ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ БІЛІМ ЖӘНЕ ҒЫЛЫМ МИНИСТРЛІГІ
Л.Н. ГУМИЛЕВ АТЫНДАҒЫ ЕУРАЗИЯ ҰЛТТЫҚ УНИВЕРСИТЕТІ

ЕУРАЗИЯ ҰЛТТЫҚ УНИВЕРСИТЕТІ

ЖАС ҒАЛЫМДАР КЕҢЕСІ

Студенттер мен жас ғалымдардың «ҒЫЛЫМ ЖӘНЕ БІЛІМ - 2016» атты XI Халықаралық ғылыми конференциясының БАЯНДАМАЛАР ЖИНАҒЫ

СБОРНИК МАТЕРИАЛОВ XI Международной научной конференции студентов и молодых ученых «НАУКА И ОБРАЗОВАНИЕ - 2016»

PROCEEDINGS of the XI International Scientific Conference for students and young scholars «SCIENCE AND EDUCATION - 2016»

2016 жыл 14 сәуір
Астана

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫ БІЛІМ ЖӘНЕ ҒЫЛЫМ МИНИСТРЛІГІ
Л.Н. ГУМИЛЕВ АТЫНДАҒЫ ЕУРАЗИЯ ҰЛТТЫҚ УНИВЕРСИТЕТІ

Студенттер мен жас ғалымдардың «Ғылым және білім - 2016» атты XI Халықаралық ғылыми конференциясының БАЯНДАМАЛАР ЖИНАҒЫ

СБОРНИК МАТЕРИАЛОВ XI Международной научной конференции студентов и молодых ученых «Наука и образование - 2016»

PROCEEDINGS of the XI International Scientific Conference for students and young scholars «Science and education - 2016»

2016 жыл 14 сәуір

Астана

ӘӨЖ 001:37(063)
КБЖ 72:74
Ғ 96

Ғ96 «Ғылым және білім – 2016» атты студенттер мен жас ғалымдардың XI Халық. ғыл. конф. = XI Межд. науч. конф. студентов и молодых ученых «Наука и образование - 2016» = The XI International Scientific Conference for students and young scholars «Science and education - 2016» . – Астана: http://www.enu.kz/ru/nauka/ nauka-i-obrazovanie/, 2016. – .... б. (қазақша, орысша, ағылшынша).

ISBN 978-9965-31-764-4

Жинаққа студенттердің, магистранттардың, докоранттардың және жас ғалымдардың жаратылыстану-техникалық және гуманитарлық ғылымдардың өзекті мәселелері бойынша баяндамалары енгізілген.

The proceedings are the papers of students, undergraduates, doctoral students and young researchers on topical issues of natural and technical sciences and humanities.

В сборник вошли доклады студентов, магистрантов, докторантов и молодых ученых по актуальным вопросам естественно-технических и гуманитарных наук.

ӘОЖ 001:37(063)
КБЖ 72:74

ISBN 978-9965-31-764-4

©Л.Н. Гумилев атындағы Еуразия
ұлттық университеті, 2016

УДК 341.1

ПРЕЦЕДЕНТНОЕ ПРАВО ЕВРОПЕЙСКОГО СОЮЗА

Есетов Ният Асылбекович
yessetov.n@gmail.com
Студент юридического факультета специальности международное право Евразийского Национального Университета им. Л.Н. Гумилева, Астана, Казахстан Научный руководитель – Куликпаева М.Ж.

Во время становления Европейского Союза были определены определенные источники европейского права, и в то время был выделен уникальный вид источника, состоящий из решения наднациональных судов (главным образом, Суда Европейских сообществ). В общем и целом эти решения в западной доктрине стали называться прецедентным правом, что, в принципе, и отличает Европейский Союз от ряда других стран своим методом решения судебных споров. Прецедентное право будет иметь одинаковое значение в разных названиях, так, например, его можно назвать и судебной практикой.

