

Список литературы:

1. См. Ведомости Съезда народных депутатов СССР и Верховного Совета СССР, 1991 г., №26, ст. 733. Стр 16
2. Правовой статус некоммерческих организаций в Республике Казахстан. Сборник справочных материалов http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31621123#pos=4;-250
3. Закон Республики Казахстан от 16 января 2001 года № 142-III «О некоммерческих организациях». (с изменениями и дополнениями по состоянию на 05.07.2018 г., ст. 2 http://online.zakon.kz/document/?doc_id=1021519
4. Гражданский кодекс Республики Казахстан: Практическое пособие.- Алматы: ТОО «Издательство «Норма-К», 2017-368 с., ст. 34
5. В. А. Болдырев – Коммерческие и некоммерческие организации : критерии и последствия деления юридических лиц // Право и экономика. – 2013. – № 1. – стр. 9-14.
6. Молодежь и глобальные проблемы современности Том 1 Караганды Болашак-Баспа 2017 стр 149.
7. Юридические критерии разграничения коммерческих и некоммерческих организаций Н.В. Костенко Омск 2012 г., стр. 90

КОНЦЕПЦИЯ СПЕЦИАЛИЗИРОВАННОГО СЕМЕЙНОГО СУДА

Жаскайрат М., к.ю.н., доцент кафедры гражданского и трудового права КарГУ им. академика Е.А. Букетова

Ибраев А.С., магистрант I курса юридического факультета КарГУ им. академика Е.А. Букетова

В Республике Казахстан в период с 2003 по 2006 год был реализован международный проект «Ювенальная юстиция в Казахстане», в рамках которого указом главы государства от 23 августа 2007 года в городах Астана и Алматы образованы первые экспериментальные ювенальные суды. На основании этого опыта суды образованы и функционируют во всех областных центрах и некоторых крупных городах республики. Целью ювенальной юстиции является защита законных интересов и прав несовершеннолетних детей. Физическое и психическое благополучие несовершеннолетних, гарантированное правовыми механизмами, — важнейшая предпосылка к тому, чтобы обществу в будущем иметь молодое поколение, способное полноценно участвовать в политической, экономической и социальной жизни государства. В Казахстане сегодня действует ювенальная адвокатура, ювенальная полиция, прокуроры, специализирующиеся на ювенальных делах. Это - целый комплекс, направленный на защиту интересов несовершеннолетних. Сегодня в ювенальных судах создана дружественная, по отношению к несовершеннолетним, атмосфера[1].

В мировой практике известны преобразования судов ювенальной направленности в семейные суды. Помимо этого существуют страны, в которых семейные суды являются частью судебной системы. Концепция современного семейного суда рассматривает его как суд смешанной, причем комплексной, юрисдикции — уголовной, гражданской, семейной. Изменение ювенальной юстиции путем замены суда для несовершеннолетних семейным судом произошло пока лишь в некоторых странах. Достаточно стабильны судебные системы по делам несовершеннолетних в Италии, Швейцарии, Германии. Не происходит изменений в тех странах, где суды для несовершеннолетних включают в свою юрисдикцию решение охранительно-воспитательных задач (например, опекунские суды в Австрии, Испании, Португалии). Идея создания семейного суда отражает стремление отнести все вопросы, касающиеся подростка-правонарушителя, нуждающегося, как обычно формулируется в соответствующих законах, "в заботе, контроле и защите", к юрисдикции одного определенного судебного органа. Этот орган должен рассматривать не только вопросы, касающиеся правонарушения, совершенного подростком, но и все те, что возникают в судебном процессе в связи с совершенным правонарушением (опека, попечительство, санкции в отношении родителей, споры об имуществе и т.д.). Перечисленные вопросы не относятся к компетенции суда для несовершеннолетних, поскольку относятся к гражданскому судопроизводству. Поэтому в процессе модернизации ювенальной юстиции стали раздаваться голоса в пользу замены суда по делам несовершеннолетних судом гражданской юрисдикции. В предлагаемых проектах реорганизации ювенальной юстиции подчеркивалось, что суд для несовершеннолетних не может решить многих

вопросов, когда речь идет не о применении наказания и иных мер воздействия к несовершеннолетнему преступнику, а о защите прав и законных интересов детей и подростков, о контроле над ними [2].

