

Кенжебекова Ж. К.

Докторант ЕНУ им. Л. Н. Гумилева

Научный руководитель – д.и.н., профессор Мусабалина Г.Т.

Институт медиации – это альтернативный институт разрешения споров, с помощью которого две или больше стороны спора стараются в рамках структурированного процесса самостоятельно, на добровольной основе достигнуть согласия для разрешения их спора с помощью медиатора. Говоря о казахстанской историографии, следует отметить работы Ч. Валиханова и в частности его «Записки о киргизах» [1]. Труд содержит сведения по посредничеству, хозяйству, материальной и духовной культуре киргизов, народным знаниям, об обычаях и нравах народа. Говоря о взаимоотношениях царской власти и судов казахов по обычному праву, Ч.Валиханов считал их несовершенными, требующими кардинальных изменений. Вместе с тем он решительно отстаивал право казахов иметь свои традиционные суды.

Об обычном праве и судопроизводстве по адату кочевников писали в начале XX в. А. Букейханов, М. Дулатов, А. Байтурсынови и др. [2]. В разработке проблем истории обычного права и «адатного» суда казахов принимали участие также и российские исследователи. В 1940 г. вышло многотомное собрание материалов по истории Казахстана, включившее в себя также документы об отношении царской власти к судопроизводству по адату. После войны опубликовано издание по обычному праву кочевников Средней Азии и Казахстана. В 1954 г. осуществлено первое консолидированное издание по истории государства и права Казахстана. Несколько позже опубликованы материалы по истории политического строя Казахстана. В период хрущевской «оттепели» вышли сборники документов о казахско-русских отношениях, в которых содержались материалы об обычном праве и кочевом суде в Центральной Азии.

Советский исследователь С. Зиманов отмечал в своем труде «Древний мир права казахов», что нельзя исследовать действительно серьезно историю дореволюционного Казахстана, не изучая обычного права казахов, которое свидетельствовало о социально-экономической, политической природе и организации кочевого казахского общества [3]. «Древний мир права казахов» – не только уникальное научно-политическое явление и крупный научный труд, это еще и современный памятник создателям казахской государственности и его правовой системы. Все это еще раз указывает на то большое место, которое занимает данное издание в истории нашего общества и государства, его правовой системы. Труд содержит сведения об институте медиации. Казахское право - культурное сокровище казахского народа и всей кочевой цивилизации. Оно имеет тысячелетнюю историю и пик утверждения условно относится к XVI-XVIII векам. Парадоксальность этого явления заключается в том, что ранний упадок величия Великой Степи кипчаков - прародины кочевой цивилизации, не привел синхронно к упадку престижа и роли казахской правовой культуры. В этом противоречивом процессе, по-видимому, сказалось то, что средой ее жизнеобитания была «свободная островная» зона обширной Степи. Первый том посвящен судебной системе казахов в древней форме и по казахскому обычному праву, а также родоначальнику всех казахских бию Майкы, трем законодателям и легендам – Толе бию, Казыбек бию, Айтеке бию, их жизнеописанию, словам мудрости и судебным решениям. Второй том – это, собственно, исследовательские работы разных авторов о древнем мире обычного права казахов, в том числе об его оценке в истории мысли, его понятии, форме судопроизводства, участниках правосудия, видах наказания (айып, кун) и многом другом. Третий том, который начинается со статьи Зиманова С.З.: «Был ли «Золотой век» правосудия на древней земле казахов» посвящен, прежде всего, Абаю – поэту и мыслителю,

интеллектуалу, знатоку и реформатору казахского права. Кроме того, в этом томе приведена галерея известных биев, как живая летопись народа, юристы и законоведы его, их судебные решения, мысли, в том числе их роль в утверждении в обществе морали человеколюбия, мира и справедливости. Четвертый том содержит бесценную информацию и материалы о правовых основах Казахского ханства и законодательной деятельности казахских ханов – Касым хана, Есим хана, Тауке хана. Казахское право явившееся миру в развитом виде в XVII-XVIII веках, до сих пор, спустя столетие занимает умы и сохранился в памяти народа как непреходящая живая ценность ее культуры. Его духовность и целевые нормативы, передавшиеся из поколения в поколение, оказались настолько «вечно зелеными», что и сегодня в условиях совершенно изменившегося мира предпринимаются попытки возродить дух и стиль этого «степного права», освоить отдельные его институты и тем самым обогатить ими национальную правовую культуру. Секрет этого редко встречающегося в истории явления лежит в уникальности казахского права, во многом созвучного по духу и принципам с идеалами современной цивилизации.

