

УДК: 347.9(574)(045)

### **БАЙМОЛДИНА Зәуреш Хамитқызы**

*Заң ғылымдарының кандидаты, доцент, Қазақстан Республикасы Жоғарғы Сотының жанындағы Сот төрелігі академиясының ректоры, Азаматтық-құқықтық пәндер ғылыми-білім беру орталығының профессоры*

## **АЗАМАТТЫҚ ПРОЦЕСТЕ ДӘЛЕЛДЕМЕЛЕРДІ АШУ: ОСЫ ИНСТИТУТТЫ РЕТТЕУ МӘСЕЛЕЛЕРІ**

**Аннотация.** *Мақалада Қазақстан Республикасының Азаматтық процесілік кодексінің қазақстандық азаматтық сот ісін жүргізу үшін жаңа болып табылатын дәлелдемелерді ашу институтына қатысты нормалары талданады және осы нормаларға автордың түсіндірмесі беріледі. Бұл институтты регламенттеуінен туындаған мәселелер де анықталды. Бұл сұрақтар дәлелдемелерді ашу бойынша қазіргі азаматтық процесілік заңнамасының олқылықтарына, сәйкессіздігіне және түсініксіздігіне байланысты. Азаматтық процессуалдық нормаларын талдау бұл институтты тиісті реттеу және оны қазақстандық азаматтық сот ісін жүргізуде толық енгізу қажеттілігін дәлелдеуге мүмкіндік береді. Мақаланың қорытынды бөлімінде дәлелдемелерді ашу элементтерін реттеу бойынша нақты ұсыныстар беріледі.*

**Түйін сөздер:** *азаматтық сот ісін жүргізу, дәлелдемелерді ашу, сотқа дейінгі хаттама, ҚР-ның АПК-нің дәлелдемелерді ашу туралы нормаларын түсіндіру, дәлелдемелерді ашу түрлері, дәлелдемелерді ашу модельдері, дәлелдемелерді ашу субъектілері, дәлелдемелерді ашу көлемі, дәлелдемелерді ашу мерзімдері.*

### **БАЙМОЛДИНА Зауреш Хамитовна**

*Кандидат юридических наук, доцент, профессор Научно-образовательного центра гражданско-правовых дисциплин, ректор Академии правосудия при Верховном Суде Республики Казахстан*

## **РАСКРЫТИЕ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ: ВОПРОСЫ РЕГУЛИРОВАНИЯ ДАННОГО ИНСТИТУТА**

**Аннотация.** *В статье анализируются нормы ГПК РК, касающиеся нового для казахстанского гражданского судопроизводства института раскрытия доказательств, и дается авторское толкование этих норм. Выявлены также вопросы, порожденные регламентацией данного института. Эти вопросы обусловлены пробелами, противоречивостью и неясностью действующего гражданского процессуального законодательства о раскрытии доказательств. Анализ гражданско-процессуальных норм позволяет утверждать о потребности в надлежащем урегулировании данного института и полноценном его внедрении в казахстанское гражданское судопроизводство. В заключительной части статьи изложены конкретные предложения по урегулированию элементов раскрытия доказательств.*

**Ключевые слова:** *гражданское судопроизводство, раскрытие доказательств, досудебный протокол, толкование норм ГПК РК о раскрытии доказательств, виды*

*раскрытия доказательств, модели раскрытия доказательств, субъекты раскрытия доказательств, объем раскрытия доказательств, сроки раскрытия доказательств.*

**BAIMOLDINA Zauresh Khamitovna**

*Candidate of Law, Associate Professor, Professor of the Scientific and Educational Center of Civil Law Disciplines, Rector of the Academy of Justice under the Supreme Court of the Republic of Kazakhstan*

## **DISCLOSURE OF EVIDENCE IN CIVIL PROCEEDINGS: REGULATORY ISSUES OF THE INSTITUTE**

**Abstract.** *The article analyzes the norms of the Civil Code of the Republic of Kazakhstan concerning the new institute of disclosure of evidence for Kazakhstan's civil proceedings, and provides the author's interpretation of these norms. The questions raised by the Institute's regulations have also been identified. These issues arise from gaps, inconsistencies and ambiguities in the current civil procedure law on disclosure of evidence. The analysis of civil procedural norms makes it possible to assert the need for proper regulation of this institution and its full implementation in Kazakhstan's civil proceedings. The article concludes with specific proposals to address the disclosure of evidence.*

