**ӘЛ-ФАРАБИ АТЫНДАҒЫ ҚАЗАҚ ҰЛТТЫҚ УНИВЕРСИТЕТІ**

**ЗАҢ ФАКУЛЬТЕТІ**

|  |  |
| --- | --- |
|  |  |

**«6В04205 -Құқықтану»**

**МАМАНДЫҒЫ БОЙЫНША Азаматтық іс жүргізу құқығы жалпы бөлім пәнінен**

**ЕМТИХАН БАҒДАРЛАМАСЫ**

**АЛМАТЫ, 2021**

**Кіріспе**

«Құқықтану» мамандығы бойынша бакалавриаттың білім алу бағдарламасын игеру ҚР Мемлекеттік жалпыға міндетті білім стандартына және академиялық саясатқа сәйкес, пәнді оқып игеру емтиханды тапсырудан тұратын қорытынды аттестациямен аяқталады. . Емтихан- қорытынды аттестациясына бакалавриаттың оқу бағдарламалары мен оқу жұмыс жоспарына сәйкес, пән бойынша білім алу процесін аяқтап тиісті балл жинаған студенттер ғана жіберіледі. Емтихан академиялық күнтізбеде және оқу жұмыс жоспарында көрсетілген мерзімдерде өткізіледі.

Қанағаттанарлықсыз баға алған студенттерге осы кезеңдегі қорытынды аттестацияда кайта тапсыруға тек ақылы түрде кредит төлеп, қайта оқу арқылы рұқсат етіледі. Аппеляция беру қарастырылған. Емтихан нәтижесі бойынша қанағаттанарлықсыз баға алған студент бұйрығымен өайтадан оқуға тіркеледі, егер емтиханнан 20балл алса онда қайта тапсыру FX қайта тапсырылады. Қанағаттанарлықсыз баға алғаннан кейінгі берілген денсаулық жағдайына байланысты құжаттар қарастырылмайды.

Бағаны көтермелеу мақсатында емтиханды қайта тапсыруға жол берілмейді.

Емтихан сұрақтары тексерістен өтіп бекітіледі. Универ жүйесінде генерация жасалынып,3 сұрақтан қалыптасады,жазбаша нысанда қабылданады,үш сұрақ жеке-жеке 33/33/34 бағаланып – 50-100 балл аралығында баға қойылады.

Биылғы оқу жылының ерекшеліне байланысты БП МК циклындағы пәндер Универ жүйесінде тест тапсыру арқылы қабылданады. Тест сұрақтары Нұсқаулықпен бекітілген үлгідегі үш деңгейдегі осы оқу жоспарындағы тақырыптармен қамтылған 300 сұрақтан құрылған .

**Азаматтық құқық жалпы бөлім - 5 кредит.**

**Емтихан сұрақтары қамтылатын тақырыптар**

**1 Тақырып. Азаматтық іс жүргізу құқығының құқық саласы және ғылым ретінде оқу пәні және жүйесі (өзекті мәселелері).**

**Негізгі сұрақтар:** Азаматтық құқықтың құқық саласы ретіндегі түсінігі. Азаматтық құқықтың пәні. Азаматтық құқықтың қайнар көздері. Азаматтық құқықтық қатынастар. Ааматтық құқықтық қатынастардың пайда болуы. Азаматтық заңдардың әрекет етуі.Азаматтық құқықтық қатынастар субъектілерінің түсінігі. Жеке тұлғаның субъектілігі. Әрекет және құқыққабілеттілік. Коммерциялық заңды тұлғалардың қызметі. Коммерциялық емес заңды тұлғалардың мәртебесі.Азаматтық құқықтық қатынастар объектілерінің түсінігі. Заттар және олардың топтастырылуы. Коммерциялық құпия. Интеллектуалдық меншік Азаматтық айналым қатысушыларын дараландыру құралдары . Жұмыс және қызмет.Азаматтық құқықтық мәмілелер түсінігі мен түрлері. Мәміленің нысаны. Мәмлені жарамсыз деп тану және оның салдары. Меншік түсінігі мен түрлері. Мемлекеттік және жеке меншік түсінігі. Меншік құқығын қорғауМіндеттеменің түсінігі және топтастырылуы. Мәндеттеменіңорындалу орны мен мерзімі. Міндеттеменің орындалуын қамтамасыз ету. Шарт түсінігі. Шарттың түрлері. Шарттың жасалу сатылары.

1. **Дәріс Азаматттық құқықтың түсінігі, пәні , әдістері**

Қазіргі кезде заң иесінің қызметі аясындағы азаматтық, еңбек жəне өзге де қатынастардың құқықтық қамсыздандыруы бойынша мəселелердің басым бөлігі, олардың қатысушы, ұйымдастырушы жəне қызметкердің мəртебесінің анықталуы локальды, бірлескен тəсілмен шешіледі. Локальды норманың жаратылысы туралы мəселе бұрыннан заң əдебиеттерінде талқылануда.

Алғашқы қауымдық құрылыстың өзінде-ақ тайпалар арасында үшінші тұлғалардың экономикалық қатынастарды белгілеу жəне жүзеге асыруға қатысу қажеттілігі орын алды жəне бұл қажеттілік үшінші тұлғалардың қатысуы арқылы жүзеге асырылып отырды. Ал азаматтық айналым отбасымен не таппен шектелген кезде, жекелеген тұлғалардың қажеттіліктері тек өзінің не отбасы мүшелерінің еңбегі арқылы қанағаттандырылған жəне қажеттілік болмағандықтан өкілдік институтын құру идеясы туындамаған болатын. Мемлекет пен құқық пайда болып, еңбекті бөлу тереңдей түсіп, өндіріске ешбір қатыспастан, əрбір екі өндіруші арасында делдал болған жəне екеуін де пайдаланған көпестер тобының пайда болуы – үшінші тұлғалардың қатысуын құқықпен реттеуді қажет етті.

Былайша алғанда өкілдіктің бір түбірден пайда бола отырып, делдалдық əртүрлі құқықтық институттарды жəне соның ішінде делдалдықтың əмбебап құқықтық нысаны ретінде өкілдік институтын да қалыптастырады.

Өкілдік белгілі бір деңгейде бастапқыда Египетте, Грецияда, Римде жəне бірқатар басқа да мемлекеттерде мойындалған болатын./26/ Алайда, Рим заңгерлері кəсіпкерлігінің жоғары деңгейлілігіне, таңдамалылығына жəне талғамыштылығына қарамастан, өкілдіктің дамыған теориясын жасап шығармады. Бұл Рим экономикасының патриархальді табиғатымен, құлдар еңбегінің кеңінен қолданылуымен түсіндіріледі. Римнің шартты құқығы V -ғасырға дейін үлкен формализммен жəне шартты байланыстардың табиғатының шектеулі дербестігімен сипатталады. Бөтен тұлға арқылы біздің пайдамызға əрекет ету мүмкін емес деген қағида əрекет еткен./9/ Ал егер бұған құқықтың тұлға автономиясына берген маңыздылығын қоса қарар болсақ, рим құқығында өкілдіктің даму таппағандығын түсінуімізге болады.

Рим құқығының көптеген догмаларынан айырыла отырып, орта ғасырлық канондық құқық тараптардың еркіне баса назар аудара бастайды. Нəтижесінде, ол шарт жасасу аясында қатаңдана түседі; шарттың дербестік сипаты талабы əлсірей бастайды. Бірақ бұл кезеңде де экономикалық шындық коцепциясының дамуын тежей берді жəне орта ғасырдағы өкілдікті басталу, пайда болу кезеңінде болды деп саралГуго Гроций (Grotius, Hugo de Groot) (1583-1645), əйгілі голландтық заңгер жəне мемлекеттік қызметкер, оның мəнін өзгертіп болса да, өкілдіктің теориясын ең алғаш жан – жақты қарастырған тұлға болды. Яғни Гроцийға сəйкес, прокуратор өзіне берілген тапсырысқа сəйкес үшінші тұлғалармен жасасқан шарт арқылы өкілдік берушінің пайдасына құқықтар иеленеді.

Ал Ұлыбританияда бұл феномен estoppel деп аталатын дəстүрлі доктринамен байланысты болды. Бұл теорияның негізгі мəні тапсырыс пен өкілдік арасындағы байланысты ажыратып, тұлға абстрактілі өкілдік базасында жауапкершілікке тартылу мүмкіндігінде болды, ол өз атынан əрекет етіп отырған адамға тапсырысты ешқашан бермесе де.

Негізінен өкілдің жəне өкілдіктің сөздері өзара сөйлесулер мен қызметтік хат алысуларда кеңінен қолданылады. Бұл терминдер мен түсініктер құқықтың əр саласында қолданылғанымен, бұл ұғымдар бір мағынаны білдірмейді. Орыс тілінің сөздігінде өкілдіктің сөзі үш мағынада көрсетілінген: 1) өкілдің міндеттемелерін жүзеге асыру, біреудің мүддесі үшін əрекет ету, біреудің көзқарасын білдіру; 2) белгілі біреудің мүддесін білдіруші ұйым; 3) белгілі бір органға өкілді сайлау тəртібі, құқығы. Көріп отырғанымыздай, өкілдік сөзінің қолданылуы көпқырлы болып келеді. Сонымен қатар сөздікте сөздердің арнаулы түсінікте қолданылуы толық көлемде ескерілмейтіндігін естен шығармауымыз қажет.

## 2 Дәріс. Жеке тұлға азаматтық құқықтың субъектісі ретінде.

Әрекетқабілеттілік деп субъектінің тек қана құқықтар мен міндеттерге ие болу қабілеттілігі емес, өзінің əрекеттері арқылы құқықтар мен міндеттерге ие болу қабілеттілігі, оның салдарына жауап беруі жəне құқықтық қатынастардың қатысушысы болу қабілеттілігімен түсіндіріледі.

Ұсынылып отырған жұмыс азаматтық құқықсубъектілікті құрайтын азаматтық құқықтың субъектілерінің құқық жəне əрекетқабілеттілігінің қазіргі даму кезіндегі мазмұнын анықтауға қадам жасауға бағытталған. Бұл үшін əртүрлі құқықсубъектілігі туралы теориялар зерттеледі.Қазақстан Республикасы өзiн демократиялық, зайырлы, құқықтық жəне əлеуметтiк мемлекет ретiнде орнықтырады, оның ең қымбат қазынасы - адам жəне адамның өмiрi, құқықтары мен бостандықтары деп жариялады. Қазақстан Республикасында Конституцияға сəйкес адам құқықтары мен бостандықтары танылады жəне мұны конституциялық міндет ретінде қабылдады. (Конституцияның 12-бабы).

30 тамыз 1995 жылы Қазақстан Республикасының Конституциясы қабылданды жəне

«Адам құқықтары мен бостандықтары əркiмге тумысынан жазылған, олар абсолюттi деп танылады, олардан ешкiм айыра алмайды, заңдар мен өзге де нормативтiк құқықтық актiлердiң мазмұны мен қолданылуы осыған қарай анықталады. Республиканың азаматы өзiнiң азаматтығына орай құқықтарға ие болып, мiндеттер атқарады. Конституцияда, заңдарда жəне халықаралық шарттарда өзгеше көзделмесе, шетелдiктер мен азаматтығы жоқ адамдар Республикада азаматтар үшiн белгiленген құқықтар мен бостандықтарды пайдаланады, сондай-ақ мiндеттер атқарады. Адамның жəне азаматтың өз құқықтары мен бостандықтарын жүзеге асыруы басқа адамдардың құқықтары мен бостандықтарын бұзбауға, конституциялық құрылыс пен қоғамдық имандылыққа нұқсан келтiрмеуге тиiс»- деп бекітті [1, 34 б.].

