



ЗАҢГЕР

ҚАЗАҚСТАН РЕСПУБЛИКАСЫНЫҢ ҚҰҚЫҚ ЖАРШЫСЫ
ВЕСТНИК ПРАВА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

№ 9 (194) 2017

БАСТЫ ТАҚЫРЫП

Дәлелдер мен дәлелдеуді қолданудың, азаматтық процесте апелляция мен жарыспалықты қамтамасыз етудің өзекті мәселелері



АЗАМАТ БОРАМБАЕВ

ЖЕКЕШЕ АЙЫПТАУ ІСТЕРДІ
ҚАРАУ ТӘРТІПТЕРІ

46

МАРАТ АХМЕТЖАНОВ

Законодательные
новеллы в сфере
прокурорской
деятельности

4



ЙОРГ ПУДЕЛЬКА

Правовые нормы, регулирующие ответственность государства, как источник внедоговорных обязательств отношений

29



МАДИНА САЛАМАТОВА

Возвращение уголовного дела прокурору

52



Журнал Қазақстан Республикасы Мәдениет, ақпарат және қоғамдық келісім министрлігінде тіркелген. Тіркеуге қою туралы №2158-Ж, күәлік 2001 жылы 25 шілдеде берілді.

ҚҰРЫЛТАЙШЫ
«Қазақстан Республикасы Судьялар одағы» РҚБ

ШЫҒУЫ ТУРАЛЫ МӘЛІМЕТТЕР
Бас редактор: А.К. Беркімбаева
Дизайн және беттеуші: Г.А. Джаббарова

Редакцияның мекен-жайы:
050050, Алматы қ., Шаляпин к-сі, 13/19.
Тел.: +7 (727) 228 13 42.
Материалдарды zanger-press@mail.ru
электронды почтасына жолдау керек

«VEDA PRESS»
баспаханасында басылды
Алматы қаласы,
Айманов к-сі, 140, 30а.
тел.: +7 (727) 266 55 87, 266 27 65.

Теруге берілген күні
04.09.2017 ж.
А-4 форматы қағазы жылтыр,
офсеттік баспа,
Таралымы: 4054 дана
№ 379 тапсырыс

Журнал зарегистрирован
в Министерстве культуры,
информации и общественного
согласия Республики Казахстан.
Свидетельство
о постановке на учет № 2158-Ж
от 25 июля 2001 г.

УЧРЕДИТЕЛЬ
РОО «Союз судей
Республики Казахстан»

ВЫХОДНЫЕ ДАННЫЕ
Главный редактор: А.К. Беркімбаева
Дизайн и верстка: Г.А. Джаббарова

Адрес редакции: 050050
Республика Казахстан.
г. Алматы, ул. Шаляпина д.13/19
Тел.: +7 (727) 228 13 42.
Материалы присылать
по адресу: zanger-press@mail.ru

Отпечатано в типографии
ТОО «VEDA PRESS».
Адрес: г. Алматы, ул. Айманова, 140,
30а. ЖК «Арай», блок Б-7.
тел.: +7 (727) 266 55 87, 266 27 65.
Сдано в печать: 04.09.2017 г.
Формат А-4. Бумага мелованная,
печать офсетная, 5,5 п.л.
Тираж: 4054 экз.
Заказ № 379

Мазмұны

Марат Ахметжанов
Законодательные новеллы в сфере
прокурорской деятельности 4

I. СОТ БИЛІГІ I. СУДЕБНАЯ ВЛАСТЬ

Қазақстан Республикасы Судьялар одағы Орталық кеңесінің
№ 21 қаулысы 9

Нартұлға Ж.Алановқа – 60 жыл 11

Тотай Ерімбетов
Сот төрелігі және мемлекеттік тіл 12

II. ЗАҢ ҒЫЛЫМЫНЫҢ ТАРИХЫНАН II. ИЗ ИСТОРИИ ЮРИДИЧЕСКОЙ НАУКИ

Видные ученые-юристы Казахстана
Шолпан Тлепина. Р.Марсеков 15
Сергей Ударцев. Н.А.Шайкенов 16
Кайрат Алимжан. А.Г.Диденко 20