Так возникла идея создания (или воссоздания?) семейного суда. Его моделью послужили уже функционировавшие тогда семейные суды в Японии и опекунские суды в Австрии. В Японии семейные суды были созданы в 1947—1948 гг. Вслед за Японией преобразования произошли во Франции, Англии, Бельгии, Люксембурге, США. Компетенция семейного суда, действующего в Японии, охватывает следующие вопросы:

- преступления и правонарушения несовершеннолетних;
- преступления взрослых, наносящие ущерб несовершеннолетним;
- весь комплекс вопросов семейного права, связанных с защитой прав и интересов несовершеннолетних. В их числе: надзор и попечение за несовершеннолетними; обучение и поведение подростков-школьников; оздоровление семейной обстановки и ряд других.²

Характерной особенностью семейных судов Японии является то, что они самостоятельные в системе районных судов. В связи с концепцией «социального исследования» в данных судах существует сеть вспомогательных служб и лиц, осуществляющих эту деятельность. При семейном суде существует пункт медико-психиатрической консультации, имеются прикрепленные к нему социальные работники. При семейном суде имеются также советники, обязанность которых состоит в ведении примирительного (третейского) производства по делам о разводах. К компетенции семейных судов относятся несовершеннолетние правонарушители, социально не адаптированные подростки от 14 до 20 лет. Основная философия семейного суда определена в правовой доктрине достаточно четко: ребенок, несовершеннолетний имеет органическую потребность в семье и должен жить в ней в нормальных условиях, в согласии с родителями, быть в семье личностью. И само воспитание подростков становится нормальным лишь в том случае, если истоки его — семья. [2]

Что касается действующих семейных судов в других современных странах, то можно указать на двуединую систему США, где существуют суды по делам несовершеннолетних и семейные суды; на семейные суды во Франции, существующие как экспериментальные (возникли в 1970—1972 гг.)

Особый интерес с точки зрения охраны прав и интересов личности представляет Отделение по семейным делам Высокого суда Англии. Компетенция его чрезвычайно широка во всем, что касается вопросов семьи и детей. Этот суд может выступать и как суд первой инстанции, и как апелляционный в пределах своей компетенции. В число дел данного суда как суда первой инстанции входят вопросы матримониального статуса: расторжение брака, усыновление детей, попечительство и опека (последнее — с 1972 г., когда из Канцлерского отделения Законом 1971 г. было изъято ведение дел об опеке).

Суд смешанной юрисдикции, основной моделью которого стал семейный суд, не смог полностью заменить суд по делам несовершеннолетних. Во-первых, в компетенцию семейного суда оказалось сложно включить главные вопросы юрисдикции традиционного суда для несовершеннолетних — уголовную ответственность и наказание несовершеннолетних за совершенные ими преступления. Так, если суд по делам несовершеннолетних "не справлялся" с комплексом вопросов гражданской юрисдикции, то семейный суд не смог преодолеть барьер в виде "чистого" судопроизводства по уголовным делам, особенно, когда речь шла о тяжких преступлениях. Поэтому даже там, где были созданы семейные суды, продолжали действовать и суды по делам несовершеннолетних (например, в США, Франции).

Сказанное вовсе не означает, что к семейному суду потерял интерес. Напротив, на него продолжают смотреть с надеждой, считая, что за ним будущее ювенальной юстиции. Просто полагают, что гражданское и уголовное судопроизводство в нем со временем поменяются местами по степени их значимости в делах несовершеннолетних.