Қазақстан əлемдік қауымдастықтың мүшесі жəне халықаралық құқықтың, халықаралық шарттардың жалпыға танымал қағидалардан ескереді. Республика бекiткен халықаралық шарттардың Республика заңдарынан басымдығы болады жəне халықаралық шарт бойынша оны қолдану үшiн заң шығару талап етiлетiн жағдайдан басқа реттерде, тiкелей қолданылады.

Барлық заңдар, Республика қатысушысы болып табылатын халықаралық шарттар жарияланады. Азаматтардың құқықтарына, бостандықтары мен мiндеттерiне қатысты нормативтiк құқықтық актiлердi ресми түрде жариялау оларды қолданудың мiндеттi шартты болып табылады.

Әркiмнiң құқық субъектiсi ретiнде танылуына құқығы бар жəне өзiнiң құқықтары мен бостандықтарын, қажеттi қорғанысты қоса алғанда, заңға қайшы келмейтiн барлық тəсiлдермен қорғауға хақылы.

Әркiмнiң өз құқықтары мен бостандықтарының сот арқылы қорғалуына құқығы бар.

Әркiмнiң бiлiктi заң көмегiн алуға құқығы бар. Заңда көзделген реттерде заң көмегi тегiн көрсетiледi.

## **3дәріс. Заңды тұлға азаматтық құқықтың субектісі ретінде.**

Меншiк, шаруашылық жүргiзу немесе жедел басқару құқығындағы оқшау мүлкi бар жəне сол мүлiкпен өз мiндеттемелерi бойынша жауап беретiн, өз атынан мүлiктiк жəне мүлiктiк емес жеке құқықтар мен мiндеттерге ие болып, оларды жүзеге асыра алатын, сотта талапкер жəне жауапкер бола алатын ұйым заңды тұлға деп танылады.

Заңды тұлғаның дербес балансы немесе сметасы болуға тиiс. Заңды тұлғаның өз атауы жазылған мөрi болады.

Заңды тұлғаны бiр немесе бiрнеше құрылтайшы құруы мүмкiн.

Мүлiктi меншiктенушiлер не олар уəкiлдiк берген органдар немесе жақтар, ал заң құжаттарында арнайы көзделген реттерде өзге де заңды тұлғалар заңды тұлғаның құрылтайшылары бола алады. Бұл орайда, мүлiктi шаруашылық жүргiзу немесе оралымды басқару құқығымен иеленетiн заңды тұлғалар меншiк иесiнiң немесе ол уəкiлдiк берген органның келiсiмiмен басқа заңды тұлғалардың құрылтайшылары бола алады.

Заңды тұлғаның құрылтайшылары, Қазақстан Республикасының заң актiлерiнде көзделген жағдайларды қоспағанда, осы заңды тұлғаның құрылтайшылары болып табылмайтын оның басқа қатысушыларынан қандай да бiр артықшылықтарға ие бола алмайды.

Қазақстан Республикасының заңнамалық актілерінде көзделген жағдайларды қоспағанда, заңды тұлға əдiлет органдарында мемлекеттiк тiркеуден өтуге тиiс. Мемлекеттiк тiркеу тəртiбi заңдарда белгiленедi. Мемлекеттiк тiркеу деректерi, соның

iшiнде коммерциялық ұйымдар үшiн фирмалық атауы заңды тұлғалардың бiрыңғай мемлекеттiк регистрiне енгiзiледi. Заңды тұлға мемлекеттiк тiркеуден өткен кезден бастап құрылды деп саналады.

Заңды тұлға құрудың заңда белгiленген тəртiбiн бұзу немесе оның құрылтай құжаттарының заңға сəйкес келмеуi заңды тұлғаның мемлекеттiк тiркеуден бас тартуға əкелiп соқтырады. Заңды тұлға құрудың тиiмсiздiгiн желеу етiп тiркеуден бас тартуға жол берiлмейдi.

Мемлекеттiк тiркеуден бас тартқаны, сондай-ақ мұндай тiркеуден жалтарғаны үшiн сотқа шағым берiлуi мүмкiн.

Заңды тұлға мынадай жағдайларда: жарғылық капиталының мөлшерi азайтылған; атауы өзгергенде; шаруашылық серiктестiктерiндегi қатысушылардың құрамы өзгергенде (шаруашылық серiктестiгi қатысушыларының тiзiлiмiн жүргiзудi бағалы қағаздарды ұстаушылар тiзiлiмдерiнiң жүйесiн жүргiзу жөнiндегі қызметтi жүзеге асыруға лицензиясы бар бағалы қағаздар рыногының кəсiби қатысушысы жүзеге асыратын шаруашылық серiктестiктерiн қоспағанда) қайта тiркелуге тиiс.

1. Заңды тұлға өз қызметiн жарғысы жəне құрылтай шарты негiзiнде, немесе eгep заңды тұлғаны бiр тұлға құрған болса, жарғысы жəне заңды тұлға құру туралы жазбаша түрде ресiмделген шешiмi (жалғыз құрылтайшының шешiмi) негiзiнде жүзеге асырады. Қазақстан Республикасының заң актiлерiнде көзделген жағдайларда, коммерциялық ұйым болып табылмайтын заңды тұлға ұйымдардың осы түрi жөнiндегi жалпы ережелер негiзiнде iс-əрекет жасай алады.

Шағын, орта жəне ірі кəсiпкерлiк субъектiсi болып табылатын заңды тұлға өз қызметiн Қазақстан Республикасының Үкiметi мазмұнын белгiлейтiн үлгi жарғының негiзiнде жүзеге асыра алады.

Заңды тұлғаның құрылтай шарты жасалады, ал жарғысын құрылтайшылары бекiтедi. Егер коммерциялық ұйымның құрылтайшысы бiр адам болса, құрылтай шарты жасалмайды.

Құрылтай шартында тараптар (құрылтайшылар) заңды тұлға құруға мiндеттенедi, оны құру жөнiндегi бiрлескен қызмет тəртiбiн, оның меншiгiне (оралымды басқаруына) өз мүлкiн беру жəне оның қызметiне қатысу ережелерiн белгiлейдi. Азаматтық кодексте немесе заңды тұлғалардың жекелеген түрлерi туралы заң актiлерiнде өзгеше көзделмесе, шартта құрылтайшылар арасында таза табысты бөлудiң, заңды тұлға қызметiн басқарудың, оның құрамынан құрылтайшылардың шығуының шарттары мен тəртiбi де белгiленедi жəне оның жарғысы бекiтiледi.

Құрылтай шартына құрылтайшылардың келiсуi бойынша басқа да ережелер енгiзiлуi мүмкiн.

Жалғыз құрылтайшының шешiмi мүлiктердi меншiкке беру (шаруашылық

жүргiзу, оралымды басқару) шарттарын жəне Қазақстан Республикасының заңнамасына қайшы келмейтiн өзге де шешiмдердi қамтуға тиiс.

Жалғыз құрылтайшының - заңды тұлғаның шешiмiн Қазақстан Республикасының

заңдарына жəне осы заңды тұлғаның жарғысына сəйкес оның осындай шешiм қабылдауға құқығы бар органдары қабылдайды.

Заңды тұлғаның жарғысында: онда оның атауы, тұрғылықты орны, оның органдарын құру тəртiбi жəне олардың құзыретi, оның қызметiн қайта құру мен тоқтату ережелерi

белгiленедi. Егер заңды тұлғаны бiр адам құрса, онда оның жарғысында мүлiктi құру жəне кiрiстердi бөлу тəртiбi де белгiленедi.

***Мемлекеттiк кәсiпорындар***

1. Мемлекеттiк кəсiпорындарға:
2. шаруашылық жүргiзу құқығына негiзделген кəсiпорындар;
3. жедел басқару құқығына негiзделген (қазыналық кəсiпорын) кəсiпорындар жатады.
4. Мемлекеттiк меншiктiң түрлерiне қарай кəсiпорындар:
5. **республика меншiгiндегi кәсiпорындар** - республикалық мемлекеттiк кəсiпорындар;
6. **коммуналдық меншiктегi кәсiпорындар** - коммуналдық мемлекеттiк кəсiпорындар болып бөлiнедi.

## 4 Дәріс: Мәміле институты

Мəміле заңи фактілердің бірі болы табылады. Оның үстіне, азаматтық айналым саласында құқық қатынастарын үздіксіз тудырып, дамыта келе, мəмілелер осындай айналымның серпінді дамуын қамтамасыз етіп отырады.

# Қазақстан Республикасының Азаматтық Кодекске сəйкес, азаматтар мен заңды тұлғалардың азаматтық құқықтары мен міндеттерін белгілеуге, өзгертуге немесе тоқтатуға бағыталған əрекеттері мəміле деп танылады. Демек, субъектілердің мақсатты əрекеттері мəмілелер деп танылады. Олардың тікелей мақсаты азаматтық құқықтарды немесе міндеттерді белгілеу (мысалы, мүлікті сыйға тарту тікелей затқа меншік құқығының сыйға тартушыдан сый алушыға өтуіне бағытталған), мұндай құқықтар мен міндеттерді өзгерту (мысалы, тараптар жалға берілген мүлікті қайтару мерзімін ұзарту жөнінде уағдаласты), не, ең ақырында, оларды тоқтау (несие беруші борышқорды берешегін өтеуден босату) болып табылады.

Басқаша, заңға қайшы нəтижелерге жетуге бағытталған, бірақ заңның ұйғарымына байланысты ол да азаматтық құқықтар мен міндеттердің пайда болуына, өзгертуіне немесе тоқтатылуына əкеп соқтыратын іс-қимылдар мінез құлқының өзге актілеріне қарағанда мəмілетың заңдық салдарына мақсатты əсер етуімен көзге түседі. Мысалы, азамат өзінің тұрғылықты жерінен науқас анасын көру үшін басқа қалаға сапар шекті. Мұнда ол біраз болған соң бұрыңғы тұрғылықты жеріне оралмауға шешiм қабылдады. Анасына сапар шеккенде азамат өзінің бұрынғы тұрып келген мемілекеттік пəтеріне құқығынан бас тарту ниетінде болған жоқ. Бірақ осындай жағдайды көздейтін заңның талабына қарай ол пəтерге құқығынан айырылады. Мəміле дегеніміз – бұл заңды, рұқсат етілетін, көп реттерде заң қолдап отыратын іс-əрекет.

# Заңдылық белгілері жөнінен мəміле мақсатты заңсыз əрекетттерден, яғни басқа адамдарға нұқсан келтіретін əрекеттерден ерекшеленеді. Мұндай əрекеттер де келтірілген залалдың орнын толтыру қажеттігіне байланысты азаматтық құқықтар мен міндеттерді тудырады, бірақ олар мəміледен емес, залал келтіру фактісінен, яғни деликтіден туындайды.