III. АЗАМАТТЫҚ ІС ЖҮРГІЗУ III. ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС

Альфия Савинова
О некоторых вопросах, возникающих в практике местных судов
при рассмотрении дел в порядке главы 29
Гражданского процессуального кодекса 23

Нурия Сисенова
Исполнение должно быть правильным и оперативным 26

Йорг Пуделька
Правовые нормы, регулирующие ответственность
государства, как источник внедоговорных
обязательственных отношений 29

Нурлыбек Ормаханов
Медиация – ізгілік кепілі 33

Гульмира Юсупова
О судебной практике рассмотрения споров об освобождении
имущества от обременений 35

Агат Смаилов
О назначении и проведении судебной экспертизы 38

Жанат Хабаров
Жол-көлік оқиғасына қатысты әкімшілік істерді қарау
және жол көлік оқиғасының себептері мен алдын
алу шаралары 41

Сауле Абишева
Особенности рассмотрения дел об административных
правонарушениях на транспорте 43

IV. ҚЫЛМЫСТЫҚ ІС ЖҮРГІЗУ IV. УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС

Азамат Борамбаев
Жекеше айыптау істерді қарау тәртіптері 46

Бейсембай Сарсенов
Защита прав потерпевших в уголовном процессе 49

Мазмұны

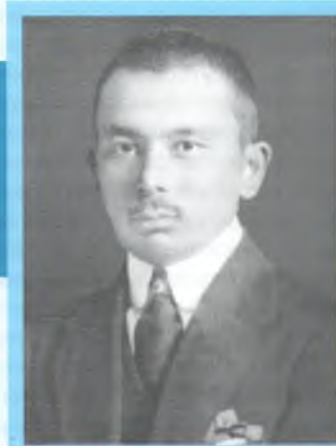
Мадина Саламатова Возвращение уголовного дела прокурору	52
Аскар Шоман Частное обвинение – реальная возможность защитить свои права	55
Жанат Абенова Обеспечение безопасности участников уголовного процесса.....	58
V. БАСТЫ ТАҚЫРЫП.	
Дәлелдер мен дәлелдеуді қолданудың, азаматтық процесте апелляция мен жарыспалықты қамтамасыз етудің өзекті мәселелері	
V. ТЕМА НОМЕРА.	
Актуальные вопросы процессуального и практического применения доказательств и доказывания, апелляции и обеспечения состоятельности в гражданском процессе	
Аяура Каирбаева Организация и функционирование гражданского судопроизводства на основе состязательности и равноправия сторон	62
Марина Черняховская Судебный процесс: правила, реалии, рекомендации. Доказательства и доказывание	65
Ербол Ак-куов Квалифицированная юридическая помощь – гарантия обеспечения конституционных прав в гражданском процессе	67
Арайлым Сердалина Исследование, оценка собранных доказательств и применение соответствующих правовых норм	69
Софья Ахмерова Роль судьи в гражданском процессе	71
Нүргүл Саулен Сот процесі және мемлекеттік тіл мәселесі	73
Бұлбұлназ Тулеубаева Обеспечение принципа непрерывности рассмотрения гражданских дел	75
Ерлан Нуршарыпов О надлежащей подготовке дела к судебному заседанию	76
Дискуссионная трибуна	
Мухит Елеуов Гражданский процесс: некоторые проблемы доказывания	78
Вера Капацина Основные характеристики судебной системы и процедуры обжалования	81
Руслан Джусангалиев Актуальные вопросы гражданского судопроизводства.....	84
Бахыт Тукулов Некоторые проблемные аспекты Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан и сопутствующих законов, которые требуют внимания	86



ИЗ ИСТОРИИ ЮРИДИЧЕСКОЙ НАУКИ ВИДНЫЕ УЧЕНЫЕ-ЮРИСТЫ КАЗАХСТАНА

МАРСЕКОВ Райымжан

(1877/79 – 1938/40/45)



Родился в 1877 г. (по другим сведениям в 1879 г.) в Айыртауской/Айырбастауской волости (современной Восточно-Казахстанской области, Уланский район) Усть-Каменогорском уезде Семипалатинской области.

По одним сведениям убит в 1938 году вместе с другими деятелями либерально-буржуазной партии «Алаш». По другим – в 1940 г. заживо погребен в местности Саяпил. Третьи исследователи предполагают, что он умер в тюрьме Семипалатинска или Кульджи.

