

Е.Б. Абдрасулов<sup>1</sup>, Г.С. Рысжанова<sup>2</sup>, А.Б. Сактаганова<sup>1</sup>

<sup>1</sup>Евразийский национальный университет им. Л.Н. Гумилева, Астана, Казахстан

<sup>2</sup>Департамент судебной администрации Республики Казахстан  
по Карагандинской области, Караганда, Казахстан

(E-mail: aerterek\_19@mail.ru, g.s.ryszhanova@mail.ru, saktaganova\_aktmaral@bk.ru)

## Судебная практика и ее роль в развитии национального законодательства Республики Казахстан

**Аннотация.** Теоретическая и практическая значимость темы судебной практики предопределяется возрастающим влиянием ее роли в развитии и совершенствовании норм национального законодательства. В системе разделения властей судебная власть традиционно воздерживается от создания новых правовых предписаний, обеспечивая лишь применение норм права в процессе осуществления правосудия. Вместе с тем, система разделения властей предполагает не только механизмы сдержек и противовесов, но и методы взаимодействия различных ветвей государственной власти. В процессе такой работы возможно и необходимо участие судебной системы в развитии и совершенствовании норм законодательства.

Конкретизация и детализация норм законов осуществляется сегодня в процессе принятия нормативных постановлений Верховного Суда РК, установленных в Конституции РК в качестве действующего права.

Однако не только в процессе прямого правотворчества возможно развитие судебной властью системы норм национального права. Судебная практика как множественность судебных актов, образуемых в процессе деятельности судебных органов, их обобщение судебными коллегиями Верховного Суда РК выступает как вспомогательный источник права, восполняя пробелы в действующем законодательстве, предлагая рекомендации по улучшению механизма правового регулирования и тем самым обеспечивая его развитие и совершенствование.

В этом аспекте важным направлением в изучении судебной практики сегодня является научное осмысление вопроса о том, насколько простираются пределы судебного правотворчества, каково его соотношение с толкованием права, правосознанием судьи, применением права и закона по аналогии, что представляет собой противоположения судебной практики.

В статье изучаются данные вопросы с анализом судебных решений и их обобщений.

**Ключевые слова:** судебная практика, правовые положения, аналогия права, толкование права, судебное решение, профессиональное правосознание, национальное законодательство.

DOI: <https://doi.org/10.32523/2616-6844-2023-144-3-51-62>

### Введение

Судебная власть влияет на формирование и развитие национального законодательства не только посредством принятия актов нормативного содержания – нормативных постановлений Верховного Суда РК.

Не менее важным направлением деятельности судебной системы, в котором идет совершенствование национального законодательства, является судебная практика и профессиональное правосознание судьи в этом процессе. Роль и значение судебной практики затрагивается

в работах многих исследователей, которые подчеркивают, что она информирует общество и государство о пробелах и коллизиях в праве, несогласованности нормативных правовых актов друг с другом, тем самым участвуя в совершенствовании и развитии законодательства [1, с.188].

Об этом пишут и современные зарубежные исследователи, указывая, что судебная практика не только активный двигатель современной юридической деятельности, но и спутник законодательных норм. Через реализацию судебной политики идет эффективный процесс совершенствования системы национального законодательства [2, с.926].

Судебную практику можно характеризовать, с одной стороны, как систему правовых положений, полученных на основе того, что суды использовали результаты разрешаемых ими однородных дел через многократное применение норм законодательства. С другой стороны, судебная практика распространяет такие правовые положения на общественные отношения, которые не полностью, т.е. не исчерпывающе урегулированы действующим законодательством [3, с.57]. Этим определяется значительное влияние судебной практики на развитие и совершенствование системы законодательства той или иной страны.

Республика Казахстан не осталась в стороне от этих тенденций, поскольку судебная власть активно участвует в совершенствовании норм национального законодательства в процессе правоприменительной деятельности.

### **Методология**

Формально-логический, системно-аналитический и сравнительно-правовой методы исследования были использованы при анализе данной научной проблемы.

Первый метод способствовал проведению правильной классификации и систематизации основных и вспомогательных источников права, исследованию внутренней структуры судебной практики и ее элементов.

Системно-аналитический метод был использован в целях выявления правовых

явлений, связанных с созданием правовых положений в ходе судебной практики, установления роли и значения правовых позиций вышестоящих судов, на которые ориентируются нижестоящие суды.

Сравнительно-правовой метод способствовал логическому сопоставлению схожих с судебной практикой других источников права и выяснению между ними сходств и различий для описания связи судебной практики с законодательством и правотворчеством в целом.

### **Результаты и обсуждение**

Роль судебной практики в процессе совершенствования норм национального законодательства определяется ее уровневой системой. Разные уровни судебной практики как основного направления деятельности судебной системы вытекают из теоретической концепции о широком и узком подходах к понятию судебной практики. При широком подходе судебная практика рассматривается в качестве совокупной деятельности всех судебных органов, которые завершают ее вынесением решений в различных инстанциях судебной системы: первой, апелляционной и кассационной [4, с.123].

В узком смысле судебная практика может рассматриваться как создание судами в процессе применения законодательства своего рода правовых установлений, т.е. по сути новых правовых установлений, дополняющих и конкретизирующих нормы национального законодательства [5, с.55].

Полагаем, что и в первом и во втором случае можно говорить о том, что судебная власть прямо или опосредствованно влияет на развитие системы права Республики Казахстан.

В юридической литературе приводятся классификации судебной практики и по другим основаниям. Так, Кудачина Т.У. указывает на несколько критериев, на основании которых можно разделить судебную практику на виды.

