

в гражданском процессуальном законодательстве правильнее всего будет называть термином «судебная» или «процессуальная» истина, что позволило бы указать на специфику деятельности суда, в результате которой достигается истина.

Список литературы:

1. Азаревич Д. Правда в гражданском процессе // Журнал гражданского и уголовного права. 1888. Книга 1.
2. Берман У. Суд присяжных заседателей. М., 1995.
3. Боннер А.Т. Установление обстоятельств гражданских дел // М., 2000.
4. Васильковский Е.В. Учебник гражданского процесса. Изд. 2-е. М., 1917.
5. Зейдер Н.Б. Судебное решение по гражданскому делу. М., 1966.
6. Мурадян Э.М. Истина как проблема судебного права. – М.:Юристь, 2004.
7. Решетникова И.В. Доказательственное право в гражданском судопроизводстве. Екатеринбург. 1997.
8. Резниченко И.М. О принципе объективной истины в советском гражданском судопроизводстве //Труды ВЮЗИ. М., 1965. Т. 4.
9. Рязановский В.А. Единство процесса. М., 1996.
10. Треушников М.К. Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. М.: ООО «Городец-издат», 2003.
11. Гражданский процесс: учебник. Под ред. Яркова В.В. М.: 2009.

Ахметова Н.С.

*к.ю.н., профессор Карагандинского университета
им. академика Е.А.Букетова,*

Ануарбеков Ж.Д.

*магистрант 2-го года обучения КарГУ
им. Академика Е.А. Букетова*

Социальные аспекты правотворчества

Правотворчеству отведена важнейшая роль в правовой системе любого государства. Являясь начальным этапом процесса правового регулирования, правотворчество оказывает влияние на результативность этого процесса, т.е. на состояние правопорядка в государстве. Достижение правопорядка будет вполне реальной целью в том случае, когда принятые правовые нормы наиболее соответствуют потребностям и интересам

общества, эффективно регулируют общественные отношения, поведение членов общества. Для этого принятию любого правотворческого решения должно предшествовать тщательное изучение не только существующих социальных условий, но и видение перспектив развития общества. Решению этой задачи помогает целая отрасль науки и знаний о законах развития общества – социология, а как частная подотрасль, изучающая влияние права на социальные отношения и закономерности развития социальной роли права – социология права. До сравнительного недавнего времени методы социологии использовались, в основном, для изучения влияния уголовного права на поведение человека, причин и условий формирования криминального поведения, что привело к появлению криминологии. Но возможности социологии в сфере изучения правовых явлений не должны ограничиваться только уголовно-правовой сферой. Алексеев А.А. отмечает, что социологические методы используются в разных правовых системах, в особенности при изучении преступности, эффективности законов [1, 162]. Формирование социального государства, предусмотренное конституциями современных государств, распространило сферу влияния социологии на формирование всех отраслей права и, конечно, на правотворческий процесс. Поэтому совершенствование правотворческого процесса невозможно без учета социальных аспектов. Характеризуя пять основных приоритетов третьей модернизации Казахстана, Глава государства в своем Послании поставил задачу «адаптировать наше законодательство под новые реалии» [2].

Социальные аспекты правотворческого процесса непосредственно проистекают из самих условий жизни общества и должны быть включены в целостную систему знаний правовой социологии. Появление социологии права, которая также относится к прагматике юриспруденции, обусловлено потребностями жизни, законодательством, юридической практикой. Значительное распространение социологические методы получили в англосаксонском, и особенно американском праве. Объяснить это можно интенсивным развитием социологии в англо-саксонских странах. Однако, корни социологической теории права лежат в особенностях англо-саксонского права,