Окончил юридический факультет Императорского Санкт-Петербургского университета (1902 г.). В феврале 1899 г. отчисляется за участие в студенческих выступлениях против царского режима, в октябре 1899 г. был восстановлен.

После окончания университета работал помощником присяжного в окружном суде Семипалатинска (1902-1907 гг.), следователем Тобольского окружного суда по Тарскому уезду (1907-1908 гг.), адвокатом в Омской области (1908-1912); присяжным поверенным (1913 г.); членом специального казахского

суда и следственной комиссии для разбора дел казахов-большевиков, председатель временного казахского суда (1917 г.); председателем Семипалатинского областного казахского комитета (1918 г.); инспектором в исполнительном комитете Семипалатинской губернии (1918 г.); председателем земельного управления Семипалатинской области (1918-1919 гг.).

Член Русского географического общества. В 1902-1911 гг. член-сотрудник Западно-Сибирского отдела Русского географического общества.

Активно занимался политической, общественной деятельностью. Организатор газеты «Сарыарқа», принимал активное участие в создании милиции (войска) и I Алашского полка Алаш Орды. Был членом специального казахского суда и следственной комиссии для разбора дел казахов-большевиков, затем председателем временного казахского суда (1917 г.).

В своих работах Р.Марсеков как член правительства «Алаш» отстаивал государственные, политические, экономические, социально-

культурные интересы и требования казахского народа. Был одним из авторов специальной Записки в министерство внутренних дел Сибирского правительства о том, что II Всеказахский съезд (1917 г.) выразил стремление казахского народа образовать автономию.

Неоднократно подчеркивал приверженность казахов идее возрождения Российского государства при организации национального управления в крае на идеях Алаш Орды. В этой связи им предлагалось учредить должность главноуполномоченного с подчинением Совету министров. Главноуполномоченному должны были подчиниться административные, милицейские органы и прежние земства. Управление на местах должно строиться по национальному принципу. При главноуполномоченном создавался Совет из светских и духовных лиц.

Вошедшие в Совет должностные лица должны были вести и внешне-политические дела казахов – подданных России.

Р. Марсеков подготовил законопроект о суде. В статьях настаивал на решении вопросов административного устройства области и регулирования земельных отношений; содействию в обеспечении населения продовольствием и прекращении гонений на казахскую интеллигенцию на местах; на предоставлении права на заключение торговых договоров с соседними государствами.

Обращал внимание на необходимость назначения жалованья биям, отсутствие записанного устава их деятельности. Бии в своих выступлениях часто говорят об адате, об обычаях, – писал он. Однако где записаны или содержатся эти обычаи? Откуда би мог знать о наличии или отсутствии нормы обычного права? По мнению Марсекова, ни у одного народа не принято принимать решения, если отсутствует писаное (созданное) биями право. Тогда кто должен создавать казахскому народу писанные законы? Из кого должны избираться бии – из образованных людей?

Кто должен утверждать избранных биев, кто будет их смещать/отзывать с должности? Нужен ли казахским биям устав их деятельности; если нужен, то кто должен его готовить, как его составлять?

Он размышлял об открытии медресь, больниц, увеличении растениеводства и животноводства, открытии земства, о языке, на каком должны писаться заявления.

В Кульдже открыл русско-казахскую школу и сам в ней учительствовал.

Особое место в его работах занимает земельный вопрос. Он обличает политику царского правительства о заселении казахских земель русскими крестьянами. Был убежден, что наделение русских крестьян плодородными земельными районами в будущем будет угрожать государственной целостности казахов. Был активным сторонником седентаризации казахов, наделении их землей наравне с крестьянами. Р. Марсеков рассматривал проблему изъятия земель казахов в пользу крестьян-переселенцев через призму международного права. Капитуляция казахских жузов перед Российской империей позволила российскому правительству осуществить столыпинскую аграрную реформу, наделить крестьян-переселенцев землей. Р.Марсеков задается вопросом: правомерны ли

действия России с точки зрения международного права, их соответствия международно-правовым принципам и нормам?