Первый критерий основывается на выборе того или иного субъекта в зависимости от судостройства. В этом случае классификация определяет

судебную практику районных (городских) и приравненных к ним судов, судебную практику областных и приравненных к ним судов, судебную практику Верховного Суда.

На основе второго критерия категории судебных дел можно выделить судебную практику по гражданским делам, судебную практику по делам об административных правонарушениях, судебную практику по делам в сфере налоговых правоотношений и т.д.

В качестве третьего критерия выделяют такие содержательные аспекты судебной практики, как прецедентное содержание, конкретизирующее право содержание и т.д. В этом случае классификация определяет прецедентную судебную практику, праводетализирующую и правовосполнительную судебную практику.

Кроме того, считается обоснованной необходимость классификации по такому критерию, как ведомственность судебного органа. В таком случае можно выделить судебную практику Конституционного Суда РК, судебную практику судов общей юрисдикции [6, с.40].

В связи с тем, что предметом нашего рассмотрения в статье является деятельность судов общей юрисдикции по совершенствованию национального законодательства, мы будем придерживаться классификации, рассматривающей судебную практику в широком и узком смысле. В обоих случаях идет процесс влияния судебной практики на совершенствование и развитие законодательства с тем лишь различием, что в каждом виде есть своя специфика и свои пути повышения эффективности правосудия и развития законодательства.

При рассмотрении судебной практики в широком смысле можно констатировать, что в данном случае фактически судами инспектируется система законодательства на ее эффективность с выявлением трудностей правового регулирования, обнаружением противоречий в праве, поскольку «судебная практика в большей мере отражает подвижность социальных процессов через призму правоприменения» [7, с.161].

Верховный Суд РК (далее – ВС РК) на основе данных правоприменительной деятельности судов обобщает судебную практику рассмотрения различных категорий дел и анализирует предложения судов по совершенствованию законодательства.

Казахстанские и зарубежные исследователи, определяя значение обобщений судебной практики, подчеркивали, что обобщение судебной практики позволяет выявить целые области очевидных пробелов в действующем законодательстве, ошибок в его реформировании, определить пути решения выявленных проблем законотворчества и правоприменения [8, с.170].

Так, в «Обобщении судебной практики рассмотрения гражданских дел об отмене исполнительной надписи нотариусов» отмечается, что Северо-Казахстанский областной суд предлагает дополнить статью 42 Закона об исполнительном производстве пунктом об обязанности судебного исполнителя приостановить исполнительное производство по заявлению должника до разрешения спора в суд об отмене исполнительной надписи. Алматинский городской суд предлагает на законодательном уровне определить, что исполнительная надпись не может быть отменена нотариусом до разрешения спора между взыскателем и должником. А также предусмотреть для нотариусов право самостоятельной отмены исполнительной надписи по вновь открывшимся или новым обстоятельствам.

На основе таких предложений Судебная коллегия по гражданским делам ВС РК приходит к выводу, что многие вопросы законодательства остаются спорными. Несмотря на то, что в обобщении даются ответы на многие возникавшие в судебной практике вопросы, вместе с тем в обобщении подчеркивается, что остаются вопросы, которые могут быть разрешены только путем внесения соответствующих изменений и дополнений в действующее законодательство [9, с.78-80].

В Обобщении ВС РК судебной практики применения законодательства

о реабилитации и банкротстве (за период 2020-2021 годы и 1-е полугодие 2022 года) много вопросов уделено проблемам правоприменения. Вместе с тем, Судебная коллегия по гражданским делам ВС РК подчеркнула необходимость внесения изменений в законы или принять соответствующее нормативное постановление ВС РК, регулирующих общественные отношения в сфере реабилитации и банкротства. Это связано с тем, что в Законе отсутствуют разъяснения, что следует понимать под существенным увеличением объема бесспорных обязательств должника, а также под значительным изменением его финансово-хозяйственного положения и т.д. На основании этого судебная коллегия предлагает законодательно установить запрет повторного обращения должника (кредиторов) с указанным заявлением в суд ранее, чем по истечении определенного срока после вступления в силу решения суда об отказе в удовлетворении аналогичного заявления (к примеру, 1 год).

Судебная коллегия по гражданским делам ВС РК также отметила, что по делам о применении процедуры реабилитации и банкротстве в качестве кредиторов крупных предприятий-должников, а также учредителей (участников) могут участвовать сотни юридических и физических лиц. В этой связи суды вынуждены направлять каждому участнику судебные извещения, что влечет значительные судебные издержки. Необходимо ли в таком случае извещение всех лиц о вызове в суд? По мнению Судебной коллегии, представляется возможным опубликование сведений на информационном портале уполномоченного органа о возбуждении дела о реабилитации или банкротстве должника; извещение администратором через СМИ, веб-сайты суда и должника, с включением затрат в административные расходы. Эти предложения предлагается предусмотреть в законе или нормативном постановлении ВС РК [10, с.114-115].