Мəміленің қажетті сапасы - əрекеттің заңдылығы Мəміленің барлық түрлерін заңның көздеп отыруын мүлде талап етпейді, керісінше, заңда көзделмеген Мəмілелер жасалуы мүмкін; тек олардың заңға қайшы келмеуі, тыйым салуды бұзбауы талап етеді (Азаматтық Кодекстің 7- бабы). Заң мысалы, демеуші мен ол жəрдем көрсететін тұлға арасындағы мəмілетық қатынастарды реттемейді, бірақ мұндай мəмілетың жасалуы əбден мүмкін. Оның үстіне, Азаматтық кодекс (381- бап) аралас мəмілелер жасасуға рұқсат етеді, оларда заңдарда көзделген əр түрлі мəмілелердің элементтері болады. Инвестициялық мəміле осындай саладағы үлгі мəміле болып табылады.

# Мəмілелер оларды жасаушыларды азаматтық құқықтар мен міндеттер туғызады. Олар осы арқылы əкімшілік актілерден, яғни осы органдарға бағытталған тұлғалар үшін азаматтық құқықтар мен міндеттер туғызатын құзіретті мемілекеттік органдардың əрекеттерінен ерекшеленеді. Мысалы,

мемілекеттік мүлікті басқару жөніндегі құзіретті органдар шешімі мемілекеттік кəсіпорынның ғимараты үш жыл мерзіммен жалға берілген мəмілеты ұзартуға міндеттейді, не, керісінше, оған тыйым салады. Сотқа шағымданған тұлға үшін құқықтық қатынасты туғызатын, өзгертетін не тоқтататын сот шешімінен мəміле осындай белгілері бойынша ерекшеленеді.

Мəмілелер – бұл саналы түрде жасалатын əрекеттер, оларда əрекет ететін тұлғалардың еркі байқалады. Мəміле жасайтын тұлға еркінің ішкі мазмұнын (оның шын ниетін) жəне еріктің сыртқы көрінісін (айтылған не кағазда баяндалған сөзді, ымды, əдеуір күрделі əрекеттерді) айыра білу керек. Адамның сөзі мен іс-əрекеті бойынша оның еркінің шын бағыты туралы пікір түюге болатындықтан, еріктін сыртқы көрінісі оның ішкі мазмұнына сай келеді деп жорамалданады.

Алайда адамның шын ниеті мен оның еркінің сыртқы көрінісі арасында алшақтық бар екені дəлелденген жағдайда (мысалы, сатып алушы сатушымен түсінісетін тілді нашар білетіндіктен, сатып алатын заттың бағасын белгілеуде қателесті) оның шын ниетіне зор маңыз беріледі.

Мəміле дегеніміз – бұл қашан да ерікті білдіру болатындықтан, оны заң еркіне заңдық маңыз беретін тұлғалар ғана жасай алады. Демек, əрекетке қабілетсіз азаматтар Мəмілелер жасай алмайды, ал арекет қабілеттілігі шектеулі адамдар оларға заң рұқсат еткен мəмілелерды ғана жасауға құқылы (АК-ның 22 жане 23-баптарын қараныз).

Заң (АК-ның 148-бабы) Мəмілелердың екі түрін ажыратады: бір жақты мəмілелер жəне көп жақты мəмілелер. Бір жақты мəміле бір тараптың еркін білдіреді жəне оған азаматтардың немесе заңды тұлғалардың қалай қарайтынына қарамастан қолданыла береді. Мысалы, азаматтың өзіне тиесілі əлде бір құқығынан бас тартуы, берілген сенімхатын, өсиетін тоқтатуы жəне т.б. жақты мəміле болады. Бір жақты мəміле, əдетте (бір өзі немесе басқа заң фактілерімен бірге), бұл жөнінде өздеріне хабарлағанға дейін мұндай құқықтар туралы тіпті білмейтін басқа адамдардың құқығын туғызады, Мысалы, өсиет қалдырушы қайтыс болғаннан кейін оның қалдырған өсиеті мұрагерлердің құқықтарын туғызады. Бірақ мұндай мəміле үшінші жаққа берілетін құқықтардан туындайтын міндеттемелерден басқа міндеттерді жүктей алмайды (мысалы, өсиеттік бас тарту – АК-ның 1057-бабы).

Бірқатар жағдайларда бір жақты мəміле жай міндеттемені туғызады, мұнда Мəміле жасаған адам борышқор болады, ал оның пайдасына мəміле жасалған адам- несие беруші болады. Мысалы, жай вексельді беру.

Кейде бір жақты мəміле міндеттемені тоқтатады, мұнда мəміле жасаған адам – борышқор болады. Мысалы, борышты кешіру (АК-нің 373-бабы).

Мəмілелердың көпшілігі екі немесе бірнеше тұлғаның үйлескен еркін білдіреді, яғни мəміле болып табылады.

Мұндай əрекеттер, ең ақырында, бір мақсатқа жетуге бағытталғанына қарамастан, екі немесе бірнеше тұлганың жай ғана мəміле жасауы оны мəміле деп тану үшін жеткіліксіз болады. Олардың əрекеттерінің өзара үйлесімді болуы талап етіледі, яғни қатысушының əрқайсысы басқа қатысушы өз əрекетіне басқа қатысушыны хабардар етпестен, жеке-жеке əрекет ететін болса, онда бұл мəміле емес, бірінен соң бірі жасалатын екі мəміле болады. Мысалы, өсиет қалдыру жəне өсиет қалдырушы қайтыс болғаннан кейін мұрагердің өзіне қалдырылған өсиетті қабылдауы.

Екінші жағынан, кез келген мəміле кем дегенде екі жақты əрекеттен туындайды: бір тараптан мəміле жасасу туралы ұсынысынан (мұндай бір жақты мəміле оферта деп аталады) жəне екінші тараптың ұсынысты қабылдау жөніндегі келісуінен (бір жақты мəміле- акцепт) туады Басқа негіздер бойынша мəмілелер өзге де түрлерге бөлінеді. Каузальдық жəне абстрактілік мəмілелердың арасындағы айырмашылықтың өте зор практикалық маңызы бар.

Каузальдық (causa – себеп, негіз) немесе себепті мəмілетың тағдыры тұтасымен оның өзі жасалған негізге тəуелді болады. Негізінің бұзылуы жасалған бір жақты

мəмілетыңзаңдық күшін жояды. Мысалы, сатып алушы сатып алған тауарының бағасын алдын ала төлеп қойған, бірақ сатушы тауарды жеткізіп бермеген. Сатушының сатып алушыдан алынған ақшаға құқығы жойылады.

Егер мəміленің өзі оны жасаған тұлғаның шынайы еркін білдіген болса, абсрактілік мəміленің заңдық күші оның негізіне тəуелсіз болады. Мысалы, сатып алушы сатушыға тауардың құнына сай сомаға вексель беріп, алынған тауар үшін есеп айырысты. Егер кейін тауардың сапасыз екені анықталса, вексель қайтарып алынбайды, керісінше, вексель бойынша құқық вексель ұстаушы үшін де, одан кейінгі вексель ұстаушылар үшін де, оны төлейтіндер үшін де күшін сақтайды.

Азаматтық кодексының 150-бабы шартты жасалған мəмілелерге арналған.

“Мəміле” термині мəмілеге қатысты алғанда екі мағынаға ие болуы мүмкін. Біріншісі – бұл тараптардың құқықтары мен міндеттерін айқындайтын мəміле элементі. Мысалы, жалға берілетін мүлік туралы жəне жалдау ақысын мөлшері туралы мəміле. Екінші – мəміленің мазмұнын құрайтын тараптардың құқықтары мен міндеттері пайда болатын немесе тоқтатылатын мəн-жай. Мұнда мəн-жай мəміленің негізгі мазмұнына қатысты алғанда қосымша сипатта болады.

Азаматтық кодекс “мəміле” терминіне екінші мағына береді. Тараптардың негізгі құқықтары мен міндеттерінің пайда болуын немесе тоқтатылуын осындай мəмілеге тəуелді етіп қойған мəміле шартпенжасалған мəміле болып табылады. Мысалы, тараптар, егер сатушы Астанаға тұрақты тұруға көшетін болса, оның Алматыдағы пəтерін сатып алу-сату туралы уағдаласады. Бұл мəн-жай (көшу немесе көшуден бас тарту) шарт болып, ал сатып алу-сату– шартты жасалған мəміле болып табылады.

Мəміле болашаққа есептелуге тиіс. Егер тарап өздерінің құқықтары мен міндетерін жүзеге асыруы осымен байланыстырған мəн-жай мəміле жасалғанға дейін орын алған болса, оның қатысушылары бұл жөнінде білмеген болса да, ол мəмілеқа əсер етпейді.

Табиғат құбылысы, басқа адамдардың іс-əрекеттері, мəмілеқа қатысушы тараптардың іс-əтекеттері жəне тағы сол сияқты мəміле болуы мүмкін. Бірақ заңға қайшы немесе əдепсіз əрекеттерді мəміле ретінде анықтауға болмайды.

Өзінің сипаты жөнінен мəміле оң болуы мүмкін (реті келеді): егер мердігер дүкеннен қажет материалды таба алса, зат жасалады немесе теріс болуы мүмкін (реті келмейді): егер автор шетелге іссапармен кетіп қалмаса, мақаланың қолжазбасы журналға тапсырылатын болады.

Міндетті болмаса да, тууы мүмкін жағдай ғана мəміле болуы мүмкін. Егер мəміле объективті түрде тумаса, онда мəміле жоқ не сөссіз болады. Керісінше, міндетті түрде туатын мəміле, мəмілеының мəмілеты емес, мерзімді етеді. Мысалы, меншік иесі басқа адамға өз мүлкін көктем басталғанға дейін пайдалану мүмкіндігін береді.

Мерзімнің де кейінге қалдырылатын жəне күші жоылатын маңызы болуы мүмкін, өйткені көп ретте мəмілеқа қатысушылардың құқықтары мен міндеттеррінің пайда болуы, өзгеруі немесе тоқтатылуы мерзімге байланысиы болады.

Мəмілеге қатысушылар өздерінің мүдделеріне сəйкес əрекет етуге құқылы, өздері үшін тиімді немесе тиімсіз мəмілелердың басталуына не бастлалмауына жəрдемдесуге немесе кедергі жасауға құқылы. Алайда олар мəмілеқа жəрдемдесетін не кедергі жасайтын заңсыз немесе əдепсіз құралдары қолданбауы, жосықсыз əрекет етпеуі тиіс (АК-нің 8-ші бабын қараңыз). Мысалы, азамат егер көршісін филармонияға музыкалық сүйемелдеуші ретінде жұмысқа алтын болса, оған пианиносын сатуға келісті. Кейін бұдан гөрі пайдалы сатып алушыны тапқан ол алғашқы сатып алушыдан құтылу үшін филармония директорымен туыстық байданыстарын пайдаланып, оның филармонмяға жұмысқа орналасуына кедергі жасайды. Сатушы өзінің жосықсыз əрекеттерімен тиімсіз болып шыққан мəмілетың тууына кедергі жасағандықтан, мəміле туған деп есептеледі.

АК-ның 156-бабында көзделген **биржалық мәмілелер-** мəмілелердің ерекше түрінде жатады. Биржада жасалатын мəмілелерды биржалық мəмілелер деп түсінеді. Олар қатысушылар арасында негізінен жалпы тəртіппен жасалған тиісті мəміле туғызатындар құқықтар мен міндеттерді өмірге келтіреді жəне мəмілелердің жарамдылығы жəне жарамсыздығы жөніндегі жалпы заң ережелеріне бағынады. Сонымен қатар, олардың бірқатар айтарлықтай ерекшеліктері бар, бұл ерекшеліктер биржалық мəмілелерге қатысушылардың құқықтық жағдайына, мəміленің нысанына, оларды жасасу жəне рəсімдеу тəртібіне, олардың орындалуын жəне биржалық даулардың шешілуін қамтамасыз етуге қатысты болады.

