в РК..	232
<i>Досмузинова Б.К.</i>	Проблемы гражданско-правовой ответственности организаций образования.....	235
<i>Адилханов Т.А.</i>	Некоторые проблемы доказательственной деятельности прокурора.....	240

### Қылмыстық құқық және криминология Уголовное право и криминология

<i>Койбаков Е.С.</i>	Некоторые вопросы предупреждения корпоративной коррупции.....	246
<i>Омаров Т.</i>	Некоторые вопросы борьбы с хищениями нефти в Республике Казахстан.....	250
<i>Раисов У.Е.</i>	Борьба с коррупцией: анализ зарубежного опыта.....	258
<i>Ниетуллаев Н.Н.</i>	Заңсыз жолмен алынған ақша қаражаттарын немесе өзге де мүлікті легализациялау құрамының объективтік белгілерінің сипаттамасы.....	262
<i>Әпенев С.М.</i>	Әлеуметтік тұрғыдан қауіпті іс-әрекеттер мен әлеуметтік қауіпті зардаптар қылмыстық құқықтың тиімділігі	

	шарттарының бірі ретінде.....	269
<i>Жапақов К.А.</i>	Обстоятельства, способствующие рецидивной преступности.....	278
<i>Сыздыкова Ш.Е.</i>	Отбасындағы зорлық-зомбылық профилактикасының кейбір бағыттары.....	283
<i>Мамаева М.</i>	Есірткі қылмысының қылмыстық-құқықтық сипаттамасы.....	288

**Қылмыстық іс жүргізу және криминалистика  
Уголовный процесс и криминалистика**

<i>Когамов М.Ч.</i>	К вопросу о развитии некоторых актуальных направлений деятельности органов прокуратуры по обеспечению принципа законности.....	294
<i>Жүзбаев Б.Т.</i>	Есірткі заттармен байланысты қылмыстық істер бойынша сараптама тағайындаудың кейбір мәселелері.....	298
<i>Шағдарова Т.А.</i>	Место взрыва как объект судебной взрывотехнической экспертизы.....	304
<i>Жиренчин А.К.</i>	Судебно-следственные ситуации, возникающие в ходе дальнейшего расследования уголовного дела.....	309
<i>Яндиев Т.Б.</i>	Криминологические проблемы борьбы с насилием в отношении лиц, не являющихся гражданами Республики Казахстан .....	313
<i>Темиралиев Т.С.</i>	Отдельные перспективы института обеспечения мер защиты участников уголовного судопроизводства.....	317
<i>Сейтенов Қ.Қ.</i>	Қазақ тілінде орындалған қолжазбаларды сот-қолжазутанымдық сараптау әдістемесінің ерекшеліктері.....	321
<i>Жиренчина З.К.</i>	Процедура возбуждения и расследования многоэпизодных уголовных дел.....	324

**Біздің мерейтойлар  
Наши юбилеи**





## *Қылмыстық іс жүргізу және криминалистика*

### *Уголовный процесс и криминалистика*

**М.Ч. Когамов**  
Ректор КазГЮУ,  
д.ю.н., профессор

#### **К вопросу о развитии некоторых актуальных направлений деятельности органов прокуратуры по обеспечению принципа законности**

Совершенствование организационно-правовых основ деятельности органов прокуратуры – предмет постоянных научно-практических дискуссий. Среди прочих, я бы выделил два вопроса, которые сегодня органически присутствуют в деятельности органов прокуратуры и выступают важными факторами поддержания надлежащего уровня законности в стране.

Так, формально-юридический анализ законодательных источников позволяет сделать следующие позитивные выводы относительно возможности самостоятельного осуществления органами прокуратуры оперативно-розыскных мероприятий в интересах обеспечения принципа законности в области, главным образом, борьбы с преступностью. Общеизвестно, что закон «Об оперативно-розыскной деятельности» 1994 года **различает десять задач**, стоящих перед этим видом специальной государственной деятельности (ст.2). Выявление, предупреждение, пресечение и раскрытие преступлений только **одна** из этих задач.

Считаю, что такой порядок и подход (самостоятельное производство органами прокуратуры оперативно-розыскных мероприятий) соответствует Конституции, которая включает в содержание механизма высшего надзора прокуратуры **использование, перенятие** ею для целей надзора любых законодательных возможностей восстановления нарушенной законности, предоставленных другим государственным органам. Этим самым Конституция подчеркивает **высокий** статус прокуратуры по отношению ко всем государственным органам, который **не требует** специального и обстоятельного отражения в отраслевом законодательстве. Это правомочие прокуратуры надо рассматривать в качестве применения ею **аналогии права**. При таком применении своих прав в ходе осуществления оперативно-розыскных мероприятий прокуратура обязана мотивировать свои решения со ссылкой на статью 83 Конституции республики.

Право прокуратуры на производство конкретных оперативно-розыскных мероприятий **не требует** специального отражения в законодательстве о прокуратуре и оперативно-розыском, так как оно уже подразумевается и вытекает из общих принципов



и смысла Конституции, законодательства об оперативно-розыскной деятельности и прокуратуре.

Относительно дополнительных мер по обеспечению объективности надзора за законностью оперативно-розыскной деятельности **имеет смысл** дать законодательно право прокурорам для проведения личных контактов с гражданами, сотрудничающими на негласной основе с органами, осуществляющими ОРД, которое у них сегодня отсутствует (см.п.1 ст.35 закона «О прокуратуре», п.п.1 п.2 ст.25 закона «Об ОРД»). На этом уровне появится возможность **выявить** достоверность или недостоверность конкретной оперативной информации, законность проведения на ее основе оперативно-розыскных мероприятий, и даже **убедиться** в реальном существовании конкретного конфиденнта и его оперативных возможностях. Традиционно вся фальсификация данных ОРД осуществляется, **главным образом**, именно через конфиденнтов.

