

---

# АЗАМАТТЫҚ ҚҰҚЫҚ ЖӘНЕ АЗАМАТТЫҚ ПРОЦЕСС ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО И ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС CIVIL LAW AND CIVIL PROCEDURE

УДК 347.9; 347.91/95

В.Т. Конусова, С.Ж. Абдрахманова, А.Т. Бекен

ГУ «Институт законодательства Республики Казахстан», Астана  
(E-mail: ayana\_utegenova@mail.ru)

## Некоторые вопросы участия адвоката в гражданском процессе

В статье предпринята попытка анализа вопроса участия адвоката в гражданском процессе с целью определения необходимости введения института профессионального представительства по гражданским делам. Для достижения этой цели проанализирован институт представительства по поручению через призму действующего законодательства, зарубежного опыта и современных тенденций развития данного института. По итогам проведенного анализа сделан вывод, что в условиях Республики Казахстан представляется преждевременным установление адвокатской монополии на осуществление представительства по гражданским делам, поскольку в целом система защиты прав и субъективных интересов должна гармонично развиваться с учетом реалий правовой системы. Полученные результаты исследования могут быть использованы в законодательной работе по совершенствованию законодательства Республики Казахстан об адвокатской деятельности, а также в научных исследованиях в области участия адвоката в гражданском процессе.

*Ключевые слова:* гражданский процесс, адвокат, представительство по гражданским делам, адвокатская монополия.

Следует отметить, что вопрос введения адвокатской монополии дискутируется обществом уже продолжительное время. Последнее обсуждение проходило 4 июня т.г. года в рамках открытых дебатов «Адвокаты VS Юристы» на тему «Адвокатская монополия: «за» и «против». В жюри были: Мурат Абенев, Зауреш Батталова, Сауыкбек Капаев. Каждая из сторон приводила свои аргументы. Юристы уверены, что законодательное закрепление за адвокатами права по представлению своих услуг гражданам в суде приведет к следующим последствиям:

- повсеместному удорожанию стоимости услуг адвокатов;
- нехватке специалистов (сегодня в Казахстане работает 4503 адвоката на 17 млн граждан);
- снижению конкуренции и предложений на рынке юридических услуг (многие юридические фирмы будут вынуждены уйти с рынка из-за сложности получения лицензии на адвокатскую деятельность).

В свою очередь адвокаты приводили следующие аргументы:

- адвокаты представлены в областных районах, небольших городках и деревнях;
- у адвокатов существует Кодекс этики, который регламентирует их деятельность и защищает граждан от недобросовестного отношения;
- адвокаты законодательно защищены от дачи показаний по делам своих клиентов;
- деятельность адвокатов строго регулируется законом, в случае нарушения которого их наказывают, вплоть до лишения свободы;
- адвокатов лишают лицензии только по решению суда.

Стороны не пришли к единому мнению по обсуждаемой теме. По мнению жюри, в этих дебатах победили юристы позицией «против» адвокатской монополии [1].

*Анализ текущей ситуации*

Согласно ч. 1 ст. 57 Гражданского процессуального кодекса РК (далее — ГПК РК) граждане вправе вести свои дела в суде лично или через представителей. Личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя [2].

Закрепленное в ч. 1 ст. 57 ГПК РК правомочие развивает конституционные нормы, гарантирующие право каждого на защиту своих прав и свобод всеми не противоречащими закону способами, а также право на получение квалифицированной юридической помощи.

Ввиду специфики гражданского судопроизводства различаются два основных вида судебного представительства: представительство по поручению и законное представительство.

Законное представительство является обязательным, поскольку направлено на защиту прав и законных интересов недееспособных и признанных в судебном порядке ограниченно дееспособными лиц, несовершеннолетних лиц. Этот вид представительства осуществляют родители, усыновители, опекуны, попечители, патронатные воспитатели или другие заменяющие их лица (ч. 1 ст. 62 ГПК РК) [2].

Категории лиц, осуществляющих представительство по поручению, определены в ч. 1 ст. 58 ГПК РК. В перечень входят следующие категории лиц:

- 1) адвокаты;
- 2) работники юридических лиц — по делам этих юридических лиц, а государственных органов — по делам этих государственных органов и их территориальных подразделений;
- 3) уполномоченные профессиональных союзов — по делам рабочих, служащих, а также других лиц, защита прав и интересов которых осуществляется этими профессиональными союзами;
- 4) уполномоченные организации, которым законом, уставом или положением предоставлено право защищать права и интересы членов этих организаций, а также права и интересы других лиц;
- 5) один из соучастников по поручению других соучастников;
- 6) другие лица, имеющие высшее юридическое образование, допущенные судом по просьбе лиц, участвующих в деле [2].

Анализ субъектов, наделенных полномочием на осуществление представительства в суде, показывает весьма выверенный подход законодателя в реализации возможности осуществления представительства на профессиональной основе компетентными субъектами. В целях обоснования рациональности подхода законодателя проанализируем каждый вид представительства по поручению на предмет его обоснованности с точки зрения обеспечения эффективной защиты прав и законных интересов лиц, участвующих в деле.

Так, осуществление адвокатом функций представителя в суде является одной из гарантий реализации конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи (ст. 13 Конституции) [3].

Относительно работников юридических лиц и работников государственных органов, наделенных правом осуществления представительства по делам юридических лиц и государственных органов, следует отметить, что подобное правомочие обусловлено правовой природой юридического лица (государственного органа), которое, будучи правовой фикцией, может представлять и защищать свои права и законные интересы только через представителей.

