

- жеке кәсіпкерлік субъектілерінің аккредиттелген бірлестіктері арқылы сарапшылдық кеңестердің қызметтеріне қатысуға;

- бақылау және қадағалау функцияларын жүзеге асыратын құқық қорғау органдарына және мемлекеттік органдарға жеке кәсіпкерлік субъектілерінің құқықтарын бұзуға кінәлі тұлғаларды жауапқа тарту мәселелері бойынша шағымдануға;

- өз құқықтары мен заңды мүдделерін қорғау үшін сот органдарына жүгінуге;

- жеке кәсіпкерлікті қолдау және қорғау мәселелері жөніндегі нормативтік құқықтық актілердің орындалмауына немесе тиісінше орындалмауына септігін тигізетін себептер мен жағдайларды жою туралы ұсыныстарды мемлекеттік органдардың қарауына енгізуге құқылы.

Міндеттері:

- Қазақстан Республикасының заңнамасын жеке және заңды тұлғалардың құқықтарын және заңмен қорғалатын мүдделерін сақтауға;

- өндірілетін өнімнің (жұмыстардың, көрсетілетін қызметтердің) Қазақстан Республикасы заңнамасының талаптарына сәйкестігін қамтамасыз етуге;

- Қазақстан Республикасының лицензиялау туралы заңына сәйкес лицензиялауға жататын жеке кәсіпкерлік түрлерін жүзеге асыруға лицензиялар алуға;

- Қазақстан Республикасының заңдарына сәйкес азаматтық құқықтық жауапкершілікті міндетті сақтандыруды жүзеге асыруға міндетті.

Жеке кәсіпкерлік субъектілерінің Қазақстан Республикасының заңдарында белгіленген еркін бәсекелестікке басқа жеке кәсіпкерлік субъектілерінің құқықтарын бұзу жолымен бәсекелестікті шектеуге немесе жоюға бағытталған іс-әрекеттеріне (әрекетсіздігіне) тыйым салынады.

Ішкі нарықты қорғау Қазақстан Республикасының заңдарына сәйкес тарифтік емес реттеу шараларымен жүзеге асырылады. Коммерциялық құпияны қорғау коммерциялық құпияны қорғайтын ақпаратты заңсыз алуға, таратуға не пайдалануға тыйым салудан тұрады. Жеке кәсіпкерлік субъектісі коммерциялық құпияны құрайтын ақпаратқа еркін қол жеткізу құқығы бар адамдар тобын айқындайды және оның құпиялылығын қорғауға шаралар қолданады. Жеке кәсіпкерліктің субъектісі немесе ол уәкілеттік берген адам өз қызметкерлерінен коммерциялық құпияны құрайтын ақпаратты жария ету туралы қол қоюын талап етуге, ал оны тексеруді жүзеге асыратын адамдарға Қазақстан Республикасының заңдарына сәйкес жауапкершілік туралы ескертуге құқылы. Міндетті түрде жариялануға не акционерлердің, шаруашылық серіктестік қатысушыларының немесе өзге де белгілі бір адамдар тобының міндетті түрде жеткізуге жататын ақпараттың тізбесі Қазақстан Республикасының заңдарына сәйкес жеке кәсіпкерлік субъектісінің құрылтай құжаттарымен белгіленеді.

Жеке кәсіпкерлік субъектісі тіркеу, бақылау функцияларын орындау кезінде және де басқа да іс әрекеттер жасау кезінде мемлекеттік органдарға және лауазымды адамдарға Қазақстан Республикасының заңдарында белгіленген, оларға жүктелген функцияларды жүзеге асыру үшін қажетті ақпараттан басқа, коммерциялық құпияна қорғайтын ақпаратты бермеуге құқылы.

1. И.В. Амирханова, В.А. Романкова Правовое обеспечение индивидуального предпринимательства: проблемы теории и практики. - Алматы, 2003. - 149 с.

2. Ф. Шамхалов Государство и экономика. Власть и бизнес. - М., 1999. - 177 с.

3. Г.С. Сапарғалиев, Ж.Салимбаева Проблемы конституционной ответственности. - Алматы, 2001. - 208 с.

