



Ә.Б. Аблаева

Евразийский технологический университет, Алматы, Казахстан  
(E-mail: eablayeva@inbox.ru)

## Взаимодействие судебной власти с институтами юридической помощи и посредничества

**Аннотация.** В статье проведен анализ взаимоотношения судебной власти с такими институтами правовой помощи и посредничества, как адвокатура, юридическая консультация, нотариат, медиация. Определена актуальность обозначенной темы, которая возрастает с развитием идей концепции восстановительного и превентивного правосудия, характеризующихся применением внесудебных способов разрешения дел и споров, а также предупредительных мер по пресечению незаконных действий. Указано, что эти способы служат дополнением к традиционному правосудию, осуществляемых судами, вовлекая в процесс урегулирования дел и споров адвокатов, юридических консультантов, медиаторов, нотариусов, способствуя повышению уровня правовой культуры населения и эффективности правосудия. Изучены формы взаимодействия судебной власти с институтами правовой помощи и посредничества. Раскрыты сферы осуществления взаимодействия судов с внесудебными органами. Отмечены положительные стороны взаимного сотрудничества судебных и внесудебных органов в деле защиты прав, свобод и законных интересов граждан и организаций. По итогам исследования сделаны выводы и даны рекомендации.

**Ключевые слова:** разделение власти, сдержки и противовесы, взаимодействие властей, судебная власть, адвокатура, нотариат, медиация.

DOI: <https://doi.org/10.32523/2616-6844-2022-141-4-8-20>

### Введение

Исторический аспект развития и становления теории разделения власти определил для нас сдерживающую, уравновешивающую, контролирующую роль судебной власти в системе сдержек и противовесов, что является весьма важным в обеспечении единства госу-

дарственной власти РК и самостоятельности каждой из ее ветвей<sup>1</sup>. Ярким свидетельством тому служат продолжающиеся в РК конституционные реформы, направленные на укрепле-

<sup>1</sup> Аблаева Ә.Б. История развития теории разделения властей: определение роли судебной системы. // «Вестник Поволжского института управления». – Саратов: Изд-во Поволжского ин-та управления им. П.А. Столыпина. - 2018. - Том 18. - № 4. – С. 61. DOI 10.22394/1682-2358-2018-4-52-62

ние роли судебной власти в системе сдержек и противовесов. Особо следует подчеркнуть, что сегодня изменилась роль судебной власти, ее социальное предназначение, кроющееся в судебной защите граждан и организаций, обеспечении исполнения законов РК, не является основным и единственным. Отныне казахстанские суды в действительности выступают конституционной гарантией в судебной защите граждан и организаций от незаконных решений, действий, бездействий административных органов, должностных лиц, государственных служащих, а также в обеспечении исполнения законодательной и исполнительной властями законов РК. Следовательно, судебная власть есть конституционно-правовое средство ограждения государственной власти от узурпации или концентрации власти.

«В правовой культуре развитого демократического общества, - справедливо пишет известный российский ученый Н.М. Чепурнова, – судебная власть – это не третья сила, как традиционно считается (первые две – законодательная и исполнительная власти), а первая власть, обеспечивающая не только разрешение различных споров, но и управление многими сферами государственной, общественной и личной жизни»<sup>2</sup>. Безусловно, в конституционной модели разделения единой государственной власти на три известные ветви каждая из них занимает свое место, имеет свое социальное предназначение, выполняет свойственные только ей полномочия. Соответственно, недопустимо признавать или отрицать ту или иную власть в качестве первой. К тому же все ветви государственной власти гармонично взаимодействуют между собой и взаимозависимы друг от друга в различных сферах. Взаимодействия судебной и законодательной власти наблюдаются в следующих сферах: «организация судопроизводства и порядка судопроизводства, законотворческой деятельности, осуществление полномочий депутата и обеспечения его неприкосновенности, реализация уголовной политики, фор-

мирование судейского корпуса, обеспечение гарантий независимости судебной власти и неприкосновенности судей, обеспечение основ конституционного строя и безопасности государства»<sup>3</sup>. Судебная власть взаимодействует также с исполнительной властью в таких вопросах, как: «формирование судейского корпуса, подготовка кадров, исполнительное производство, публичные правоотношения, уголовно-процессуальная и уголовно-исполнительная деятельность, социальная реабилитация и предупреждение преступности, противодействие коррупции»<sup>4</sup>.

Все же одно из преимуществ судебной власти перед другими властями состоит в ее юрисдикционной подведомственности, под которую подпадают все дела и споры, в том числе разрешаемые органами государственного управления и местного самоуправления. Следующее преимущество судебной власти состоит в ее конституционных полномочиях по признанию неконституционными, незаконными, недействующими правовых актов, принятых законодательной и исполнительной властями. Другое преимущество судебной власти состоит еще и в том, что судебные акты не могут быть отменены или пересмотрены никакой другой властью, кроме как самой судебной властью, представленной вышестоящими судебными инстанциями.

В настоящей работе предстоит рассмотреть взаимодействие судебной власти с такими институтами, как: адвокатура, юридические консультанты, нотариат и медиация. Отметим, что перечисленные институты не признаются законодательной или исполнительной властью как таковой. Тем не менее существуют спорные мнения относительно принадлежности адвокатуры, нотариата и прокуратуры к той или иной ветви власти, а также особые мнения о разделении президентской, надзор-

<sup>2</sup> Чепурнова Н.М. Конституционные основы судебной власти / В кн. Конституционные основы, формы и методы государственного управления: науч. изд. / под общ. ред. Н.М. Чепурновой. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2012. – С. 31.

<sup>3</sup> Аблаева Э.Б. Основные направления взаимодействия судебной власти Республики Казахстан с законодательной властью // «Пробелы в российском законодательстве». – М.: Изд-во «ЮрВАК». – 2017. – № 5. – С. 162.

<sup>4</sup> Аблаева Э.Б. Взаимодействие судебной власти с исполнительной властью и другими государственными органами // «Пробелы в российском законодательстве». – М.: Изд-во «ЮрВАК». – 2017. – № 5. – С. 154.