В свою очередь профессиональные союзы являются классическим примером правозащитной организации. Согласно пп. 6 ст. 1 Закона РК «О профессиональных союзах» от 27 июня 2014 г. «профессиональный союз (профсоюз) — общественное объединение с фиксированным членством, добровольно создаваемое на основе общности трудовых, производственно-профессиональных интересов граждан Республики Казахстан для представительства и защиты трудовых и социально-экономических прав и интересов своих членов» [4]. Основной задачей деятельности профессиональных союзов является именно защита трудовых и социальных прав.

Аналогичен подход в предоставлении права организациям, уполномоченным законом, уставом или положением, защищать права и интересы членов этих организаций, а также права и интересы других лиц. Так, согласно ч. 1 ст. 110 Гражданского кодекса РК индивидуальные предприниматели и (или) юридические лица в целях координации их предпринимательской деятельности, а также представления и защиты общих интересов могут создавать ассоциации (союзы) [5]. Одним из ярких примеров подобной организации является Национальная палата предпринимателей. Согласно пп. 2) п. 2 ст. 3 Закона РК «О Национальной палате предпринимателей Республики Казахстан» одной из основ-

ных задач этой организации является «представление, обеспечение и защита прав и законных интересов субъектов предпринимательства» [6].

Представительство по поручению может осуществляться одним из процессуальных соучастников по поручению других соучастников в целях обеспечения процессуальной экономии и эффективности в разрешении дела. Подобный вид представительства по поручению является классическим для гражданского процесса.

В отношении иных лиц, допускаемых судом по просьбе лиц, участвующих в деле, Законом РК от 17 ноября 2014 г. «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам дальнейшего упрощения отправления правосудия, снижения бюрократических процедур» был установлен образовательный ценз. В частности, предусмотрена необходимость наличия высшего юридического образования [7]. Тем самым анализ всех предусмотренных действующим гражданским процессуальным законодательством категорий лиц, наделенных правом осуществлять представительство по поручению, показывает отсутствие безосновательного предоставления данного полномочия широкому кругу лиц.

Следует учитывать, что защита субъективного права и законного интереса предполагает многообразие подходов в его реализации и свободу самого носителя этого права в определении форм, средств и способов ее защиты. Такое право не может и не должно быть ограничено. Напротив, многообразие подходов к его реализации отражает степень зрелости и цивилизованности системы защиты прав и законных интересов того или иного государства.

Относительно сохранения права на осуществление представительства по поручению только за адвокатами.

Согласно ст. 8 Всеобщей декларации прав человека *«Каждый человек имеет право на эффективное восстановление в правах компетентными национальными судами в случаях нарушения его основных прав, предоставленных ему конституцией или законом»* [8].

Международным пактом о гражданских и политических правах в пп. b) п.3 ст. 2 предусматривается обязанность каждого участвующего в Пакте государства *«обеспечить, чтобы право на правовую защиту для любого лица, требующего такой защиты, устанавливалось компетентными судебными, административными или законодательными властями или любым другим компетентным органом, предусмотренным правовой системой государства, и развивать возможности судебной защиты»* [9].

Статья 6 Европейской Конвенции о защите прав человека и основных свобод устанавливает право на справедливый суд, а именно *«каждый в случае спора о его гражданских правах и обязанностях или при предъявлении ему любого уголовного обвинения имеет право на справедливое и публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона»* [10].

Приведенные нормы предоставляют государствам свободу усмотрения в правовом регулировании гражданских процессуальных отношений, в том числе отношений по представительству в суде.

Вместе с тем сохранение права на осуществление профессионального представительства исключительно за адвокатским сообществом, несомненно, негативно скажется на реализации принципа доступности правосудия. В частности, усматривается угроза ограничения реализации права на судебную защиту.

Как известно, согласно п. 2 ст. 13 Конституции РК *«Каждый имеет право на судебную защиту своих прав и свобод»*. Это означает право любого человека и гражданина обратиться в суд за защитой и восстановлением нарушенных прав и свобод. Данное право может быть реализовано лично и через представителя. Представительство обеспечивает реализацию этого права. Далее п. 3 ст. 39 Конституции РК предусматривает, что ограничения права на судебную защиту не допускаются ни в какой форме [2]. Полагаем, что предлагаемый подход к регламентированию представительства в гражданском процессе может стать барьером в реализации права на судебную защиту и создать препятствия в обеспечении доступности правосудия по следующим основаниям:

1) гражданское судопроизводство пронизано принципом диспозитивности, который означает, что гражданские процессуальные отношения возникают, изменяются и прекращаются главным образом по инициативе непосредственных участников спорных материальных правоотношений, которые имеют возможность с помощью суда распоряжаться процессуальными правами и спорным материальным правом. Данное правило распространяется и на процессуальные отношения, возникающие в связи с выбором лицами, участвующими в деле, представителей для отстаивания своих интересов в суде и допуском выбранных ими представителей к участию в судебном заседании;

2) услуги адвоката могут объективно быть недоступны ввиду явного несоответствия количества адвокатов и количества тяжущихся. Так, согласно данным Республиканской коллегии адвокатов число действующих адвокатов составляет 4555. По данным Верховного суда РК в 2015 г. всего в районные и приравненные к ним суды республики поступило 1182916 заявлений и дел, из которых 730263 гражданских, 403438 административных и 49215 уголовных [11]. Цифры наглядно показывают физическую невозможность обеспечения участия адвокатов по всем гражданским делам в отличие от уголовных;

3) стоимость услуг адвоката значительно увеличивает судебные расходы по гражданскому делу, что может создать имущественный ценз в реализации права на судебную защиту.