*А. Ажибаева*

## **ЗАЩИТА ИНТЕРЕСОВ МАТЕРИ И РЕБЕНКА В СЕМЕЙНОМ ПРАВЕ**

Декларация прав ребенка в шестом принципе гласит, что «ребенок для полного и гармоничного развития его личности нуждается в любви и понимании. Он должен, когда это возможно, расти на попечении и под ответственностью своих родителей и во всяком случае в атмосфере любви и моральной и материальной обеспеченности; малолетний ребенок не должен, кроме тех случаев, когда имеются исключительные обстоятельства, быть разлучаем со своей матерью. На обществе и на органах публичной власти должна лежать обязанность осуществлять особую заботу о детях, не имеющих семьи, и о детях, не имеющих достаточных средств к существованию. Желательно, чтобы многодетным семьям предоставлялись государственные или иные пособия на содержание детей».

В пп.18-19 Плана действия по осуществлению Всемирной Декларации об обеспечении выживания, защиты и развития детей особое внимание уделяется роли семьи в жизни, развитии,

воспитании ребенка, «необходимо делать все возможное для предотвращения отделения детей от их семей, будь оно вызвано чрезвычайными обстоятельствами или произведено в их собственных интересах, необходимо принять меры, обеспечивающие семейную заботу в рамках другой семьи или помещение ребенка в соответствующее учреждение, причем необходимо уделять соответствующее внимание тому, чтобы ребенок по возможности продолжал развиваться в условиях его культурной среды». Так в общем можно охарактеризовать (представить) идеальную картину реализации интересов ребенка в семье. Рассмотрим, как дело обстоит в действительности.

Ребенок и мать – это уже семья. Защита их интересов в семье осуществляется путем многих механизмов. Часто интересы матери и ребенка совпадают, и рассматривать их отдельно не всегда оправданно, т.к. в период беременности и впервые годы жизни основным «интересом» ребенка представляется мать, а для добросовестной матери интересы ребенка являются первостепенными.

Законодатель предусмотрел определенные нормы, позволяющие еще до рождения беременной женщине защищать интересы свои и плода. Так, беременность и роды являются одними из оснований, когда брак может быть зарегистрирован до достижения невестой брачного возраста, также беременность и роды предоставляют брачующимся выбор даты бракосочетания (т.е. возможность сделать это досрочно, даже в самый день подачи заявления) [1]. Такие нормы закрепляют условия того, чтобы ребенок родился и рос в юридически оформленной семье – естественной для него среде.

Государство в целях стимулирования рождаемости гарантирует целый ряд пособий гражданам, имеющих детей: Закон РК «О государственных пособиях семьям, имеющим детей» [2] устанавливает единую систему государственных пособий гражданам, имеющим детей, в связи с их рождением и воспитанием, которая обеспечивает гарантированную государством материальную поддержку материнства, отцовства и детства. Статья 5 Закона РК «О государственных пособиях семьям, имеющим детей» называет виды пособий:

- 1) пособие на рождение;
- 2) пособие по уходу в случаях, когда:

лицо, осуществляющее уход за ребенком, не является участником системы обязательного социального страхования;

лицо, осуществляющее уход за ребенком, родившимся до 1 января 2008 года, является участником системы обязательного социального страхования;

- 3) пособия на детей в случаях, когда среднедушевой доход семьи ниже стоимости продовольственной корзины.

После рождения ребенка устанавливается его происхождение. Пункт 1 ст. 46 Закона РК «О браке и семье» устанавливает происхождение ребенка от матери (материнство) на основании документов, подтверждающих рождение ребенка матерью в медицинском учреждении, а в случае рождения ребенка вне медицинского учреждения на основании медицинских документов, свидетельских показаний или на основании иных доказательств. Установление материнства – процедура гораздо более простая, чем установление отцовства. Это, прежде всего, связано с видимой (внешней) стороной рождения ребенка – избавление женщины от бремени вынашивания плода. Закон исходит из общего принципа, что матерью ребенка является именно та женщина, которая его родила, тем самым защищает права материнства и суррогатной матери – женщины, которой был имплантирован эмбрион в целях его вынашивания. В безусловном порядке матерью ребенка считается она [3].