Таким образом, Конституция **допускает** прямое применение органами прокуратуры оперативно-розыскных мероприятий для целей и задач высшего надзора. Для этого, на мой взгляд, **нет необходимости** во внесении каких-либо кардинальных изменений и дополнений в законодательство о прокуратуре и оперативно-розыскное (кроме права прямых контактов с конфиденнтами).

В целом надзор прокуратуры за оперативно-розыскной деятельностью должен быть **максимальным и глубоким**, так как данная деятельность, к тому же, находится вне парламентского и общественного контроля.

В качестве примера прямого участия в оперативно-розыскной деятельности можно привести процессуальную деятельность следователя.

Исторически сложилось так, что ряд государственных органов (КНБ, МВД, АБЭЖП), имеющие в своем составе оперативно-розыскные подразделения, не возлагали непосредственное ведение оперативно-розыскной деятельности на следственный аппарат. Это было и остается в некотором смысле и сейчас прямым запретом законодательства, которое, однако, постепенно **вовлекает** следователей в эту деятельность. Например, действующий УПК предусмотрел возможность производства следователями некоторых оперативно-розыскных мероприятий, но уже в ранге следственных действий (прослушивание переговоров, разговоров, перехват сообщений).

В целом считать следователя оторванным от ОРД неправомерно, так как многие оперативно-розыскные мероприятия общего и специального характера, содержащие элементы личного сыска, уже **применяются** следователями, например, в розыскной и процессуальной работе (опросы, наведение справок, контрольные закупки, отбор проб и образцов для исследования, применение служебно-розыскных собак, различные досмотры, преследование преступников, проведение операций по захвату вооруженных преступников, проверка по учетам, наблюдение и т.д.).

Достоинством закона «Об оперативно-розыскной деятельности» является **определение** субъектами этой деятельности соответствующих органов (ст.6), без установления перечня их служб, подразделений и категорий сотрудников, что входит в компетенцию руководителей органов, осуществляющих эту деятельность (п.3 ст.12).

Таким образом, в принципе действующий закон **не запрещает при соблюдении необходимых условий наделить следователей правом непосредственного осуществления оперативно-розыскных мероприятий. Это**





соответствует реалиям практики борьбы с преступностью и приближает следователей к оперативному составу органов уголовного преследования.

Такой шаг вполне оправдан и потому что оперативно-розыскная деятельность всегда рассматривается **частью** процессуального доказывания по уголовным делам, как в форме дознания, так и в форме предварительного следствия. Данные оперативно-розыскной деятельности, к тому же, обычные **рядовые** доказательства, учитываемые в процессе доказывания по уголовным делам только в совокупности с другими доказательствами по делу.

**И еще одна тема, которая имеет свою историю, теорию, практику и сложившееся законодательство.**

Речь идет об участии прокурора в гражданском процессе – объективном правовом положении, в основе которого особая конституционная миссия прокурора в правовой системе нашего государства. До суда он в подавляющем большинстве случаев арбитр досудебного разрешения споров и дел, а в суде – участник процесса, который обладает особой правосубъектностью, равной по юридической силе и последствиям сторонам процесса.

В первом случае, до суда именно благодаря прокурорам сегодня оперативно восстанавливаются нарушенные незаконным действием или решением права и интересы физических и юридических лиц, тем самым, исключаются самоуправные, криминально-коррупционные методы разрешения подобных ситуаций. А как сильно разгружается судебная система! Кто-нибудь это измерял?

Во втором случае, основания участия прокурора в гражданском процессе охватывают все возможные обстоятельства, которые могут не совпадать с основаниями появления, например, адвоката – представителя стороны в деле. Я, к примеру, не вижу, сегодня объективных причин для ослабления роли прокурора в гражданском процессе. Уже одно то, что он может инициировать начало гражданского процесса, является примером того, что зачастую не могут сделать по разным мотивам другие участники гражданского процесса. В этом – то и заключается непохожесть прокурора на других участников гражданского процесса, а также уникальность его правового положения, которая не противоречит диспозитивному методу правового регулирования общественных отношений в гражданском процессе. И в таком правовом статусе прокурора должны быть заинтересованы все стороны: он не служит тормозом для гражданского процесса или каким-то образом его компрометирует, скорее, наоборот, он придает его решениям более высокую степень законности и служит для истца и ответчика дополнительным источником защиты их прав и интересов по гражданскому делу.

И еще об одном важном обстоятельстве.

Представляется, что довольно частая ситуация отклонения протеста прокурора его адресатами, то есть органами, должностными лицами до суда, просто недопустима в силу, я повторюсь, особого конституционного статуса прокурора в обществе и государстве. На мой взгляд, протест прокурора во всех случаях должен исполняться его адресатами (кроме суда, если есть основания), однако с правом органов и должностных лиц, обратиться в случае их несогласия с протестом прокурора за защитой своих прав, в суд.

## Түйін

Мақалада заңдылық қағидасын қамтамасыз ету бойынша прокуратура органдары қызметінің кейбір өзекті бағыттарын дамыту туралы мәселелер қарастырылады.

## Summary

Development of some actual areas of the prosecutor bodies' activities in the enforcement of law principles are considered in the article.