В этой связи следует подчеркнуть, что во многих странах делается акцент на том, что важно гарантировать не просто «доступ к правосудию» («access to justice»), а «равный доступ к правосудию» («equal access to justice») [12; 16]. Проблема в такой ее постановке в значительной мере актуализирует обеспечение доступности правосудия для малообеспеченных и социально незащищенных слоев населения, в частности, посредством предоставления бесплатной юридической помощи. В этой связи право на квалифицированную юридическую помощь, в том числе бесплатную, рассматривается как средство обеспечения доступности правосудия и эффективной реализации права на судебную защиту.

При анализе зарубежного опыта в части установления адвокатской монополии на осуществление представительства в суде также необходимо детально изучать систему гарантированной юридической помощи и всю систему защиты права в совокупности, поскольку зарубежный опыт касательно установления монополии осуществления представительства адвокатами не отражает полной картины гарантий и механизмов, обеспечивающих эффективную реализацию права на судебную защиту.

Кроме того, в условиях нашего государства судебная форма защиты права остается преимущественной, альтернативные способы защиты прав используются незначительно.

При изучении опыта названных стран выявлено, что в целях защиты прав и свобод граждан создана целая система институтов защиты права. Широко применяется альтернативное разрешение споров. Так, например во внесудебном порядке в США разрешается до 93 % споров, в Великобритании — 87 %, в Казахстане же — до 3 % [13].

Согласно данным Верховного суда РК в 2015 г. окончено 680810 гражданских дел, из которых число гражданских дел, разрешенных с применением альтернативных способов разрешения спора, составило 17021, что на 24 % больше, чем в предыдущем году (13747). Из них 9934 гражданских дел, или 58 %, окончено заключением мирового соглашения, 7087 дел, или 42 %, рассмотрено с участием медиатора (в 2014 г. — 8657 и 5090 соответственно) [11]. В этой связи установление прерогативы адвокатского сообщества на осуществление представительства в суде может негативно отразиться на реализации права на судебную защиту ввиду того, что абсолютное большинство споров разрешается именно в судебном порядке.

Следует учитывать, что каждая правовая система имеет свои специфические особенности и восприятие лишь одного элемента не возымеет ожидаемого эффекта. Поскольку эффективность защиты права находится в зависимости от множества факторов, назовем некоторые из них:

- профессионализм судейского корпуса;
- характер судебного процесса (степень его состязательности и гласности, наличие отдельных процессуальных институтов, таких как раскрытие доказательств, суд присяжных по гражданским делам, требующих тщательной подготовки к судебному разбирательству, и участие профессиональных представителей);
- качество подготовки юридических кадров;
- система гарантированной государством юридической помощи;
- степень развития альтернативного разрешения споров и пр.

В условиях Республики Казахстан представляется преждевременным установление адвокатской монополии на осуществление представительства по гражданским делам, поскольку в целом система защиты прав и субъективных интересов должна гармонично развиваться с учетом реалий правовой системы.

#### *Анализ зарубежного опыта*

В статье приводится в пример опыт развитых западных стран, где существует монополия адвокатов на представление интересов в суде (Великобритания, США, Франция, Германия), а также опыт Республики Беларусь.

Анализ законодательства зарубежных стран действительно показывает наличие адвокатской монополии либо ее ограниченного характера в гражданском процессе. В целом можно выделить следующие модели участия адвоката в гражданском процессе разных стран:

- 1) во Франции закреплена модель «ограниченной адвокатской монополии», т.е. обязательность представительства адвоката в очень важных судебных учреждениях;
- 2) в Германии действует модель «ограниченной адвокатской монополии». В ГПК Германии предусматриваются как обязательное участие адвоката в гражданском процессе, так и возможность проведения процесса без его участия;
- 3) в Великобритании действует ограниченная адвокатская монополия, которая имеет длительную историю;
- 4) монополия на осуществление юридической деятельности действует в США, т.е. представлять интересы лиц вправе лицензированные адвокаты;
- 5) в Республике Беларусь действует адвокатская монополия по представительству в процессе, в том числе и гражданском.

Тем самым абсолютная адвокатская монополия имеет весьма редкие примеры. В тех же государствах, где существует адвокатская монополия, наблюдаются негативные ее стороны. Так, например, в Беларуси применяется абсолютная адвокатская монополия, однако опыт данного государства является не совсем удачным, поскольку существуют отрицательные стороны введения адвокатской монополии. Услуги адвоката воспринимаются как коммерческие.

В некоторых странах имеются примеры ограниченной адвокатской монополии, где участие адвоката обязательно в высших судебных инстанциях (Германия, Франция, Великобритания) и для представительства по определенным категориям дел (Германия, Великобритания), в низших инстанциях не обязательно участие адвоката.

Остановимся на опыте различных стран подробнее.

*Франция.* Правовое положение адвокатов во Франции регулируется Законом «О реформе некоторых судебных и юридических профессий» 1971 и 1990 гг., а также Декретом «Об организации профессии адвоката» 1991 г. Переход к «ограниченной адвокатской монополии» начался в 70-х годах 20 в. в связи с образованием союза адвокатов и частнопрактикующих юристов. На данном этапе произошло слияние ряда адвокатских профессий (адвоката как независимого советника, адвоката как поверенного в судах и адвоката-консультанта в коммерческих судах) в единую профессию адвоката. Допустим, если раньше состоящие в коллегиях адвокаты работали отдельно от своих коллег — юрисконсульты, то теперь последние, по желанию, могут стать членами адвокатских коллегий, получив право на осуществление именно адвокатской деятельности, а адвокаты, сохраняя свой статус, могут выполнять функции, которые раньше выполнялись только юрисконсульты.