которые, в свою очередь, происходят из такого важного его признака, как наличие судебного прецедента в системе источников права. Как отмечает Лазарев В.В., суды вынуждены были так интерпретировать законы, что под видом толкования фактически устанавливались новые нормы. Социологический подход к праву сформировался во второй половине 19 века как одно из направлений школы «свободного права». Открытое и свободное судебное правотворчество породило тезис: «Право следует искать не в нормах, а в самой жизни» [3,104]. Критикуя социологическую теорию права в данном понимании, ученый отмечает, что социологический подход не ограничивается только его ролью на стадии реализации права, т.е. на последних стадиях правового регулирования [3,105]. Соглашаясь с данным утверждением, мы все же считаем, что нельзя категорически утверждать, что западная теория социологии права имеет как-бы постправотворческий характер и направлена на оправдание судебного усмотрения. Сама идея правового государства, зародившаяся именно в английском праве, основана на теории естественного права, которая, в свою очередь, согласно концепции Гуго Гроция, заключается в том, чтобы предоставлять другим то, что им уже принадлежит, и выполнять возложенные на нас обязанности...Источником является не чья-то воля или интерес, а сама разумная природа человека как социального существа» [4]. Подтверждая вышеизложенное приведем в качестве доказательства определение правотворчества, данное в академическом курсе Общей теории государства и права: «Правотворчество есть процесс познания и оценки правовых потребностей общества и государства, формирования и принятия правовых актов уполномоченными субъектами в рамках правовых процедур» [5,157]. Одним из важных элементов этого определения является познание, изучение и анализ явлений и процессов, допускающих или требующих правовой регламентации. Что это как не социальные аспекты правотворческой деятельности? Недостаточное изучение или учет этих явлений приведет к тому, что правовой акт либо с опозданием отреагирует на общественную ситуацию, либо создаст ошибочную модель поведения, что в конечном итоге отрицательно отразится на тенденциях развития в политической,

экономической и социальной сферах. В результате чего мы будем иметь неэффективное правовое регулирование. Отсюда вывод: учет социальных аспектов, с одной стороны, необходим для подготовки качественных правовых актов, и с другой – качественный правовой акт оказывает прогрессивное влияние в социальном плане.

Социальные интересы являются импульсом, движущим началом правотворчества. Это могут быть социальные интересы отдельных лиц, групп, партий, причем как тех, которые находятся у власти, так и тех, которые в оппозиции. Алексеев А.А. называет это «конфликтной средой» [1,220], формирование которой является следствием дифференциации общества. Она является естественной, необходимой характеристикой структурированного общества, находящегося на стадии цивилизации. Структурированность общества выражается в расстановке и соотношении общественных групп, слоев населения страны по нескольким видам жизнедеятельности людей и функционированию общества в целом и прежде всего по отношению к собственности. Нарастающие процессы расслоения групповых, и даже этнических отношений иногда имеют антагонистический характер, что иногда приводит к активной непримиримой борьбе за власть и осложняет, задерживает общественное развитие. Поэтому, по мнению Алексеева А.А., в любом свободном обществе создание так называемой «конфликтной среды» не просто отрицательное явление в общественной жизни, а в условиях цивилизации явление неизбежное и даже необходимое. Своего рода противовесом, примирителем является право, а применительно к теме данного исследования – своевременно принятый, качественный правовой акт. Его задачей является обеспечение упорядочения общественных отношений, определение рамок поведения людей, справедливое и разумное разрешение конфликта. Для решения этой задачи правотворческие органы должны проводить работу, направленную сначала на выявление, формирование и выражение различных интересов, а потом на согласование, достижение компромисса путем издания общезначимого правового акта.

Итак, расширив понимание роли социальных аспектов в праве до влияния их на характер правотворчества, рассмотрим

формы их проявления. Здесь следует отметить, что в научно-правовой литературе вместо использованного нами словосочетания «формы проявления» применяется слово «факторы» [1]. Количество их настолько велико, что имеется необходимость их классификации. Выделяется три группы факторов:

а) факторы, с помощью которых определяется предмет правового регулирования, т.е. те группы общественных отношений, которые требуют правового регулирования, так как ранее не входили в сферу правового регулирования, либо необходимо изменить характер их правового регулирования;

б) факторы, от которых зависит позиция участников правотворческой деятельности;

в) факторы юридического характера.

Факторы, составляющие каждую группу, настолько разнообразны, что здесь также можно провести классификацию. В этой связи Алексеев А.А. называет информационно-познавательный аспект, т.е. те факторы, которые позволяют изучать, обнаруживать и отбирать объекты будущего правового регулирования [1,160]. Здесь большую роль играют факторы, находящиеся вне правовой системы: экономические факторы, политические, социальные, национальные, идеологические, внешнеполитические. Это объективные факторы. Разнообразие этих факторов обусловлено разнообразием общественных отношений, появлением новых их видов:

- появление новых субъектов общественных отношений. Так, в конце прошлого века появились такие субъекты как операторы сотовой связи, модельные агентства, риэлтерские агентства, коллекторские бюро, Интернет-сайты и др.;

- появление новых объектов общественных отношений. Среди них можно назвать услуги сотовой связи, услуги модельных агентств, коммерческая недвижимость, государственные услуги, инвестиции;

- влияние глобализации, международного права на формирование и развитие общественных отношений внутри отдельного государства.