ной, контрольной и иных ветвей власти<sup>5</sup>. Адвокатура, юридические консультанты, нотариат – как правовые институты по оказанию квалифицированной юридической помощи – находятся в ведении Министерства Юстиции РК – центрального исполнительного органа, осуществляющего государственное управление в сфере правового обеспечения деятельности государства и правовой защиты прав и законных интересов граждан и организаций. Медиация как институт оказания посредничества в примирении также не состоит в структуре той или иной ветви государственной власти.

### Обсуждение

Одной из форм взаимосвязи судебной и исполнительной ветвей государственной власти является деятельность исполнительной власти по оказанию квалифицированной юридической помощи, обеспечивающей каждому реализацию его конституционного права на судебную защиту своих прав и свобод, в том числе с использованием специальных юридических знаний и навыков, совершением нотариальных действий. В правовом государстве немислимо наличие судебной ветви власти в отсутствие правового института адвокатуры и юридической консультации. Соотношение между ними состоит в принципах самостоятельности и независимости судей при отправлении правосудия и адвокатов при оказании квалифицированной юридической помощи, а также в их социальном назначении, указанных в ст. 2 Конституционного закона РК «О судебной системе и статусе судей РК» и ст. 31 закона РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи». Судебная власть имеет своим назначением судебную защиту прав, свобод и законных интересов граждан и организаций, а адвокатура – содействие в их реализации. В этом плане суд и адвокатура соотносятся

между собой как способ правовой защиты и средства обеспечения правовой защиты. Фундаментальным началом уголовного, гражданского, административного процесса является конституционный принцип обеспечения каждому права на квалифицированную юридическую помощь. Тесное взаимодействие суда и адвокатуры особенно проявляется в ходе уголовного судопроизводства, так как по уголовным делам функцию правовой защиты на профессиональной основе осуществляют только адвокаты.

Институт адвокатуры имеет еще одно предназначение, заключающееся в содействии мирному урегулированию спора, которое для судебной власти представляется одной из задач гражданского судопроизводства. Таким образом, соотношение форм взаимодействия суда с адвокатами и юридическими консультантами состоит в правомочиях по проведению ими примирительных процедур. Содействие мирному урегулированию спора признано одной из задач гражданского судопроизводства, указанной в ст. 4 Гражданского процессуального кодекса РК. В соответствии с этой задачей на стадии подготовки гражданского дела к судебному разбирательству, а также в ходе предварительного заседания судья содействует примирению сторон (статьи 163 и 172 ГПК РК). До передачи дела для рассмотрения и разрешения по существу действует процессуальная фигура – судья-примиритель. Согласно положениям ст. 174 ГПК РК и ст. 120 Административного процедурно-процессуального кодекса РК суд (судья) принимает меры для примирения сторон, содействует им в урегулировании спора на всех стадиях гражданского и административного процесса. Для решения этой задачи судья-примиритель на стадии подготовки дела к судебному разбирательству выясняет обстоятельства, способствующие примирению, разъясняет его преимущество, направляет спорящим сторонам приглашение/уведомление о принятии участия в примирительной процедуре с составлением досудебного протокола.

Однако существуют некоторые особенности в примирительных процедурах по пу-

<sup>5</sup> Теория современной конституции / Т.Я. Хабриева, В.Е. Чиркин - М.: Норма, 2007. – С. 240. См. также: Чиркин В. Е. Конституционное право: Россия и зарубежный опыт. М.: Зерцало, 1998. - С. 246; Андриянов В.Н. Контрольная власть в системе разделения властей и её реализация в современной России // Известия ИГЭА. - 2011. - № 1 (75). - С. 149.

блично-правовым спорам, где одной из сторон является административный орган или должностное лицо, на которых считаем нужным остановиться. Так, по административным делам, вытекающим из публичных правоотношений, примирение административного органа или должностного лица с участниками административных процедур или судопроизводства допустимо только при наличии у них административного усмотрения. Поэтому в ходе осуществления административного судопроизводства суд выясняет, имеется ли у административного органа или должностного лица административное усмотрение. Судья-примиритель также участвует в административных делах именно с целью оказания содействия проведению примирительных процедур. АППК РК обозначает понятие административного усмотрения как полномочие административного органа или должностного лица по принятию решения в установленных законом целях и пределах. Как правило, полномочие включает в себя права и обязанности административного органа или должностного лица. Законодательство, регулирующее деятельность административного органа или должностного лица, наделяет их полномочием по принятию или отмене акта, совершению или несовершению действия (бездействия), которые обеспечивают справедливый баланс частных и публичных интересов. Именно такие полномочия признаются законными и соразмерными. Административное усмотрение должно осуществляться с соблюдением данных условий, в том числе при примирительных процедурах.

Адвокаты содействуют мирному урегулированию спора, вытекающего из частноправовых и публичных правоотношений, проведением партисипативных процедур. Ранее данная процедура не применялась к публично-правовым спорам. Со вступлением в силу 1 июля 2021 г. АППК РК расширена сфера правоотношений, регулируемых партисипативными процедурами. Более того, ГПК РК в 2020 г. претерпел изменения и дополнения в части возможности урегулирования спора в порядке партисипативной процедуры с участием

юридических консультантов, но без участия судьи. Законодательство РК не дает определения понятию «партисипативные процедуры». Адвокатским сообществом с учетом положений ГПК, действовавших до последних изменений и дополнений, были разработаны и одобрены от 11 марта 2016 г. «Методические рекомендации по проведению партисипативной процедуры адвокатами». Безусловно, эти методические рекомендации являются важным документом, тем не менее они устарели и требуют обновления. Поэтому остановимся лишь на понятии и целях партисипативных процедур, определяемых адвокатами. Под партисипативными процедурами ими понимаются переговоры по урегулированию спора между сторонами, проводимые с обязательным участием только адвокатов для достижения ими взаимоприемлемого соглашения<sup>6</sup>. Среди всех целей проведения данной процедуры отметим две ее тесно связанные цели: 1) снижение уровня конфликтности сторон и 2) снижение нагрузки на судебную систему. Очевидно, здесь имеются в виду перспективы, ожидаемые от оптимизации примирительных процедур, которые позволят уменьшить количество обращений в суды.