Во Франции в соответствии с моделью «ограниченной адвокатской монополии» представительство адвоката обязательно в следующих очень важных судебных учреждениях: в трибуналах большой инстанции, апелляционных судах, Кассационном суде. Адвокатская монополия не распространяется на низшие звенья судебной системы, а именно в судах малой инстанции. Иные лица могут выступать договорными представителями лишь в случаях, предусмотренных законом (профсоюзы, ассоциации и потребительские организации могут быть представлены их членами; в трудовых судах интересы работников разрешено представлять, помимо адвокатов, уполномоченным профессиональных союзов).

Несмотря на то, что во Франции установлена адвокатская монополия на оказание юридических услуг на профессиональной основе, по сравнению с другими государствами ЕС данная страна, с показателем 1 адвокат примерно на 1200 человек населения, не является лидером в этой области. Интересен тот факт, что она находится позади Швейцарии (1 адвокат на 900 человек), Германии (1 адвокат на 550 человек), а уж тем более Италии и Испании (1 адвокат примерно на 300 человек) [14].

*Германия.* В настоящее время в немецком гражданском процессе представителями стороны в основном являются адвокаты. Правовое положение адвоката регулируется Федеральным положением об адвокатах (BRAO) от 01.08.1959 г., модернизированное — новеллами 1994 и 1998 гг. В соответствии с § 1 BRAO адвокат является независимым органом судопроизводства. То есть в обязанности адвоката входит не только представление своего доверителя, но и контроль за надлежащим ходом процесса (например, адвокат обеспечивает дачу стороной правдивых показаний). Согласно § 3 BRAO адвокат — это профессиональный независимый консультант и представитель по всем правовым вопросам [15].

В Германии адвокатская монополия обычно не распространяется на низшие звенья судебной системы. Так, согласно гражданскому процессуальному кодексу Германии участие адвоката в процессе обязательно, также предусмотрена возможность проведения судебного следствия без его участия. Возможность самостоятельного представления интересов в процессе дана стороне в участковых судах, которые являются низшим звеном судебной системы в Германии, судах по трудовым делам, рассматривающим споры между работником и работодателем, в семейных судах, образованных при участковых судах, и т.п. Помимо самостоятельного ведения дела в вышеупомянутых судах, стороны могут поручить представление своих интересов любому лицу, обладающему процессуальной дееспособностью [16].

Но из этого правила имеется исключение: согласно § 23 Закона о судостроительстве в ФРГ участие адвокатов в участковых судах, судах по семейным делам обязательно по особо важным, сложным делам [17].

*Великобритания.* В Великобритании право представлять интересы в суде дано далеко не всем юристам. Занимающиеся юридической практикой лица делятся на следующие категории: солиситоры (юрист общего профиля) и барристеры (аналогично адвокатам). Солиситоры, число которых составляет примерно 55 тысяч, выполняют роль юридических советников, подготавливающих для барристера досье по делу. Сами же они могут выступать лишь в нижестоящих судах. Важной сферой деятельности солиситоров является семейное право. Барристеры являются представителями английской деловой элиты и играют заметную роль в политической жизни, выступая адвокатами по большинству крупных дел в судах. Барристеры обладают монопольным правом выступать в Высоких судах. Всего насчитывается около 6500 барристеров [18].

*США.* Представлять интересы клиентов в американских судах имеет право только лицензированный адвокат (*attorney*), получивший профессиональное образование в университете, аккредитованном Ассоциацией американских юристов (*American Bar Association, ABA*), успешно сдавший экзамен, обладающий соответствующими моральными качествами, а также постоянно повышающий свою квалификацию. Оказание подобного рода услуг нелицензированными адвокатами квалифицируется как преступление. При этом адвокат имеет право представлять интересы своего клиента в суде только того штата, в котором ему была выдана лицензия.

В каждом штате имеется ассоциация адвокатов штата. В большинстве штатов установлено обязательное членство в ассоциации для всех лиц, допущенных к адвокатской практике. Однако в ряде штатов для занятия адвокатской деятельностью не обязательно быть членом ассоциации адвокатов [19].

*Беларусь.* Адвокатская монополия в Беларуси по представительству в судах действует с принятием Закона от 2011 г. «Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Республике Беларусь». Согласно п. 2 ст. 26 «Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Республике Беларусь» профессиональная защита прав и интересов клиентов по уголовным, гражданским делам, делам, возникающим из хозяйственных (экономических) споров, и делам об административных правонарушениях в общих и хозяйственных судах, органах, ведущих уголовный или административный процесс, осуществляется только адвокатами. Нормы, соответствующие приведенному положению, нашли отражение и в процессуальном законодательстве Республики Беларусь: Уголовно-процессуальный кодекс (ст.58), Гражданский процессуальный кодекс (ст.72), Хозяйственный процессуальный кодекс (ст.77). До принятия Закона 2011 г. представлять интересы коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей в хозяйственном процессе были вправе также лица, имеющие свидетельство об аттестации и оказывающие юридические услуги самостоятельно в качестве индивидуального предпринимателя либо работающие на основании трудового договора в специализированной коммерческой организации. Для оказания юридических услуг такие индивидуальные предприниматели или организации должны были получить лицензию Министерства юстиции.

Относительно введения адвокатской монополии в РБ отмечаются негативные стороны. Форсированное государством объединение адвокатов, юридическая помощь которых никогда не относилась к предпринимательской деятельности, и лицензиатов, чьи юридические услуги всегда относились к предпринимательской деятельности, ведет к коммерциализации. Велика вероятность, что те, кто воспринимал свои услуги сугубо как бизнес, теперь будут реализовывать такое отношение к своей деятельности в статусе адвокатов, размывая нравственные основы адвокатской профессии, суть которой состоит не только в получении дохода, но и в служении обществу [20].