**Keywords:** *civil proceedings, disclosure of evidence, pre-trial record, interpretation of the provisions of the CPC of the Republic of Kazakhstan on disclosure of evidence, types of disclosure of evidence, patterns of disclosure of evidence, subjects of discovery of evidence, Volume of disclosure of evidence, time frame for disclosure of evidence.*

Институт раскрытия доказательств в гражданском судопроизводстве, впервые возникший в английском праве, затем успешно заимствованный практикой США, а впоследствии распространившийся не только в странах общего права (англо-саксонской правовой системе), призван гарантировать исчерпывающее выяснение обстоятельств гражданского дела. Преимущества данного института нашли широкое исследование в научных работах как зарубежных, так и казахстанских ученых-процессуалистов [1].

Нормы, касающиеся нового для казахстанского гражданского судопроизводства института раскрытия доказательств, нашли закрепление в пяти статьях Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан<sup>1</sup> (далее – ГПК РК). При этом три из

них содержат прямые ссылки на части 1 и 2 ст. 73 ГПК РК, а одна подразумевает отсылочную к этой же статье норму.

Статья 73 предусматривает, что (1) доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле, <...> при принятии иска с составлением ими досудебного протокола, в котором отражаются действия сторон и других лиц, участвующих в деле, по раскрытию, представлению и обмену доказательствами, на которые они намерены сослаться как на основание своих требований или возражений и которыми они намерены воспользоваться в случае рассмотрения дела в суде; (2) лицо вправе сослаться только на те доказательства, которые были раскрыты и отражены в досудебном про-

<sup>1</sup>Гражданский процессуальный кодекс РК от 31.10.2015 № 377-V ЗПК (с

изм. и доп. по сост. на 08.04.2023) [Электронный ресурс]. URL: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/K1500000377> (дата обращения: 05.09.2023).

токоле в ходе подготовки дела к судебному разбирательству либо в ходе судебного разбирательства, в случаях, установленных частью 1 данной ст. 73 ГПК РК.

Следующие три статьи ГПК РК предусматривают прямые ссылки к указанным нормам:

- абзац третьей части 1 ст. 150 устанавливает, что в случае составления досудебного протокола в соответствии с частями 1 и 2 ст. 73 ГПК РК принятие иска осуществляется в течение 15 рабочих дней со дня его поступления;