Общим для судебной системы и института адвокатуры является верховенство закона, его обеспечение является обязанностью судей, на нем основывается деятельность адвокатов и юридических консультантов. Так, в соответствии со ст. 3 Закона РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» оказание юридической помощи базируется на принципе верховенства закона. Абзац 4 п. 12 Нормативного постановления Верховного суда РК от 14 мая 1998 г. № 1 «О некоторых вопросах применения законодательства о судебной власти в Республике Казахстан» гласит: «Каждый судья всей своей деятельностью обязан обеспечивать верховенство закона, торжество права

<sup>6</sup> Методические рекомендации по проведению партисипативной процедуры адвокатами. [Электронный ресурс]: Решение Президиума Республиканской коллегии адвокатов от 11 марта 2016 г. (протокол № 12). Доступ предоставлен Республиканской коллегией адвокатов РК. Режим доступа: свободный. URL: <https://advokatura.kz/ru/intervu/aetodiceskie-rekomendacii-po-provedeniu-partisipativnoj-procedury-advokatami>

и справедливости, осуществлять защиту прав и свобод граждан, конституционного строя, государственных и общественных интересов, являться гарантом законности, демократии и противостоять произволу»<sup>7</sup>. Комментируемое нормативное постановление в соответствии с п. 1 ст. 4 Конституции РК является действующим правом в РК. Таким образом, судебная и адвокатская деятельность основана на обеспечении верховенства закона.

Обеспечение верховенства закона судами – это институциональное направление развития судебной системы РК. Вспомним, что 11 марта 2015 г., выступая на XVI съезде партии «Нур Отан» (ныне – «Аманат»), первый Президент РК под эгидой «Современное государство для всех» выдвинул 5 институциональных реформ, необходимых для укрепления государственности и отвечающих всем происходящим в мире глобальным вызовам. В последующем, 20 мая 2015 г., была принята Президентская Программа «План нации - 100 конкретных шагов», объявившая вторую институциональную реформу по обеспечению верховенства закона новым этапом развития судостроительства и совершенствования судопроизводства. Шаги в этом направлении позволили обеспечить баланс между государственным обвинением и юридической защитой в судах путем сокращения участия прокурора в судах и расширения участия в судах адвокатов. В частности, в 2018 г. был принят новый Закон РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи», который впервые закрепил верховенство закона одним из принципов оказания юридической помощи. В уголовном процессе появилась процессуальная фигура – следственный судья, в полномочия которого ныне передано санкционирование всех гласных и негласных следственных действий, ограничивающих конституционные права и свободы человека, ранее принадлежавшие государственному обвинителю.

<sup>7</sup> «О некоторых вопросах применения законодательства о судебной власти в Республике Казахстан». [Электронный ресурс]: Нормативное постановление Верховного суда РК от 14 мая 1998 г. № 1. Доступ предоставлен Информационно-правовой системой нормативных правовых актов РК «Әділет». Режим доступа: свободный. URL: [https://adilet.zan.kz/rus/docs/P98000001S\\_](https://adilet.zan.kz/rus/docs/P98000001S_)

Наряду с этим, в гражданском и административном судопроизводстве в целях строгого соблюдения принципа состязательности и равноправия сторон, предоставления квалифицированной юридической помощи, обеспечивающей каждому реализацию его конституционного права на судебную защиту своих прав и свобод, внедрена профессионализация судебного представительства. С принятием в 2018 г. нового Закона РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи», наряду с адвокатами, судебное представительство в гражданском судопроизводстве стали осуществлять лица, являющиеся членами палаты юридических консультантов. С того дня для осуществления лицом судебного представительства по частноправовым и публично-правовым делам является обязательным его членство в палате юридических консультантов. Как правило, условием для вступления лица в палату юридических консультантов является наличие у него высшего юридического образования и 2-летнего стажа, отсутствие судимости, а также прохождение им аттестации.

В этой части следует затронуть статьи 36 и 77 нового закона РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи», выдвинувшие для адвокатов и юридических консультантов обязательное условие страхования их профессиональной ответственности на случай допущения ими профессиональных ошибок при оказании ими юридической помощи. Примечательность нового закона состоит в том, что введение профессиональной ответственности адвокатов и юридических консультантов является конституционной гарантией обеспечения государством каждому гражданину права на получение им именно квалифицированной юридической помощи. Так, клиенты которым не была оказана квалифицированная юридическая помощь имеют право на возмещение причиненного им имущественным интересам вреда в случаях, когда адвокат или юридический консультант пропустил процессуальные сроки, неправильно оформил документы, не известил его о последствиях совершаемых им юридических действий, повлекших причине-

ние ему вреда, утратил или испортил его документы, неправомерно разгласил сведения о нем.

Соотношение судебной власти с институтом адвокатуры не ограничиваются вышеперечисленными. Адвокатура активно участвует в формировании профессионального судебного корпуса и качественного укомплектования кадрового резерва судей, в обеспечении гарантий независимости и их неприкосновенности, определении уровня их знаний и способностей применять их на практике, рассмотрении дисциплинарных дел в отношении судей. Кроме того, представители адвокатуры осуществляют научное консультирование Верховного Суда РК, функционируют в межведомственных и рабочих группах по развитию судебной системы и совершенствованию судопроизводства. На данный момент адвокаты состоят в составе Высшего Судебного Совета РК, Квалификационной комиссии и Судебном жюри при данном Совете, Научно-консультативном Совете при Верховном Суде РК, Межведомственной рабочей группе с Верховным Судом РК, Рабочей группе Комиссии по реформе правоохранительной и судебной систем при Администрации Президента РК.