## Выводы

Таким образом, на основании проведенного анализа можно сделать вывод о том, что установление адвокатской монополии на осуществление представительства по гражданским делам в условиях Республики Казахстан представляется преждевременным. Анализ отдельных вопросов участия адвоката в гражданском процессе через призму действующего законодательства РК, зарубежного опыта и современных тенденций развития данного института показал, что в целом система защиты прав и субъективных интересов должна гармонично развиваться с учетом реалий правовой системы.

## Список литературы

- 1 Быть или не быть адвокатской монополии в Казахстане решали юристы и адвокаты в Астане. — [ЭР]. Режим доступа: <https://www.zakon.kz/4798241-byt-ili-ne-byt-advokatskoj-monopolii-v.html>.
- 2 Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 31 октября 2015 г. — [ЭР]. ИПС «Әділет». Дата доступа: 16.08.16.
- 3 Конституция Республики Казахстан от 30 августа 1995 г. — [ЭР]. ИПС «Әділет». Дата доступа: 16.08.16.
- 4 Закон Республики Казахстан «О профессиональных союзах» от 27 июня 2014 г. — [ЭР]. ИПС «Әділет». Дата доступа: 16.08.16.
- 5 Гражданский кодекс Республики Казахстан от 27 декабря 1994 г. — [ЭР]. ИПС «Әділет». Дата доступа: 16.08.16.
- 6 Закон Республики Казахстан «О Национальной палате предпринимателей Республики Казахстан» от 4 июля 2013 г. — [ЭР]. ИПС «Әділет». Дата доступа: 16.08.16.
- 7 Закон Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам дальнейшего упрощения отправления правосудия, снижения бюрократических процедур» от 17 ноября 2014 г. — [ЭР]. ИПС «Әділет». Дата доступа: 16.08.16.
- 8 Всеобщая декларация прав человека от 10 декабря 1948 г. — [ЭР]. ИПС «Әділет». Дата доступа: 16.08.16.
- 9 Международный пакт о гражданских и политических правах, совершенный в Нью-Йорке 16 декабря 1966 г. — [ЭР]. ИПС «Әділет». Дата доступа: 16.08.16.
- 10 Европейская Конвенция о защите прав человека. — [ЭР]. Режим доступа: Официальный сайт Европейского суда по правам человека. [http://www.echr.coe.int/Documents/Convention\\_RUS.pdf](http://www.echr.coe.int/Documents/Convention_RUS.pdf). Дата доступа: 16.08.16.
- 11 Об итогах отправления правосудия в Республике в 2015 г. — [ЭР]. Режим доступа: <http://sud.gov.kz/rus/content/analiticheskie-doklady-i-obzory-informacionnogo-haraktera-o-deyatelnosti-sudov-v-tom-chisle>. Дата доступа — 19.06.2016.
- 12 *Шереметова Г.С.* Право на бесплатную юридическую помощь в гражданском процессе: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. — Екатеринбург, 2014. — 30 с.
- 13 Путеводитель по урегулированию споров. Памятки, подготовленные МЮ РК для граждан РК // Режим доступа: Официальный сайт Информационно-правовой системы НПА РК «Әділет». <http://adilet.zan.kz/upload/gci/memo2.pdf>. Дата доступа: 20.06.2016.
- 14 Международный опыт адвокатуры Франции. — [ЭР]. Режим доступа: [http://www.mcca.su/our-news/mezhdunarodnyj\\_opyt\\_advokatury\\_francii/](http://www.mcca.su/our-news/mezhdunarodnyj_opyt_advokatury_francii/). Дата доступа: 17.06.2016.
- 15 Bundesrechtsanwaltsordnung §1, §3. — [ЭР]. Режим доступа: Официальный сайт Федерального министерства юстиции и защиты прав потребителей <https://www.gesetze-im-internet.de/brao/>. Дата доступа: 17.06.2016.
- 16 Code of Civil Procedure § 78, 79. — [ЭР]. Режим доступа: Официальный сайт Федерального министерства юстиции и защиты прав потребителей [https://www.gesetze-im-internet.de/englisch\\_zpo/index.html](https://www.gesetze-im-internet.de/englisch_zpo/index.html). Дата доступа: 17.06.2016.
- 17 Courts Constitution Act. — [ЭР]. Режим доступа: Официальный сайт Федерального министерства юстиции и защиты прав потребителей [http://www.gesetze-im-internet.de/englisch\\_gvg/index.html](http://www.gesetze-im-internet.de/englisch_gvg/index.html). Дата доступа: 17.06.2016.
- 18 Адвокатура в Великобритании. — [ЭР]. Режим доступа: <http://kushnerenko.com.ua/advokatura-v-velikobritanii/>. Дата доступа: 17.06.2016.
- 19 Адвокатура США. — [ЭР]. Режим доступа: <http://www.law-corporation.ru/lawyers/advokatura-ssha>. Дата доступа: 18.06.2016.
- 20 Комментарий к Закону Республики Беларусь от 30 декабря 2011 г. «Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Республике Беларусь». — [ЭР]. Режим доступа: [http://www.lawtrend.org/wp-content/uploads/2014/07/advokat\\_1.pdf](http://www.lawtrend.org/wp-content/uploads/2014/07/advokat_1.pdf). Дата доступа: 20.06.2016.

