

# ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

---

*И.В. Межибовская*

## ДЕТСТВО В СВЕТЕ СОВРЕМЕННОГО СОЦИАЛЬНО-ОБЕСПЕЧИТЕЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

Охрана детства занимает сегодня приоритетное направление в политике Республики Казахстан, поскольку именно оно определяет будущее государства, его жизнеспособность и перспективность. По официальным данным, с 90-х годов в республике наблюдался серьезный спад рождаемости. Население сократилось с 16,5 миллиона до 14,9 миллиона человек. И лишь в середине 2000 годов демографическая ситуация начала стабилизироваться. В связи с этим президент страны Нурсултан Назарбаев отметил, в числе важнейших задач создание всех необходимых условий для увеличения численности населения страны к 2020 году на 10 процентов. Социально-обеспечительное законодательство, при этом, призвано сыграть основную роль, поскольку именно оно определяет комплекс гарантий по защите материнства и детства.

Находясь в тесной взаимозависимости от экономических, демографических процессов, данный законодательный блок предопределяет течение и результативность демографического процесса. Вероятно, этим можно объяснить тот факт, что на местном национальном уровне, по аналогии с международным правом, данная группа населения приобретает особый статус. Так, например, в Мангистауской области 2011 год объявлен годом охраны материнства и детства. В рамках данного заявления разработан и соответствующий план развития области, ориентированный на воплощение в жизнь системы защиты детей.

В системе статусного положения, дети относятся к категории нетрудоспособных граждан. Однако, в зависимости от отраслевой принадлежности, правосубъектность детей различна и зависит от определенных возрастных пределов. Так, международное право относит к правовой категории «дети» лиц моложе 18 лет. В качестве примера можно привести Белую книгу, принятую Европейским Сообществом в июле 1994 года и названную Европейской социальной политикой. Однако дети подразделяются на группы: молодежь, подросток, ребенок. Классификация строится по убывающей прогрессии и варьируется, соответственно, от 18 лет до 15.

В настоящее время предпринимается попытка на международном уровне установить единые стандарты для выработки концепции детства, но разность приоритетов в области квалификационных характеристик (биологическая, социальная, географическая, и т.д.), не позволяет довести данное мероприятие до логического завершения.

Неоднозначна и научная трактовка. Так, например, Караваев В.В., выдвинул свою теорию детской правосубъектности, через призму права социального обеспечения. Он писал: «если социальное обеспечение – это обеспечение лиц, потерявших трудоспособность, то вопрос о его распространении на малолетних является спорным. Дети не утрачивают трудоспособность, поскольку еще не приобрели ее. Они не могут работать (а, следовательно, и потерять заработок) не только в соответствии с возрастом, но и в соответствии с законом», поэтому они имеют особую нетрудоспособность и ни они, ни институт возмещения ущерба в случае утраты нетрудоспособности не принадлежат к праву социального обеспечения. В настоящее время в Казахстане широко представлен перечень получения денежного содержания детьми, не зависимо от их возраста, в том числе и получение ими заработной платы. Это может быть оплата рекламных роликов с участием малолетних детей, участие детей в оплачиваемых социально – культурных, творческих проектах, выполнение детьми оплачиваемых мелких разовых работ и др. В данном случае они нетрудоспособны именно в силу возрастных критериев, и ни при каких условиях не могут выпасть из общего классификатора. Таким образом, как мы полагаем, детская правосубъектность отличается тем, что, будучи нетрудоспособными, они могут приобретать дееспособность, даже в рамках регламентации их трудовой деятельности. Анализ норм международного права и права национального показывает, что категории «ребенок» и «детство» часто трактуются по различным критериям.