Как видим, институт адвокатуры глубоко и широко проник в сферу судебной власти, содействует осуществлению судебной деятельности и воздействует дальнейшему развитию судебной системы и совершенствованию судопроизводства. Тем не менее носители судебной власти не состоят ни в одном органе коллегии адвокатов, за исключением двух судей в отставке, состоящих в Дисциплинарной комиссии адвокатуры. Между тем лица, прошедшие процедуры отбора в должности судей или прекратившие полномочия судей, могут претендовать на занятие адвокатской деятельности без прохождения ими аттестации. Отсутствие действующих судей в составе этих органов является справедливым ввиду того, что институт адвокатуры признан важным и неотъемлемым институтом гражданского общества. Организация, созданная адвокатами – Коллегия адвокатов - обладает

всеми признаками и элементами, присущими гражданскому обществу. Однако вызывает недоумение то обстоятельство, что законодательство РК, регулирующее адвокатскую деятельность и юридическую помощь, не содержит упоминание адвокатуры в качестве института гражданского общества. В отличие от казахстанского законодательства, российское законодательство об адвокатской деятельности и адвокатуре статьей 3 официально признало адвокатуру институтом гражданского общества, а также указало на то, что она не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления<sup>8</sup>. Умалчивает об этом еще Концепция развития гражданского общества в РК, рассчитанная на 2006-2011 годы. Концептуальный документ определяет понятие гражданского общества и включает в его структуру такие институты, как: политические партии, местные сообщества, профсоюзы, религиозные объединения, творческие, общественные и научные союзы и объединения, СМИ, а также неправительственные организации (негосударственные фонды, некоммерческие учреждения, союзы (ассоциации) юридических лиц, другие организации и инициативные группы<sup>9</sup>. Нет признания адвокатуры в качестве института гражданского общества в Концепции развития гражданского общества в РК, рассчитанной на 2020-2030 годы<sup>10</sup>. Возможно, по этой причине в теории и на практике не полыхают дискуссии относительно принадлежности адвокатуры к

<sup>8</sup> «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». [Электронный ресурс]: Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (последняя редакция). Доступ предоставлен справочной правовой системой КонсультантПлюс. Режим доступа: свободный. URL: [https://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_36945/fd43b85fe3eabc97ca739a7f1859e26adf152a84/](https://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_36945/fd43b85fe3eabc97ca739a7f1859e26adf152a84/)

<sup>9</sup> «О Концепции развития гражданского общества в Республике Казахстан на 2006-2011 годы». [Электронный ресурс]: Указ Президента РК от 25 июля 2006 г. N 154. Доступ предоставлен Информационно-правовой системой нормативных правовых актов РК «Әділет». Режим доступа: свободный. URL: [https://adilet.zan.kz/rus/docs/U060000154\\_](https://adilet.zan.kz/rus/docs/U060000154_)

<sup>10</sup> «Об утверждении Концепции развития гражданского общества в Республике Казахстан». [Электронный ресурс]: Указ Президента РК от 27 августа 2020 г. № 390. Доступ предоставлен Информационно-правовой системой нормативных правовых актов РК «Әділет». Режим доступа: свободный. URL: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/U2000000390>

гражданскому обществу, поскольку адвокатура представляет собой не простое сообщество граждан, а профессиональное сообщество лиц, имеющих высшее юридическое образование, прошедших специальную стажировку и аттестацию.

Среди конституционных принципов правосудия, которыми должны руководствоваться судьи при применении того или иного закона, указан принцип, в соответствии с которым не имеют юридической силы доказательства, полученные незаконным способом. Законодательство РК о гражданском и уголовном судопроизводстве, а также о нотариате наделяет нотариусов полномочиями по обеспечению доказательств. Обеспечение доказательств до возбуждения гражданского дела в суде производится нотариусами (ч. 3 ст. 69 ГПК РК). В соответствии с положениями Закона РК «О нотариате» нотариусы обеспечивают фактические данные, допустимые в качестве доказательств, свидетельствованием по просьбе сторон и заинтересованных лиц копии верности передаваемых документов (ст. 98). Соотношение полномочий нотариусов и судов состоит в том, что действия нотариуса по обеспечению доказательств аналогичны действиям суда по обеспечению следующих доказательств, указанных в ст. 69 ГПК РК: опрос граждан, допрос свидетелей, осмотр доказательств, назначение экспертизы, извещение о времени и месте обеспечения доказательств.

Не случайно в юридической литературе последних лет отмечается высокая роль нотариата как института превентивного правосудия в осуществлении досудебного урегулирования конфликта, в предупреждении спорных ситуаций, обеспечении защиты прав граждан или их объединений без обращения к суду, упрощении и ускорении процесса разрешения дел судами<sup>11</sup>.

Другое соотношение состоит в совершаемых нотариусом и судом действий по взысканию денег или истребованию движимого

имущества от должника по бесспорным требованиям. Возобновление исполнительной надписи нотариусов связано с совершенствованием системы отправления правосудия, усилением защиты права собственности, оптимизацией судебной нагрузки. Так, суды в порядке приказного производства выносят судебный приказ по 17 бесспорным требованиям, перечень которых указан в ст. 135 ГПК РК. Аналогичным образом нотариус во внесудебном порядке совершает исполнительную надпись по 10 бесспорным требованиям, перечень которых указан в ст. 92-1 закона РК «О нотариате».

Сходство приказного производства и исполнительной надписи заключается в том, что, во-первых, они представляют собой упрощенный порядок взыскания денег или истребования движимого имущества. Во-вторых, представляют собой порядок урегулирования спора: судебный и внесудебный. В-третьих, судебный приказ и исполнительная надпись – это есть единоличные распоряжения судьи или нотариуса, имеющие силу исполнительного документа, выдаваемые ими взыскателям или направляемые судебным исполнителям. В-четвертых, взыскание или истребование по этим двум исполнительным документам, выданных судом или нотариусом, осуществляется в порядке, установленном законодательством РК об исполнительном производстве и судебных исполнителях. В-пятых, определение суда об отмене судебного приказа или постановление нотариуса об отмене исполнительной надписи оспариванию и обжалованию не подлежат.

Помимо этих наблюдается еще одно из соотношений полномочий судей и нотариусов, заключающихся в проведении ими примирительных процедур, которыми они наделены с 1 января 2016 г. вступлением в силу нового, по счету второго ГПК РК, внесением изменений и дополнений в закон РК о нотариате по вопросам совершенствования системы отправления правосудия. Тем не менее в законе РК о нотариате не указаны цели, порядок и способы, время и место, язык, условия проведения нотариусами примирительных процедур, а

<sup>11</sup> Миронов А.Л. Вестник Московского университета МВД России, - 2008. - № 12. – С. 143; Ярошенко Т.В. Превентивная функция нотариата: актуальные вопросы // Вестник Балтийского федерального ун-та им. И. Канта. Сер.: Гуманитарные и общественные науки, 2021. - № 4. – С. 7-9.