В Обобщении ВС РК судебной практики рассмотрения материалов об условно-досрочном освобождении (далее – УДО) от отбывания наказания, а также замене

неотбытой части наказания более мягким видом наказания сделаны предложения по совершенствованию законодательства в данной сфере. Так, Судебная коллегия по уголовным делам ВС РК предлагает в части первой статьи 72 Уголовного кодекса РК (далее – УК РК) абзац первый изложить в следующей редакции: «Лицо, отбывающее ограничение свободы или лишение свободы, после фактического отбытия сроков, указанных в частях третьей, четвертой и пятой настоящей статьи, может быть освобождено условно-досрочно, если судом будет установлено, что цели наказания достигнуты, осужденный доказал свое исправление, не имеет нарушений установленного порядка отбывания наказания, предусмотренного Уголовно-исполнительным кодексом РК»; - Абзац второй части первой статьи 72 УК РК исключить;

Кроме того, в связи с внесенными изменениями в статью 72 УК РК об ограничениях применения УДО в отношении лиц, совершивших коррупционные преступления, в целях последовательности Судебная коллегия по уголовным делам полагает необходимым внести аналогичные требования и в статью 73 УК РК, установив ограничения применения замены на более мягкое наказание для лиц, совершивших тяжкие и особо тяжкие коррупционные преступления [11, с.72].

Обобщения судебной практики нередко проводятся в форме практического пособия, представляющего анализ судебной практики, проводимый аппаратами судов совместно с судьями и учеными. Так, представляет интерес анализ судебной практики, осуществленный сотрудниками и судьями ВС РК по спорам, связанным с правом на наследство [12].

Рассмотрев роль судебной практики в широком смысле в совершенствовании национального законодательства, следует остановиться и на вопросах судебной практики в узком смысле, где также идет процесс развития системы казахстанского права при принятии судебных актов по конкретным делам. Такое положение объясняется тем, что в условиях проведения серьезных судебно-правовых



реформ национальное законодательство в значительной мере испытывает неустойчивость, в нем появляются пробелы и несоответствия. В этой ситуации требуется активная позиция судей, направленная на установление точного баланса интересов различных субъектов правоотношений. Ради достижения этой цели судьи нередко заполняют пробелы и коллизии в праве новыми правовыми нормами без подрыва идеи верховенства закона. Это означает, что судья должен разрешить дело независимо от того, ясно или неясно изложены правовые установления, имеются ли противоречия или пробелы в праве. Пользуясь своими профессиональными навыками, достижениями научной доктрины, правом судебного усмотрения, судья может и должен создавать при необходимости новые правила, которые именуется в научной литературе вторичным правом [6, с.40].

«Вторичное» право, создаваемое судьями, часто основывается на принципах справедливости, нравственных императивах и социальных тенденциях, которые свидетельствуют о степени социальной эффективности системы правовой регламентации, об уровне защищенности личности в правовом поле [13, с.313].

Обосновывая необходимость судебного правотворчества при принятии решений по конкретным делам, некоторые исследователи связывают это с институтом толкования правовых норм, результатом которого является возникновение правовых позиций суда. Их содержание часто бывает намного шире и уже, чем смысл правовых предписаний, изложенных в тексте толкуемого нормативного правового акта. Такое положение возможно в связи с абстрактностью правил в нормативных правовых актах. При этих обстоятельствах суд, применяя нормы права к многообразным жизненным обстоятельствам, конкретизирует и детализирует эти правила, расширяя пределы правового регулирования [14, с.5].

Так, в юридической литературе приводится судебное решение ВС РК, которое основывается не на буквальном тексте нормативного правового акта, а

на его взаимосвязи с конституционными принципами и положениями, обеспечивающими защиту прав и свобод личности. В анализируемом решении имущественные притязания гражданина не находили точного отражения в национальном законодательстве, но по смыслу системы законодательства в целом эти притязания могли входить в сферу правовой регламентации. ВС РК через толкование конституционных принципов, посредством системной интерпретации норм жилищного законодательства вывел правовое положение, признающее имущественные притязания определенного субъекта правовыми. В результате такого признания из более абстрактных норм было выведено конкретное правовое положение, имеющее большую степень новизны и граничащее с правообразованием. На основе такого решения участник военной операции в Афганистане стал собственником жилья, поскольку имел право на бесплатное социальное жилье по специальной государственной программе [15, с.286-287]. Совершенствование и развитие законодательства в данном случае будет не только в связи с тем, что ВС РК в конкретном решении вывел новое правовое положение и справедливо решил дело. Именно регулирующий эффект от такого решения будет фактически иметь место, поскольку все суды нижестоящих инстанций Казахстана будут следовать судебной практике ВС РК. Этим обеспечивается нормативно-регулирующее воздействие судебного решения на общественные отношения.

Такое решение, как было сказано выше, обеспечивается в процессе толкования норм права, которое вытекает из закона и фиксируется в судебной практике, приобретая в итоге значение конкретизирующих закон нормативных положений, входящих в состав объективного права и сформулированных судом по конкретному делу.

Еще одним способом развития национального законодательства является выявление пробелов в праве и разовое их восполнение при принятии судебного решения по конкретному делу. В свою

очередь, по словам М.К. Сулейменова, возникновение пробелов часто обусловлено объективными обстоятельствами, так как «пробелы в праве присущи любой правовой системе. В процессе правотворчества невозможно предусмотреть все случаи, которые требуют юридической регламентации» [16], а «судебные органы по роду своей правоприменительной деятельности владеют информацией о состоянии законодательства, включая пробелы и дефекты» [7, с.162].

Восполнение пробела в праве методом аналогии происходит через использование и применение надпозитивных ценностей, которые содержательно имеются в текстах законов, но не имеют точных формулировок в правовых предписаниях. На основе разового восполнения пробела в праве, установленного судом, впоследствии осуществляется его устранение путем внесения изменения в законодательные акты.

Если речь идет об аналогии закона, то суд применяет при регулировании общественных отношений, не предусмотренных законом, нормы права, которые регламентируют схожие общественные отношения. При аналогии права, когда отсутствуют даже нормы, регулирующие сходные отношения, суд исходит из общих начал и смысла законодательства. Выработанные судом правовые положения, исходящие из общих принципов права, можно назвать надпозитивными ценностями, или надпозитивными нормами, фактически созданными судебной практикой.