В.Т. Қоныс, С.Ж. Әбдрахманова, А.Т. Бекен

## Азаматтық процеске адвокат қатысуының кейбір мәселелері

Мақалада азаматтық істер бойынша кәсіби түрде өкілдік ету институтын енгізу қажеттілігін айқындау мақсатында адвокаттың азаматтық процеске қатысу мәселесі талданды. Осы мақсатқа қолжеткізуде авторлар өкілдік ету институтын қолданыстағы заңнама, шетелдік тәжірибе және берілген институттың қазіргі кездегі даму тенденцияларының аясы тұрғысынан келді. Нәтижесінде олар азаматтық істер бойынша өкілдік етуді жүзеге асыруға монополия орнатудың әлі ерте екендігіне көз жеткізді, себебі жалпы құқықтар мен субъективті мүдделерді қорғау жүйесі құқықтық жүйенің шынайы болмысы ескеріле отырып, үйлесімді дамуы тиіс. Сонымен қатар Қазақстан Республикасының адвокаттық қызмет жөніндегі заңнамасын жетілдіру бойынша заңшығармашылық жұмыста, сондай-ақ адвокаттың азаматтық процеске қатысуы саласындағы ғылыми зерттеулерде қолданылуы мүмкін екенін баса айтты.

V.T. Konussova, S.Zh. Abdrakhmanova, A.T. Beken

## Some issues of lawyers' participation in the civil proceedings

The article makes an attempt to analyze the issue of the lawyers' participation in civil proceedings to determine the need of introduction of the professional representation institute in civil cases. To achieve this, the authors analyze the institute of representation under instructions through the prism of the legislation in force, foreign experience and modern trends in the development of this institution. According to the results of the analysis the authors come to the conclusion that in conditions of the Republic of Kazakhstan it seems premature to establish the lawyers' monopoly on the representation in civil cases, because generally human rights and subjective interests protection system should develop harmoniously with consideration of the realities of the legal system. The results of research received in this article may be used in the lawmaking work on the improvement of legislation of the Republic of Kazakhstan on the lawyers' practice, as well as in scientific research in the field of lawyers' participation in the civil proceedings.

### References

- 1 *Lawyers and advocates decided in Astana to be or not to be an advocate monopoly in Kazakhstan*, [ER]. Access mode: <https://www.zakon.kz/4798241-byt-ili-ne-byt-advokatskojj-monopolii-v.html>.
- 2 Civil Procedure Code of the Republic of Kazakhstan dated 31 October, 2015, [ER]. LIS «Adilet». Access date: 16.08.16.
- 3 The Constitution of the Republic of Kazakhstan dated 30 August, 1995, [ER]. LIS «Adilet». Access date: 16.08.16.
- 4 The Law of the Republic of Kazakhstan «On professional unions», dated 27 June, 2014, [ER]. LIS «Adilet». Access date: 16.08.16.
- 5 Civil Code of the Republic of Kazakhstan, dated 27 December, 1994, [ER]. LIS «Adilet». Access date: 16.08.16.
- 6 The Law of the Republic of Kazakhstan «On National Chamber of entrepreneurs of the Republic of Kazakhstan», dated 4 July, 2013, [ER]. LIS «Adilet». Access date: 16.08.16.
- 7 The Law of the Republic of Kazakhstan « On amendments and additions to some legislative acts of Kazakhstan on further simplification of the administration of justice, reducing bureaucratic procedures», dated 17 November, 2014, [ER]. LIS «Adilet». Access date: 16.08.16.
- 8 The Universal Declaration of Human Rights, dated 10 December, 1948, [ER]. LIS «Adilet». Access date: 16.08.16.
- 9 International Covenant on Civil and Political Rights, concluded in New-York on 16 December 1966, [ER]. LIS «Adilet». Access date: 16.08.16.
- 10 European Convention on Human Rights, [ER]. Access mode: The official website of the European Court of Human Rights. [http://www.echr.coe.int/Documents/Convention\\_RUS.pdf](http://www.echr.coe.int/Documents/Convention_RUS.pdf). Access date: 16/08/16.
- 11 On the results of the administration of justice in the Republic of Kazakhstan in 2015, [ER]. <http://sud.gov.kz/rus/content/analiticheskie-doklady-i-obzory-informacionnogo-haraktera-o-deyatelnosti-sudov-v-tom-chisle>. Access date: 19/06/2016.
- 12 Sheremetova G.S. *The right to free legal aid in civil proceedings*: thesis abstract on accepting a scientific degree of candidate of legal sciences, Ekaterinburg, 2014, 30 p.
- 13 Guide on disputes resolution. Memos prepared by MJ RK for RK citizens. Access: Official Website of Legal information system of Regulatory Legal Acts of the Republic of Kazakhstan «Adilet». <http://adilet.zan.kz/upload/gci/memo2.pdf>. Access Date: 20.06.2016.
- 14 France advocacy experience, [ER]. Access mode: [http://www.mcca.su/our-news/mezhdunarodnyj\\_opyt\\_advokatury\\_francii/](http://www.mcca.su/our-news/mezhdunarodnyj_opyt_advokatury_francii/). Access date: 17.06.2016.
- 15 Bundesrechtsanwaltsordnung §1, §3, [ER]. Access mode: The official website of the Federal Ministry of Justice and the protection of consumers' rights. <https://www.gesetze-im-internet.de/brao/>. Access date: 17.06.2016.



- 16 Code of Civil Procedure § 78, 79, [ER]. Access mode: The official website of the Federal Ministry of Justice and the protection of consumers' rights. [https://www.gesetze-im-internet.de/englisch\\_zpo/index.html](https://www.gesetze-im-internet.de/englisch_zpo/index.html). Access date: 17.06.2016.
- 17 Courts Constitution Act, [ER]. Access mode: The official website of the Federal Ministry of Justice and the protection of consumers' rights [http://www.gesetze-im-internet.de/englisch\\_gvg/index.html](http://www.gesetze-im-internet.de/englisch_gvg/index.html). Access date: 17.06.2016.
- 18 *Advocacy in Great Britain*, [ER]. Access mode: <http://kushnerenko.com.ua/advokatyra-v-velikobritanii/>. Access date: 17.06.2016.
- 19 *USA advocacy*, [ER]. Access mode: <http://www.law-corporation.ru/lawyers/advokatura-ssha>. Access date: 18.06.2016.
- 20 Commentary on the Law of the Republic of Belarus «On Advocacy and Legal Practice in the Republic of Belarus» dated December 30, 2011, [ER]. Access mode: [http://www.lawtrend.org/wp-content/uploads/2014/07/advokat\\_1.pdf](http://www.lawtrend.org/wp-content/uploads/2014/07/advokat_1.pdf). Access date: 20.06.2016.

