

олардың басты қызмет орны әр түрлі мемлекеттерде орналасқан және тауарды экспорттауға және импорттауға арналған өтеулі шарттар деген ұғым қалыптасады.

Тараптар сыртқы экономикалық мәмілелерді реттеу кезінде шетел құқығын таңдауға және сыртқы экономикалық мәміледен туындайтын дауды шетелдік арбитраждың қарауына беруге құқығы бар. Қатысушылардың арасында қолданылатын құқық туралы келісім болмаған жағдайда, қатысушылар коллизиялық норманы таңдауға мүмкіндігі бар және осы мәселе сыртқы экономикалық мәмілені анықтау үшін қажет.

Сыртқы экономикалық мәмілелерді жасасу ерекшеліктері, сыртқы экономикалық мәмілелерді реттеудің мемлекеттік емес нысандарын, шетел құқығын қолдану және сыртқы экономикалық дауларды халықаралық арбитраждың қарауына беру сияқты сыртқы экономикалық мәмілелердің белгілері қазіргі таңда Қазақстан Республикасының қолданыстағы заңнамасында сыртқы экономикалық мәміленің анықтамасын енгізуді қажет етеді. Себебі сыртқы экономикалық мәмілелер Қазақстан Республикасының сыртқы экономикалық қатынастарын дамытуда маңызды рөл атқарады.

Әдебиеттер тізімі:

1 Ахмадиева Г.Д. Правовое регулирование внешнеэкономических контрактов в Республике Казахстан. – Алматы, 1996.- 231 с.

2 Қазақстан Республикасының Азаматтық кодексі 27 желтоқсан 1997 ж. (жалпы бөлім). // http://adilet.zan.kz/kaz/docs/K940001000_

3 Басин Ю.Г. Недействительность сделок по Гражданскому Кодексу Республики Казахстан. Алматы, 2004. – 452 с.

4 Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик от 31 мая 1991 г. // СПС «Параграф», 2017.

5 Қазақстан Республикасының Конституциясы 1995 жылы 30 тамызда республикалық референдумда қабылданды // http://adilet.zan.kz/kaz/docs/K950001000_

6 Богуславский М.М. Международное частное право. Учебник. – М.: Международные отношения, 1994. - 342 с.

7 Садилов О.Н. Правовое регулирование отношений во внешней торговле СССР. Монография. Ч. 1. - М., 1985. – 192 с.

8 Кулагин М., Мусин В.А. Международные торговые контракты. Учебное пособие - Л.: Изд-во ЛГУ, 1986. – 152 с.

9 Шмиттгофф К. Экспорт: право и практика международной торговли. - М.: Юридическая литература, 1993. - 803 с.

10 Венская конвенция о договорах международной купли-продажи товаров: Комментарий / Авт. кол.: М.М. Богуславский, Н. Г. Вилкова, А. М. Городисский и др. – М.: Юрид. лит., 1994. - 315 с.

11 Зыкин И.С. Внешнеэкономические операции: право и практика. – М.: Международные отношения, 1994. - 304 с.

12 Дегтярева О.И. Организация и техника внешне торговых операций. – М.: Юридическая литература, 1992 - 416 с.

ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

Ревазова И.В., магистрант юридического факультета КарГУ им. академика Е.А. Букетова

Институт представительства можно назвать достаточно молодым по меркам мировой истории. На ранних стадиях развития человеческой культуры участники судебных разбирательств должны были самостоятельно присутствовать при судопроизводстве, и те редкие случаи представительства, зафиксированные в древних источниках, основывались лишь на близких родственных связях – что легко объясняется существовавшим на тот момент низким уровнем развития отношений имущественного характера. Кроме того, немаловажным фактором являлась общераспространенность мировоззрения, в соответствии с которым личность субъекта была неразрывно связана с его юридическими действиями, то есть деяния человека признавались именно его деяниями только в случае их совершения лично этим человеком. В результате один и тот же поступок мог квалифицироваться совершенно по-разному в зависимости от того, кто его совершил. Бесспорно,

лучшим образом первые этапы становления судопроизводства характеризует возникшая в то время римская фраза «*nemo alieno nomine lege agere potest*», суть которой в том, что никто не может действовать от чужого имени [1, 27].