Причиной появление нового источника можно назвать то, что содержание законов имеет общий и обширный характер, которое направлено на регулировку определенной сферы жизни. Законодатель создает различные источники, которые будут регулировать деятельность граждан. Общая и обширная формулировка правила и есть главная задача закона, он создает единое правило для всех, редко предусматривая уникальные случаи. К сожалению, законодатель не всегда способен предусмотреть тенденции развития общества. Законодатель старается охватить все сферы жизнедеятельности населения, но часто выходит так, что закону немного не хватает до идеального формулирования определенного правила.

Позиция суда, которая основывается на законе, должна базироваться на конкретной норме закона, поэтому суд, в первую очередь, должен понять, будет ли вообще именно эта норма регулировать случай, который рассматривается в суде. В случае если суд не может найти подходящую норм, на него, не смотря на отсутствие подходящей нормы, возлагается обязанность разрешить дело законным путем. Романо-германская система права осложняется еще и тем, что законы очень часто имеют оценочный характер, например, когда речь идет о разумных сроках в кодексах или же о самообороне, которая на практике имеет очень тонкие границы.

Для этого и появилось необходимость создать такой источник права, который регулировал конкретные случаи и позволял в будущем разрешать аналогичные споры, тем самым восполняя пробелы в законах.

Говоря о прецедентном праве, следует упомянуть об обычаях, так как эти два источника взаимосвязаны между собой. Для того чтобы суд признал обычай прецедентом, обычай не должен противоречить закону, он должен быть разумным и должен существовать с незапамятных времен. [1, с. 162]

Как известно, прецедентное право родилось в Англии, из этого следует, что и обычаи, которые зарождались в Англии, тесно связаны с прецедентным правом. Здесь законы хоть и регулируют отдельные области общественных отношений, но не соединены в одну систему. Те области, которые не урегулированы законом, толкование и применение законов определены в общем праве. Опорой для появления общего права стали местные обычаи и обобщение практики королевских судов.

Даже в настоящее время в общем праве сохранись многие элементы права, которые сложились еще в период его формирования. Ф. Энгельс характеризовал английское общее право так: "Адвокат здесь все: кто достаточно основательно потратил свое время на эту юридическую путаницу, на этот хаос противоречий, тот в английском суде всемогущ. Неопределенность закона повела, естественно, к вере в авторитет решений прежних судей в

аналогичных случаях: этим она только усиливается, ибо эти решения точно так же взаимно противоречат друг другу" [2]

В связи с этим, суды, год за годом накапливали знания в судебной практике, чтобы выделить такой источник разрешения судебных споров, на который суд сможет опираться во время разрешение дела. Тот факт, что суды следовали выработанной позицией долгое время, позволяло надеяться, что в будущем они продолжат ее придерживаться. Проверка временем оказалась лучшим доказательством обоснованности введения такого положения и гарантией его стабильности. В результате выработалось понятие «устоявшаяся судебная практика»[3, с. 76]

Установленные судом правила служат источником прецедентного права, при разрешении дел судебными органами государств-членов. Прецедентное право, которое существует на данный момент в Европейском Союзе останется в силе после принятия Конституции, о чем прямо говорится в ее проекте[4, с. 57]

Функцию прецедентного права стоит рассматривать как во времени, так и в пространстве.

Действия прецедента во времени отличается своеобразием. Выявить точную дату вступления в силу прецедента является трудоемким процессом, поскольку устная норма формулируется в течение неопределенного времени. На определенной стадии можно утверждать, что норма существует, не смотря на то, что мы не можем точно утверждать, когда она начала существовать, но приходит такое время, когда мы с уверенностью можем заявить, что теперь эта норма существует[5, с. 31]

Традиционное действие прецедента стоит связывать с применением судом новой нормы к событиям, которые произошли до или после принятия этой нормы. Такое действие в научной доктрине именуется ретроспективным применением права или обратным действием. Обратное действием объясняется тем, что суды сочетают в себе правоприменительную и правотворческую деятельность. Суд имеет дело с событиями, которые произошли в прошлом, и должен принять по ним решение. Восполняя пробел в праве, суд применяет новую норму к событиям, которые уже произошли.