Если объективные факторы действуют извне правовой системы, то внутри правовой системы действуют факторы ее

собственного внутреннего развития. Сюда относятся закономерности развития структуры и функционирования правовой системы, внутрисистемные связи. Игнорирование этих факторов приводит к нарушению логики правовой системы, делает ее внутренне противоречивой и структурно неупорядоченной. Например, выражается в принятии сначала нескольких законов по частным вопросам и только после этого принятие базового закона. Появляется множество юридических коллизий. Как следствие возникает необходимость внесения изменений и дополнений в частные законы с целью приведения их в соответствие с базовым законом. Примером здесь может служить принятие Предпринимательского кодекса. В Концепции правовой политики РК на период с 2010 до 2020 года отмечено, что «Гражданский кодекс не в состоянии отразить все многообразие базовых правоотношений в современной экономике, и тем более, регламентировать публично-правовые отношения в сфере предпринимательства. Одним из следствий этого является резкий рост в последние годы числа специализированных законов, регулирующих предпринимательскую деятельность. Некоторые сферы экономики, подпадая под действие Гражданского кодекса, регулируются главным образом специальными актами, причем не всегда законами, а нередко подзаконными актами... Предпринимательское законодательство созрело для обновления. Нужен новый качественный законодательный акт, регулирующий эту сферу» [6]. Здесь проявляется еще один социальный аспект правотворчества – это его социальная функция. Как отмечает Шагиева Р.В., социальная суть и назначение законотворчества проявляются через осуществление на основе познанных потребностей и целей правового регулирования в рамках законодательного процесса юридической деятельности парламента и народа. Продуктом ее является законодательство [7,5]. Социальная функция помогает справиться с еще одной проблемой – принимаемые правовые акты должны отражать общественные потребности и интересы. Это будет способствовать достаточной мотивированности нормативно-правовых установлений.

К факторам юридического характера относятся также процессуальные факторы, которые действуют на разных стадиях правотворческого процесса. Например, на стадии планирования издания правовых актов, их подготовки и принятия. Сюда относятся выбор формы правового акта, его уровня, способа подготовки текста, методов его обсуждения. Право закрепляет способы государственной поддержки различных форм участия населения в осуществлении местного самоуправления. Так, Концепцией правовой политики РК отмечена необходимость широкого и на постоянной основе привлечения к правотворческой деятельности представителей общественности, неправительственных организаций и объединений, представляющих интересы частного предпринимательства. Это послужило толчком к принятию Закона «Об общественных советах», которые созданы « в целях вовлечения граждан, некоммерческих организаций в процесс разработки проектов нормативных правовых актов, касающихся прав, свобод и обязанностей граждан» [6].

Большое значение имеют факторы субъективного характера, т.е. деятельность всех субъектов правотворческого процесса, влияние общественного мнения, разных политических групп, понимание законов населением, профессиональные качества должностных лиц органов государственной власти и других государственных служащих (особенно важной значение два последних фактора приобретают на стадии правореализации).

Для достижения системности правотворческой деятельности широкое применение социологических методов при правовом мониторинге позволит максимально учесть общественное мнение в ходе осуществления правовой политики. Роль социологических факторов в процессе правотворчества проиллюстрируем на примере развития системы ювенальной юстиции. Так, в 2014 году в 16 судах по делам несовершеннолетних был проведен социологический опрос участников процесса и иных лиц (2085 респондентов) методом анонимного анкетирования. Более 96,3 процента респондентов отметили справедливость вынесенных судебных решений. Более 90 процентов высоко оценили профессиональные качества работников канцелярий судов, культуру проведения процесса,

организацию работы судов. Более 89 процентов отметили высокий профессиональный уровень судей. Социологическое исследование позволило выявить ряд проблем, требующих решения в целях повышения качества работы ювенальных судов. Речь идет о распределении судебной нагрузки, способов дальнейшего совершенствования процесса, развития информационных технологий в ювенальных судах, электронно-цифровой фиксации судебных заседаний, доступа к информационно-справочным базам и др. [8].

Специальное исследование было проведено в целях оценки соответствия судебной нагрузки установленным нормативам. В Алматы, Атырауской, Кызылординской, Мангистауской, Павлодарской и Южно-Казахстанской областях ювенальные суды работают в стабильном режиме. В ювенальных судах других областей высказались за необходимость внесения изменений в действующее законодательство по вопросам подведомственности (подсудности), что, соответственно, повлечет снижение нагрузки на суды. В частности было предложено внести изменения в УПК и УК в целях изменения подсудности. По мнению судей, рассмотрение частных жалоб в порядке ст. 136 УК не должно подпадать под юрисдикцию ювенальных судов. Дела этой категории целесообразно передать по подсудности в суды общей юрисдикции, поскольку к участию в уголовном судопроизводстве непосредственно несовершеннолетние лица не привлекаются, участниками процесса являются: совершеннолетний частный обвинитель-взыскатель и совершеннолетний подсудимый - должник по исполнительному производству. Кроме того, целесообразно рассмотрение данной категории дел с точки зрения эффективности в районных судах по месту жительства подсудимого, где фактически проживают и частные обвинители.