также основания прекращения примирительной процедуры и связанное с ней возмещение расходов по аналогии с теми, которые проводятся в порядке медиации, партисипативных процедур и мирового соглашения.

Согласимся с мнением О.С. Скачкова, Т.В. Чугурова, Ю.В. Шевченко о том, что реформы, проводимые в сфере нотариата, предоставили нотариусам возможность осуществлять функции по оказанию квалифицированной юридической помощи, а также по предупреждению и разрешению споров в досудебном порядке, которые в последующем повлияли на повышение эффективности правосудия<sup>12</sup>.

Последнее, что нужно сказать в этой части – это совершение судом и нотариусом действий по утверждению или удостоверению мирового, медиативного, партисипативного соглашения. По общим правилам, соглашения об урегулировании спора в порядке осуществления тех или иных примирительных процедур подлежат утверждению судом или нотариальному удостоверению. Следовательно, только суд и нотариус могут утвердить или удостоверить соглашения об урегулировании спора, в чем и проявляется их сходство.

Следующая форма взаимосвязи судебной и исполнительной властей проявляется в сфере медиации. Первый президент РК, выступая на V съезде судей, прошедшей 18 ноября 2009 г., поставил пять приоритетных задач по реализации концептуальных идей развития судебной системы и совершенствования судопроизводства в период с 2010 по 2020 г. Одна из задач в этом направлении состоит в создании упрощенного порядка рассмотрения и разрешения судами дел и споров, основанного на процессуальной экономии средств и времени, обеспечивающей удобный и скорый механизм защиты прав граждан и их объединений, повышающий эффективность правосудия и профессионализм судей. Несомненно, в таких условиях карательный характер правосудия теряет свою значимость и, соответственно, приобретает важность восста-

новительный характер правосудия. Имелись предположения о том, что внедрение альтернативных способов разрешения и рассмотрения дел и споров приведет к сокращению дел и споров, подлежащих юрисдикции судов, разгрузит суды (судей)<sup>13</sup>.

Как правильно отметила М.И. Дячук, рост количества дел, поступающих в суды, создает колоссальную нагрузку на судей, что, в свою очередь, негативно сказывается на качественном и своевременном рассмотрении и разрешении ими дел. Решение этой проблемы видится в развитии внесудебных альтернативных или обязательных досудебных способов урегулирования дел и споров<sup>14</sup>.

Спустя год последовал президентский указ, направленный на повышение эффективности сфер деятельности правоохранительных и судебных органов. Президент РК остановил внимание на порядке уголовного и гражданского судопроизводства. Среди эффективных мер в рассматриваемых сферах правоотношений указано распространение примирительных процедур на уголовные дела, расширение уголовных дел, преследуемых в порядке частного и частно-публичного обвинения, в том числе посредством медиации, а также предусмотрено досудебного порядка урегулирования гражданско-правовых споров, в том числе посредством альтернативных способов их урегулирования<sup>15</sup>.

Во исполнение этого президентского указа План законопроектных работ Правительства РК на 2010 год предусмотрел мероприятия по разработке проекта закона о медиации и внесению изменением в нормативные правовые

<sup>13</sup> Выступление Президента Республики Казахстан Н.А. Назарбаева на V съезде судей. [Электронный ресурс]: V съезд судей, Астана, 18 ноября 2009 г. Доступ предоставлен Информационной системой «Юрист». Режим доступа: свободный. URL: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30510310](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30510310)

<sup>14</sup> Дячук М.И. Примирительные процедуры в гражданском судопроизводстве // Вестник Института законодательства и правовой информации РК, 2019. - №2 (56). – С. 142.

<sup>15</sup> «О мерах по повышению эффективности правоохранительной деятельности и судебной системы в Республике Казахстан» [Электронный ресурс]: Указ Президента РК от 17 августа 2010 г. № 1039. Доступ предоставлен Информационно-правовой системой нормативных правовых актов РК «Әділет». Режим доступа: свободный. URL: [https://adilet.zan.kz/rus/docs/U100001039\\_](https://adilet.zan.kz/rus/docs/U100001039_)

<sup>12</sup> Скачкова О.С., Чугурова Т.В., Шевченко Ю.В. Современное развитие нотариата как действенного института превентивного правосудия // Вопросы экономики и права, 2020. - № 6 (144). – С. 21.

акты по вопросам медиации<sup>16</sup>. 28 января 2011 г. впервые был принят новый закон РК о медиации. Закон вступил в силу с 29 июля 2011 г. Разработчиком законопроекта о медиации выступил Верховный Суд РК.

27 января 2012 г. президент РК обратился к казахстанскому народу со стратегическим документом, определившим новый политический курс РК до 2050 г. Одной из первоочередных целей государства РК является дальнейшее развитие и укрепление государственности, в достижении которой необходимо продолжить реформу правоохранительных, судебных органов и спецслужб. В этой части Н.А. Назарбаев акцентировал взгляд на возможностях реализации каждым своего конституционного права на защиту своих прав и свобод в суде. Представляется, что упрощение порядка отправления правосудия и избавление ее от ненужных формальных процедур, посредством внедрения внесудебного механизма рассмотрения и разрешения споров, в том числе развитием институтов внесудебного урегулирования спора, в последующем разгрузит суды<sup>17</sup>.

Вслед за посланием, летом 2012 г., вышла в свет статья первого президента РК, посвященная социальной модернизации РК, в которой Н.А. Назарбаев изложил свою идею Общества Всеобщего Труда. Учитывая, что в условиях глобальной конкуренции существуют возможные вызовы и риски социальной и экономической модернизации, Н.А. Назарбаев наметил 20 шагов на пути Общества Всеобщего Труда. Первый президент отметил, что недостатком закона о медиации является отсутствие правовой регламентации в нем

<sup>16</sup> «О внесении изменения и дополнений в постановление Правительства Республики Казахстан от 2 марта 2010 года № 162». [Электронный ресурс]: Постановление Правительства РК от 28 августа 2010 г. № 845. Доступ предоставлен Информационно-правовой системой нормативных правовых актов РК «Әділет». Режим доступа: свободный. URL: [https://adilet.zan.kz/rus/docs/P100000845\\_](https://adilet.zan.kz/rus/docs/P100000845_)

<sup>17</sup> «Стратегия «Казахстан-2050»: новый политический курс состоявшегося государства». [Электронный ресурс]: Послание Президента РК - Лидера Нации Н.А. Назарбаева народу Казахстана, г. Астана, 14 декабря 2012 г. Доступ предоставлен Информационно-правовой системой нормативных правовых актов РК «Әділет». Режим доступа: свободный. URL: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/K1200002050>

отдельных сфер правоотношений, например, трудовых и социальных. В этой связи 7-й президентский шаг предусматривает развитие медиации в качестве внесудебного альтернативного института разрешения споров и конфликтов, возникающих в сфере трудовых и социальных отношений. Соответственно, 8-й президентский шаг направлен на разработку подзаконных актов в сфере медиации и проведение Национальной конференции медиаторов<sup>18</sup>.