В целом категория аналогии в праве несколько шире понятия «применения аналогии закона и аналогии права», рассматриваемого в традиционном понимании этого понятия в казахстанской правовой науке и практике только как средства восполнения пробелов в праве. На самом деле суть исследуемой категории в правоприменительном процессе значительно шире, чем инструмент разового восполнения правовых пробелов [17].

В подтверждение данного вывода приведем мысль и аргументацию В.В. Лазарева о том, что даже применение

закона по аналогии приводит к правообразованию. Если же считать, что такого факта нет, что нет правообразования, то можно прийти к ложному выводу, что и речи не было о пробеле в праве. Но если мы признаем пробел в праве и восполняем его при помощи сходных норм, то такое восполнение не может происходить автоматически. Судья в любом случае будет создавать новые правовые положения, аргументируя необходимость восполнения права, создавать новые элементы для того, чтобы сходная норма могла в полном объеме обеспечить правовое регулирование [18, с.173]. В результате такого действия суда идет совершенствование системы национального законодательства РК.

Примером соответствующей аргументации и применения аналогии права и закона является казахстанская судебная практика. Так, Судебная коллегия по гражданским делам ВС РК 19 мая 2021 года вынесла постановление, рассмотрев в открытом судебном заседании посредством мобильной видеоконференцсвязи гражданское дело по иску К. к Ф. о взыскании задолженности в сумме 11 000 000 тенге, поступившее по ходатайству представителя К. о пересмотре постановления судебной коллегии по гражданским делам Восточно-Казахстанского областного суда от 23 июля 2020 года.

В описательной части постановления отмечается, что суд первой инстанции, руководствуясь положениями статей 715,722 Гражданского кодекса Республики Казахстан (далее – ГК) об обязанности возврата предмета займа, пришел к выводу об удовлетворении иска. Принимая во внимание реализацию истцом права на внесудебное урегулирование спора посредством обращения к нотариусу для совершения исполнительной надписи, суд пришел к выводу о том, что срок исковой давности не пропущен.

Суд апелляционной инстанции, не согласившись с этими выводами, свою позицию мотивировал тем, что в силу статей 182,183 ГК совершение исполнительной надписи не приостанавливает и не прерывает течение сроков исковой давности.

В мотивировочной части постановления Гражданская коллегия ВС РК подчеркнула, что выводы апелляционной судебной коллегии являются ошибочными в силу следующего. Обращение к нотариусу за исполнительной надписью является одним из предусмотренных законом способов внесудебного урегулирования споров, а соответственно – действием, направленным на защиту нарушенного права.

В мотивировочной части решения гражданская коллегия также указала, что вышеперечисленные обстоятельства не могут не влиять на течение срока исковой давности. Нормы Гражданского кодекса РК (пункт 1 статьи 5 ГК РК) предусматривают возможность применения норм гражданского законодательства, которые регулируют сходные общественные отношения (аналогия закона). Такое применение рекомендуется в случаях отсутствия прямого регулирования отношений, предусмотренных пунктами 1 и 2 статьи 1 ГК РК, или же когда такие отношения не регламентированы соглашением сторон.

Согласно пункту 1 статьи 5 ГК, в случаях, когда предусмотренные пунктами 1 и 2 статьи 1 ГК РК отношения прямо не урегулированы законодательством или соглашением сторон и отсутствуют применимые к ним обычаи, к таким отношениям, поскольку это не противоречит их существу, применяются нормы гражданского законодательства, регулирующие сходные отношения (аналогия закона). Кроме того, нормы Гражданского кодекса РК (п.2 статьи 5 ГК РК) предусматривают возможность определять права и обязанности сторон, исходя из общих начал и смысла гражданского законодательства и требований добросовестности, разумности и справедливости (аналогия права). Такое применение права осуществляется в случаях, когда невозможно использовать в указанных случаях аналогию закона.

В этой связи в судебном постановлении кассационной инстанции подчеркивалось, что эти положения гражданского законодательства судом апелляционной

инстанции не учтены. Судебная коллегия ВС РК посчитала, что действия истца по своевременному, основанному на законе, обращению к нотариусу за выдачей исполнительной надписи являются основанием для прерывания срока исковой давности. При таких обстоятельствах решение суда первой инстанции соответствует критериям законности, обоснованности и справедливости.

В итоге решение судебной коллегии по гражданским делам ВС РК заключалось в отмене постановления апелляционной судебной инстанции в соответствии с требованиями подпункта 4) части 1 статьи 427 ГПК ввиду неправильного применения норм материального права [19, с.19].

Как видим, Судебная коллегия ВС РК, применяя аналогию права, выработала правовую позицию, граничащую с созданием новой нормы права о том, что действия истца по своевременному, основанному на законе обращению к нотариусу за выдачей исполнительной надписи являются основанием для прерывания срока исковой давности.

Следующим примером практики применения аналогии закона и аналогии права является решение Семейного городского суда Восточно-Казахстанской области от 23 июня 2021 года №6328-21-00-2/3643. В судебном решении отмечается, что в соответствии с пунктом 1 статьи 367 Гражданского кодекса Республики Казахстан обязательства прекращаются полностью или в части исполнением, предоставлением отступного, зачетом, новацией, прощением долга, совпадением должника и кредитора в одном лице, невозможностью исполнения, изданием акта государственного органа, смертью гражданина, ликвидацией юридического лица. Из материалов дела следует, что заемщик ТОО «ПКФ Т.» ликвидировано, обязательство по возврату предмета займа и вознаграждения перед ответчиком не исполнено. Заем обеспечен залогом недвижимого имущества истца.