Ретроспективное или же обратное действие различают двух видов. Первый вид- это полное ретроспективное действие. Этот вид характеризуется тем, что действие прецедента применяется ко всем событиям, которые произошли до выявления новой нормы. Второй вид отличается от первого своей ограниченностью. Ограниченное ретроспективное действие характеризуется тем, что используется в случае, когда новую норму используют к событиям, которые существовали до того, как была выявлена новая норма, но только в случае, если в тот момент, когда был объявлен новый прецедентный случай, судебное решение не было вынесено.

Проблема действия прецедента сложна для понимания. Вместо конкретной даты вступления прецедента в силу получаем неопределенный период времени, во время которого прецедент становился. Данное время, по усмотрению судей, может быть обращено в прошлое, настоящее, будущее. Таким же неопределенным является и окончание прецедента. Одно дело, если принят закон, который отменяет прецедент, но поскольку закон не указывает прецеденты, которые он отменяет, эта обязанность ложится на судей. В основном, суды не отменяют прецедент, а отходят от него. Такой ход судей позволяет при необходимости вновь прибегнуть к забытому прецеденту. [5, с. 36].

Неопределенность времени, конечно, является одной из проблем прецедентного права, ведь случай, который применяется, мог произойти более ста лет назад, а общество на протяжении этого времени постоянно менялось, так же как и его нравы, поведение. На момент рассмотрение дела, случай, который произошел уже давно, может перестать быть актуальным, но все же, решением этой проблемы, находится в компетенции судей.

Своей характерной особенностью обладает и действие прецедента в пространстве. Принцип прецедента предусматривает обязанность судей следовать решениям вышестоящих судов в рамках одной судебной системы. Однако суды не обязаны следовать решениям судов

других судебных систем. Например, английские суды не обязаны следовать решениям американских судов, суды Австралии - судам Канады.

Особенность развития семьи англо-саксонского права позволило объединить качественные характеристики прецедентного права в особую правовую культуру, которая хоть и развивается не на территории одного государства, но обладает некоторым единством, поддерживаемое тем вниманием, которое в каждой стране уделяется прецедентам в других странах.

Процесс перехода прецедентного права в другие страны можно охарактеризовать примером. Например, в Великобритании, более 100 лет назад был принят прецедент, устанавливающий ответственность гражданского служащего за ущерб, нанесенный гражданину при злоупотреблении полномочиями гражданским служащим. Не использовавшийся некоторое время прецедент был применен сначала в Великобритании в 1957 году апелляционном судом в деле Woodv. BlairandHelmslyPuralDistrictCounsil, а затем и в Австралии в 1959 году в деле Faringtonv. Thomson в Верховном суде штата Виктория. [5, с. 37]

Говоря о прецедентах в странах Европейского Союза нельзя не сказать о суде ЕС. Длительное время Суд Европейских сообществ был единственным судебным институтом. Количество поступающих дел позволяло суду в необходимые сроки разрешать судебные споры. Спустя некоторое время, ситуация начала меняться. Количество дел, рассматриваемых судом, с каждым годом начинало увеличиваться. Для примера стоит сказать, что за весь 1957 год суд вынес всего четыре решения, а в 1987 году 208. [5, с. 101]

Нагрузки на единственный судебный институт, которые росли с каждым годом, не могли не остаться незамеченными, и со временем это потребовало соответствующих реформ. И так, для разгрузки на Суд Европейских сообществ, в 1989 году на основании Единого европейского акта, был учрежден Трибунал первой инстанции. В компетенцию суда перешли дела касательно жалоб от физических и юридических лиц на действие (бездействие) институтов и органов ЕС, а также споры, возникающие в связи с прохождением гражданской службы Европейских Сообществ.

Трибунал первой инстанции отличается от суда тем, что не является отдельным институтом Европейского Союза, а состоит при суде и имеет с ним одно местонахождение в Люксембурге, а также общий вспомогательный аппарат.

Следуя хронологии событий, в дальнейшем появились судебные палаты, цель которых являлась так же уменьшить нагрузку, как это было при появлении Трибунала первой инстанции. Создание судебных палат было предусмотрено Ниццким договором 2001 г. В компетенцию каждой судебной палаты может быть передана определенная категория дел, ныне рассматриваемых Судом или Трибуналом.