## **7 Дәріс Шарт институты.**

Азаматтық-құқықтық шартқа ұқсас анықтамаларда акцент құқықтық қатынастың мазмұны мен оның ерікті бастамаларына қойылады.

Ең алғаш еріктің түсінігін зерттеуші Гегель болған. Оның пікірі бойынша, рух нақтылыққа түскен кезде ерік оның делдалы болып табылады. Шын мəнісінде рух, ерік объективті түрде əлі өмір сүрмейтін бір нəрсені құруға негізделген. Интеллект əлем қандай болса, солай қабылдайды, ал ерік болса əлемді жасауға тырырсады, яғни жаңа бір нəрсені құруға ұмтылады. Сонымен, Гегель ерік-бұл əренкетті игілік деген қорытындыға келеді .

Сондай-ақ, В.А.Ойгензихтың монографиясында айтарлықтай қызықты болып көрінеді, мұнда автор əр жақтан ерік пен ерік білдірудің түсінігін ашып көрсетеді. Кеңес дəуірінде бұл жұмыс К.Маркстың, Ф.Энгельстің жəне В.И.Ленинннің еңбектерін жеткілікті пайдаланылмағаны үшін сынға ұшыраған . В.А.Ойгензихтың қөзқарасы бойынша, ерікті сəт келісінде негізгі болып табылады. Сондай-ақ, шартта тараптардың еркіндігі көріну қажет, содан кейін ол келісілген дер есептеледі.

Шарт жасасу барысында ерік білдіру белгілі бір құқықтық салдарға жетуге бағытталған. Бір жақтың ерік білдіруі жеткіліксіз. Бұл ерік екінші жаққа жеткізіліп, онымен қабылдануы тиіс.

Жасалған ұсыныстың қабылдау нəтижесі ретінде екінші жақ өз еркін білдіреді. Еріктердің келісілуі шарттың жасасқандығын білдіреді, яғни тараптар қойған шарттарды мойындауға жəне оларды орындау міндетіне келіседі. Осыған сəйкес, ерікті бұзу шарттың жарамсыздығына əкеп соғады.

Шарт ерікті акт ретінде тек оған тəн арнвйы міндеттерге ие. Ол екі немесе одан да көп тұлғалардың бөлек ерікті əрекетін емес, олардың ортақ еркін көрсететін бірыңғай ерік білдіруін құрайды. Осы ортақ ерік шартта қалыптастырылып, бекітілуі үшін, ол қандай да бір сыртқы əсерден тəуелсіз болуы керек. Сондықтан Қазақстан Республикасының азаматтық кодексі шарттың еркіндігін қамтамасыз ететін бірқатар ережелерді көздейді.

Біріншіден, шарт еркіндігі азаматтық құқық субъектілері шартты жасасуға немесе жасампауға ерікті екендігін көрсетеді. Шарт жасасу міндеті Азаматтық кодексте, заңда немесе басқа да өз бетінше қабылданған міндеттемелерді қоспағанда (мысалы, алдын-ала шарт), мəжбүрлі түрде шарт жасауға жол берілмей!ді. Екіншіден, шарт еркіндігі шарт жасасу барысында партнерді, яғни екінші бір тұлғаны таңдауға ерік береді. Үшіншіден, шарт еркіндігі азаматтық айналым қатысушыларына шарттың түрін таңдауға мүмкіндік береді. Қазақстан Республикасының азаматтық кодексінің ???? -бабына сəйкес, тараптар заңдарда немесе өзге де құқықтық актілерде көзделген түрлі шарттардың элементтері бар жасаса алады, делінген.

Төртіншіден, шарт еркіндігі шарт ережелерін анықтау барысында тараптардың өз қалауының еркіндігі көзделген. Қазақстан Республикасының азаматтық кодексінің 382 бабына сəйкес, тиісті шарттың мазмұны, заңдармен жазылған жағдайлардың басқасында, шарт ережелері тараптардың өз қалауы бойынша белгіленеді делінген.

Назарға алынатын тағы бір маңызды мəселе заң мен шарттың қайсысы маңыздылығына байланысты. Осыған сəйкес заңи əдебиеттерде үш теория көзделген. Заңның басымдылық теориясын жақтаушылар шарт заңнан туындайтын құқықтық тиімділікке ие деп есептейді.“Ерікті теорияның” көзқарасы бойынша, шарт контрагенттердің ерікті актісі ретінде құқықтық қатынастың бастапқы қайнар көзі болып табылады, ал заң олардың əрекетін тек толықтырады немесе шектейді. Үшіншіэпирикалық теорияны” жақтаушылар, тараптардың еркі саналы түрде тек белгілі бір экономикалық тиімділікке бағытталған; мұнда шарттың салдары тараптар көп жағдайда біле бермейтін оны жүзеге асыру құралы ретіндегі ойға келетіндігін түсіндіреді .

Шын мəнісінде де, шарт реттеуші ролді орындайды (оның ережелері тараптар үшін міндетті болып табылады), оны көп жағдайда заңмен ұқсастрады. Дегенмен, біздің ойымызша, олардың арасында екі айырмашылық бар. Біріншіден, шарт тараптардың еркін, ал заң – оны шығарған мемлекеттік органның еркін білдіреді. Екіншіден, шарттың тек оның тараптары үшін ғана міндетті күшке ие болады, ал заңның күші барлығына жəне əрқайсысына таралады.

“Шарт” термині азаматтық заңдарда əртүрлі мсағынада қолданылады: құқықтық қатынас пайда болатын, өзгеретін немесе тоқтатылатын заңи айғақ ретінде; осы негізден туындаған құқықтық қатынастың өзі ретінде, яғни шарттық міндеттеме жəне тиісті құқықтық қатынас қабылдайтын нысан ретінде, яғни шарттық міндеттеме рəсімделген құжат.

Шарт туралы ұғымның бірнеше түсінігінің болуы кеңес дəуірі кезаңіндегі бірқатар авторлардың еңбектерінде көзделіп, дамытылады. Әсіресе бұл О.С.Иоффенің зерттеулерінде айқын көрінеді. Ол “міндеттемелік құқық” еңбегінде былай деп жазды: “шарт” термині барлық жағдайда осы сөздің бір мағынасында қолданыла бермейді. Бұдан басқа тараптардың келісімі осылай аталады, кейде шарт деп осындай келісімнен туындайтын міндеттеме деп түсінсе, басқа жағдайларда бұл термин қатысушылардың еркі бойынша міндеттеменің пайда болу фактісін бекітетін құжатты білдіреді. Шарттың мəнісімен жан-жақты таныс болу үшін оны жасасу барысында пайдаланатын заңи айғақ ретінде де, құқықтық қатынас ретінде де, нысаны ретінде де зерттелуі тиіс деп есептейді О.С.Иоффе.

Н.Д.Егоров жоғарыда көзделген шарттың мəнісіне қайшы келмейтін анықтама береді. Оның пікірі бойынша шарт – міндеттеменің негізінде жатқан заңи айғақ, шарттық міндеттеме жəне міндеттемелік құқық қатынастың анықтау фактісін бекітетін құжат деп түсінеді.

Б.В.Покровскийдің пікірі бойынша “шарт заңи айғақ ретінде құқықтық қатынас ретінде, шарттық немесе шарттық құқықтық қатынастың пайда болу негізі ретінде қызмет етеді, заңи айғақ ретінде ол құқықтық қатынас сияқты шарттағы маңызды құқықтар мен міндеттерді анықтайды, бірақ оны жасасқаннан кейін шарт заңи айғақ секілді шарттық құқықтық қатынастың негізіне түсіп, соңғы алынған түрінде көрінеді. Тек қана шарттық құқықтық қатынас орындалады жəне тоқтатылады” .

Заңи айғақ деп, белгілі бір құқықтық қатынастардың пайда болуына (өзгеруіне, тоқтатылуына) негіз болып табылатын заңда көзделген мəн-жайлар танылады. С.С.Алексеев заңи айғақ деп, құқықтық салдардың, ең алдымен құқықтық қатынастың пайда болуына, өзгеруіне немесе тоқтатылуына негізделген, құқық аямында көрініс тапқан əлеуметтік айғақтар немесе өмірлік мəн-жайларды түсінеді.

Заңи айғақтар екі топқа бөлінеді: оқиға жəне əрекет, оқиға – адамның еркінен тыс пайда болатын заңи маңызды айғақтар. Олар тек заңда көзделген жағдайда ғана құқықтық салдардың пайда болуын білдіреді. Әрекет – адамдардың ерік білдіруі əсерінен пайда болатын өмірлік айғақтар (яғни, адамның саналы қызметінің нəтижесі). Өз кезегінде əрекеттер құқыққа сай (құқық нормаларының ережелеріне сəйкес келетін) жəне құқыққа сай емес (заңға қайшы келетін) деп бөлінеді.

Жоғарыда айтылғандарды қорытындылай келе, шарт дегеніміз – құқыққа сай заңи əрекет, себебі ол заң талаптарына сəйкес тараптардың ерік білдіруі арқылы нақты құқықтардың мазмұны мен құқықтық қатынасты жасайтын қатысушылардың міндеттерін анықтайды.

Жоғарыда аталған жалпы теориялық ережелер барлық азаматтық-құқықтық шарттарға қатысы бар, олардың ішінде біреулері таза күйінде мүліктік қатынастарға негізделсе, ал кейбіреулері мүліктік қатынастарға негізделген жеке мүліктік емес

қатынастар. Соңғысының, мысалы ретінде шығармашылық қызмет нəтижелерін жүзеге асыру шарттары бола алады.

Осы түсінікке анықтама беріп көрейік. Шығармашылық қызметтің нəтижесі болып оның сиипатына байланысты ғылыми немесе ғылыми техникалық нəтиже, жетістіктер, білім немесе туынды шығармалар, өндірістік үлгілер, тауар белгілері, ғылым, əдебиет немесе өнер туындылары деп аталатын объективтік нысанда көрініс тапқан оның өнімі табылады. Оларға ортақ нəрсе – шығармашылық қызмет нəтижесіне жаңалық, олардың маңызды элементтерінің қайталанбайтындығы болу керек. Олар сондай-ақ, идеалды сипатымен жəне оларды жасау процесіне тікелей əсер ету құқығының мүмкін еместігімен сипаталады.

**9 Дәріс: Мүлікті жалдау шарты**

# Мүлікті жалдау қатынастары Қазақстан Республикасазаматтық кодексінің 29-таруында реттелген. Аталған тараудың бірінші параграфында мүлік жалдау шартының жалпы ережелері қамтылған. Мүлікті жалдау қатынастарын реттеу азаматтық кодекспен шектелмейді, ол басқа да нормативтік актілермен реттелуі мүмкін. Азаматтық кодекстің диспозитивті сипаты мүлікті жалдау шартына да қатысты қолданылады, сондықтан осы шарттардың қатысушыларында негізгі нормаларды өзгерту жəне оларды өздерінің қажеттіліктерін қанағатандыруға ыңғайландыруға мүмкіндік береді.