Показано общее и особенное в их законодательной деятельности, а также истоки и источники казахского обычного права «Жеты Жаргы». В отдельном разделе тома приведены постановления известных биев, имеющие значение судебных прецедентов, являвшихся одним из основных источников казахского обычного права «Жеты Жаргы». Изменения политической структуры вызвали настоятельную необходимость переработки правовой базы организации казахского общества. Эта работа проводилась весь [XVII век](#) и при хане Тауке нашла своё закрепление в своде законов «Жеты Жаргы». Термин «жаргы» происходит от древнетюркского слова «жар», означающего вынос решения по спорному вопросу. Судопроизводство было основано на обычном праве — [адате](#) и мусульманском праве — [шариате](#). Судебная функция была в руках биев-родоправителей. Особо сложные дела рассматривались съездом биев. В разбирательстве некоторых дел принимали участие султаны и хан. За разбор дел бии, султаны и хан получали вознаграждение — бийлик, ханлык, а также различные подарки. По сведениями историка [Мухамеджана Тынышпаева](#) единообразное применение и толкование положений «Жеты Жаргы» на всей территории Казахского Ханства обеспечивалось ежегодным сбором биев всех жузов и племён в южной ставке [Тауке хана](#). Пятый том следует рассматривать как собрание постановлений чрезвычайных съездов биев (узаконены царским правительством во второй половине XIX века), именуемым ереже, имеющим большое значение и занимающим особое место в летописи и историографии казахского права «Жеты Жаргы». Ереже представляли собой по содержанию и форме краткое изложение норм казахского права, составляемое для каждого чрезвычайного съезда биев накануне, до его заседания, которым должны были руководствоваться судьи при рассмотрении конкретных уголовных и гражданских дел, выносимых на заседания съезда.

Полезным источником является труд Ж.Даукетовой под названием «Исследования по обычному праву казахов и институту степных судов биев» [11]. В труде осуществлен обзор основных историко-правовых источников по обычному праву казахов, в том числе в сфере уголовного правосудия, об институте степных судей-биев, существовавших в досоветский период развития Казахстана. Дана классификация научных трудов, раскрывающих сущность обычного права казахов и степного правосудия в тесной связи с историческими, социально-экономическими, политическими и духовными факторами того времени. Особо оговаривается важность использования потенциала наследия степных судей прошлого в современном уголовном судопроизводстве. В свою очередь, автор отметил, что «понятие «суд биев» в эпоху его общественного признания и расцвета ассоциировалось с понятием поиска правды в любом конкретном тяжёлом деле и со справедливостью, составляющей основу судебного решения. Бием-судьей мог стать только такой человек, который воспринимал эти идеи не как установки, навязываемые извне, а как естественные нормы должного его поведения. Такое представление незыблемо существовало в народном сознании и в сознании самих судей.

Спецификой источниковой базы является то, что она включает научные работы, которые выступают одновременно в роли как историографического, так и исторического источника. Это связано с тем, что они являются не только носителем информации о медиации, но и предоставляют аналитический материал, вплотную примыкающий к историографии.

Список использованных источников

1. Валиханов Ч. Ч. Записка о судебной реформе // Валиханов Ч. Ч. Собр. соч.: В 5 т. – Т. 4. – Алма-Ата, 1985. – С.94.
2. Букейханов А., М. Дулатов , А. Байтурсун, Т. Рыскулов. Собрание сочинений, Общество исследования Сред. Азии, сер. 5, 1985
3. Зиманов С. Древний мир права казахов. Полное собрание сочинений. 10 томов. Алматы: Медиа-корпорация «ЗАҢ», 2009.
4. Даукетова Ж. Исследования по обычному праву казахов и институту степных судов биев // научная статья, 2018. С. 216-230.