Репозиторий КАРГУ

G.B. Assetova<sup>1</sup>, R.Yu. Mamedov<sup>2</sup>

<sup>1</sup>*Ye.A. Buketov Karaganda State University;*

<sup>2</sup>*Police Academy of the Ministry of Internal Affairs of Azerbaijan Republic, Baku  
(E-mail: gulnur\_asetova@mail.ru)*

## **The procedure of the reorganization of the legal person as a subject of entrepreneurship**

In the article are reviewed the features of reorganization of the legal person as a subject of private entrepreneurship, the legal forms of reorganization of the legal person, as well as the features of the state registration of the newly established legal person. Particular attention is paid to the question of termination of the legal person through its reorganization, transformation as a way to stop the succession of rights and obligations of the legal person.

*Key words:* business, legal entity, reorganization, consolidation, merger, division, separation, transformation of state registration of legal succession.

Business entities is the largest groups of legal entities. The development of the legal entity of the Institute and the construction of the property is known to be displayed in public, such as the participants of the pre-production based on the needs of the developing economic environment. The social construction of social and economic relations, who is in the midst of legal recognition.

This property is a legal entity, has the right of economic management or operational management of separate property and those responsible for the obligations of the property on behalf of their property and non-property rights and obligations, which are to be carried out, an entity that can sue and be sued.

Economic activity in the way of an effective legal structure of legal entities. Free under the law, the property is a separate organization developed one of the main participants in the trade. At the same time, their origin, development and functioning of the economic mechanism is determined by the type *üstemililigimen* economy. In this regard, the narrowed or expanded their networks of legal entities or other types appear or disappear.

Terminated in connection with its reorganization and liquidation of the legal entity. Reorganization of the legal entity shall be carried out in the following forms:

The combination of a number of legal entities;

– Connected to one or more legal entities to another;

– Divided into a number of voluntary organizations, the legal entity;

(To stop the activities of its own) of one or more of the new legal entity separate legal entities;

– Changes in the legal form of legal entity to another.

At the same time, taking into account the issue of termination of the temporary law. During the reorganization of the legal rights and obligations of all or half of the right to be transferred to other entities. The reorganization of legal entities by the merger of several individual *uyım-dardıñ*, together with the other legal entities, divided into several legal entities, organizations and other legal entities and other legal entities from the entity or exit from the change of the legal form of legal entities will be carried out. A decision by the members of the re-organization of legal entities. According to the agreement, but may be forced reorganization of commercial organizations in accordance with the law, paragraph 3 of Article 45 of the Civil Code. Paragraph 1 of Article 45 of the Civil Code envisages other forms of reorganization in five of the reorganization of legal entities, irrespective of the form of merger, consolidation, division, separation, transformation.

The purpose of the article as a form of termination of a legal entity is to consider the specifics of the re-organization of the legal entity. In order to write a research paper as a method to study the legislative and subordinate acts, regulations, domestic and foreign well-known lawyers, monographs, and periodicals were used. Methodology methods of legal research as the basis of the historical, legal, law, comparative law and the legal system was guided by the methods of analysis of the phenomena studied.

The reorganization of the business which is the subject of a legal entity of the Republic of Kazakhstan taking into account the peculiarities of business established by the Code and the laws of the Republic of Kazakhstan, carried out in accordance with the Civil Code of the Republic of Kazakhstan [1]. The

reorganization of the legal entity (consolidation, merger, division, separation, transformation) of the body authorized by the owner or the owner of the property, the founders (participants), as well as the decision of the body authorized by the constituent documents of a legal entity under the laws of the Republic of Kazakhstan by a decision of the judicial authorities.

Add two or more legal entities will be stopped on the basis of their legal entity is registered. When legal persons of their property in accordance with the Act on the rights and obligations of each of the newly formed entity.

Combination with one or more legal entities shall be terminated on the basis of their broad new legal entities, it is their legal successor.

In the distribution of a legal entity shall be terminated on the basis of two or more legal entities organized. In accordance with the allocation of property rights and obligations of the legal entity from the children of the newly created entity.

From the split-off of one legal entity is divided into two or more legal entities, the initial toqta-tilmaydı legal entity. Therefore, it is starting to go through the re-registration of a legal entity, and the need to register the newly established legal entity from the state.

Organizational and legal form of legal entity to another, a change in the transition will be carried out [2; 119, 120].

May provide for other forms of reorganization of the legislation of the Republic of Kazakhstan. Legal entity — the voluntary pension fund, insurance (reinsurance) organization, the Insurance Payments Guarantee Fund, a special purpose company reorganization of pension, insurance, and insurance services, Insurance Payments Guarantee Fund, as provided for by the legislation on project financing and securitization is carried out, taking into account the specifications. The reorganization of the joint-stock companies established by the law on joint-stock companies of the Republic of Kazakhstan will be carried out taking into account the specifics.