Публиковал статьи о государственности, государственном устройстве. Его интересовали вопросы представительства казахов в Государственной Думе, учреждение муфтията в областях Казахского края. Печатался под псевдонимами «Р.М.», «М.Р.», «М.М.», «Райымжан», «Ром», «Найман».¹

Ш. Тлепина,
заведующая кафедрой международного права Евразийского национального университета им. Л.Н.Гумилева, д.ю.н., профессор

¹ О нем см.: Өзбекұлы С. Арыстары Алаштың. Тарихи очерктер Алматы: Жеті жарғы, 1998. – 192 б.; Дулатбеков Н. Райымжан Мәрсеков. // Алаш ардақтылары: Санкт-Петербург іздері. Алматы: Таймас Баспа Үйі, 2013. 45-65 б.; Он же. Деятели Алаша: Санкт-Петербургские страницы. Караганды: Болашак-Баспа, 2015. С. 35-48; Мәрсеков Р. Қазақ қайда бара жатыр? Алматы: Издательство «Центр Азия», 2014. – 368 с. + 16 бет сурет; Тұрсынқұлова Д.А. Райымжан Мәрсековтың саяси-құқықтық көзқарастары // Вестник КазНУ. Серия юридическая. 2015. № 3(75). С. 16-19; Тлепина Ш.В. Влияние международно-правовых норм на политические взгляды Райымжана Мәрсекова // Материалы МНТК «Конституция – основа динамичного и стабильного развития общества и государства», посвященной 25-летию Независимости Казахстана, Астана, 30 августа 2016 г. С. 364-368.

ШАЙКЕНОВ Нагашбай Амангалеевич

(1947 – 2000)



Родился 6 марта 1947 г. на разъезде № 216 Новоорского района Оренбургской области (Российская Федерация). Скончался 25 марта 2000 г.

В 1974 г. с отличием закончил Свердловский юридический институт (СЮИ) по специальности «юрист-правовед» (г. Свердловск, ныне - Екатеринбург). В 1977-80 гг. – аспирант-очник СЮИ по кафедре «Теория государства и права».

В 1980 г. защитил кандидатскую диссертацию «Категория интереса в советском праве (право как средство реализации интересов личности)» (Свердловск, СЮИ). (Научный руководитель – д.ю.н., профессор С.С. Алексеев. Официальные оппоненты – д.ю.н., профессор В.В. Лазарев, к.ю.н., доцент С.Н. Кожеников. Ведущее учреждение – Ленинградский государственный университет им. А.А. Жданова).

Докторскую диссертацию защитил 15 мая 1992 г. в Институте государства и права Академии наук РК (Алма-Ата) по ранее изданной монографии (Свердловск, 1990). Тема

монографии и диссертации: «Правовое обеспечение интересов личности». (Научный консультант диссертанта – д.ю.н., профессор С.С.Алексеев, известный теоретик права, Председатель Комитета конституционного надзора СССР).

В 1974-77 гг. Н.А. Шайкенов – младший научный сотрудник, старший научный сотрудник СЮИ. В 1980-87 гг. – преподаватель, старший преподаватель, доцент кафедры теории государства и права СЮИ (кафедрой заведовал С.С. Алексеев). В 1987-88 гг. – старший научный сотрудник Института экономики Уральского научного центра (позже – Уральского отделения) АН СССР. В 1988 г. – старший научный сотрудник и в 1988-92 гг. – зав. отделом по правам человека нового Института философии и права Уральского отделения АН СССР.

После переезда в Казахстан, с июня 1992 г. – заместитель руководителя Совета экономических консультантов Высшего экономического совета при Президенте РК. В 1992-93 гг. – советник Президента РК по правовым вопросам.

В 1993-95 гг. – министр юстиции РК (в июле-окт. 1995 г., в период принятия новой Конституции РК, в подготовке которой он принимал самое активное участие – заместитель Премьер-министра РК – министр юстиции РК). В 1995-96 гг. – заместитель Премьер-министра РК (координировал правовую политику, проведение судебно-правовой реформы, работу Минюста и МВД РК).

С 4 ноября 1996 г. – ректор Казахского государственного юридического университета (с февраля 2000 г. – Казахская государственная юридическая академия).

Н.А. Шайкенов внес значительный вклад на первом этапе подготовки и проведения правовой реформы в Казахстане. Его роль проявилась в выдвижении и реализации ряда идей по реформированию правоохранительных и судебных органов, реформированию органов прокуратуры и отделению от прокурорского надзора следственной работы, введению



квалификационного экзамена для судей.