Мотивируя принятое решение, суд аргументировал, что ликвидацией юридического лица прекращаются обязательства именно ликвидируемого

юридического лица, и статья 377 ГК в данном случае не может быть применима к обязательствам третьего лица (вещного поручителя). Ликвидация юридического лица не прекращает обязательств по договору банковского займа гаранта, поручителя, залогодателя, ответственность которых предусмотрена нормами пункта 2 статьи 269, статьями 287, 288, 299, 329, 330 ГК. Согласно подпункту 10) статьи 1 Закона Республики Казахстан «О правовых актах» аналогия закона – применение к неурегулированным общественным отношениям норм законов, регулирующих сходные общественные отношения.

В соответствии с пунктом 1 статьи 13 Закона при отсутствии норм права, регулирующих конкретные общественные отношения, может применяться аналогия закона или аналогия права. Нормами действующего законодательства не урегулированы правоотношения между залогодателем (вещным поручителем) и залогодержателем при ликвидации юридического лица (должника).

Следовательно, в данном случае может применяться аналогия права, а именно пункт 26 нормативного постановления ВС РК от 25 ноября 2016 года № 7 «О судебной практике рассмотрения гражданских дел по спорам, вытекающим из договоров банковского займа».

На основании сказанного, исковые требования гражданина С. о прекращении залога, регистрации и возврате правоустанавливающих и идентификационных документов в связи с ликвидацией заемщика ТОО «ПКФ Т.» удовлетворению не подлежат [20].

Следующий путь совершенствования норм законодательства судебной практикой - это обращение судов в орган конституционного контроля по поводу неконституционности тех или иных положений национального законодательства. Это связано, как отмечалось в юридической печати, с тем, что, даже при тщательном учете всех условий и высокой профессиональной культуры законодателя, который безусловно соблюдает все требования правотворческой процедуры, возможны

случаи противоречия нормативных правовых актов положениям и ценностям Конституции РК. Это связано с тем, что общественные отношения, во-первых, очень динамичны, во-вторых, жизнь во всем ее многообразии может не совпадать с предусмотренными для ее регулирования правовыми предписаниями. В этих условиях судья, уверенный в несоответствии норм законодательства положениям Конституции или сомневающийся в соответствии норм закона или иного нормативного правового акта Конституции РК, обращается для выяснения вопроса в Конституционный Суд РК. Этим самым судья, как и другие субъекты, участвует в процессе совершенствования и развития системы законодательства РК.

### Выводы

Роль судебной практики в современный период трудно переоценить. С одной стороны, ее нельзя в полной мере назвать источником права. С другой стороны, судебная практика, выявляя и восполняя пробелы в законодательстве, создавая новые правовые позиции судебных органов, объективно способствует совершенствованию и развитию законодательства, органически вписываясь в правовую действительность Республики Казахстан. Судебная практика наряду с нормативными правовыми актами становится ориентиром при разрешении судьями конкретных дел в различной сфере общественных отношений.

Судебную практику нельзя в полной мере считать источником права. Вместе с тем, ее роль в регулировании общественных отношений возрастает, поскольку она является тем фактом казахстанской действительности, который подтверждает ее значение в качестве руководства для судей при осуществлении правосудия. Такие выводы исходят из анализа судебных решений, обобщений судебной практики РК, которые имеют определенную степень регулирующего воздействия на общественные отношения. В некоторых случаях их значение в применении права более эффективно, чем нормативные предписания. Во-первых, правоположения,



выведенные судьями при решении конкретного дела, более информативны, поскольку судьи знают фактическую сторону дела значительно больше, чем официальный правотворческий орган. Во-вторых, судебная практика нередко актуализирует нормативные предписания, приспособляя их к изменяющимся и быстро развивающимся общественным отношениям через применение методов толкования, аналогии и восполнения пробелов в праве.