Особый статус детства прописывается фактически во всех основных международных декларативных и правоустанавливающих документах в области основных прав и свобод человека. Что же касается социального обеспечения, то по международным стандартам его уровень должен быть одинаковым для всех детей, не зависимо от того, родились они в браке или вне его. Основным международным правовым документом в области правового регулирования статуса детей следует считать Конвенцию о правах ребенка, принятую в Нью-Йорке 20 ноября 1989 г. и ратифицированную постановлением Верховного Совета РК от 8 июня 1994 г. В первой статье она устанавливает, что ребенком является каждое человеческое существо до достижения 18-летнего возраста, если по закону, применимому к данному ребенку, он не достигает совершеннолетия ранее. Но учитывая, что в рамках международного права, часто в качестве трудовой деятельности называется участие в военных действиях, конфликтах, данный документ устанавливает необходимость принятия всех возможных мер для обеспечения не принятия прямого участия в военных действиях лиц, не достигших 15-летнего возраста, необходимость избежания от призыва любого лица, не достигшего 15-летнего возраста, на службу в свои вооруженные силы. При вербовке из числа лиц, достигших 15-летнего возраста, но которым еще не исполнилось 18 лет, следует отдавать предпочтение лицам более старшего возраста.

Следует отметить, что в рамках права социального обеспечения к категории дети могут быть также отнесены граждане более зрелого возраста. Так, например, в Законе Республики Казахстан от 16 июня 1997 года «О государственных социальных пособиях по инвалидности, по случаю потери кормильца и по возрасту в Республике Казахстан». в ст. 13, определено, что пособия по случаю потери кормильца нетрудоспособным гражданам устанавливаются детям (в том числе усыновленным, пасынкам и падчерицам), братьям, сестры и внуки, не достигшие восемнадцати лет и старше этого возраста, если они стали инвалидами до достижения восемнадцати лет, при этом братья, сестры и внуки при условии, если они не имеют трудоспособных родителей, пасынки и падчерицы - если они не получали алиментов от родителей. Несовершеннолетние, имеющие право на пособие по случаю потери кормильца, сохраняют это право также и при их усыновлении. Обучающиеся граждане старше восемнадцати лет имеют право на пособие по случаю потери кормильца до окончания учебного заведения очной формы в системе общего среднего, технического и профессионального, после среднего образования, в системе высшего образования в пределах, не превышающих двадцатитрехлетнего возраста. Таким образом, право на пособие имеют также и дети до 23 лет, обучающиеся по очной форме. Следовательно, когда речь идет о социальном обеспечении, к категории «дети» могут приравниваться по статусу и взрослые граждане, в силу особых обстоятельств, таких, как инвалидность, уход за малолетними детьми, потеря кормильца, наделяемые тем же набором социальных гарантий. Это объясняется их особой охраной, защитной.

Уровень сегодняшнего законодательства позволяет констатировать, что в области социальной защиты детства проделана большая работа. Пересмотрены и введены пособия, отмененные в середине девяностых годов, при этом, их существенные характеристики и политико-правовая природа пересмотрены значительным образом. Происходит постоянный, хотя и не значительный рост их размеров.

Предпринимаются попытки исправить недочеты, допущенные ранее в социальном законодательстве. Так, например, в соответствии с пенсионным законодательством женщины, находящиеся в отпуске по уходу за ребенком до трех лет, не имели возможности производить обязательные отчисления в накопительные пенсионные фонды. Сегодня это возможно делать в рамках обязательного социального страхования по беременности, родам и материнству. Пенсионные накопления будут производиться им в период нахождения в декретном отпуске и отпуске по уходу за ребенком до одного года, за счет средств Государственного фонда социального страхования. Данный процесс осуществляется путем перераспределения социального налога.

Социальная выплата на случай беременности и родов назначается лишь участнице системы обязательного социального страхования со дня отпуска по беременности и родам, указанного в листке нетрудоспособности, за все календарные дни отпуска по беременности и родам. Женщины, не охваченные системой обязательного социального страхования, не могут претендовать на получение данных социальных выплат. К сожалению, законодательство о социальном страховании, как мы полагаем, имеет несколько несовершенных моментов. Один из них касается статусного положения женщины, представляющей документы на получение пособия. В Законе Республики Казахстан «Об обязательном социальном страховании» указывается на то, что выплаты назначаются работающим женщинам, охваченным системой социального страхования по представлении соответствующих документов. Таким образом, женщины, добросовестно производившие социальные отчисления в полном объеме, но не работающие на момент подачи заявления, лишаются права на данные