Однако с развитием гражданского оборота придерживаться подобной позиции становилось все менее эффективным, и римское право признало неудобство ведения дел при запрете на участие представителей. Особенно показательным это отслеживается в известном гражданско-правовом своде «Кодификация Юстиниана», где говорится о возможностях участия в процессе через прокуроров [2, 9]. Но наиболее серьезным катализатором развития института представительства ознаменовался второй век нашей эры – время появления когнаторов и, вскоре после них, – прокураторов, что послужило заметным облегчением процедуры судопроизводства.

Тем не менее стоит отметить, что при очевидных положительных моментах дозволения на участие представителей стал заметен и тот факт, что сама система права стала более сложной, в связи с чем возникла необходимость не просто возможности участия третьего лица, а именно человека, обладающего специальными знаниями. Таким образом, судебное представительство стало промыслом отдельного сословия людей, и начиная с четвертого века в римских законодательных актах появляется такой термин как «*consortium advocatorum*», который означает «сословие адвокатов» [3, 123]. Появление адвокатуры стало ключевым толчком развития представительства в гражданском судопроизводстве.

Но не смотря на многовековую историю института представительства в настоящее время все еще возникают вопросы, разрешение которых требует внесения ясности и доработки в действующее законодательство, а также переосмысления существующих правовых норм.

Актуальность рассматриваемого вопроса обусловлена необходимостью проведения анализа сложившихся проблем в этой сфере, в связи с чем необходимо в первую очередь определить понятие и особенности современного представительства, основания его возникновения, а также раскрыть полномочия, предоставляемые представителям в нашей стране. В результате станет возможно сформировать предложения по изменению и дополнению казахстанского законодательства и определить направления в повышении качества современного правосудия и укреплении конституционных гарантий.

Основной закон государства устанавливает, что каждый обладает правом судебной защиты и может получить квалифицированную юридическую помощь [4]. В рамках данных гарантий, во-первых, должны быть сформированы критерии для определения уровня профессионализма юристов, а во-вторых, необходимо создать условия для их подготовки и развития квалификации. Обращение к представителю, низко осведомленного со спецификой работы в суде, не обладающего нужными навыками и знаниями, создает высокий риск несовместимости предоставляемых услуг с гарантией получения квалифицированной юридической помощи.

Одно из распространенных понятий представительства состоит в том, что это правоотношение, согласно которого одно лицо (представитель) выступает от имени другого (представляемого) лица и создает, изменяет, прекращает для него обязанности и права [5, 545].

В Республике Казахстан установлено, что вести свои судебные дела можно как лично, так и через представителей. Полномочия на ведение дела в суде основываются на доверенности, законодательстве, судебном решении либо административном акте [6]. В настоящий момент следует обратить внимание на представительство, которое происходит согласно оформленной надлежащим образом доверенности – т.е. на представительстве по поручению.

Законодательством Казахстана определены принципы осуществления гражданского судопроизводства, одним из которых является принцип равенства всех перед законом и судом. Кроме того, установлен принцип состязательности и равноправия: в соответствии с ним стороны наделены равными возможностями для отстаивания позиции, которую участвующие в деле лица определяют самостоятельно [6]. Таким образом, можно сделать вывод, что зачастую исход дела напрямую зависит от выбора средств и способов отстаивания положения, и немаловажным фактором в этом является квалификация представителя.

Сегодня в гражданском судопроизводстве представительство по поручению может осуществляться адвокатами [7], работниками юридических лиц, уполномоченными профессиональных союзов и организаций, одним из соучастников и другими лицами, имеющими высшее юридическое образование. Про последнюю группу представителей стоит отметить, что недавнее изменение законодательства и введение необходимости наличия юридического образования стало безусловным фактором улучшения института представительства. Однако, следует обратить внимание, что отсутствие данного требования для представителей, действующих на основании

закона и учредительных документов, является одной из причин низкого уровня оказываемого представительства.