### Список литературы

1. Юсупова Г.Х. Судебная практика: часть действующего права Республики Казахстан // Вестник Института законодательства Республики Казахстан. – 2010. – № 4(20). – С. 185-188.
2. Теплая Н.В., Жеваженко В.Д. Значение обобщения материалов судебной практики для рассмотрения судьей уголовных дел // Парадигмальные установки естественных и гуманитарных наук: междисциплинарный аспект [Материалы XVI международной научно-практической конференции. В 3-х частях]. – Ростов-на-Дону, 2021. – С. 926-930.
3. Вильнянский С.И. Лекции по советскому гражданскому праву. – Харьков: Изд-во Харьк. ун-та, 1958. – 339 с.
4. Смирнова Д.А. Судебная практика и ее значение в российской правовой системе // Вестник научной ассоциации студентов и аспирантов исторического факультета Пермского государственного гуманитарно-педагогического университета. Серия: Stadia Historica Jenium. – 2017. – №1(13). – С. 119-125.
5. Юсупова Г.Х. Значение судебной практики в правовой системе Республики Казахстан // Вестник Института законодательства РК. – 2009. – № 4(16). – С. 55-57.
6. Кудачина Т.У. Роль судебной практики в совершенствовании законодательства о предпринимательской деятельности // Развитие территорий. – 2018. – № 4(14). – С. 40-42.
7. Шуберт Т.Э. Влияние судебной практики на законотворческий процесс // Журнал российского права. – 2016. – №4. – С. 160-170.
8. Тарасов А.А. Обобщение судебной практики: теоретический аспект // Правовое государство: теория и практика. – 2022. – №4(70). – С. 169-174.
9. Обобщение судебной практики рассмотрения гражданских дел об отмене исполнительной надписи нотариусов // Бюллетень Верховного Суда РК. – 2022. – №1. – С. 32-80.
10. Обобщение судебной практики применения законодательства о реабилитации и банкротстве // Бюллетень Верховного Суда РК. – 2022. – №10. – С. 45-116.
11. Обобщение судебной практики рассмотрения материалов об условно-досрочном освобождении от отбывания наказания, а также замене неотбытой части наказания более мягким видом наказания // Бюллетень Верховного Суда РК. – 2021. – №8. – С. 39-73.
12. Алимбеков М.Т., Утешева К.Ш., Абдиев Ж.Н., Абдрасулов Е.Б., Абдрасулова Г.Э., Сыздыков А.Ж. Споры о праве на наследство: методическое пособие. – Астана, 2010. – 255 с.
13. Bodenheimer E. Jurisprudence, the Philosophy and Method of the Law. – Cambridge, Mass.: Harvard University Press, 1962. – 402 p.
14. Судебное решение и правотворчество: сб. статей. – Москва: Издательская группа «Закон», 2010. – 76 с.
15. Алимбеков М.Т. Судебное правотворчество и применение гражданско-правовых норм в механизме правореализации: монография. – Астана, 2010. – 400 с.
16. Сулейменов М.К. Применение и толкование норм гражданского законодательства и договора: проблемы теории и практики. [Электронный ресурс] – URL: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=34551164#pos=73;-29](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=34551164#pos=73;-29) (дата обращения: 30.07.2023).
17. Абдрасулова А.Е. Некоторые вопросы судебного восполнения пробелов в праве в юридической практике: история и современность // Известия Иссык-Кульского форума бухгалтеров и аудиторов стран Центральной Азии. – 2017. – №2 (17). – С. 105-109.
18. Лазарев В.В. Общая теория права и государства: учебник. 3-е изд., перераб. и доп. – Москва: Юристь, 2001. – 520 с.
19. Извлечения из постановлений судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Республики Казахстан // Бюллетень Верховного Суда РК. – 2021. – №6. – С. 19-51.
20. Решение Семейского городского суда Восточно-Казахстанской области от 23 июня 2021 года № 6328-21-00-2/3. [Электронный ресурс] – URL: <https://office.sud.kz/courtActs/index.xhtml> (дата обращения: 30.07.2023).

**Е.Б. Абдрасулов<sup>1</sup>, Г.С. Рысжанова<sup>2</sup>, А.Б. Сактаганова<sup>1</sup>**

<sup>1</sup>Л.Н. Гумилев атындағы Еуразия ұлттық университеті, Астана, Қазақстан

<sup>2</sup>Қазақстан Республикасы Сот әкімшілігінің Қарағанды облысы бойынша департаменті,  
Қарағанды, Қазақстан

## **Сот практикасы және оның Қазақстан Республикасының ұлттық заңнамасын дамытудағы рөлі**

**Аңдатпа.** Сот практикасы тақырыбының теориялық және практикалық маңыздылығы оның ұлттық заңнама нормаларын дамыту мен жетілдірудегі рөлінің артуымен анықталады. Билікті бөлу жүйесінде сот билігі жаңа құқықтық нұсқамалар жасаудан әдеттегідей бас тартады, тек сот төрелігін жүзеге асыру процесінде құқық нормаларын қолдануды ғана қамтамасыз етіп отыруда. Сонымен қатар билікті бөлу жүйесі тек тежемелік әрі тепе-теңдік механизмдерін ғана емес, сонымен қатар мемлекеттік биліктің әртүрлі тармақтарының өзара әрекеттесу әдістерін де қамтиды. Мұндай жұмыс процесінде заңнама нормаларын дамыту мен жетілдіруге сот жүйесінің қатысуы мүмкін және қажет.

Заңдар нормаларын нақтылау және егжей-тегжейлеу қазіргі таңда ҚР Конституциясында қолданыстағы құқық ретінде белгіленген ҚР Жоғарғы Сотының нормативтік қаулыларының қабылдануы аясында жүзеге асырылады.

Алайда сот билігі ұлттық құқық нормалары жүйесін тікелей заң шығару процесінде ғана дамытпайды. Сот практикасы жалпы тұрғыда сот органдарының қызметі процесінде қалыптасатын сот актілерінің жиынтығын құрайды, олардың ҚР Жоғарғы Сотының Сот алқаларымен қорытылуы құқықтың қосалқы көзі ретінде әрекет етеді, яғни қолданыстағы заңнамадағы олқылықтардың орнын толтыруда құқықтық реттеу механизмін жақсартуға қатысты ұсыныстар беріп, сол арқылы оның дамуы мен жетілдірілуін қамтамасыз етіп отырады.

Осы тұрғыдан алғанда, бүгінгі таңда сот практикасын зерттеудегі маңызды бағыт - соттың құқық шығару шектері қаншалықты кеңейіп жатқандығы, оның құқықты түсіндірумен, судьяның құқықтық санасымен, заң мен құқықты аналогия бойынша қолданумен байланысы қандай екендігі туралы мәселені ғылыми тұрғыдан түсіну, бұл сот практикасының ережелерімен ұштасады.

Мақалада бұл мәселелер сот шешімдері мен олардың қорытындыларын талдаумен зерттеледі.