Если же женщина, родившая ребенка (суррогатная мать), отказывается дать свое согласие на запись других лиц в качестве родителей ребенка и хочет оставить ребенка у себя, она на основании справки медицинского учреждения, в котором произошли роды, сама регистрирует в органах загса рождение ребенка и записывается в книге записей рождений как мать этого ребенка. Если суррогатная мать состоит в браке, запись об отце производится в общем порядке. Если суррогатная мать не замужем, запись об отце ребенка производится также на общих основаниях; она в равной степени должна быть признана имеющей право подать совместное заявление о регистрации ребенка с мужчиной, желающим быть записанным отцом данного ребенка [3].

Однако если родителями в книге записей рождения были записаны другие лица (семейная пара, давшая согласие на имплантацию эмбриона другой женщине), суррогатная мать не имеет права оспаривать данную запись, ссылаясь, что биологически матерью ребенка является она [3]. Такая норма необходима, прежде всего, для обеспечения спокойной жизни и безопасности как матери, так и ребенка, во избежание психологических и социальных стрессов. Дальнейшая защита материнства и отцовства (реализация ими родительских прав и исполнение обязанностей) в Законе РК «О браке и семье» представлена следующими нормами:

- статья 61. Несовершеннолетние родители имеют права на совместное проживание с ребенком и участие в его воспитании. Несовершеннолетние родители, не состоящие в браке, в случае рождения у

них ребенка и при установлении их материнства и(или) отцовства вправе самостоятельно осуществлять родительские права по достижении ими возраста шестнадцати лет;

- статья 62. Права и обязанности родителей по воспитанию и образованию детей;
- статья 63. Права и обязанности родителей по защите прав и интересов детей;
- статья 65. Осуществление родительских прав родителем, проживающим отдельно от ребенка;
- статья 124. Обязанности родителей по содержанию несовершеннолетних детей;
- статья 130. Участие родителей в дополнительных расходах на содержание детей и мн. др.

Подчеркнем еще раз, что в отношении к ребенку права матери и отца равны, поэтому рассмотрение особенностей именно «материнства» по семейному законодательству не совсем уместно.

Семейные права *ребенка* по действующему семейному законодательству указаны в главе 9 Закона РК «О браке и семье». Можно выделить пять основных *личных* прав ребенка:

- право ребенка жить и воспитываться в семье;
- право ребенка на общение с обоими родителями, дедушкой, бабушкой, братьями, сестрами и другими родственниками;
- право ребенка на защиту своих прав и законных интересов;
- право ребенка выражать свое мнение;
- право ребенка на имя, отчество и фамилию.

Большинство из них не только провозглашены в законе, но и снабжены санкциями. Гарантией их осуществления является то, что ребенок уполномочен на защиту этих прав лично или через своих представителей исходя из интересов и потребностей каждого ребенка. Более того, обеспечение этих прав — задача конституционного, а не семейного права. Семейное право призвано не допустить дискриминацию ребенка в семейных отношениях.

Отвечая нормам международного права, и иные акты содержат специальные нормы, определяющие порядок защиты семейных прав ребенка. Ст.6 указанного закона закрепляет, что ребенку от рождения принадлежат и гарантируются государством права и свободы человека и гражданина в соответствии с Конституцией Республики Казахстан, общепризнанными принципами и нормами международного права, международными договорами Республики Казахстан, настоящим Законом, Законом РК «О браке и семье» и другими нормативными правовыми актами.

В свою очередь глава 9 Закона РК «О браке и семье» определяет семейно-правовой статус несовершеннолетних детей и устанавливает механизмы защиты прав и интересов ребенка в семье. Необходимость защиты прав ребенка возникает в любом случае, когда происходит нарушение его прав – вне зависимости, осознает ли это сам потерпевший (малолетний).