В этой связи интересно обратиться к практике рассмотрения семейных споров и дел в отношении несовершеннолетних специализированными судами в зарубежных странах. На примере ряда стран некоторые заимствования функционирования "новых" семейных судов, на наш взгляд, позволят вывести представление о специализированных судах на новый уровень. Организация финансируемой государством судебной власти в ряде государств зависит от местных культурных и исторических особенностей, причем последние весьма различаются. Например, у США и Великобритании очень разный опыт даже при наличии похожих систем общего права. Созданный еще в 1962 г. семейный суд США объединил два равнозначных суда в один большой социальный семейный суд: суд по делам несовершеннолетних и суд по семейным отношениям города Нью-Йорка. Создание, порядок наделения полномочиями судей, структура регулируются соответствующим

Законом о семейном суде штата Нью-Йорк. Судьи семейного суда избираются на общих выборах в штате Нью-Йорк сроком на 10 лет. В городе Нью-Йорк в состав семейного суда входят 23 судьи, назначенных мэром Нью-Йорка сроком на 10 лет. При назначении судей мэр выбирает их из числа лиц, имеющих в штате Нью-Йорк 10-летнюю юридическую практику, с учетом их квалификации, характера, личных качеств, такта, терпения и здравого смысла. В Германии и Франции в систему общих судов в качестве специализированных подразделений входят учреждения юстиции по делам несовершеннолетних. Вот уже более сорока лет во Франции действуют специальные суды для несовершеннолетних правонарушителей. В этих судах учитываются индивидуальные особенности подростка, отдается предпочтение воспитательным мерам (в судах имеются воспитательные службы, которые предлагают судьям свое видение причин, побудивших подростка совершить правонарушение) [3].

Семейные суды Германии (Familiengericht) с 1976 года являются самостоятельными отделениями районных (участковых) судов (Amtsgericht) и занимаются делами о разводах, а также всем спектром проблем, возникающих между членами одной семьи. Судья этого суда (Familienrichter/in) обычно рассматривает дела единолично. Судьи семейных судов и адвокаты по семейному праву должны обладать специальными знаниями и опытом в области семейного права Германии. К членам семьи по закону ФРГ относятся: законные супруги (гражданский супруг, бывший супруг), их дети (также усыновленные), их внуки, их родители, дети супруга, родители супруга (также их новые супруги), родители родителей, братья и сестры с супругами, братья и сестры супругов и т.д. Все семейные конфликты можно условно подразделить на: семейные споры между (бывшими) супругами; семейные споры между детьми и родителями; семейные споры между остальными членами семьи. Различные споры одной семьи рассматриваются одним и тем же судьей, чтобы обеспечить единый взгляд на эту семью и ее проблемы. В суд по семейным делам Германии подаются такие иски и апелляции, как: иск на развод; иск на алименты на супруга, на детей, родителей и т.д.; финансовый и имущественный иск; иск о признании брака (не)действительным; иск о праве на посещение детей, внуков; иск об установлении места жительства ребенка; иск о разрешении на выезд несовершеннолетнего ребенка за границу; иск об опеке; иск об установлении (оспаривании) отцовства или материнства; иск о возвращении похищенного ребенка; иск о прекращении насилия в семье; иск о лишении (восстановлении) родительских прав; иск об усыновлении (удочерении); иск о признании брака (не)действительным; иск об изменении имени и т.п. По каждому из оснований подается отдельный иск, но все они собираются в одно судебное дело и рассматриваются одним и тем же судьей в семейном суде. Суд по семейным делам Германии отличается от других судов Германии по характеру ведения процесса: в семейном суде судебный процесс ведется, как правило, при закрытых дверях; запрещается обнародовать любую информацию из зала суда без специального разрешения семейного суда; без личного присутствия обеих сторон конфликта и их адвокатов суд по семейным делам не вправе заслушивать свидетелей или принимать какие-либо решения; в семейном суде при необходимости принимаются письменные показания свидетелей и без их личного присутствия; в семейном суде при необходимости заслушиваются свидетельские показания несовершеннолетних и без присутствия их законных представителей; семейный суд в целях защиты несовершеннолетнего может прекратить дачу им свидетельских показаний и (или) его допрос противной стороной, если по мнению суда это может нанести ему вред; в семейном суде при необходимости может использоваться материал, полученный с нарушением статьи закона о неприкосновенности частной жизни; при подаче апелляции на определенное решение семейного суда апеллярующей стороне разрешается приводить новые доводы или доказательства и пр[3].