Тем не менее, окончание юридического факультета – не достаточное основание подтверждения подготовленности представителя и уверенности в получении действительно качественной помощи [8]. Наличие должной квалифицированности можно определить при существовании точных критериев, которые предъявляются к представителю. Для поиска способов разрешения ситуации будет целесообразным обратить внимание на сложившуюся международную практику.

В Германии представительство может осуществляться только членом адвокатуры, а также в зависимости от суммы иска и юрисдикции установлены ситуации, когда доверитель должен лично предстать в суде. В Италии и Испании можно обойтись без привлечения профессионала только в случае, если спор происходит в рамках менее установленной законодательством суммы [9]. В Соединенных Штатах Америки после завершения юридического образования для возможности участия в судебных делах необходимо получить допуск к частной практике, который происходит на базе экзамена, проводимого специальной комиссией, состоящей из практикующих в заявляемом штате юристов.

Таким образом, одним из вариантов решения существующих в Казахстане проблем представительства может стать запрет на участие в суде без наличия адвокатской лицензии.

Однако в сегодняшних реалиях адвокатуры такой кардинальный шаг может не только пресечь участие в суде неквалифицированных лиц, но вместе с тем и вызвать ряд серьезных новых проблем.

Во-первых, количество практикующих адвокатов не будет покрывать современных потребностей населения, что заметно скажется на доступности получения юридической помощи.

Во-вторых, не следует забывать, что между адвокатами и частными юридическими компаниями существует серьезные различия. Последние выделяются другими подходами и психологией. Они – участники отношений рынка. Упразднение возможностей их участия в суде ставит под удар большое количество бизнес-сообществ и иностранных инвесторов.

Отсюда следует, что возможно будет более приемлемым не совершать столь радикальный шаг и обратиться для поиска путей разрешения в другие специфические профессиональные сферы, которые уже успешно функционируют на территории Казахстана.

Хорошим примером является ведение бухгалтерского учета и составление финансовой отчетности. Действующим законодательством предусмотрено, что руководство юридических лиц, индивидуальные предприниматели могут принять решение о передаче данной деятельности специализированным организациям либо профессиональному бухгалтеру, то есть физическому лицу, которое имеет сертификат профессионального бухгалтера и состоит в профессиональной организации [10]. Именно привлечение проверенных специалистов позволяет реализовывать принципы и качественные характеристики бухгалтерского учета и финансовой отчетности.

Таким образом, по аналогии, можно ввести сертификацию судебных представителей. Для контроля за соблюдением профессиональных правил следует создать саморегулируемую организацию, которая будет обладать правом предоставлять уполномоченному органу рекомендации об аннулировании сертификата при нарушении представителем норм единого для всех представителей стандарта оказания судебного представительства.

Кроме того, стоит учитывать, что подобные нововведения могут положительно отразиться и на законном представительстве, так как нередко ситуации, когда законные представители недееспособных и несовершеннолетних лиц могут сами вызывать нарушения прав своих представляемых, игнорируя позицию подопечных и злоупотребляя правом. В таких случаях введение обязанности присутствия квалифицированного специалиста значительно повысит качество представления интересов столь уязвимой категории лиц.

При всех видимых улучшениях, которые могут быть обеспечены внедрением второго варианта разрешения проблемы, стоит учитывать, что в результате потребуются внесение серьезных изменений в различные нормативные акты и даже аннулирование некоторых из них.

Какой бы не был выбран путь по ограничению числа лиц, имеющих возможность представлять интересы в суде, надо не упускать из виду положение некоторых категорий лиц, например, таких как руководители организаций и компаний. Полностью ограничить их в доступе на судебные заседания будет вряд ли разумным подходом в обеспечении полного понимания рассматриваемых ситуаций, в связи с чем необходимо разработать принципы их присутствия в суде.