В международном праве предусматривается необходимость защиты прав ребенка от следующих посягательств: а) произвольного или незаконного вмешательства в осуществление его права на личную жизнь, или посягательства на честь и достоинство; б) всех форм физического или психического насилия, оскорбления или злоупотребления, отсутствия заботы или небрежного обращения, грубого обращения или эксплуатации; в) экономической эксплуатации и выполнения любой работы, которая может представлять опасность для его здоровья или служить препятствием в получении им образования, либо наносить ущерб его здоровью и физическому, умственному, духовному, моральному и социальному развитию; г) незаконного потребления наркотических средств и психотропных веществ; д) всех форм сексуальной эксплуатации и сексуального совращения; е) бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания; ж) всех других форм эксплуатации, наносящих ущерб любому аспекту благосостояния ребенка (ст.ст.16, 19, 32-34, 37 Конвенции о правах ребенка) [4]. Таким образом, ребенок должен быть защищен от всех негативных как физических, так и нравственных воздействий.

Под защитой прав ребенка понимается следующее: восстановление нарушенного права, создание условий, компенсирующих имеющую место утрату прав, устранение препятствий на пути осуществления права и т.д. [4]. Здесь нужно уточнить, что «права» не подразумевают только права, означенные в семейном кодексе, но также и законные интересы ребенка, и противоречий между «правами» и «интересами» быть не должно. Как известно, в теории и на практике права принято выделять две основные формы защиты прав: юрисдикционную и неюрисдикционную. Юрисдикционная форма защиты - это деятельность уполномоченных государством органов по защите нарушенных или оспариваемых прав (суд, прокуратура, орган опеки и попечительства, орган внутренних дел, орган загса и др.). В рамках юрисдикционной формы защиты, в свою очередь, выделяют общий (судебный) и специальный (административный) порядок защиты нарушенных прав. Неюрисдикционная форма защиты - это действия граждан и негосударственных организаций по защите прав и охраняемых законом интересов, которые совершаются ими самостоятельно, без

обращения за помощью к компетентным органам. Такие действия называют самозащитой прав [4, с. 48]. Защита семейных прав согласно ст. 7 Закона РК «О браке и семье», осуществляется в судебном порядке по правилам гражданского судопроизводства, а в случаях, предусмотренных Законом РК «О браке и семье» - государственными органами или органами опеки и попечительства.

Согласно ст. 59 Закона РК «О браке и семье», защита прав и интересов ребенка осуществляется родителями (лицами, их заменяющими), органами опеки и попечительства, прокурором и судом.

*Родители* названы законодателем в числе первых лиц, осуществляющих такую защиту. Родители осуществляют родительские права, в том числе и защиту прав и интересов ребенка, до достижения совершеннолетия. Родители являются законными представителями своих детей и без специальных полномочий (доверенности) выступают в защиту их прав с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах. Представлять права и интересы ребенка могут как оба родителя, так и один из них по соглашению между ними. Причем родители должны защищать права и интересы детей, а не свои права и интересы. Если между интересами родителей и детей имеются противоречия, которые установлены органами опеки и попечительства, то родители не вправе представлять интересы детей в отношениях с другими лицами. В этом случае органы опеки и попечительства обязаны назначить представителя для защиты прав и интересов детей (п. 2 ст. 63 Закона РК «О браке и семье»).

Если ребенок устроен в детское воспитательное, лечебное учреждение, учреждение социальной защиты, защита его прав и законных интересов возлагается на *администрацию учреждения*. Даже временное пребывание ребенка в подобного рода учреждениях обязывает их администрацию выступать в защиту его прав и интересов. При невозможности вернуть ребенка в семью или незамедлительно устроить его в другую семью либо в одно из детских воспитательных учреждений защита прав и интересов несовершеннолетнего временно возлагается на *орган опеки и попечительства*.

Защищает права и законные интересы ребенка и *прокурор*, во-первых, осуществляя надзор за тем, как они соблюдаются, прежде всего, уполномоченными на то органами, во-вторых, принимая непосредственное участие в делах, связанных с защитой прав детей. Споры, связанные с воспитанием детей, рассматривает *суд*. При этом он вправе вынести определение в адрес любых государственных, муниципальных, общественных организаций, отдельных граждан, обязывающее проследить, например, как охраняются права детей, оказать им посильную и возможную помощь.