**Түйін сөздер:** сот практикасы, құқықтық қағидалар, құқық ұқсастығы (аналогия), құқықты түсіндіру, сот шешімі, кәсіби құқықтық сана, ұлттық заңнама.

**E.B. Abdrasulov<sup>1</sup>, G.S. Ryszhanova<sup>2</sup>, A.B. Saktaganova<sup>1</sup>**

<sup>1</sup>L.N. Gumilyov Eurasian National University, Astana, Kazakhstan

<sup>2</sup>Department of Judicial Administration of the Republic of Kazakhstan in Karaganda region,  
Karaganda, Kazakhstan

## **Judicial practice and its role in the development of the national legislation of the Republic of Kazakhstan**

**Abstract.** Theoretical and practical significance of the topic of judicial practice is predetermined by the increasing influence of its role in the development and improvement of national legislation. In the system of separation of powers, the judiciary traditionally refrains from creating new legal regulations, ensuring only the application of legal norms in the process of justice. At the same time, the system of separation of powers assumes not only mechanisms of checks and balances, but also methods of interaction of various branches of government. In the process of such work, it is possible and necessary for the judicial system to participate in the development and improvement of legislation.

Specification and detailing of the norms of laws is carried out today in the process of adopting regulatory decisions of the Supreme Court of the Republic of Kazakhstan, established in the Constitution of the Republic of Kazakhstan as a valid law.

However, not only in the process of direct law-making it is possible for the judiciary to develop a system of norms of national law. Judicial practice as a plurality of judicial acts formed in the course of the activities of judicial bodies, their generalization by judicial collegiums of the Supreme Court of the

Republic of Kazakhstan act as an auxiliary source of law, filling in gaps in the current legislation, offering recommendations for improving the mechanism of legal regulation and thereby ensuring its development and improvement.

In this aspect, an important direction in the study of judicial practice today is the scientific understanding of the question of how far the limits of judicial law-making extend, what is its relationship with the interpretation of law, the judicial consciousness of the judge, the application of law and the law by analogy, what are the legal principles of judicial practice.

The article examines these issues with the analysis of court decisions and their generalizations.

**Keywords:** judicial practice, legal provisions, analogy of law, interpretation of law, judicial decision, professional legal awareness, national legislation.

## References

1. YUsupova Yusupova G.H. Sudebnaya praktika: chast' dejstvuyushchego prava Respubliki Kazahstan, Vestnik Instituta zakonodatel'stva Respubliki Kazahstan [Judicial practice: part of the current law of the Republic of Kazakhstan, Bulletin of the Institute of Legislation of the Republic of Kazakhstan], 4(20), 185-188 (2010). [in Russian]
2. Teplaya N.V., Zhevazhenko Zhevazhenko V.D. Znachenie obobshcheniya materialov sudebnoj praktiki dlya rassmotreniya sud'ej ugolovnyh del. Paradigmalye ustanovki estestvennyh i gumanitarnykh nauk: mezhdisciplinarnyj aspekt. Materialy XVI Mezhdunarodnoj nauchno-prakticheskoy konferencii. V 3-h chastyah, Rostov-na-Donu [The importance of summarizing materials of judicial practice for the consideration of criminal cases by a judge. Paradigmatic guidelines of natural sciences and humanities: an interdisciplinary aspect. Materials of the XVI International Scientific and Practical Conference. In 3 parts, Rostov-on-Don], 926-930 (2021). [in Russian]
3. Vil'nyanskij S.I. Lekcii po sovetskomu grazhdanskomu pravu [Lectures on Soviet civil law] (Har'kov: Izd-vo Har'k. un-ta, 1958, 339 s.) [Kharkov: Kharkov University Publishing House, 1958, 339 p.]. [in Russian]
4. Smirnova D.A. Sudebnaya praktika i ee znachenie v rossijskoj pravovoj sisteme, Vestnik nauchnoj asociacii studentov i aspirantov istoricheskogo fakul'teta Permskogo gosudarstvennogo gumanitarno-pedagogicheskogo universiteta. Seriya: Stadia Historica Jenium [Judicial practice and its significance in the Russian legal system, Bulletin of the scientific association of students and graduate students of the Faculty of History of the Perm State Humanitarian-Pedagogical University. Series: Stadia Historica Jenium], 1(13), 119-125 (2017). [in Russian]
5. YUsupova Yusupova G.H. Znachenie sudebnoj praktiki v pravovoj sisteme Respubliki Kazahstan, Vestnik Instituta zakonodatel'stva RK [The importance of judicial practice in the legal system of the Republic of Kazakhstan, Bulletin of the Institute of Legislation of the Republic of Kazakhstan], 4(16), 55-57 (2009). [in Russian]
6. Kudachina T.U. Rol' sudebnoj praktiki v sovershenstvovanii zakonodatel'stva o predprinimatel'skoj deyatel'nosti, Razvitie territorij [The role of judicial practice in improving legislation on entrepreneurial activity, Development of territories], 4(14), 40-42 (2018). [in Russian]
7. SHubert T.E. Vliyanie sudebnoj praktiki na zakonotvorcheskij process, ZHurnal rossijskogo prava [The influence of judicial practice on the legislative process, Journal of Russian Law], 4, 160-170 (2016). [in Russian]
8. Tarasov A.A. Obobshchenie sudebnoj praktiki: teoreticheskij aspekt, Pravovoe gosudarstvo: teoriya i praktika [Generalization of judicial practice: theoretical aspect, Rule of law: theory and practice], 4(70), 169-174 (2022). [in Russian]
9. Obobshchenie sudebnoj praktiki rassmotreniya grazhdanskih del ob otmene ispolnitel'noj nadpisi notariusov, Byulleten' Verhovnogo Suda RK [Generalization of judicial practice of consideration of civil cases on the cancellation of the writ of execution of notaries, Bulletin of the Supreme Court of the Republic of Kazakhstan], 1, 32-80 (2022).
10. Obobshchenie bobshchenie sudebnoj praktiki primeneniya zakonodatel'stva o reabilitacii i bankrotstve, Byulleten' Verhovnogo Suda RK [Generalization of judicial practice of application of legislation on rehabilitation and bankruptcy, Bulletin of the Supreme Court of the Republic of Kazakhstan], 10, 45-116 (2022). [in Russian]
11. Obobshchenie sudebnoj praktiki rassmotreniya materialov ob uslovno-dosrochnom osvobozhdenii ot otbyvaniya nakazaniya, a takzhe zamene neotbytoj chasti nakazaniya bolee myagkim vidom nakazaniya,