Сатып алу-сату шарты сияқты мүлікті жалдау шартының да өзінің бірнеше түрлері бар. Бұл түрлердің айрықша болуы олардың пəнінің, мақсатының, сонымен қатар басқа да факторлардың ықпал ету ерекшеліктерінің нəтижесі. Қолданыстағы азаматтық кодекспен, лизинг, кəсіпорынды жалдау, үйлер мен ғимараттарды жалдау, көлiк құралдарын жалдау шарттары реттелген. Мүлікті жалдау қатынастарының түрлері бұл тізіммен шектелмейді.

# Көлiктi жалдау шартының реттеуші ролі оны заң жəне нормативтік актілермен жақындастыра түседі. Шарттың құқықтық нормадан алдымен екі ұстанымдық ерекшеліктерімен ерекшеленеді.

Біріншісі мінез-құлық ережесін сақтауға байланысты: шарт – тараптардың ерігін, ал құқықтық акті оны шығарған органның еркін білдіреді. Екіншісі кез-келген мінез-құлық ережесінің іс-əрекет шегін айырып отырады: шарт тарап болып саналмайтын оның тараптарының мінез-құлықтарын реттеуге есептелген жəне ол міндеттерді құра алмайды, тек құқықтарды құрайды, сонымен қатар, құқықтық жəне басқа нормативтік актінің негізінде баршаға жəне əрқайсысына жалпы бірдей ережелер туындайды (құқықтық актінің қолданысы жүретін кез-келген тұлғалар ортасы онымен белгіленбейді). Аталған екі ерекшелік те тек азаматтық-құқықтық шартты айрықшаландырады жəне көлiк құралдарын жалдау шартында негiзгi қағида. Көрсетілген ерекшеліктері жоқ шартта (бұл жерде – бұқаралық-құқықтық шарттардың сан қилы түрлері) оны нормативтік актіден ерекшелендіріп тұратын шекара жоқ болып кетеді. Алайда нəтижесінде барлық жағдайда тараптардың ерігі бұқаралық шарттардың басты маңызы болып саналады.

Азаматтық құқықтағы көлiк құралдарын жалодау шарт ұғымы бір-бірінен үзілмес өзара байланысқан екі элементтер тобынан тұрады. Оның біреуі шарттың заңдық құрылғысын, екіншісі – оның мəндік сапасын сипаттайды. Бұл элементтер тек қосылған жағдайда ғана көлiк құралдарын жалдау шарты белгілі бір əлеуметтік құбылыс ретінде қоғамдығы өзінің мəртебесіне ие болады. Мұндай ұғымның ғылымдық маңызы өте зор. Сонымен қатар, ол нарықтық экономика жағдайында шарттың қолдану аясы мен басты қызметтерін белгілей келе, тəжірибелік міндеттерді де шешіп отыр.

Көлiк құралдарын жалдау шартының заңдық құралғысы – шартқа қатысушылар арасындағы байланыстың қызмет етуін қамсыздандыратын құқықтық сипаттағы заңмен қарастырылған өзара байланысты компоненттер жүйесі. Бұл компоненттерге тараптардың келісімі мен оған қол жеткізу тəртібі, шарт мазмұнының құрылымы (қарыз беруші мен тұлғаның құқықтары мен міндеттері), шарттың орындалу тəсілі, шарттық міндеттемелерді орындамағаны жəне дұрыс орындамағаны үшін тараптардың жауапкершілік шарттары мен көлемі жатады. Шарт қатысушылардың азаматтық айналымындағы белсендіктің мінсіз нысаны болып қызмет жасайды. Қоғам тарихындағы оның əлеуметтік-экономикалық өзгеруіне қарамастан шарт құрылғысы заң техникасының туындысы ретінде өз негізінде өте тұрақты болып қалып отырғанын атап өтудің маңызы зор.

Уақыт келе мүлiктi жалдау шарттары арқылы қоғамдық қатынастар жүйесінің дамуымен бірге жеке тұлғалармен қатар азаматтық құқықтың жеке субъектілері деп танылған – заңды тұлғалар əлеуетті қатысушылардың құрамы кеңейе түсті. Әсіресе шарттық құқықтарды құруда қолданылатын элемент комбинацияларын күрделендіретін заңнамада қарастырылған шарт үлгілері көп қилы болып кетті.

Белгілі бір өзгерістер бар шарт туралы көп мағыналы ұғым тəжірибелі түрде ҚР АК- де жəне басқа елдердің азаматтық кодекстерiнде іске асырылды.

Көлiк құралдарын жалдау шарты-азаматтық-құқықтық шарттардың бiрi болғандықтан жалпы шарт институтымен реттеледi. Бұрынғы кеңестік жəне кеңес аумағындағы заңи əдебиеттерінде орын тапқан шарт туралы көп мағыналы ұғым бірқатар авторлардың жұмыстарында тізбектеліп келтірілген. Ол əсіресе О.С.Иоффе зерттеулерінде нақты берілген. Екі немесе бірнеше тұлғалардың азаматтық құқық қатынасының туындауы, өзгеруі немесе тоқтатылуы туралы келісімін шарт деп мойындай отырып, Иоффе: «Кей кезде осы келісімнен туындайтын міндеттеменің өзін шарт деп түсінеміз, ал кейбір жағдайларда бұл терминмен барлық қатысушылардың еркі бойынша туындайтын актіні тіркейтін құжатты атаймыз» - деген1.

Көзқарастар əдебиетінде айтылған мынадай мысалды келтіруге болады: «шарт заңды факті ретінде құқықтық қатынастар немесе шарттық құқықтық қатынастар ретінде шарттың пайда болуына негіз болады. Шарт заңды факті жəне құқықтық қатынастар ретінде – ол өзінше жекеше тұрғы, оның даму жолының сан қилы жақтары».

Дəл осы тұрғыдан Н.Е.Егоров та: «шарт деп міндеттеменің негізіндегі заңды фактіні, шарттық міндеттеменің өзі жəне міндеттемелік құқықтық қатынастарды орнату фактісі бекітілген құжатты атайды».

Сонымен қатар кейде əдебиетте шарт туралы түрлі ұғым теңдестіріледі.

Заңи əдебиетте термин бірнеше мағынада беріледі, оның ішінде келесі түсіндірмелерді атап өтуге болады:

1. Заңды факт ретінде шарт.
2. Мəміленің бір түрі ретіндегі шарт.
3. Шарттан туындайтын азаматтық құқықтық қатынасты да «шарт» терминімен белгілейді.
4. Жазбаша нысанда шарттың мағынасы берілген құжат ретіндегі шарт.

## 10-ДӘРІС: Мердігерлік шарты

ҚР АК 616 бабының 1 тармағына сəйкес «Мердігерлік шарты бойынша бір тарап (мердігер) екінші тараптың (тапсырысшының) тапсырмасы бойынша белгілі бір жұмысты атқаруға жəне белгіленген мерзімде оның нəтижесін тапсырысшыға өткізуге міндеттенеді, ал тапсырысшы жұмыстың нəтижесін қабылдап алуға жəне оған ақы төлеуте (жұмыстың бағасын төлеуге) міндеттенеді».

Мердігерлік шарттан туындайтын қатынастар жұмысты атқару жөніндегі міндеттемслерге жатады жəне олардың көмегімен белгілі бір тұлғаның істеген жұмысының нəтижссі белгілі ақша сомасына ауыстырылады. Сөйтіп, бұл міндеттеме экономикалық қатынастарды реттейді деп айтуға болады. Басқаша айтқанда, мердігерлік борышкердің белгілі бір затты беруі емес, белгілі бір жұмысты атқару міндеттемесіне жатады.

Ең алғаш мердігерлік қатынастар туралы мəліметтер рим құқығьнда көрініс тапқан. Ол кезде еске сала кетейік, феодалдардың билік етуі басым болған, сондықтан, жұмыстың көп бөлігі құлдардың еңбек етуімен асты. Яғни, осыдан келе, сол кездерде адамның белгілі бір қажеттілігін қанағаттандыру үшін құлдарды жұмыс істету арқылы жүзеге асты. Сонымен, осыдан туындайтын нəрсе, сгер жұмысты құлдар атқарса, онда затты жалдау шарты жасалатын болған, ал егер жұмысты атқарушы римнің еркін азаматы болса, онда мердігерлік немесе қызмет көрсету шарты жасалатын болған. Жалдау шарты мен мердігерлік шартының бөлініп кетуі міне осыдан басталады. Осы екі шарттың ең негізгі айырмашылығы, ол мердігерлік шартының нəтижесі белгілі бір экономикалық жетістіктерге əкеледі, ал қызмет көрсетуді жалдау шартында жоғарыдағыдай жетістіктер жоқ.2

Сонымен, мердігердің жұмысты атқаруы белгілі бір жетістіктерге жетуге, мысалы, белгілі бір затты жасап шығаруға, оңы жөндеуге, оның қажетті қасиеттерін жақсартуға немесе қасиетін ерекшелендіретін басқа бір жетістіктерге жетуге бағытталған жəне ақырында мердігер өзі жасаған жұмыстың нəтижесін тапсырысшыға өткізу керек. Ал жасаған жұмыстың нəтижесі, яғни белгілі бір зат немесе құрылғы тапсырысшыға өткізілмей тұрып, мердігердің жеке меншігі болып табылады.

Сонымен қатар тағы бір тоқталып кететін жағдай, ол авторлардың көбісі мердігерлікке арналған баптарда жұмыспен қызмет көрсетудің мазмұнын ажыратып қарамаған. Бұл туралы, яғни мердігерлік жайлы Д.И.Мейердің көз қарасы келесідей: "Мердігерлік" деп, бір тұлға белгілі ақы үшін, белгілі уақыт аралығында басқа тұлғаға белглі бір қызмет көрсету, яғни ғимарат салу, ауыр затты тасымалдауы т.с.с. туралы шарт. Бірақ мердігер, бұл жұмысты өзі орындамайды, ол жұмысты басқа тұлғалар немесе жұмысшылар атқарады. Сөйтіп, мердігер қызметі мердігерлікте айтылған жұмыс емес, ол тек тапсырысшы мен жұмысты атқарушы жұмысшылар арасында делдалдық қызметпен айналысады. Сөйтіп, ғимарат салуға мердігерлік шарты жасалады да, мердігер еш құрылыс жұмыстарын атқармайды, ол тек құрылысшыларды жинап, олардың үстінен қадағалау жүргізіп, осы операцняны басқарады. Сонымен мердігерлік жеке жолдауға жақын келеді екен.3

Осы жоғарыдағы айтылғанға қарап мердігерлік тəжірибеде көп көрініс таппағанын көруге болады. Бұл туралы Мейер: "шынымен де мердігерлік шарты тəжірибеде аз кездеседі, өйткені жұмысты қажет еткен тұлға, мердігерлік шарт жасаспайақ жеке жалдау немесе сол сияқты шарт жасасып, сондай қажетті нəтижеге жетеді. Сөйтіп, үй салуды бастаған тұлға мердігерлік шарт жасаспайақ, тас қалаушымен, ағаш шеберімен немесе сылақ жүргізетін тұлғамен жеке жалдау шартын жасайды".4

Бұл жөнінде менің ойымша біз тəжірибеде кез келген шарт жасасқанда нотариалдық куəландыру, оны тіркеу т.б. шартты жасасу бойынша əрекеттерді орындағанда мұның бəрі тегін болмайды, яғни белгілі сомада ақша шығынымыз кетеді. Бұдан айтқым келгені, жоғарыда айтылғандай бір тұлға үй салу үшін жазбаша жеке жалдау шартын жасаспайақ үй сала алады. Мұндай жағдайда бір жағынан үй салушы мен екінші жағынан құрылысшы, тас қалаушы т.б. тұлғалар арасында өзара сенім қатынастары болу керек. Бірақ мұндай ауызша жеке жалдау шарты, екі жақтың арасында қайшы жағдай туындаған кезде көп, қиыншылық тудыруы мүмкін. Тағы да айта кетейін, тəжірибеде əсіресе кішігірім қалаларда, ауылды аймақтарда мұндай ауызша жеке жалдау шартын жасасу өте көп кездеседі жəне Осыдан нəтиже, ауызша шарт жасасу тиімсіз болып табылады.

