

ПРАВО СУДА НА ОПРЕДЕЛЕНИЕ ТОЧНОГО РАЗМЕРА УБЫТКОВ

ЖАРЫЛГАП Марат Кабдрахимулы

LLM

НУРПЕИСОВА Валентина Айтжановна

преподаватель

Северо-Казахстанский университет

г. Петропавловск, Казахстан

В статье рассматривается вопрос имплементации англо-американской и европейской практики по определению точного размера убытков в Казахстане. Авторы рассматривают в работе условия для успешной реализации предлагаемых изменений.

Ключевые слова: убыток, право на усмотрение, добросовестность, разумность, справедливость.

Принципы гражданского права тесно связаны с принятой экономической моделью развития общества. Таковой моделью с начала 90-х гг. прошлого века в нашем обществе является рыночная экономика. С принятием направления на развитие рыночных отношений эти принципы внедряются и в гражданское законодательство. В 1994 г. принимается общая часть гражданского кодекса, а в 1999 г. ее особенная часть.

Роль принципов права в период между указанными годами была в том, что они толковались для заполнения множества правовых пробелов законодательства в регулировании общественных отношениях. Правовые пробелы встречаются в достаточном количестве и сегодня. Так, информационно-правовая система «Параграф» выделяет 14 решений судов Северо-Казахстанской области за последние пять лет (2016-2021 гг.), в которых применяется статья 2 ГК.

С развитием экономики, ее рынка, требуется уже развития существующих принципов права. В начале июля 2020 г. было объявлено, что КазГУЮ направил концепцию проекта нового гражданского кодекса; ссылка прилагается внизу. По мнению авторов концепции, самая большая доля изменений в наследственном праве (85%), а в целом более двух третей норм гражданского кодекса (обеих частей) изменится.

Большое внимание вопросам имплементации английского права было уделено учеными на международном круглом столе, проходившем в городе Алматы в 2018 г. Казахские

ученые не оставляют без внимания опыт англо-американского права. Среди них ведущих ученых страны, раскрывающих тонкости английского права, можно назвать М.Н. Абилову, К.С. Калмагамбетова, Ф.С. Карагусова, С.П. Мороз, Е.В. Нестерову, М.К. Сулейменова и многих других. К примеру, заслуживает внимания статья Ф.С. Карагусова «О восприятии казахстанским законодательством правовой конструкции индемнити» [1]. А также, к примеру, работа М.Н. Абиловой «Вопросы имплементации отдельных институтов английского договорного права в правовую систему Республики Казахстан» [2].

К тому же, министерством юстиции страны проводится работа по имплементации норм англо-американского и европейского права в развитие принципов гражданского права в Казахстане. Публикуются статьи, раскрывающие вводимые понятия, принципы. Многие из предлагаемых норм являются новеллами для казахстанского права [3].

Одна из таких новелл касается принципа восстановления нарушенных прав. Принцип восстановления нарушенных прав (п. 1 ст. 2 ГК) не находит на сегодня своей реализации в полной мере. Одной из мер, направленных на более полную реализацию вышеуказанного принципа, является возмещение убытков, то есть возмещение не только реального ущерба, но и упущенный выгоды.

Однако, установить и доказать точный размер той самой упущенной выгоды не представляется возможным в большинстве случаев. Поэтому для более полной реализа-

ции принципа восстановления нарушенных прав предлагается ввести еще несколько мер, заимствуемые из англо-американского и европейского права. Одной из таких планируемых к заимствованию норм является передача вопроса о точности размера убытков на усмотрение суда.

На размер убытков влияет множество факторов. Заранее предусмотреть все возможные варианты и комбинации таких факторов весьма сложно. Еще сложнее и громоздко получается законодательное закрепление норм, определяющих точный размер убытков. Таким образом, привлекательным выглядит разрешения этого вопроса не законодателем через закон, а судом через решение.

Проект предусматривает наделение суда полномочиями по определению размера убытков следующим образом. Право судьи в указанном случае появляется при выполнении двух условий. Во-первых, должен быть установлен факт наличия убытков. Вторым условием является невозможность доказать точный размер убытков. Таким образом, суд приобретает право на усмотрение при выполнении гипотезы состоящей из двух условий.