Участники международного круглого стола на тему: «Семейный суд в системе современного правосудия», учитывая, что брак (супружество) и семья, материнство, отцовство и детство находятся под защитой государства, благополучие каждой семьи – основа стабильности в обществе и успешного развития страны, констатируя, что примирение по семейным спорам вне суда в рамках правового поля должно носить комплексный и сотруднический характер с участием представителей, адвокатов, нотариусов, медиаторов, признавая, что специализация правосудия в отношении детей и семьи позволит развивать навыки сотрудников системы правосудия и судебных органов, обеспечивает более эффективный сбор сведений, касающихся детей, предоставляет дружественные детям процедуры, рассмотрев современное состояние процессуального законодательства Республики Казахстан и закона в области брачно-семейных (супружеско- - семейных) отношений, принимая во внимание необходимость приведения национального законодательства в соответствие с

международными стандартами, подчеркивая важность и актуальность обсужденных на круглом столе вопросов, рекомендовали:

1. Изучить зарубежный опыт и законодательство на предмет целесообразности создания специализированных семейных судов, либо специализированных судов по делам несовершеннолетних и семьи в Республике Казахстан – судов смешанной юрисдикции, с целью обеспечения потребностей детей и семей в системе правосудия, предоставления дружественной детям процедуры. (*Опыт Австрии, Австралии, Бельгии, Великобритании, Германии, Гонконга, Грузии, Канады, США, Франции, Японии и др.*).

2. В случае создания специализированного суда внести предложения о внесении изменений и дополнений в законы с имплементацией некоторых норм международного права:

1) *о передаче* в юрисдикцию специализированного суда: семейных споров, затрагивающих интересы несовершеннолетних детей: о расторжении брака и разделе имущества; о содержании детей и родителей; об определении порядка общения близких родственников с ребенком; о разрешении на выезд ребенка за пределы Республики; об установлении либо оспаривании отцовства; о защите имущественных прав несовершеннолетних; иные споры между родителями и несовершеннолетними детьми;

2) *о передаче* в юрисдикцию специализированного суда уголовных дел, связанных с бытовым насилием в семье, создающим небезопасную среду для детей, с предварительным изучением обоснованности такого подхода;

3) *об обязательности* прохождения сторонами в досудебном порядке примирительных процедур, в том числе с обращением в организации семейного и социального развития, по вопросам, семьи и детей: по гражданским делам, а также по административным, уголовным делам (с учетом УК, КоАП) на ранней стадии процесса. Признать целесообразным открытие кабинетов примирения в органах досудебного расследования с разъяснением участникам административного и уголовного судопроизводства права на примирение и правовых последствий примирения;

4) *о привлечении* к участию в судебном разбирательстве по административным, уголовным и гражданским делам с учетом потребностей процесса специалистов с квалификацией психолога, социолога с правом дачи заключений в качестве психолога, социального работника или семейного консультанта, а в регистрирующих органах этих специалистов при расторжении брака;

5) *о недопущении* заочного производства по делам о расторжении брака и увеличения срока, предоставляемого судом для возможного примирения супругов с возложением обязанности на супругов - прохождение консультаций в организации семейного и социального развития, по вопросам семьи и детей;

6) *об актуализации* реабилитационного подхода к несовершеннолетним и работе с социальными и общественными службами ответственных специалистов здравоохранения, образования, социальной защиты, ювенальной юстиции;

7) *о возложении* обязанности на правоохранительные органы проводить досудебную профилактическую работу связанной с ранним выявлением и диагностикой проблем для предупреждения правонарушений среди родителей и несовершеннолетних детей, разрешении вопроса о привлечении их к административной ответственности только в случае неуспешности такой работы с представлением об этом в суд соответствующих доказательств.

3. Признать правильной специализацию по семейно-брачным делам в многосоставных судах, судах апелляционной и кассационной инстанций, поручение рассмотрения таких дел более опытным судьям, прошедшим повышение квалификации по вопросам детей/ семьи.