Сонымен мердігерлік шартпен анықталатын, міндеттемелердің негізгі белгілері келесідей болады:

Мердігер жұмысты, тапсырысшының тапсырмасы бойынша оның қажеттіліктерін жəне талаптарын қанағаттандыру мақсатында атқарады.

* 1. Мердігер, жұмыстың нəтижесі, белгілі бір затты жасап шығару, немесе бар затты қайта жаңғырту, жақсарту, өзгерту болып табылатын жұмысты атқаруға міндеттенеді.

3. Мердігерлік шарт бойынша жасалынып шыққан зат, тапсырысшының затты қабылдап алған сəтіне дейін, мердігердің жеке меншігі болып табылады. Мердігер шарт бойынша көзделген нəтижеге жету тəсілін, əдісін таңдауда тəуелсіз.

Мердігер жұмысты атқару барысында тəуекелді өз мойнына алуға міндеттенеді. Яғни мердігер жұмыс үшін алатын ақыны « шартта көзделген нəтижеге жеткен кезде ғана ала алады.

6. Мердігер жұмысты белгілі бір ақы үшін атқарады жəне заңда немесе шартта көзделген жағдайлардан басқа, мердігерде ақы алу құқығы, жұмысты атқарып, тапсырысшыға өткізгеннен кейін ғана пайда болады.

Жоғарыда аталған белгілер арқылы біз мердігерлік шартыпың консенсуалды, ақылы, екі жақты екенін көреміз. Мердігерлік шартының басқа консенсуалды шарттардан айырмашылығы ол жасалғаннан кейін бірден орындала алмайды, өйткені шарт бойынша жұмысты орындау үшін белгілі бір уақыт қажет. Бұл жөнінде О.С.Иоффе өз кезінде көңіл аударып былай деген:"Сатып алу сату шартын жасай салып орындалатын болса, бұл ереже мердігерлік шартты реттей алмайды, өйткені мердігерлік шарты бойынша, шартты жасасу мен ол бойынша жұмысты орындау уақыттары əртүрлі, өйткені оған белгілі бір уақыт кетеді".

Бұл шарт, менің ойымша тек мердігерге ғана қатысты емес, тапсырысшыға да қатысты. Өйткені, ол жұмыс белгілі бір мерзімде аяқталғаннан кейін ғана оны қабылдап мердігерге ақысын төлейді. Бірақ, кейбір шарттар жасалғаннан кейін бірден орындалады немесе жұмысты тапсырысшының көзінше орындайды. Бұған мысал бола алатын əрекет ол

: фотосуретті бірден шығаратын суретке түсіру, бізге ол ретінде белгілі.5

Мердігерлік қатынастарды бөлек түрлерге белуге болады, ол мердігердің атқарып жатқан жұмыс түрі мен нəтижесіне байланысты. Мысалы: Мердігердің жұмыс нəтижесіне қарап, мердігерлік қатынастарды, жаңа затты жасап шығару бойынша міндеттемелері деп болуге болады. Осыған байланысты затты жасап шығаруға бағытталған шарттарды мердігерлік шарты деп, ал заттың тұтыну қасиеттерін өзгертуге бағытталған шарттарды жұмысты орындау шарты деп атауға болады.

Осы азаматтық құқықтық қатынастар бұрынғы заңдарға сəйкес күрделі құрылысқа мердігерлік шарттардан қарастырылған жəне олардың шаруашылық шарттардың жүйесінде ерекше рөлі болды. Көрсетілген шарттардың жасау тəртібі, тараптардың құқықтары мен міндеттері, міндеттемелері жөніндегі тараптардың жауапкершілігі, осының бəрі күрделі императивтік құрылыс нормаларымен жеке жеке қарастырылатын болған. Бұл шарттарда əрине негізгі маңызды мəселелер ол: жобалау алғы шарттарына көп көңіл бөлінген жəне ол шарттармен тығыз байланысты болған.

Бастан өткен əлеуметтік экономикалық саладағы өзгерістердің нəтижссінде тапсырысшымен мердігердің ара қатынасына елеулі өзгерістер əкелді. Бюджет есебінен жүргізілетін құрылыс көлемі азайды, əсіресе тұрғын үй салуда жұмыстар көп мəрте азайды, ал кейбір аумақтарда мүлдем жоқ болды. Күрделі құрылыс саласындағы инвестициялық салымдар көбінесе мемлекеттік емес сипатқа не. Кеңес Одағы ыдырағаннан кейін жаппай жекешелендіру процесі өтті, сол кезде мемлекет қарамағынан көптеген құрылыс индустриялары, завод-фабрикалар жеке кəсіпкерлер қолына өтті.

Заңның 66 бабына сəйкес мердігерді таңдау 3 жолмен жүргізіледі:

1 Егер бұл жоба бойынша заңдармен өзгеше көзделмесе мердігерді таңдауконкурссыз негізде жүргізіледі.

1. Жабық немесс ашық конкурс негізінде жүргізіледі.
2. Қатысушылардың алдын ала квалификациясы бойынша, немесе онсыз.

Тағыда осы заңда құрылыс процессіне қойылатын негізгі талаптар туралы, пайдалануға берудің сапа кепілдігі жайлы мерзім 69 бапта көрсетілген, бірақ бұл бапта ҚР АҚ 665 бабының 1 бөлігіне сілтеме жасалған, яғни онда шартта өзгеше көзделмесе ол мерзім 10 жыл делінген. Сонымен бірге құрылыстың жалпы сапасы туралы норма. Бұлардан басқа құрылыс объектілерін пайдалануға беруді қабылдау туралы, қабылдайтын комиссия туралы айтылған. Ең соңғы бап объектілерді пайдалануға беруді тапсыру мен қабылдау бойынша қатысушылардың жауапкершілігі жайлы жазылған.

Осы заң негізінде 2002 жылдың 26 қаңтарында № 126 «Сəулет, қала құрылысы жəне құрылыс қызметі жөніндегі өкілетті мемлекеттік орган туралы» ҚР Үкіметінің Қаулысы шыққан.

ҚР азаматтық заңнамасымен мердігерлік қатынастардың келесі түрлері қарастырылған: 1.Тұрмыстық мердігерлік. 2. Құрылыс мердігерлік. 3. Жобалау əне іздестіру жұмыстарына мердігерлік. 4. Ғылыми-зерттеу, тəжірибе-конструкторлық жəне технологиялық жұмыстарға мердігерлік.

## **13 Дәріс Зиян келтіру салдарынан туындайтын міндеттемелер.**

Күнделікті өмірде адамдар бір-бірімен əрқандай сипатта байланыс жасайды. Біреулер материалдық игіліктер өндірсе (азық-түлік, өндіріс заттары, басқа да қажетті заттар мен бұйымдар), басқа біреулер оны тұтынып, материалдық жəне рухани қажеттіліктермен өздерін қамтамасыз етеді. Сөйтіп өндіруші мен тұтынушы арасында белгілі бір қатынас қалыптасады. Өмірде, күнделікті қарым-қатынастарда бір тұлға екінші тұлғаға зиян келтіріп отырады. Зиян тұлғаларға тиесілі игіліктер мен құқықтарға келтірілуі мүмкін. Зиян келтіру өндіріс аясында орын алады, ол автокөліктер мен басқа да көлік құралдарының иелерімен, қауіпті заттар мен жануарлармен , тауарларды, қызмет көрсетулерді сатудан т.б. келтіріледі.

Азаматтар мен заңды тұлғалардың құқықтарына, заңмен қорғалатын мүдделеріне зиян келтіру заң шығарушы назарынан тыс қалмайды, ол үшін жауапкершілік көзделген. Тұлғалардың бұзылған құқықтары мен мүдделерін бірдей қалпына келтіруге мүмкіндік беретін азаматтық – құқықтық институт азаматтық –құқықтық жауапкершілік болып табылады. Сонымен қатар белсенді қолданысқа деликтік жауапкершілік те ие. Оны субъектілер өзара шарттық қатынастармен байланысты болмайтын жағдайларда құқық бұзушылықтар жасағаны үшін туындауы тиіс болатын азаматтық – құқықтық жауапкершіліктің бір түрі. Азаматтық – құқықтық жауапкершіліктің аталған түрлернің айырмашылықтары да бар. Деликтік жауапкершілік азаматтық құқықтың өз алдына бөлек институты болып табылады. Оның өзіндік ерекшеліктері бар, олар ең алдымен оның құрамында императивтік нормалардың басым болуымен сипатталады.

Азаматтық-құқықтық жауапкершілік – заңды жауапкершіліктің бір түрі. Оған да заңдық жауапкершіліктің белгілері тəн:

* Мемлекеттік мəжбүрлеумен тығыз байланыста;
* Мемлекеттік жəне қоғамдық айыптаумен байланысты;
* Іс жүзіндегі негіздеме – құқық бұзушылық болып табылады;

Азаматтық-құқықтық жауапкершілік өзіне тəн ішкі белгілерге ие. Ол қылмыстық құқықтық, əкімшілік құықтық, тəртіптік жауапкершілікпен қатар жеке өзіне арналған мақсаттарға ие. Азаматтық-құқықтық жауапкершіліік субъектілері іс-əрекеттері белгілі бір азаматтық-құқықтық салдарға əкеліп соғады. Зиян келтіргені үшін (шарттан тыс, деликтік) жауапкершілік аясында негізгі санкция болып келтірілген зиянды өндіріп алу танылады. Азаматтық –құқықтық жауапкершілік жеке сипатқа ие. Яғни, оның қолданылуы құқықтары мен мүдделеріне зиян келтірілген субъектінің не жəбірленушінің атынан талап арыз жазуға құқылы тұлғаның еркіне тəуелді болады. Кəмелетке толмағандар мүдделеріне зиян

келтірілсе, егер олар ата-анасының қамқорлығында болмаса, талап арыз бала тəрбиелеу мекемелерімен, қамқоршы/қорғаншыларымен, тікелей қорғаншылық жəне қамқоршылық органдарымен не прокурормен қойылады. Өз құқықтарын өздері қорғай алмайтын тұлғаларға зиян келтірілген жағдайларда азаматтық-құқықтық жауапкершілік мүмкіндігінше мүлтіксіз жүзеге саырылуы тиіс. Ол үшін қажет жағдайлар заңнамамен орнығуы керек. Мұндай қажеттілікті деликтілік құқық нормаларын қолданатын мемлекеттің құзыретті органдары мен соттары тарапынан ескерген жөн.