Другим недостатком закона о медиации, на взгляд представителей юстиции, является отсутствие в институте медиации совета старейшин, существовавших при суде биев, которые были знакомы с родословной спорящих сторон и могли примирить их<sup>19</sup>. На наш взгляд, указанное замечание весьма оправданно, в особенности по делам, вытекающим из брачно-семейных отношений, где наличествует спор между супругами, сожителями и остальными членами семьи. При этом нужно учесть исторический факт, констатирующий о том, что суд биев вовсе не является чуждым для современного Казахстана, так как он представляет собой прообраз восстановительного правосудия, которое в наше время широко пронизывается в систему традиционного правосудия.

Итак, в соответствии с п. 5-2) ст. 2 закона РК о медиации уполномоченным органом в сфере медиации является центральный исполнительный орган, осуществляющий реализацию государственной политики и государственное регулирование деятельности в сфере медиации. Постановлением Правительства РК от 26 марта 2019 г. № 142 уполномоченным органом

<sup>18</sup> «Социальная модернизация Казахстана: Двадцать шагов к Обществу Всеобщего Труда». [Электронный ресурс]: Программная статья Президента РК от 12 июля 2012. Доступ предоставлен Международным информационным агентством «Kazinform». Режим доступа: свободный. URL: [https://www.inform.kz/ru/social-naya-modernizaciya-kazahstana-dvadcat-shagov-k-obschestvu-vseobschego-truda\\_a2478336](https://www.inform.kz/ru/social-naya-modernizaciya-kazahstana-dvadcat-shagov-k-obschestvu-vseobschego-truda_a2478336)

<sup>19</sup> О проекте Закона «О медиации». [Электронный ресурс]: Комментарий Шаяхметовой А. к проекту Закона «О медиации». Доступ предоставлен Информационно-правовой системой нормативных правовых актов РК «Әділет». Режим доступа: свободный. URL: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/T1000001108>

утверждено Министерство информации и общественного развития РК. В пределах своей компетенции министерство участвует в правовом мониторинге и правотворчестве правовых актов в сфере медиации, упорядочивает деятельность организаций медиаторов, информирует население об их деятельности, ведет реестр организаций медиаторов и судей в отставке, а также содействует развитию медиации.

Соотношение судебной власти и института медиации состоит в том, что судопроизводство и медиативная процедура представляют собой определенный юрисдикционный порядок или способ разрешения дел и споров. Такой порядок или способ разрешения дел и споров осуществляется профессиональными лицами – судьями или медиаторами, различаемыми между собой тем, что судьи – это должностные лица государства и единственные носители судебной власти, а медиаторы – это физические лица, избранные сторонами и действующие в их же интересах. Судей и медиаторов объединяет общая задача, заключающаяся в оказании содействия мирному урегулированию спору, а также принципе осуществления медиативных процедур и судопроизводства на основе независимости и беспристрастности как медиаторов, так и судей, недопустимости какого-либо вмешательства в их деятельность. Поэтому медиаторы и судьи выступают между конфликтующими сторонами в роли посредников. Безусловно, статус и полномочия судей в отличие от медиаторов выше и шире, так как только судьи могут выносить суждение о праве и лишь на основании закона. Между тем медиаторы достигают вариантов альтернативного разрешения спора, полностью удовлетворяющих интересы сторон медиации, которые могут быть как предусмотрены законом, так и не предусмотрены им. Кроме того, осуществляемому судьями судопроизводству присущ официальный публичный характер, а проводимым медиаторами процедурам – частный конфиденциальный.

Помимо общности задач, стоящих перед судьями и медиаторами, их еще объединяет профессиональная медиативная деятель-

ность. Профессиональными медиаторами признаются только судьи в отставке и медиаторы. Вместе с тем действующие судьи, которые выступают в лице судей-примирителей при проведении ими примирительных процедур, как и медиаторы, руководствуются порядком, установленным ГПК и АППК РК, а также Законом РК о медиации.

Говоря о задаче гражданского судопроизводства по содействию мирному урегулированию спора, являющейся общей для суда, адвокатуры, юридической помощи, нотариата и медиации, стоит взглянуть на судебную статистику за период с 2015 по 2021 год по гражданским делам, оконченным за примирением сторон. Так, по данным Верховного Суда РК, доля примирений к оконченным делам в 2015 г. составила 2%, 2016 г. – 11%, 2017 г. – 14%, 2018 г. – 11%, 2019 г. – 15%, 2020 г. – 32% и в 2021 г. – 34%<sup>20</sup>. Как заметно, с 2016 г. эти данные резко улучшаются со дня вступления в силу нового ГПК РК, которым содействие мирному урегулированию спора впервые указано в качестве одной из задач гражданского судопроизводства. Рейтинг судов по прекращению дел за примирением сторон отмечается в 2016-2017 гг. Однако с 2018 г. данные судов меняются в сторону снижения до 11%. Полагаем, что этому повлиял новый Закон РК «Об адвокатской деятельности и юридической помощи» от 2018 г., позволяющий юридическим консультантам наряду с адвокатами урегулировать спор в порядке партисипативных процедур. Изменение количественных и качественных показателей судов с 2019 г. в сторону возрастания завершенных ими примирением сторон дел можно связать с реализацией пилотных проектов Верховного Суда РК, именуемой «Примирение: до суда, в суде», внедрением процессуальной фигуры судья-примиритель. В конечном счете статистические данные последних трех лет свидетельствуют об активной роли судов в примирении сторон и укреплении доверия населения судам.