Практическая значимость решения вопросов в указанных статьях направлена обусловлена высокой актуальностью существующих проблем. При использовании описанных рекомендаций,

которые определенно могут внести вклад в решение дискуссий о представительстве, можно значительно улучшить национальное законодательство.

Игнорируя первое впечатление утопичности вопроса монополизации права на представительство мировая практика показывает, что наиболее развитые страны уже выбрали этот путь, и именно они отличаются более высоким уровнем качества судопроизводства. Не смотря на явные трудности введения изменений в институт представительства в гражданском судопроизводстве необходимость модификаций очевидна, и чем профессиональней будут участвующие в разбирательствах лица, тем раньше можно будет говорить о становлении эффективного правосудия в Казахстане.

Внедрение изменений в сфере представительства в гражданском судопроизводстве по вышеуказанным направлениям сможет способствовать повышению уровня культуры ведения судебных процессов, и это позволит суду направлять больше внимание именно на установление истины при разрешении гражданских дел.

Список литературы:

- 1 Перетерский И.С., Новицкий И.Б. Римское частное право. – М.: КНОРУС, 1999. – 300 с.
- 2 Миринейский А. О царствовании Юстиниана. – М.: Арктос-Вика-пресс, 1996. – 256 с.
- 3 Соловьев С.А. Институт адвокатуры в Древнем Риме: историко-правовой аспект // Молодой ученый. – 2013. – №6. – 567 с.
- 4 Конституция Республики Казахстан от 30.08.1995г. (с изменениями и дополнениями от 10.03.2017г.) // http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1005029
- 5 Додонов В.Н. Большой юридический словарь / [и др.] – М.: Инфра-М, 2001. – 790 с.
- 6 Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан (с изменениями и дополнениями от 11.07.2017г.) // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=34329053
7. Закон Республики Казахстан «Об адвокатской деятельности» от 05.12.1997г. (с изменениями и дополнениями от 08.04.2016г.) // http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z970000195_
8. Концепция проекта Закона Республики Казахстан «О юридической помощи» от 31.08.2017 г. // <http://www.adilet.gov.kz/ru/articles/konceptsiya-proekta-zakona-respubliki-kazahstan-o-yuridicheskoy-pomoshchi>
9. Маттиас Килиан. Представительство в судебных процессах. Сравнительные аспекты и эмпирические выводы. 2016 г. // <https://www.zakon.kz/4825909-predstavitelstvo-v-sudebnykh.html>
10. Закон Республики Казахстан «О бухгалтерском учете и финансовой отчетности» от 28.02.2007г. (с изменениями и дополнениями от 28.12.2016г.) // https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30092011

СТАНОВЛЕНИЕ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ТРУДОВЫХ ОТНОШЕНИЙ В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН

Сакенов С., магистрант юридического факультета КарГУ им. академика Е.А. Букетова

История становления в Казахстане правового регулирования трудовых отношений в общем, и порядка заключения трудового договора в частности, имеет много общего с развитием правового регулирования аналогичных отношений в России, это объясняется тем, что Казахстан длительное время находился в составе Российской империи. Действовавший правовой режим того времени несомненно отразился на трудовом законодательстве нашей страны.

В развитии института трудового договора можно выделить несколько этапов.

Первым является дореформенный этап. Анализируя данный период, нужно отметить, что производство страны в основном основывалось на принудительном труде крепостных крестьян. Довольно слабо была развита заводская промышленность, а законодательство имело черты феодально-крепостнической системы, преобладало народное хозяйство, свободный рынок труда почти полностью отсутствовал. С момента начала деятельности Петра I, а именно с изданием его реформ, историческая наука связывает начало развития крупной промышленности. К фабрикам прикрепляли крепостных крестьян, а в качестве рабочей силы привлекали нищих, бродяг, преступников. Л.С. Таль, рассматривая законодательство этой эпохи, отмечал, «они руководствовались в гораздо большей мере полицейскими и финансовыми соображениями, чем