Зиян келтіруден туындайтын міндеттемелерге сəйкес, міндетті субъект басқа субъектінің пайдасына зат (тауар) беруге тиіс екендігін жоққа шығарады, бірақ бұл бұзылған құқықтарды қалпына келтіру қажеттілігімен жетеленеді. Міндетті субъектімен жұмыстар орындау, қызмет көрсету тəжірибеде қолданылмайды жəне жоққа да шығарылмайды. Зиян келтіруден туындайтын міндеттеме осындай мазмұнға барлық жағдайда емес, тек зиян мүлікке келтірілген жағдайда ие болады. Зиян келтіруден туындайтын міндеттеме басым жағдайларда субъектілердің абсолюттік құқықтарын қорғауға бағытталған. Бұл оны тұлғалардың кез келген құқықтарын оларға кез келген құқыққа қайшы қол сұғушылықтан қорғау мақсаттарында пайдалануға мүмкіндік береді. Кейбір жағдайларда, деликтік міндеттеме құрылымын пайдалана оытрып, тұлға өзінің нақты бір субъектіге қатысы бар, қатысты құқықтарын да қорғай алады. Бұл, м/ы: тауарлардың, жұмыстар мен қызмет көрсетулердің жетіспеушілігімен келтірілген зиянды өндіріп алу кезінде орын алады.

ҚР АК-нің 917-б. сəйкес, азаматтар мен заңды тұлғалардың мүліктік не мүліктік емес игіліктері мен құқықтарына заңсыз іс-ірекеттермен (əрекетсіздікпен) келтірілген мүліктік жəне (немесе) мүліктік емес зиянды оны келтірген тұлға толық көлемде өтеуге тиіс. Сондай- ақ заң актілерінде зиянды өтеу міндеті зиян келтіруші болып табылмайтын тұлғаға жүктеледі, сонымен қатар өтеудің неғұрлым жоғарғы мөлшері белгіленуі мүмкін екені ескертіледі. Аталған бап негізінен, зиян келтіруден туындайтын жауапкершіліктің жалпы негіздерін белгілеу үшін арналғанымен, ол сондай-ақ зиян келтіру салдарынан туындайтын міндеттеме түсінігінің өзін де анықтау үшін қолданылады.

Зиян келтіруден туындайтын міндеттеме – бұл зиян келтірушінің не заңнамада аталған өзге де тұлғаның келтірілген зиянды толық көлемде өтеу міндетін қамтыған, жеке не заңды тұлғалардың (мемлекеттің не əкімшілік аумақтық бөліністің) заңмен қорғалатын құқықтары мен мүдделеріне құқыққа қайшы іс-əрекеттермен (əрекетсіздіктермен) мүліктік не мүліктік емес зиян келтіру салдарынан тікелей заңнама нұсқауларынан туындайтын міндеттеме.

Зиян келтіруден туындайтын міндеттемелерді жүзеге асырумен азаматтық-құқықтық жауапкершілік жəне сонымен қатар оның функциялары да жүзеге асырылады. Оның функцияларын компенсациялық, айыппұлдық, тəрбиелік, алдын алушылық деп анықтаймыз. Компенсациялық функция мақсаты ретінде бұзылған құқықтар мен мүдделерді олрадың бұзылуына тепе-тең түрде қалпына келтіруді көздейді. Оларға азаматтық-құқықтық жауапкершілік санкцияларын қолдану салдарынан жəне сот процестеріне негізінен жауапкерлер ретінде қатысқандықтан, құқық бұзушылар белгілі бір тəрбиелік ықпал сезінеді. Бұл азаматтық-құқықтық жауапкершіліктің белгілі бір шамада құқық бұзушыларды одан да ауыр құқық бұзушылықтар жасаудан ұстап қала алатын, алдын алушылық маңызына себепші болады. Болашақта зиян келтiру қаупi мұндай қауiптi тудыратын iс-əрекеттерге тыйым салу туралы талап қоюға негiз бола алады. Егер келтiрiлген зиян оны келтiрудi жалғастыратын немесе жаңадан зиян келтiру қаупiн туғызатын кəсiпорынды, ғимаратты пайдаланудың не өзге де өндiрiстiк қызметтiң салдарынан болса, сот зиянды өтеуден басқа, жауапкерге тиiстi қызметiн тоқтатуды мiндеттеуге құқылы. Тиiстi қызметтiң тоқтатылуы қоғамдық мүдделерге қайшы келсе, сот оны тоқтату туралы талаптан бас тарта алады. Мұндай қызметтi тоқтатудан бас тарту жəбiрленушiлердi осы қызметтен келтiрiлген зиянды өтеттiру құқығынан айырмайды (ҚР АК 918-б. ).

**14 Дәріс: Интеллектуальдық меншік құқығы**

# Қазақстан Республикасының “Авторлық құқық туралы” заңының 1- бабына сəйкес, осы заң ғылым, əдебиет жəне өнер туындыларына (авторлық құқық), қойылымдарды, орындаушылықты, фонограммаларды, эфирлік жəне кабельдік хабар таратушы ұйымдардың хабарларын құрумен жəне пайдаланумен байланысты пайда болатын интеллектуальдық меншік аясындағы қатынастарды реттейді делінген. Көріп отырғанымыздай, нақты бап қандай қатынастар авторлық құқық пəні болып табылатындығы туралы анықтап бермеген.

Бұл мəселені шешу үшін, авторлық құқық азаматтық құқықтық бір бөлігі екендігін ескерген жөн, осыған сəйкес, авторлық құқық нормаларымен реттелінетін қатынастар Қазақстан Республикасының азаматтық кодексінің 1 баьында көзделген азаматтық құқықтық қатынастардың түрлері болып табылады. Осы бапқа сəйкес, азаматтық заңдармен тауар-ақша қатынастары жəне қатысушылардың теңдігіне негізделген өзге де мүліктік қатынастар, сондай-ақ мүліктік қатынастарға байланысты мүліктік емес қатынастар реттеледі: мүліктік қатынастарға байланысы жоқ мүліктік емес жеке қатынастар азаматтық заңдармен реттеледі, өйткені олар заң құжаттарында өзгеше көзделмеген, не мүліктік емес жеке қатынастар мəнінен туындамайды делінген.

Яғни, авторлық құқықтың пəні болып тауар-ақша қатынастары жəне қатысушылардың теңдігіне негізделген өзге де мүліктік қатынастар, сондай-ақ мүліктік қатынастарға байланысты ғылым, əдебиет жəне өнер туындыларын құрумен жəне пайдаланумен байланысты пайда болатын қатынастар табылады.

Авторлық құқыққа дəстүрлі болып болып автордың шығармашылық нəтижелерін пайдаланатын тұлғалар мен автордың арасындағы өзара қатынастардың шарттық нысаны табылады, себебі, мұндай құқықтық құрылым автордың мүліктік жəне жеке мүліктік емес құқықтарын жүзеге асыруды жəне қорғауды қамтамасыз етуге мүмкіндік береді. Сонымен қатар, туындыларды шартты түрде пайдалануға бүкіл қоғам мүдделі, өйткені мұндай тəртіп оның мүшелерінің шығармашылық белсенділігін ынталандырады жəне қоғамның рухани байлығының кеңеюіне ықпал етеді.

Авторлық шартпен негізделетін құқықтық қатынастарға азаматтық құқықтық табиғат тəн, себебі олар ақылы, мүліктік құндылыққа ие болып келеді жəне осы қатынастарға түсе отырып, автор да, пайдаланушы да белгілі бір мақсаттаоды көздеп, оны жүзеге асыру үшін мүмкіндіктерге ие болады, Автор қоғамға өз туындыларын жеткізуге жəне сыйақы (гонорар) алуға, ал пайдаланушы – оны шығаруға, туындыларын пайдалануға жəне пайда табуға ұмтылады.

Авторлық құқық азаматтық құқықтың құрылымдық бөлімшесі, ал авторлық шарт азаматтық құқықтықтың бір түрі болғандықтан, біз авторлық шартты азаматтық-құқылық шарттың түсінігін қарастырып, анықтаудан бастағанды жөн көреміз.

Қазақстан Республикасының азаматтық кодексі бойынша азаматтық-құқықтық шарт бұл – бұл екі немесе одан да көп адамның азаматтық құқықтар мен міндеттерді белгілеу, өзгерту немесе тоқтату туралы келісімі (378-баптың 1 бөлімі). Өркениетті əдебиеттердегі шарттың анықтамасы мазмұны бойынша кодекске қайшы келмейді. Мысалы, көрнекті Қазақстакндық өркениетті (цивилист) Ю.Г.Басин шартты екі жақты немесе қопжақты мəміле ретінде, яғни екі немесе одан да көп адамның азаматтық құқықтармен міндеттемелерді белгілеу, өзгерту немесе тоқтату туралы келісімі деп анықтайды .

Ю.Г.Басин “Сделки” оқу құралында осы ойын дамытып, əрі қарай жалғастырады, сондай-ақ мəмəлені шарт деп тану үшін екі немесе одан да көп адамның жай ғана əрекеттері емес, тіпті бірыңғай мақсатқа жетуге бағытталған əрекет болса да, ең алдымен олар өзара келісілген болу керек: əрбір қатысушы саналы түрде мойындап отырған немесе екінші бір қатысушы мақұлдап отырған əрекеттерді жүзеге асырады. Егер осындай əрекеттер

оқшауланған болса, жəне əрбір қатысушы екінші бір қатысушыға хабарламай өз бетінше əрекет етсе, ол шарт емес, мəміле болып табылады (мысалы, өсиет қалдыру жəне оны қалдырушы қайтыс болғаннан кейін өсиетте көзделген мүлікті мұрагердің қабылдап алуы). Әдетте, өркениетті əдебиеттерде азаматтық-құқықтық қатынастың пайда болуына, өзгеруіне немесе тоқтатылуына бағытталған өзара мəміле немесе тараптардың келісімі ретінде қарастырылады. М.И.Барудың ???? пікірі бойынша, шарт – бұл заңи қатынастардың пайда болуына, өзгеруіне немесе тоқтатылуына бағытталған тараптардың өзара келісіміне негізделген ерікті акт . Ұқсас анықтаманы Ф.И.Гавзе шарттың мақсатын көрсете отырып былай анықтайды: бүкіл қоғамның жəне олардың əрбір мүшелерінің қажеттіліктерін

барынша қанағаттандыру.

Г.А.Свердлык азаматтық-құқықтық шартты “экономикалық жəне заңи оқшауланған бірлестіктер, кəсіпорындар жəне ұйымдар арасындағы, олар мен азаматтар арасындағы, сонымен қатар қажеттіліктері мен мүдделеріне сай азаматтар арасындағы мүліктік қатынастарды реттеу əдісі” ретінде анықтайды.

Авторлық құқық ғылыми, əдеби жəне өзге де шығармашылық қызметті тікелей реттемейді. Ғылыми техникалық жəне көрвем шығармашылық процесі оның əрекет ету нормаларынан тыс жүзеге асырылады. Авторлық құқық жасалған шығармашылық нəтижелерге авторлықты тану, олардың құқықтық режимін анықтау, материалдық жəне моральдық ынталандыру жəне олардың авторларының құқықтарын қорғау қызметін атқарады. Сонымен қатар авторлық құқықтың жекелеген нормалары ғылыми-техникалық, көркем жəне өзге шығармашылық аясында жаңа жетістіктерді жасау, беру жəне пайдалануды (авторлық шарт негізінде) ұйымдастыру қатынастарын реттейді.