выплатные суммы. В данную группу попадают, прежде всего, многочисленные лица, занимающиеся индивидуальным предпринимательством. Объясняется это особенностями казахстанского налогового законодательства. Налоговым Кодексом страны предусматривает особый порядок представления отчетов и выплаты соответствующих налоговых сумм индивидуальными предпринимателями. В случае сдачи налоговых деклараций без получения дохода более трех раз подряд, к налогоплательщикам могут быть применены меры административного взыскания. Женщины, индивидуальные предприниматели, работающие в рамках упрощенной процедуры представления налоговых деклараций, не имеющие прибыли, в связи с беременностью и родами, часто вынуждены прекращать индивидуальную деятельность до момента обращения за соответствующими социальными выплатами. Однако, на смотря на имеющиеся суммы обязательных отчислений, в назначении социальных выплат им будет отказано. Такой отказ ждет также женщин, уволившихся с работы на момент подачи заявления. В остальных случаях, им будет назначаться социальная выплата из Государственного фонда социального страхования в размере 40 процентов от дохода, с которого производились обязательные социальные отчисления. Следует отметить, что до 1 января 2008 г. женщинам назначались пособия - отпускные по беременности и родам, оплачиваемые работодателем за счет своих средств. Финансовая природа таких выплат носила иной характер и не вызвала сомнений. Следует отметить еще один момент, в случае своевременной недоуплаты сумм обязательных отчислений по социальному страхованию и их последующему возврату, перерасчет пособия по беременности и родам не производится.

В 2005 г. был подписан Закон Республики Казахстан «О государственных пособиях семьям, имеющим детей». Данный законодательный акт представил перечень гарантированных пособий на детей. Среди них, государственное пособие по рождению и уходу за ребенком. При рождении ребенка родителям гарантируется получение такого пособия из республиканского бюджета в сумме 15 месячных расчетных показателей. В случае рождения двух и более детей, пособие увеличивается пропорционально их количеству. Право на данный вид пособия имеют также усыновившие, удочерившие детей граждане и семьи, взявшие опеку над детьми. С 1 января 2011 года размер единовременного государственного пособия на рождение первого, второго и третьего ребенка составляет 45 360 тенге, на рождение четвертого и более ребенка – 75 600 тенге.

Новый вид пособия, введенный данным законом, предусматривает выплаты по уходу за ребенком по достижению им возраста одного года.

Законодательство предусматривает и иные меры, направленные на защиту детства. Однако для успешной реализации демографической политики, необходима ревизия действующих правовых норм, устранение коллизий и законодательных пробелов.

\*\*\*

This research article examines some of the problems for the successful implementation of population policies need revision of existing legal rules to resolve conflicts and legislative gaps.

*С.М. Алдашев*

### **ЕҢБЕК ШАРТЫ АЗАМАТТЫҚ ШАРТТАР: АРА-ҚАТЫНАСЫ, ЕРЕКШЕЛІКТЕРІ**

Еңбек шарттарының азаматтық шарттардан айырмашылығына, ерекшеліктеріне тоқталатын болсақ, аталған құқықтық салалардың бастамаларының (принциптерінің) негіздерінің өзгеше болуында. Қазақстан Республикасының Еңбек кодексінің 6-бабына сәйкес, негізгі бастама ретінде «әркімнің де еңбекті еркін таңдауға немесе еңбекке қандай да болмасын кемсітушіліксіз және мәжбүрлеусіз еркін келісуге құқығы, өзінің еңбекке қабілеттілігіне иелік етуге, кәсіп және қызмет түрін таңдауға құқығы бар» -делінген, ал Қазақстан Республикасының Азаматтық кодексі (жалпы бөлім) негізгі бастама ретінде қатынастарға қатысушылардың теңдігін..... (АҚ., 2-бап) аталып көрсетілген.

Айырмашылықтарының қатарына Еңбек кодексі (27-бап) төмендегідей талаптардың біреуінің болуын, оның ішінде:

1. Қызметкердің жұмысты (еңбек функциясын), белгілі бір біліктілік, мамандық, кәсіп немесе лауазым бойынша орындауы;
2. Міндеттемелердің еңбек тәртіптемесіне бағына отырып жеке орындалуы;
3. Қызметкердің еңбегі үшін жалақы алуы еңбек шартының шарттардың өзге түрлерінен ерекшелігі болып табылады.