Далее в проекте законодатель устанавливает требования, если суд решит воспользоваться вышеуказанным правом на усмотрение. Суду надлежит руководствоваться четырьмя критериями. Три первых критерия из аналогии права: добросовестность, разумность и справедливость. Четвертым критерием устанавливается соразмерность ответственности допущенному нарушению. Иными словами, свобода судебного усмотрения ограничена четырьмя требованиями.

Однако указанные четыре требования недостаточно разработаны. Для их реализации необходимы развитие новых теоретических подходов, изменения в подготовке юристов, а также изменения в аргументации и изложении судебных решений. Таким образом, по мнению авторов, введение определения точного размера убытков судом требует усилий академической среды, образовательных организаций и собственно, самих судебных органов.

Во-первых, академическая среда должна предложить ясные представления о добросовестности, разумности и справедливости;

представления доступные для понимания широкими массами. Кроме того, такие представления должны быть практически применимы. Академическая среда пока не предлагает достаточное количество статей, монографий, книг, раскрывающих понятия добросовестности, разумности и справедливости, для практического их применения.

Во-вторых, вузы должны сместить акценты подготовки будущих юристов-практиков в области права. Прежняя подготовка основной массы юристов для практической деятельности концентрировалась на способности студента знать как можно большее количество норм и давать буквальное толкование норм права. Это видно и из статей практикующих юристов: подавляющее большинство практиков начинают каждый свой аргумент ссылкой на какой-либо подпункт, пункт и статью нормативного правового акта. Полагаем, от такой направленности в подготовке бакалавров и профильных магистров следует отказаться.

В третьих, правоприменительной практике. Аргументация судебных решений должна стать более доступна для понимания простым гражданам, потребителям судебных услуг. Для этого решения должны излагаться простым языком. Этому еще предстоит учить и действующих, и будущих практиков.

Для сравнения, в англо-американской практике одним из основных предметов является курс «Юридическое письмо» (Legal writing). К примеру, одним из правил этого курса является то, что текст должен содержать минимальное количество сложных (сложносочиненных или сложноподчиненных) предложений. Однако обычном делом является наличие в решении суда сложно-сложноподчиненных предложений. Есть также рекомендации к структуре абзаца, структуре всего текста, к порядку членов в предложении, к порядку представления (изложения) аргументов, доказательств и многое другое. В совокупности, такие рекомендации-правила приводят к тому, что текст судебного акта получается легким, доступным для понимания тем, кто просто знает алфавит, и, соответственно, убедительным.

Как видно, четыре требования к суду при реализации им права на усмотрение, содержание которых еще предстоит разрабатывать как

в теории, так и на практике.

Таким образом, усмотрение суда при определении размера убытков в каждом конкретном случае планируется реализовывать два этапа. Первый этап - наделение суда правом на усмотрение. Наделив правом на усмотрение, законодатель не оставляет суд без внимания.

Второй этап – это требования к реализации права на усмотрение: добросовестность, разумность, справедливость и соразмерность ответственности допущенному нарушению. Принятие новых норм права потребует развитие научных теорий, изменений в образовательной среде и в области применения права.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

1. *Абилова М.Н.* Вопросы имплементации отдельных институтов английского договорного права в правовую систему Республики Казахстан // Английское право и правовая система Республики Казахстан: Материалы международного круглого стола (отв. ред. С.П. Мороз, 23 октября 2018 г.). – URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=31941058#pos=548;-54 (дата обращения 31.05.2021).
2. *Калдыбаев А.* Совершенствование договорного регулирования путем имплементации норм Принципов международных коммерческих договоров (Принципов УНИДРУА). – URL: <https://www.zakon.kz/5004953-sovershenstvovanie-dogovornogo.html>.
3. *Карагусов Ф.С.* О восприятии казахстанским законодательством правовой конструкции indemnity. – URL: https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=34513867 (дата обращения 31.05.2021).

RIGHT OF THE COURT TO DETERMINE THE EXACT AMOUNT OF DAMAGES

ZHARYLGAP Marat Kabdrakhimuly
LLM

NURPEISOVA Valentina Aitzhanovna
teacher

North Kazakhstan University
Petropavlovsk, Kazakhstan

The article discusses the issue of the implementation of the Anglo-American and European practices for determining the exact amount of losses in Kazakhstan. The authors consider in the work the conditions for the successful implementation of the proposed changes.

Key words: loss, discretion, good faith, reasonableness, fairness.