4. Областным судам:

-рассмотреть возможность реализации пилотного проекта «Семейный суд» по примеру судов Астаны, Восточно - Казахстанской, Жамбылской, Костанайской областей, в тесном взаимодействии с местными органами исполнительной власти;

-изучить перспективы создания специальных служб в судах, при акиматах, службах пробации, оказывающих социально - бытовую, социально-психологическую помощь по решению проблем, связанным с домашним насилием (служба или центры поддержки семьи, медиаторы, социальные работники и психологи и внести предложения в Верховный Суд;

5. Академии правосудия при Верховном Суде проводить образовательные мероприятия по примирительным процедурам и психологии (семинары, тренинги) для судей, работников судов с разработкой специальной программы по семейно-правовому циклу.

6. Уполномоченным органам:

-повышать профессиональный уровень психологов, социальных педагогов в региональных институтах повышения квалификации для оказания надлежащей помощи родителям и детям в соответствии с их потребностями с применением современных инструментов регулирования конфликтов в школах, вузах;

-создать в образовательных учреждениях «Школьные службы примирения»;

- инициировать изменения в законы с целью создания Центров поддержки семьи и детства, принятия программы по вопросам защиты института брака, семьи и детства.

Идея семейных судов представляет для авторов большой интерес. На наш взгляд, именно концепция японского правосудия о неделимости интересов несовершеннолетнего и значения семьи в его развитии, а также механизм закрепления опыта Германии в семейных судах (компетенции, категории дел, особенности подготовки кадров, комплексный подход), могут лечь в основу дальнейшего развития ювенальной юстиции, основанной на убеждениях о том, что семья есть причина благополучия или неблагополучия ребенка и в дальнейшем взрослого человека. Есть ли необходимость создавать суды, ориентированные на решение проблем путем защиты прав и интересов ребенка в отрыве от суда, рассматривающего семейно-брачные конфликты в целом. Возможно, стоит развивать направление с организацией и формированием семейных судов смешанной юрисдикцией, где комплексно должны решаться проблемы семьи как социального и правового института, специфической подготовкой кадров юридической, педагогической, психологической и медицинской направленности. В рамках данного судопроизводства должна и может развиваться семейная медиация.

Список литературы:

1. Раззак Н. Как работают ювенальные суды в Казахстане // <https://vlast.kz/obsshestvo/13464-kak-rabotaut-juvenalnye-sudy-v-kazahstane.html>
2. Мельникова Э.Б.. Ювенальная юстиция: Проблемы уголовного права, уголовного процесса и криминологии // <http://lib.sale/yuvenalnaya-yustitsiya-pravo/semeynyiy-sud-31946.html>
3. Кримханд А.В. Семейный суд в системе правосудия Германии // <http://www.partner-inform.de/partner/detail/2015/11/276/7710/semeynyj-sud-v-sisteme-pravosudija-germanii>

ИСТОРИЯ РАЗВИТИЯ ИНСТИТУТА ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

*Киздарбекова А.С., к.ю.н., доцент Карагандинского государственного университета им. академика Е.А.Букетова, заведующая кафедрой гражданского и трудового права
Жамбурбаева С., магистрантка 1 года обучения научно-педагогической магистратуры
Карагандинского государственного университета им. академика Е.А.Букетова*

Приходя на свет, каждый человек автоматически наделяется правами и обязанностями, которые с возрастом, развитием, сменой социального положения и, на основе иных жизненных факторов, меняются, расширяются. Данное качество провозгласили правоспособностью, обладателем которой являются все люди, независимо от своего пола, возраста, физического и психического состояния, социального статуса и т. д.

Будучи гражданином своей страны, за ним закрепляются определенные права и обязанности, регулируемые законодательством.

Вместе с тем не всегда имеется возможность воспользоваться предоставленным правом и отвечать по обязательствам, связанным с юридическими действиями. Данное ограничение происходит на основе разных обстоятельств: интеллектуальная или физическая ущемленность, неграмотность, нехватка времени и многие другие факторы, служащие своего рода препятствием.

В связи с многообразными жизненными ситуациями законодатель позволил снять часть бремени с одного гражданина, предоставив ему право переложить его на другого в силу института представительства.

Исследование истории возникновения и развитие представительства следует начинать с Древнего Рима, поскольку именно там зародился данный институт.

Одним из основополагающих принципов легисакционного процесса являлось то, что никому не было позволено искать по закону от чужого имени (*nemo alieno nomine lege agere potest*). Каждая