Byulleten' Verhovnogo Suda RK [Generalization of judicial practice of considering materials on parole from serving a sentence, as well as replacing the unserved part of the sentence with a milder type of punishment, Bulletin of the Supreme Court of the Republic of Kazakhstan], 8, 39-73 (2021). [in Russian]

12. Alimbekov M.T., Utesheva K.SH., Abdiev ZHZh.N., Abdrasulov E.B., Abdrasulova G.E., Syzdykov A.ZHZh. Spory o prave na nasledstvo: metodicheskoe posobie [Disputes about the right to inheritance: a methodological guide] (Astana, 2010, 255 s.). [in Russian]

13. Bodenheimer E. Jurisprudence, the Philosophy and Method of the Law (Cambridge, Mass.: Harvard University Press, 1962, 402 p.).

14. Sudebnoe reshenie i pravotvorchestvo: sb. statej. [Judicial decision and lawmaking: collection. articles] (Moskva: Izdatel'skaya gruppa «Zakon», 2010, 76 s.) [Moscow: Publishing Group "Zakon", 2010, 76 p.]. [in Russian]

15. Alimbekov M.T. Sudebnoe pravotvorchestvo i primeneniye grazhdansko-pravovykh norm v mekhanizme pravorealizatsii: monografiya [Judicial law-making and the application of civil law norms in the mechanism of law enforcement: monograph] (Astana, 2010, 400 s.). [in Russian]

16. Sulejmenov M.K. Primeneniye i tolkovaniye norm grazhdanskogo zakonodatel'stva i dogovora: problemy teorii i praktiki [Application and interpretation of civil law and contract norms: problems of theory and practice]. [Electronic resource] – Available at: [https://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=34551164#pos=73;-29](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=34551164#pos=73;-29) (accessed: 30.07.2023). [in Russian]

17. Abdrasulova A.E. Nekotorye voprosy sudebnogo vospolneniya probelov v prave v yuridicheskoy praktike: istoriya i sovremennost', Izvestiya Issyk-Kul'skogo foruma buhgalterov i auditorov stran Central'noj Azii [Some issues of judicial filling of gaps in law in legal practice: history and modernity, News of the Issyk-Kul Forum of Accountants and Auditors of Central Asian Countries], 2(17), 105-109 (2017). [in Russian]

18. Lazarev V.V. Obshchaya teoriya prava i gosudarstva: uchebnik 7 3-e izd., pererab. i dop. [General theory of law and state: textbook 7, 3rd ed., revised. and additional amended] (Moskva: YUrist Yurist", 2001, 520 s.) [Moscow: Yurist, 2001, 520 p.]. [in Russian]

19. Izvlecheniya iz postanovlenij sudebnoj kollegii po grazhdanskim delam Verhovnogo Suda Respubliki Kazahstan, Byulleten' Verhovnogo Suda RK [Extracts from decisions of the judicial panel on civil cases of the Supreme Court of the Republic of Kazakhstan, Bulletin of the Supreme Court of the Republic of Kazakhstan], 6, 19-51(2021). [in Russian]

20. Resheniye Semejskogo gorodskogo suda Vostochno-Kazahstanskoj oblasti ot 23 iyunya 2021 goda № 6328-21-00-2/3 [Decision of the Semei City Court of the East Kazakhstan Region dated June 23, 2021 No. 6328-21-00-2/3]. [Electronic resource] – Available at: <https://office.sud.kz/courtActs/index.xhtml> (accessed: 30.07.2023). [in Russian]

### Сведения об авторах:

*Абдрасулов Е.Б.* – доктор юридических наук, профессор, Евразийский национальный университет им. Л.Н. Гумилева ул. К. Сатпаева, 2, Астана, Казахстан.

*Рысжанова Г.С.* – магистр права, главный специалист, Департамент Судебной администрации Республики Казахстан по Карагандинской области, ул. Б. Ашимова, 16, Караганда, Казахстан.

*Сактаганова А.Б.* – магистр права, докторант, Евразийский национальный университет им. Л.Н. Гумилева, ул. К. Сатпаева, 2, Астана, Казахстан.

*Abdrasulov E.B.* – Doctor of Juridical Science, Professor, L.N. Gumilyov Eurasian National University, 2 K. Satpayev str., Astana, Kazakhstan.

*Ryszhanova G.S.* – Master of Law, Department of Judicial Administration of the Republic of Kazakhstan in Karaganda region, 16 B.Ashimov str., Karaganda, Kazakhstan.

*Saktaганова A.B.* – Master of Law, PhD student, L.N. Gumilyov Eurasian National University, 2 K. Satpayev str., Astana, Kazakhstan.