Авторлық шарт – бұл əдебиет жəне өнер туындыларын жасау жəне пайдалану мəселесі бойынша жасалатын шарт. Қазақстандық авторлық құқықта автордың туындыларын басқа тұлғалардың (пайдаланушылардың) пайдалануы заң актілерінде арнайы көзделген жағдайларды ескермегенде, авторлық шарт негізінде жүзеге асырылады.

Шарттық нысан пайдаланушылардың мүдделеріне де сəйкес келеді, себебі олар туындыны пайдалануға байланысты өзге тұлғаларда жоқ белгілі бір құқықтарға ие болады жəне олар өз шығындарының орнын туындыларды қайта шығарумен жəне таратумен толтырып, пайда табуы мүмкін. Авторлық шартқа, ерекше жағдайларда, шарттың жазбаша нысаны тəн, əдетте, ол консенсуалды, екі жақты жəне ақылы сипатқа ие болады.

## **15-Дәріс: Мұрагерлік құқығы**

Мұрагерлiкке байланысты қаншама жылдар бойы ғылыми еңбектер мен зерттеулер жүргiзiлсе де, аталған тақырып өз өзектiлiгiн жойған жоқ. Себебi меншiк объектiлерiнiң қатарының өсуi жəне соған қатысты туындайтын сұрақтар бiр орында қалып қойып отырған жоқ.

Азаматтық заңнамада мұрагерлік құқық нормалары деңгейінде əрқайсымызға тиісті нормаларды табу қиын. Барлығымыз ерте ме кеш пе мұрагер рөлінде, өкінішке орай, мұраға беруші ретінде боламыз. Осыған байланысты мұрагерліктің құқықтық механизмін талқылау қызықты болып көрінеді.

Мұрагерлік – дəстүрлі түрдегі барлық құқықтық жүйелердің ең консервативті жəне тұрақты институты, жеке тұлға құқығын иеленудің маңызды тəсілі болып табылады.Жеке меншіктің пайда болуы мұрагерліктің пайда болуына негіз болды. Мұрагерлік институтының даму тарихы ғасырлармен өлшенеді – адамда мұраға беруге «бір нəрсе» пайда болғаннан бастап қазіргі уақытқа дейін... Әдебиеттерде мұрагерлік туралы сұрақтарға əр түрлі оқулар, мектептер, концепциялар бар. Олардың кейбірін ескере кеткіміз келіп отыр. Гуго Гроций – танымал голланд заңгері, халықаралық құқықтың негізін салушылардың бірі мұрагерлік туралы құқықтық нормалар табиғат заңдарына, яғни табиғи құқыққа сай болуы керек деген қорытынды шығарған. Шарль Монтескье табиғи құқықтың мұрагерлік туралы құқыққа ешқандай қатысы жоқ, мұрагерлік туралы құқық нормалары қоғам арқылы өз мемлекетіңнің саяси жəне азаматтық заңдарымен орнатылады деген болатын. Утилитарлық

мектеп (К. Гельвеций, И. Бентам, Д.Милль жəне т.б.) құқық нормаларынан адамның еркін ұстанымын аңғарды. Сонымен қоса, бұл мектептің оқуларына сəйкес, мұрагерлік туралы барлық заңи заңдар жалпы адам қоғамына пайда əкелуі тиіс деген ұстанымнан шығуы керек. Неміс философы, идеалист Г. Лейбниц өз мүлкіңді өсиеттау құқығын мəңгілік өлместікпен негіздеді. Г. Гегель мұрагерлік құқық негізіне жанұя мүддесінен шығатын өнегелі бастау қажет деп санады. Мұрагерлік мүлікті ол барлық жанұя мүшелерінің ортақ мүлкі деп қарады. Жанұя басшысы азаматтық айналымда тек жанұя өкілі болып қана табылады. Мұрагерлік жанұя шеңберінен шықпайтын заң бойынша мұрагерлік қана дұрыс [1].

Мұрагерлік құқық қандай болуы керек деген сұраққа идеологтар əр түрлі көзқарас айтты. Бірақ та, ең бастысы, оларда ауытқушылық болған жоқ. Бірақ та, ең бастысы, оларда ауытқушылық болған жоқ. Олардың барлығы жеке меншіктің атадан-балаға берілуін жақтады жəне олардың ешқайсысы мұрагерліктің қоғамдық мəнін қозғаған жоқ.

Мұрагерлік құқық қоғам өмірінің экономикалық, саяси жəне өзге де жағдайларына тəуелді дамыды. Мұрагерлік құқықтың бастауы - өндіріс затына жеке меншіктің туындауы. Алғашқы құрылыс – адам тарихындағы бірінші қоғамдық – экономикалық формация.

Ол уақыт өте келе дамуға дейін жеткен матриархатқаауысты. Туыстық бірліктің экономикалық негізін күшейту мақсатында дəстүр өлген адам мүлкінің туыстық шеңберден шығуына жол бермеді. Өлген адамға тиісті болған мүлік ағайындар арасында бөлінді жəне, көбінесе, ана жағынан туысқандарға көп үлес тиді.Жеке қолдануға арналған біршама бағалы заттар оның иесімен бірге көмілді. Егер əйел өлсе, оның мүлкі балалары мен сіңлілеріне тиді [2].

Құқық ескерткіштерінің алғашқыларының бірі болып – Вавилон заңдары табылды. Бұл Хамурапидің тақ құрған кезеңі (б.з.б.1792 – 1750 жж.). Онда өсиет бойынша мұрагерлікке тікелей бағыт жоқ, бірақ 165-бапқа сəйкес, əке беру арқылы басқа ұлдарының үлесін кеміту тəсілімен ұлының үлесін арттыруға құқылы болды. Оған негіздер жеткілікті болған жағдайда əкесі ұлын «кері қайтара» алды, яғни оны мұрагерліктен толық айыра алды (168-169- баптар). Хамурапи заңдары ата-аналарының өлімінен кейін мұрагерлікке олардың ұлдарының міндетті болуы жағдайын да қарастырды. Мұрагерлік мүлік олардың арасында теңдей бөлінді. Бұл жағдайда мұрагерлер күйеуге шығу кезінде берілген қарындастарын қамтамасыз етуге міндетті болды. Ұлдары жоқ болған кезде мұрагерлік өлген адамның қызына берілді. Өлген адамның əйелі ұлдарымен бірге мұрагерлікті жүзеге асырды. Мұрагерлік мүліктен басқа ол өз иелігіне де ие болды. Өлген кісінің немерелері егер əкелері мұраның ашылуына дейін жетпегендігі жағдайында ғана мұрагерлікке тартылды [1].

Афиныда өсиет бойынша мұрагерлік туралы ең бірінші Солон (б.з.д. VI ғ.). заңнамаларында айтылды. Өсиет етуші құқығы мұнда біршама шектелген. Өсиетты тек ұлы жоқ еркек қана жүзеге асыра алды. Еркек жынысты ұлы бар əкелер, асырандылар, сонымен қатар, əйелдер өсиетты жүзеге асыра алмады.

Құл иеленушілік кезеңнің мұрагерлік қатынастарын толық реттеу рим құқығында көрініс тапқан. Рим құқығы өз дамуында мемлекет кезеңін, империя кезеңін жəне кейінгі империя кезеңін бастан кешірді. Ежелгі гректік мұрагерлік құқықтың салыстырмалы реттелгендігі Юстиниан дигестасының XII кестесінде (527-565 жж.), Ульпиниан заңнамасында жəне өзге де қайнар көздерде анық көрінеді. Ежелгі Рим уақытына əр адам барлық биологиялық түр сияқты өледі деген шындық тиесілі. Ежелгі гректік мақал momento more (өлімді ойла) осының айғағы.

# АЗАМАТТЫҚ ҚҰҚЫҒЫ (ЖАЛПЫ БӨЛІМ) ПӘНІ БОЙЫНША ҚОРЫТЫНДЫ ЕМТИХАН БАҒДАРЛАМАСЫ

Қазақстан Республикасының Азаматтық құқығы (жалпы бөлім) пәні бойынша –құқықтану мамандығы студенттеріне арналған.

**ӘДІСНАМАЛЫҚ НҰСҚАУЛАР.** Қорытынды емтихан мақсаты студенттердің курс бағдарламасы аясында мемлекеттік білім стандарттарына сәйкес алған білімін жүйелеу мен бекітуге бағытталған. Бұл бағдарлама студенттерге аралық емтихан кезіінде азаамттық құқық пәні бюойынша емтихан тапсыруға дайындық кезеңінде азаматтық құқыөқтың жалпы бөлімінің студенттерге практикалық және теоретикалық меңгеру өажетттіліктеріне сәйкес жасалған барлық институттары мен категорияларын қарастырад. Бағ ьбарлыұқ оқу курсы бойынша аралық емтиханға дайындалу үшін сұрақтарды және қажетті әдебиеттер мен норматитвік қүұқықтық акитілерді қамтиды. Студент жауабы азаматтық құқық пәнінен тест тапсырмаларына жауап беруіне байланысты бағаланады. Емтихан ұқорытындысы «Универ» жүйесінде тест тапсырылып болған соң анық болады.

# Қажеттті әдебиеттер:

* 1. Қазақстан Республикасының Конституциясы 30 тамыз 1995 ж. өзгертулерімен толықтыруларын қоса алғанда//adlet.zan.kz
  2. Скрябин С.В. Вещное право. Учебное пособие.- Алматы: Научно- издательский центр КОУ, 2009. – 292 с.
  3. Гражданское право. Т1. Учебник для вузов (академический курс)/отв. Ред. М.К.Сулейменова, Ю.Г.Басин.-Алматы, 2004.-522 с.
  4. Е.А.Суханов. Лекции о праве собственности. -Литература.- М. 1991.-

350с.

* 1. Вещные права в Республике Казахстан. / Отв. ред. М.К. Сулейменов.

- Алматы: Жеті жарғы, 1999. – 210 с.

* 1. Қазақстан Республикасының Азаматтық Кодексі. Жалпы бөлім 27 желтоқсан 1994. өзгерістерімен толықтыруларымен қоса// adlet.zan.kz
  2. Джусупов А.Т. Право собственности и иные вещные права.- Алматы, 1996. – 250с
  3. Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть). Комментарий (постатейный): в 2 кн. / отв. ред. М.К. Сулейменов, Ю.Г. Басин.2.е изд., испр. и доп., с использованием судебной практики. -Алматы: Жеті жаргы, 2003. - Кн. 2. - 528 с.
  4. Қазақстан Республикасының Жылжымайтын мүлікке құқықтарды мемлекеттік тіркеу туралы заңы 26 шілде 2007 жыл// adlet.zan.kz
  5. Гражданское права РК. /отв ред. Г.И. Тулеугалиев, К.С.Мауленов.- Алматы, 1998.- 510 с.
  6. Мемлекеттік мүлік туралы Қазақстан Республикасының 11 наурыз 2011 жылғы заңы// adlet.zan.kz
  7. Тарихи –мәдени мұра объектілерін қорғау және пайдалану туралы қазақстан Республикасының заңы 2019 жылғы 26 желтоқсандағы № 288-VI Заңы//// adlet.zan.kz
  8. Азаматтық құқық. І том. Жоғарғы оқу орындарына арналған оқулық

/академиялқ курс/ Өңделген және толықтырылған 2-басылым/жауапты редактор:М.К.Сулейменов, Ю.Г.Басин.-Алматы: 2003.- 736 б.