В соответствии с УПК РК судья должен провести определенные мероприятия по результатам рассмотрения жалобы по делу частного обвинения в установленные законом сроки. Дело в том, что ювенальные суды охватывают большие территории, имеются отдаленные районы. Процессуальные мероприятия, необходимые для объективного и полного рассмотрения дел, занимают больше времени, чем при рассмотрении таких дел в

районных судах по месту проживания подсудимого. Часто явка в суд подсудимых и потерпевших становится проблемной из-за отдаленности их проживания от места нахождения ювенального суда. Не требуется специализированного подхода и по делам об установленной законом обязанности выплачивать алименты на содержание детей. В целях оптимизации судебной нагрузки судами Восточно-Казахстанской и Северо-Казахстанской областей поддерживается норма ГПК РК о том, что по ходатайству законных представителей несовершеннолетнего дела, отнесенные к подсудности специализированного межрайонного суда по делам несовершеннолетних, могут рассматриваться районным (городским) судом, и такое ходатайство может быть подано до назначения дела к судебному разбирательству [9].

Проведенное исследование показывает, что социальные факторы являются одними из определяющих в правотворческом процессе. Наряду с Концепцией правовой политики с 2010 до 2020 года Послание Президента РК от 31 января 2017 года являются программными документами для развития правотворческой деятельности в Республике Казахстан, поскольку наиболее полно учитывают социальные аспекты и отражают потребности современного гражданского общества.

Качественные социологические исследования являются важнейшей предпосылкой и условием эффективности правотворческого процесса. Они способствуют правильному определению приоритетов правотворческого процесса, своевременной подготовке и принятию необходимых для данного этапа развития государства правовых актов. Для повышения качества и большей правовой направленности социологических исследований целесообразно созданий специального Центра правовой социологии, например, при Институте законодательства. Решению этой задачи может также способствовать включение учебных курсов правовой социологии.

Список литературы:

1 Алексеев С.С. Право: азбука – теория – философия: Опыт комплексного исследования. – М.: Статут, 1999. – 712 с.

- 2 Третья модернизация Казахстана: глобальная конкурентоспособность. Послание Президента РК Назарбаева Н.А. народу Казахстана 31 января 2017г. - [Электронный ресурс] – Режим доступа -<http://www.akorda.kz/>
- 3 Общая теория права и государства: Учебник. Под ред. В.В. Лазарева. –М.: Юрист, 1996. – 472с.
- 4 Гроций Г. О праве войны и мира. Три книги, в которых объясняется естественное право и право народов, а также принципы публичного права. – М.: Юридическая литература, 1956. – 867 с.
- 5 Общая теория государства и права. Академический курс в 2-х томах. Под ред. проф. Марченко М.Н. Том 2. Теория права. – М.: Зерцало, 1998. – 636 с.
- 6 О Концепции правовой политики РК на период с 2010 до 2020 года. Указ Президента РК от 24 августа 2009 г. №858 . - [Электронный ресурс] – Режим доступа -<http://www.akorda.kz/>
- 7 Шагиева Р.В. Принципы современного законодательства: проблемы теоретического осмысления и практики его осуществления // Государство и право. – 2016. -№5. –С.5-13
- 8 [Электронный ресурс] – Режим доступа - <http://www.zakon.kz/4627346>
- 9 Кутгыгалиева А.Р. Ювенальная юстиция в РК: теоретико-правовые и практические аспекты развития - [Электронный ресурс] – Режим доступа - <http://group-global.org/ru/publication/>

*Ахметова Н.С.
к.ю.н., профессор Карагандинского университета
им.академика Е.А.Букетова,*

*Ибраев А.
Магистрант Карагандинского государственного
университета им.академика Е.А.Букетова*

Особенности процесса подготовки и принятия подзаконных нормативных актов

Подзаконные акты как нормативные правовые акты, изданные органами исполнительной власти соответствия и во исполнение закона в обычном порядке обладают вторичной по сравнению с законами юридической силой. Создание подзаконных нормативных правовых актов как правило, является смысловым продолжением принятия закона. Подзаконные акты как единый комплекс представляют собой правовой механизм реализации законов, их наличие в достаточном количестве и системность являются необходимым условием того, чтобы