Таким образом, судебная система Европейского Союза включает в себя три звена: высшее – суд (Суд Европейских Сообществ), потом следует Трибунал первой инстанции, и наконец, в ближайшие годы будет сформулировано третье звено в виде специализированных органов правосудия - судебных палат. [5, с. 102]

После прочтения этой статьи можно подумать, что судьи сами творят право, просто выискав из длительной истории прецедент, но это не так. У суда, как и у любых других государственных учреждениях, есть совокупность прав, которые не безграничны. Правовой основой его деятельности является Устав Суда, котором и закреплена компетенция суда, порядок формирования и оглашены функции суда. В уставе дается регламент, устанавливающий процедуру судопроизводства, инструкции, которые касаются вопросов внутренней жизни.

В заключение статьи можно сказать, что прецедентное право никогда не имело и не имеет для судьи окончательной силой и не является источником последней инстанции для разрешения дела. Как уже говорилось, судья может уклониться от прецедента и вынести решение, которое обладает уже другой формулировкой. Такая функция прецедентного права позволяет обладать гибкостью судебной системе ЕС.

Судебный прецедент возможно и обладает некоторой неопределенностью, так как от судьи зависит, какой именно прецедент он выберет из множества таковых и насколько правильно его истолкует, с учетом особенностей этого прецедента, таких как срок его давности, события, которые происходили на тот момент. Проблема применения судебного прецедента целиком зависит от органа, который его применяет и зависит от его компетенции и эта проблема решается наличием знаний истории прецедентов у судьи, которые произошли до настоящего времени.

Список использованных источников:

1. Кросс Р., Прецедент в английском праве, М., Юридическая литература,1985. – 238с
2. Маркс К., Энгельс Ф. Сочинения. 2-е изд. В 50 томах. Т. 1.
3. Богдановская, И. Ю. Эволюция судебного прецедента в "общем праве" [Текст] /И. Ю. Богдановская. // Право. -2010. - № 2. - 87 с.
4. Право Европейского Союза. Учебное пособие / Под ред. Кашкина С.Ю.– М. ТК Велби, Проспект. 2008, 2009. - 304 с.
5. Богдановская И.Ю. Прецедентное право, М., Наука, 1993. - 239 с.

УДК 349.222.2

ПРИМИРИТЕЛЬНЫЕ ПРОЦЕДУРЫ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССУАЛЬНОМ ПРАВЕ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

Есетов Ният Асылбекович

yessetov.n@gmail.com

Студент 3 курса юридического факультета ЕНУ им. Л.Н. Гумилева, Астана, Казахстан

Научный руководитель – Д.Б. Толеуханова.

Примирительные процедуры, как один из способов разрешения конфликта не судебным способом, берут свое начало с давних времен. История разрешения споров - это история трех основных форм спора: насильственная, которая не применяет право для урегулирования конфликта, судебная, которая восстанавливает нарушения прав судебным путем и, наконец, примирительная.

Во времена первобытно – общинного строя, когда о государстве и праве еще не шло и речи, все споры разрешались по праву сильного. Такой способ приводил к внутренним конфликтам общины и поэтому вожди и старейшины брали на себя роль примирителей, разрешая споры своей властью, которая основывалась на их личных качествах.

Приведем в качестве примера суд биев в Казахстане. Конечно, итогом разрешения конфликта не всегда было справедливое решение, ведь целью было урегулирование конфликта мирным путем, но, тем не менее, медиатор мог навязать это самое справедливое решение сторонам конфликта. В связи с этим можно утверждать, что споры удавалось окончить мирным путем, но не всегда сторон удовлетворяли условия, на которых был разрешен спор.

Процесс примирения не стоял на месте и развивался, находя свое отражение не только в отдельно взятых государствах, но и в международной практике в целом. Средства разрешения споров на международной арене включают различные способы и приемы разрешения конфликтов без применения силы. Например, принцип мирного разрешения международных споров закреплен в Уставе Организации Объединенных Наций. Так же существует Декларация о мирном разрешении международных споров 1982 года, которая делает акцент на результативности гибких переговоров, как эффективном способе разрешения конфликтов.