Работал председателем Совета по правовой реформе (с мая 1994 г.), ответственным секретарем в первом составе Комиссии по правам человека (с февр. 1994 г.; председателем комиссии был вице-президент РК Е.М. Асанбаев); членом экспертно-консультативного совета при Президенте РК по подготовке проекта Конституции РК 1995 г. и непосредственно участвовал в подготовке ее проекта. В 1997-98 гг. был членом Национального совета по устойчивому развитию РК, с 1999 г. – Научно-консультативного совета при Верховном Суде РК.

Под его непосредственным руководством и с его личным участием подготовлены: Государственная программа правовой реформы в РК, утвержденная постановлением Президента РК от 12.02.1994 г. № 1569, а также проекты более 170 законов, указов Президента РК (в т.ч. имеющих силу конституционного закона, закона) и иных нормативных правовых актов. В декабре 1994 г. он выступил на сессии Парламента РК с докладом о проекте Гражданского кодекса РК. По его инициативе в сфере права созданы специализированный гражданский юридический вуз – Казахский государственный юридический институт и Институт законодательства при Минюсте РК, Центр правовой информации Минюста РК, Издательство юридической литературы «Жеті Жарғы», начат выпуск республиканских юридических газет «Заң газеті» (на казахском языке) и «Юридическая газета» (на русском языке).

Нагашбай Шайкенов был оригинальным мыслителем, творче-

ским человеком. Он не был скован рамками научных жанров творчества, не раз говорил, что популярное изложение считает более высоким уровнем постижения темы, вопроса. Не усложнял там, где можно сказать проще, не злоупотреблял иностранными терминами. Обладал талантом мыслителя-прикладника широкого профиля, а также популяр-

затора, успешно переводя теоретические размышления на язык потребностей практики, делая их понятными для менее подготовленных людей. Он мог оперативно перерабатывать значительный объем информации, требующей быстрого осмысления и принятия конкретных решений, рекомендаций. Благодаря этим способностям успешно представлял и отстаивал в дискуссиях на заседаниях любого уровня разнообразные нормативные правовые акты, компетентно вникал в специальные и практические вопросы, влиял на правовую политику тех лет в условиях глубокой правовой реформы.

Он писал так, как говорил, что является особенностью работ профессиональных лекторов. В научных работах использовал восклицательные знаки, образные сравнения, примеры из художественной литературы для прояснения и анализа некоторых вопросов, для смысловых и эмоциональных акцентов. Не все положения, которые им обсуждались, логически выводились из каких-то фактов, полученных данных, результатов исследования. Часть из них представлялись интуитивными, не требующими доказательств аксиоматическими суждениями. В некотором отношении он напоминал по стилю мышления Ф.Ницше. Шайкенов был индуктором, популяризатором и транслятором идей, им субъективно переработанных, возможно, нередко витающих в воздухе, но ставших органически его идеями. Благодаря теоретической подготовке и склонности к теоретическим размышлениям, он в целом отличался достаточно широкими взглядами, творческим и аналитическим



подходом к различным вопросам, в том числе и узкопрактическим.

В позиции Н.А. Шайкенова прослеживается и более глубокая содержательная связь с воззрениями и методологией С.С. Алексеева. Как благодарный и преданный ученик, он неизбежно принимал все суждения учителя с приглушенной, сведенной почти до нуля критикой. И в связи с этим он, возможно, по инерции оставался больше и дольше самого Алексеева на тех позициях в методологии права и правопонимании, от которых тот постепенно, но все дальше отходил. В какой-то момент при работе над темой о правах человека и гражданина, об интересах в праве, Шайкенов, возможно, дальше Алексеева вторгся в сферу социологической школы права, связи права с общественными отношениями и интересами, при этом во многом оставаясь на позициях узко трактуемого нормативизма и юридического позитивизма.

Однако позже, по мере эволюции воззрений Алексеева, когда Шайкенов уже не был в тесном с ним контакте и синхронно не развивался вместе с ним в одном направлении теоретически, ученик все более испытывал воздействие реальной практики, эволюции реформируемой системы законодательства, оставаясь и закрепляясь в правопонимании приблизительно на прежних позициях.