Reconstruction may be voluntary or forced. In the cases provided by the law forced the reconstruction can be carried out in accordance with the decision of the court. If the owner of the property of a legal entity, an authorized body, the creation of the founders of the foundation documents of the legal entity or the legal reorganization of the judicial authority of the person authorized to carry out within the time period established by the decision of the court to appoint a manager of the legal entity and provide the implementation of the re-establishment of a legal entity. Since the appointment of a legal entity management control of the powers transferred to him. Courts are acting on behalf of a legal entity, and the balance of the distribution resulting from the reorganization of a legal entity shall submit to the approval of the constituent documents with the court [3]. Newly approved by the court, these documents will be the basis for state registration of legal entities. With the exception of a legal entity established in the form of re-unification of the newly formed legal entity shall be deemed to be re-created from the date of registration. Other legal entity by a legal entity, a legal person connected to the closing of the reorganization of the business are included in the national register of identification numbers shall be deemed to be reorganized from the moment of their first.

All of these cases, at least one legal entity, other than as set service is down, but not stop all of its rights and obligations, on the other hand, the newly created legal entities (legal entity) tāritibimen succession, and the universal (his in all cases ) switches. Is carried out in succession, or the newly created (Legend) and legal entities in this case is transferred to the rest of the legal rights and obligations. Consequently, the establishment of a universal right to a legal entity will attracting property law (it is terminated and a new legal entity in the future rather than to the lack of connection and transformation) [4; 13].

In addition, the whole system (subscription) transform not only how to be terminated, but also may be due to the emergence of legal entities. Such a reorganization in the form of the termination of the legal entities (up) the occurrence of natural or legal persons, or otherwise (the merger, division, transformation). In addition to the Russian law, at the time of the occurrence or termination of the legal entities is unknown.

When the legal entities carrying out the rights and obligations of each of them, according to the document transferred to the newly formed entity. When the two are combined in a single legal entity legal entity for the combined entity's rights and obligations in accordance with the recent changes to the document. The balance of the distribution of the rights and obligations of the legal entity in the distribution of its newly established legal entities in accordance with the switch. When one or more separate legal entities from the legal entity, in accordance with the distribution of the balance transferred to the reorganization of the legal rights and obligations of each of them. A change in the legal entity in the form of one of the other type of

legal entity (the change in the legal form) for the reorganization of the legal rights and obligations transferred to the newly established legal entity according to the document.

Is to change the conditions of the reorganization of a legal entity, the legal entity that is formally suspended, on the basis of the property may be another legal entity. In fact, the property only as a legal entity in its approach «clothing» (organizational-legal form) will continue to exist only through the change. Changes in the existing legislation, in some cases, depending on the type of use in order to change the status of a legal entity, a commercial entity, a non-profit legal entity change or vice versa. Thus, the joint-stock company may change in the not-for-profit organizations, and the latter (institutions, associations and unions) can be changed to any society: the state or local government agencies can be changed to a state enterprise. 80 th and 90 th years of the twentieth century state-owned property at the end of the (privatization in the form of light) denationalization is used as a change of employees in state-owned enterprises and collective enterprises.

Usually founders decision on the reorganization of the legal entity or the decision of the body authorized by the founding documents is carried out on a voluntary basis, for example, the decision of the general meeting of its members. Merger, acquisition, reorganization of the transformation in the form of voluntary prior consent of the state authorities in the cases provided for by law, can be carried out on the basis of [5; 161]. For example, the economic entities in the commodity market, which may occur in the event of a priority to control the appearance of the antitrust authorities will be required to obtain such consent.

Directly to the competent public authority in cases provided for by law and by the decision of the court in the form of separation and extraction of reorganization may be forced out. The reorganization of the legal rights and obligations of the person's property when combined with the newly formed legal entity, or — in the case of land allocated in accordance with the transfer act and — changes in the balance sheet in accordance with the distribution. All of the legal entity of the transfer act and separation balance sheet credit customers and borışqorlarına all obligations, including the right to dispute obligations of the parties shall be subject to the rules of succession. The act of selling and distribution of the balance of the legal owner of the property of the person or legal entity and approved by the constituent documents of the time, the body that made the decision on the establishment of a new registration of legal persons or legal entities that have a specific foundation for the introduction of changes to the documents they submitted together with the founding documents. Together with the founding documents of the relevant act or conduct tapsırılmawı the balance of the distribution, as well as the absence of rules on the right of succession to the obligations of the new legal entity shall result in a denial of state registration of legal entities.

Unless otherwise specified in the decision on the reorganization of the legal documents or property (rights and duties) from the date of registration of the legal successor, he switches to [3]. The balance of the distribution of the Act and discussed the reorganization of legal entities in respect of debtors and their creditors, including all of the tasks necessary to ensure the objectives ability of the law [6; 10]. The provisions of this law is to ensure äbebap character of being carried out. During the re-establishment of legal entities to prevent the disappearance of most of the requirements of the creditors of all that has been founders forward.

A person who has taken a decision on the reorganization of the law and the authorities must be in writing to the creditors, and the latter, to the announcement, independent of the implementation of the tasks in accordance with the terms of termination and shall have the right to demand compensation for the damage. The rules of the newly created legal entities form a creditors' interests and the rights guaranteed by the law. If this law to apply multilateral lender and the balance allocated to the act of a legal person must be determined on the basis of the ability to switch from the right. For reconstruction after the approval of the documents mentioned in the decision-making bodies and individuals, they must be submitted for state registration of the documents of the founders of the new legal entity. If so, the balance allocated to the legal successor to the ability to identify the basic task of diamond tools, the newly created as a result of division or separation is the responsibility of legal entities to creditors. Thus, in the course of the reorganization of legal entities, is to protect the interests of the multilateral creditors.

From the moment of state registration of legal entities of a legal person shall be deemed to be re-created, re-write the state register of legal entities on termination of a legal entity shall be calculated from the date of completion is included. Such registration by the law on the state registration of legal entities, executed in accordance with the rules.

During the reorganization, which represents the passage of one legal entity to another legal entity, a document that defines a set of rights and obligations is aktı or distribution of the balance sheet. Certificate