Ребенок может и сам (без ведома родителей или лиц их заменяющих) обращаться в уполномоченные органы о защите своих прав. Гарантия и исполнение такого права необходимы в целях защиты несовершеннолетнего от всякого рода злоупотреблений со стороны родителей, которые недобросовестно, а порой во вред ребенку, исполняют свои обязанности по уходу и содержанию его. Органы опеки и попечительства обязаны выслушать несовершеннолетнего, ознакомиться с его просьбой и принять необходимые меры для помощи. С просьбой о защите своих прав ребенок может обратиться также в любое учреждение, занимающееся социальным обслуживанием несовершеннолетних: социальный приют для детей и подростков, центр помощи детям, оставшимся без попечения родителей, центр экстренной психологической помощи по телефону и др. Ребенок может обратиться за защитой и к прокурору.

Несовершеннолетнему дается право обращаться самостоятельно по достижении 14 лет в суд, стать участником гражданского процесса. Но даже достигшему 14 лет несовершеннолетнему нельзя выступать в роли истца по делу о лишении родительских прав, ограничении родительских прав. Исключение составляет отмена усыновления по просьбе усыновленного, достигшего возраста 14 лет.

Во многом проблема того, что дети, будучи ущемляемы в правах в семье, не обращаются за помощью, заключается в том, что несовершеннолетние не знают, куда и по какому вопросу они могут обращаться. Для этого необходимо в образовательных и воспитательных учреждениях курсы (уроки, ликбезы, консультации) по ознакомления детей с их правами, включая информирование детей о возможности пожаловаться на насилие в семье, освещение в средствах массовой информации прецедентов - процессов над гражданами (в том числе родителями), нарушающими права детей как в семье, так и в образовательных (дошкольных, школьных) и иных (лечебных, исправительно-трудовых) учреждениях.

Кроме того, все должностные лица или граждане, которым стало известно о нарушении прав ребенка, угрозе его жизни или здоровью, обязаны незамедлительно сообщить об этом органу опеки и попечительства. Такая норма предполагает высокое правовое сознание всего населения страны, внимание к ближнему, чувство справедливости и ответственности за уязвимых и нуждающихся в защите социальных групп, к которым, безусловно, относятся дети.

Но надо признать, что усилия, осуществляемые государством, часто малоэффективны, а потому

необходимо выработать и обеспечить реализацию «просемейной» государственной политики, обеспеченной должным финансированием. Общество должно осознать, что именно семья является оплотом в воспитании патриотизма, любви и уважения к Родине и ее истории. Оно ответственно за социальную и нравственную безопасность семьи [5].

Так или иначе, основной вывод из вышеизложенного таков, что государство путем юридического закрепления гарантий защиты прав и интересов материнства и детства стремится сделать их жизнь безопаснее, удобнее, спокойнее с учетом норм международного права и национальной специфики, выработка механизмов и их реализация, обеспечение социальной защиты материнства и детства есть и остается приоритетным для нашего государства.

1. Гражданский Кодекс РК (общ. часть), принятый Верховным Советом РК 27 декабря 1994 года
2. Закон РК «О государственных пособиях семьям, имеющим детей» от 28 июня 2005 года № 63-III
3. Закон РК «О браке и семье» от 17 декабря 1998 г. № 321-1
4. Б.А. Джандарбек. Семейное право в системе права РК. Алматы. КазНУ, 2008г.
5. Конвенция МОТ № 103 «Об охране материнства» 1952 г.

\*\*\*

Given article is dedicated to basic research the main principles of protecting motherhood and childhood in Family Law. Protection of motherhood and childhood is very relevant today because the future of the Republic of Kazakhstan depends on the care and government policy in the field of maternity and childhood.

\*\*\*

Мақалада отбасылық құқығы саласында ана мен бала құқықтарын қорғаудың кейбір мәселелері және отбасылық құқығы негізгі қағидалары қарастырылған. Соның ішінде отбасылық заңнамасының баласы бар әйелдердің құқықтарын қорғауға байланысты және олардың кепілдіктерін реттейтін құқықтық нормаларына талдау жасалған. Бұл нормалардың тәжірибеде жүзеге асырылу мәселелері қарастырылған.