Видимо, Шайкенова, как реформатора, привлекала и увлекала сила законодательства как средства быстрого и эффективного реформирования общества, его институтов, и унификации общественных отношений. В связи с этим, возможно, несколько недооценивались механизмы общественной саморегуляции, менее эффективные

и с более медленным действием в краткосрочной перспективе, что имеет значение в ходе быстрых и масштабных реформ «сверху». В таких случаях Н.А. Шайкенов напоминал знаменитого древнекитайского легиста Шан Яна – автора известной «Книги правителя области Шан», активного реформатора и идеолога радикальных реформ «сверху», противника аристократии, сторонника укрепления частной собственности и сильной централизованной власти...

На практике в истории в периоды радикальных реформ возможно как раз и нужны такие реформаторы «легистского» (этатистского) варианта правопонимания, чтобы «продавливать» политические решения, работать с практиками, особенно неюристами, и переводить на их понимание правовых реалий более сложные правовые явления, в чем-то упрощая модели механизмов развития. Такое правопонимание проще и практичнее. Может, в этом также историческая закономерность востребованности данного варианта правопонимания в определенных ситуациях. Позднее в истории включаются более сложные и долговременные правовые механизмы регулирования общественной жизни и подправляют то, что следует подправить.

Возможно, в силу болезни, не оставлявшей надежды на более долгие годы творчества, а также с учетом текущей загруженности и склада мышления, Н.А. Шайкенов использовал для изложения своих мыслей и такую форму как максимы (афоризмы, наброски мыслей). Афоризмы Шайкенова открывали ему новое пространство мысли, выводили на новый уровень осмысления права, поднимали над неко-

торыми его прежними представлениями, суждениями, работами, над узкими ведомственными и даже в отдельных случаях – временными государственными интересами...

В его личности и судьбе сочетались черты счастливого человека и трагической личности. Он оказался в нужный момент готовым принять вызов и подарок судьбы, был готов и сумел максимально возможно практически самореализоваться, стать исторической фигурой в юриспруденции Казахстана.

В то же время в нем были и черты личности, во многом не понятой и не принятой при жизни значительной частью государственной и научной элиты, общественным мнением. «Настоящий реформатор, – признавал Н.А. Шайкенов в «Казахстанской правде» в апреле 1996 г., – как правило, трагическая фигура. Именно он несет бремя проклятий и «сверху», и «снизу», потому что задевает интересы и тех, и других». Не случайно, когда в 1996 г. он был выдвинут от КазГЮИ в члены-корреспонденты НАН РК на выборах в тогда еще государственную Национальную академию наук,¹ то академики и члены-корреспонденты проголосовали за другого ученого (при этом многие не без оснований считали, что это было скорее голосование против «беспокойного» и «нестандартного» Шайкенова).

Н.А. Шайкенов оставил заметный след как политик и государственный деятель, пытавшийся реализовать различные научные, аналитические наработки в сфере модернизации правовой политики, концептуального планирования и запуска правовой реформы, реформирования государственных правоохранительных органов, как теоретик и практик, обосновывавший необходимость проведения радикальных экономических и правовых реформ, особенно в 1993-1996 гг.

Исследуя проблемы собственности, он исключал публично-пра-

¹ Через семь лет, уже после кончины Н.А. Шайкенова, государственная Национальная академия наук РК была преобразована в общественную академию (республиканское общественное объединение) с тем же названием, ставшую одной из трех общественных академий, имеющих сегодня в названии слово «национальная» (две другие национальные академии в Казахстане – инженерная и естественных наук).

новые конструкции государственной собственности и приходил к выводу, что в гражданско-правовом смысле при социализме нет собственника – ни руководители заводов, организаций, ни министры и главы правительства не могут считаться собственниками объектов государственной собственности. По его мнению, социализм «совершил преступление против цивилизации», разрушив отношения собственности. В связи с этим, полагал он, приватизацию оказалось невозможно осуществить экономическими методами (т.е. на возмездной основе) и она вынужденно проводилась административными мерами. Поэтому он видел в 1995 г. «истинное социально-историческое содержание протекающего процесса ... не в приватизации, а в первичном формировании отношений собственности». При этом разгосударствление монополевой гигантской государственной собственности рассматривалось им как средство демонстрации тоталитарного государства, устранения политической и идеологической монополии государственной власти.