<sup>20</sup> Правосудие Казахстана: реалии, тренды, перспективы [Электронный ресурс]: Сборник Верховного Суда РК за 12 месяцев 2021 г. Доступ предоставлен интернет-ресурсом Верховного Суда РК. Режим доступа: свободный. URL: <https://sud.kz/rus/node/274032>

## Результаты

Анализ взаимодействия судебной власти с исполнительной властью показал, что они согласованно взаимодействуют в сферах оказания услуг в виде юридической помощи, содействия в посредничестве и совершения юридически значимых действий. При этом суд осуществляет правосудие и судебный контроль над законностью их действий или бездействий. Так, совершенные нотариусом нотариальные действия или отказ в их совершении, которые затрагивают субъективные права, по жалобе заинтересованных лиц могут быть в порядке особого производства рассмотрены судами. Действия либо бездействия адвоката, юридического консультанта, оказывающих юридическую помощь в соответствии с договорами по оказанию услуг, по иску клиента, в том числе о возмещении вреда, могут быть в порядке искового производства рассмотрены судами. Особенно это касается лиц, приравненных в соответствии с законодательством РК к лицам, нуждающимся в гарантированной государством юридической помощи, которые также вправе обжаловать в суд действия или бездействия адвоката, юридического консультанта.

Как видно из использованных в работе документов, институт нотариата представляется в качестве элемента превентивного правосудия, а институт медиации элементом восстановительного правосудия. Основной замысел их организации и функционирования кроется в разработке и внедрении механизма, альтернативного судебному рассмотрению и разрешению дел и споров. Необходимость в развитии института медиации связана со множеством обстоятельств, как:

- разгрузка судов (судей);
- обеспечение принципа невмешательства кого-либо в частные дела;
- снижение уровня конфликтности между гражданами и их организациями;
- развитие восстановительного правосудия;
- повышение уровня правовой культуры населения;

- социально-психологическое оздоровление населения;
- формирование деловой этики в гражданско-правовом обороте и мн. др.

Аналогичное можно сказать и в отношении действий, осуществляемых нотариусами, а также партисипативных процедур, проводимых профессиональными адвокатами и юридическими консультантами.

Результаты исследования подтверждают, что институты юридической помощи и посредничества направлены на обеспечение конституционного права каждого на защиту своих прав и свобод в суде, а также на получение квалифицированной юридической помощи.

## Выводы

В завершение хотелось сделать вывод о том, что в развитии института медиации представляется важным допуск в качестве общественных медиаторов иных категорий лиц, например, близких родственников или друзей спорящих сторон, которым вполне удалось бы наладить коммуникацию между спорящими сторонами. Наличие такой фигуры особенно важно в сфере брачно-семейных отношений, где речь идет о прекращении брака и связанных с ним спорах о разделе имущества, нажитых во время совместного брака, об определении места жительства общего ребенка, о размерах, условиях и порядке выплат на содержание несовершеннолетних детей или нетрудоспособных супругов, а также распределении долгов между супругами, образовавшихся во время совместного брака. К тому же предпосылки для этого имеются в законе. Как известно, в соответствии с абзацем 2 ч. 2 ст. 179 ГПК РК суд на срок не более 10 рабочих дней может отложить процедуру медиации с привлечением к нему других лиц, участие которых поспособствует урегулированию спора (конфликта), если об этом будет заявлено ходатайство сторон. Предложение вызывает интерес, но не исключена вероятность постановки вопроса о его соответствии принципам проведения медиативных процедур, таким как независимость и беспристрастность медиатора, разумеющие собой отсутствие его личной заинтересованности в конфликте.

## Список литературы

- 1 Аблаева Э.Б. История развития теории разделения властей: определение роли судебной системы. // «Вестник Поволжского института управления». – Саратов: Изд-во Поволжского ин-та управления им. П.А. Столыпина. - 2018. - Том 18. - № 4. – С. 52-62. DOI 10.22394/1682-2358-2018-4-52-62
- 2 Аблаева Э.Б. Основные направления взаимодействия судебной власти Республики Казахстан с законодательной властью // «Пробелы в российском законодательстве». – М.: Изд-во «ЮрВАК». - 2017.- № 5. – С. 156-163.
- 3 Аблаева Э.Б. Взаимодействие судебной власти с исполнительной властью и другими государственными органами // «Пробелы в российском законодательстве». – М.: Изд-во «ЮрВАК». - 2017. - № 5. – С. 149-155.
- 4 Андриянов В.Н. Контрольная власть в системе разделения властей и её реализация в современной России // Известия ИГЭА. - 2011. - № 1 (75). - С. 146-150.
- 5 Дячук М.И. Примирительные процедуры в гражданском судопроизводстве // Вестник Института законодательства и правовой информации РК, 2019. - №2 (56). – С. 141-147.
- 6 Конституционное право: Россия и зарубежный опыт / Чиркин В. Е. - М.: Зерцало, 1998. – 448 с.
- 7 Миронов А.Л. Нотариат как институт превентивного, предупредительного правосудия // Вестник Московского ун-та МВД России, - 2008. - № 12. – С. 141-144.
- 8 Теория современной конституции / Т.Я. Хабриева, В.Е. Чиркин - М.: Норма, 2007. – 320 с.
- 9 Скачкова О.С., Чугурова Т.В., Шевченко Ю.В. Современное развитие нотариата как действенного института превентивного правосудия // Вопросы экономики и права, 2020. - № 6 (144). – С. 21-27.
- 10 Ярошенко Т.В. Превентивная функция нотариата: актуальные вопросы. Вестник Балтийского федерального ун-та им. И. Канта. Сер.: Гуманитарные и общественные науки, 2021. - № 4. - С. 5-12.
- 11 Чепурнова Н.М. Конституционные основы судебной власти / В кн. Конституционные основы, формы и методы государственного управления: науч. изд. / под общ. ред. Н.М. Чепурновой. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2012. – С. 7-306.

**Э.Б. Аблаева**

*Еуразиялық технологиялық университеті, Алматы, Қазақстан*

### Сот билігінің заң көмегі және делдалдық институттарымен өзара әрекеттесуі

**Аңдатпа.** Мақалада сот жүйесінің адвокат, заңгерлік кеңес, нотариат, медиация сияқты құқықтық көмек және делдалдық институттарымен қарым-қатынасы талданады. Белгіленген тақырыптың өзектілігі анықталды, ол істер мен дауларды шешудің соттан тыс әдістерін қолданумен, сондай-ақ құқыққа қайшы әрекеттердің алдын алу шараларымен сипатталатын қалпына келтіру және алдын алу сот төрелігі тұжырымдамасы идеяларының дамуымен артады. Бұл әдістер соттар жүзеге асыратын дәстүрлі сот төрелігін толықтыра отырып, қорғаушыларды, заң кеңесшілерін, медиаторларды, нотариустарды істер мен дауларды шешу процесіне тарта отырып, халықтың құқықтық мәдениетінің деңгейін және сот төрелігінің тиімділігін арттыруға ықпал ететіні көрсетілген. Сот жүйесі мен құқықтық көмек және медиация институттарының өзара әрекеттесу нысандары зерттеледі. Соттар мен соттан тыс органдардың өзара әрекеттесу салалары айқындалды. Азаматтар мен ұйымдардың құқықтарын, бостандықтарын мен заңды мүдделерін қорғауда сот және соттан тыс органдардың өзара ынтымақтастығының оң жақтары атап өтілді. Зерттеу нәтижелері бойынша қорытындылар жасалып, ұсыныстар беріледі.

**Түйін сөздер:** биліктің бөлінуі, тежемелік және тепе-теңдік, билік органдарының өзара іс-қимылы, сот, адвокаттық қызмет, нотариат, медиация.

**E.B. Ablava**

*Eurasian Technological University, Almaty Kazakhstan*

### **Interaction of the judiciary with the institutions of legal assistance and mediation**

**Abstract.** The article analyzes the relationship of the judiciary with the institutions of legal assistance and mediation, such as advocacy, legal advice, notaries, and mediation. The relevance of the study increases with the development of the ideas of the concept of restorative and preventive justice, characterized by the use of extrajudicial methods of resolving cases and disputes, as well as preventive measures to prevent illegal actions. It is indicated that these methods serve as a supplement to the traditional justice administered by the courts, involving lawyers, legal consultants, mediators, and notaries in the process of settling cases and disputes, contributing to an increase in the level of legal culture of the population and the effectiveness of justice. The author studied forms of interaction between the judiciary and the institutions of legal assistance and mediation. The article reveals spheres of interaction between courts and extrajudicial bodies. It also notes positive aspects of mutual cooperation of judicial and non-judicial bodies in the protection of the rights, freedoms, and legitimate interests of citizens and organizations. Based on the results of the study, the author gives conclusions and recommendations.

**Keywords:** separation of powers, checks, and balances, the interaction of authorities, judiciary, advocacy, notaries, mediation.

### **References**

- 1 Ablava E.B. Istoriya razvitiya teorii razdeleniya vlastej: opredelenie roli sudebnoj sistemy. // «Vestnik Povolzhskogo instituta upravleniya». – Saratov: Izd-vo Povolzhskogo in-ta upravleniya im. P.A. Stolypina. - 2018. - Tom 18. - № 4. – S. 52-62. DOI 10.22394/1682-2358-2018-4-52-62
- 2 Ablava E.B. Osnovnye napravleniya vzaimodejstviya sudebnoj vlasti Respubliki Kazahstan s zakonodatel'noj vlast'yu // «Probely v rossijskom zakonodatel'stve». – M.: Izd-vo «YUrVAK». - 2017.- № 5. – S. 156-163.
- 3 Ablava E.B. Vzaimodejstvie sudebnoj vlasti s ispolnitel'noj vlast'yu i drugimi gosudarstvennymi organami // «Probely v rossijskom zakonodatel'stve». – M.: Izd-vo «YUrVAK». - 2017. - № 5. – S. 149-155.
- 4 Andriyanov V.N. Kontrol'naya vlast' v sisteme razdeleniya vlastej i eyo realizaciya v sovremennoj Rossii // Izvestiya IGEA. - 2011. - № 1 (75). - S. 146-150.
- 5 Dyachuk M.I. Primiritel'nye procedury v grazhdanskom sudoproizvodstve // Vestnik Instituta zakonodatel'stva i pravovoj informacii RK, 2019. - №2 (56). – S. 141-147.
- 6 Konstitucionnoe pravo: Rossiya i zarubezhnyj opyt / CHirkin V. E. - M.: Zercalo, 1998. – 448 s.
- 7 Mironov A.L. Notariat kak institut preventivnogo, predupreditel'nogo pravosudiya // Vestnik Moskovskogo un-ta MVD Rossii, - 2008. - № 12. – S. 141-144.
- 8 Teoriya sovremennoj konstitucii / T.YA. Habrieva, V.E. CHirkin - M.: Norma, 2007. – 320 s.
- 9 Skachkova O.S., CHugurova T.V., Shevchenko YU.V. Sovremennoe razvitie notariata kak dejstvennogo instituta preventivnogo pravosudiya // Voprosy ekonomiki i prava, 2020. - № 6 (144). – S. 21-27.
- 10 YAroshenko T.V. Preventivnaya funkciya notariata: aktual'nye voprosy // Vestnik Baltijskogo federal'nogo un-ta im. I. Kanta. Ser.: Gumanitarnye i obshchestvennye nauki, 2021. - № 4. - S. 5-12.
- 11 CHepurnova N.M. Konstitucionnye osnovy sudebnoj vlasti / V kn. Konstitucionnye osnovy, formy i metody gosudarstvennogo upravleniya: nauch. izd. / pod obshch. red. N.M. CHepurnovoj. – M.: YUNITI-DANA, 2012. – S. 7-306.

#### **Сведения об авторе:**

**Аблаева Э.Б.** – кандидат юридических наук, ассоциированный профессор факультета «Право» Евразийского технологического университета, ул. Толе би, 109, Алматы, Казахстан.

**Ablava E.B.** – Candidate of Law Sciences, Associate Professor, Faculty of Law, Eurasian University of Technology, 109 Tole bi str., Almaty, Kazakhstan.