В своих работах он обращал внимание на социально-экономические основы демократии, на тесную связь экономического положения электората с его избирательными предпочтениями. «Процветающая демократия», считал он, может иметь только одну социальную базу – «широкий слой собственников», свободных товаропроизводителей, что в свою очередь предполагает соблюдение прав человека и объективно требует построения правового государства.

Рассматривая структуру государственной власти и роль ее отдельных ветвей, Н.А. Шайкенов обосновывал идею, что «разделение властей означает не расщепление государственной власти, а разделение функций по ее реализации». При этом обосновывалось положение о единстве государственной власти и признании «коренником», центральным институтом государ-



ственной власти исполнительной власти, исчезновение которой, в отличие от гипотетического исчезновения законодательной или судебной власти, как он писал, означало бы не конец демократии или правосудия, а конец всякой власти.

Касаясь проблем законности, он обращал внимание на историческое изменение ее роли в обществе. Как и многие радикальные реформаторы в истории, отмечал, что в определенных условиях законность может играть и консервативную роль, обеспечивая сохранение отживших или отживающих и исторически уходящих институтов, норм и отношений, сохраняя юридическую форму, которая может потерять свою правовую природу.

Появление частной собственности и наследственного права, по его мнению, создает некий «вектор развития в истории», формирует стратегическое мышление, заботу о будущем наследников, имущества, создает стимулы к вложению капитала в качественное недвижимое и движимое имущество, в благоустройство дома, улицы, дорог и т.д.

Рассматривая проблему интереса, Н.А. Шайкенов выдвинул концепцию разграничения интереса и потребностей как отражающих соответственно субъект-субъектные и субъект-объектные отношения. Потребность рассматривалась им как выражение отношений между человеком и природой и как материальная основа интереса. Призвались две предпосылки формирования и развития интереса: естественно-природная (телесно-материальная организация индивида и связанная

с ней его зависимость от окружающего мира) и социально-историческая (обусловленная, прежде всего, общественным разделением труда и его последствиями). Кроме того, он предложил разделять интерес как объективную функцию субъекта и как его субъективное отношение к этой функции (интерес и психологическую заинтересованность). Отмечал, что в социальной жизни важны оба аспекта интереса, а также наличие определенной свободы, определяющей возможность выбора и надежду на достижение цели.

В своих работах он обосновывал общечеловеческий и гуманистический потенциал права как меры цивилизованности общества.

За десятилетие деятельности в сфере права Казахстана, совпавшее с первым десятилетием формирования независимого государства, Н.А. Шайкенов оказал значительное влияние на последующее развитие этой сферы.²

В Алматы его именем названа одна из улиц в новом районе города, в Актобе создан его музей. Несколько лет назад при поддержке Минюста и Института законодательства РК, родственников и ассоциации учеников Н.А. Шайкенова стали проводиться ежегодные Шайкеновские чтения по актуальным вопросам юридической науки.

С.Ф. Ударцев,
директор НИИ правовой
политики и конституционного
законодательства Университета
КазГЮУ, д.ю.н., профессор

² Воспоминания о нем и его деятельности см., напр.: Әмірі Заңмен ерілген: Нағашбай Шайкенов жайлы естелік (1947-2000). Подвижник права: Памяти Нағашбай Шайкенова. В 2-х т. – Изд. 2-е, переработ. и доп. Т.1 / Авт.-сост.: Л.А. Шайкенова; Подготовка текстов И.В. Синельников; Предисл.: Премьер-министр РК И.Н. Тасмағамбетов; д.ю.н., проф. член-корр. НАН РК М.К. Сулейменов. Астана: Фолиант, 2002. – 440 с.; Т. 2 / Авт.-сост.: Л.А. Шайкенова; Подготовка текстов И.В. Синельников; Астана: Фолиант, 2002. – 440 с.; Ударцев С.Ф. Шайкенов Нағашбай Амангалеевич // В кн.: Ударцев С.Ф. Учителя и коллеги. Из истории юридической мысли Казахстана XX – начала XXI вв.: Очерки и воспоминания. Алматы: Паритет, 2011. – 576 с. – С. 402–427.