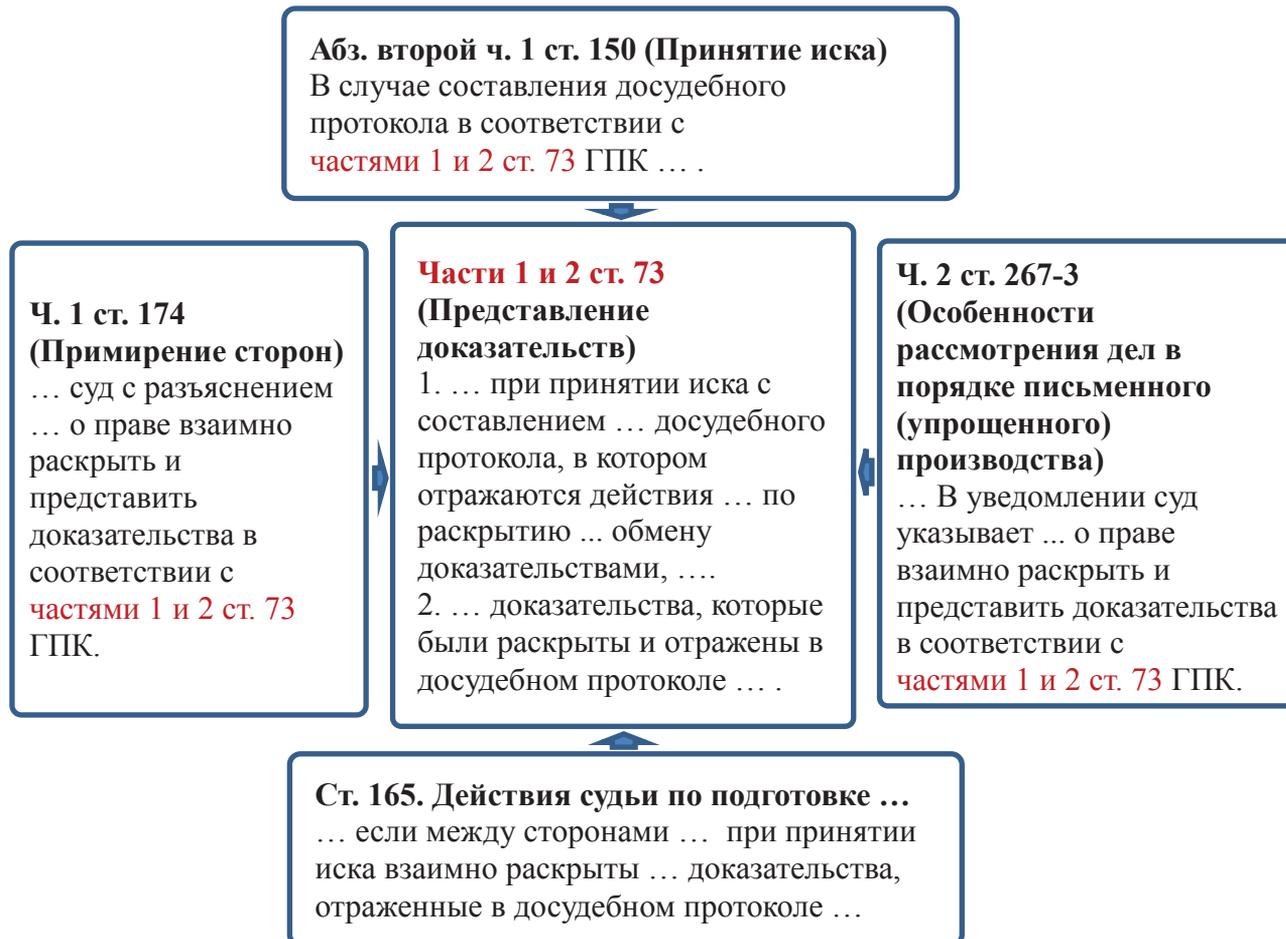
- часть 1 ст. 174 предусматривает, что в приглашении стороны извещаются о поступлении иска в суд с разъяснением <...> о праве взаимно раскрыть и представить доказательства в соответствии с частями 1 и 2 ст. 73 ГПК;

- часть 2 ст. 267-3 предписывает, что суд уведомляет стороны о рассмотрении дела

в упрощенном (письменном) производстве не позднее следующего рабочего дня со дня его принятия <...>. В уведомлении суд указывает о праве сторон на урегулирование спора в рамках примирительных процедур, а также о праве взаимно раскрыть и представить доказательства в соответствии с частями 1 и 2 ст. 73 ГПК РК.

Отсылочный характер носят также нормы, закрепленные в подпункте 15) ст. 165 ГПК: судья при подготовке дела к судебному разбирательству обязывает стороны представить документы и доказательства, отраженные в досудебном протоколе, если между сторонами при принятии иска взаимно раскрыты и представлены доказательства, указанные в составленном ими досудебном протоколе.

Взаимосвязь между указанными нормами ГПК РК схематично можно отобразить следующим образом:



Анализ цитируемых норм ГПК РК показывает неполноту правового регулирования вопросов раскрытия доказательств, что влечет за собой невозможность надлежащей реализации данного института в отечественном гражданском судопроизводстве. Действующее гражданское процессуальное законодательство позволяет сделать лишь правотолкование следующего характера.

Во-первых, раскрытие доказательств осуществляется посредством составления досудебного протокола. Об этом свидетельствует содержание ряда норм ГПК РК, а именно:

- в части 1 ст. 73 указывается на составление досудебного протокола, в котором отражаются действия по раскрытию, представлению и обмену доказательствами;

- в части 2 ст. 73 речь идет о доказательствах, которые были раскрыты и отражены в досудебном протоколе;

- в подпункте 15) ст. 165 указывается, что в порядке подготовки дела к судебному разбирательству судья обязывает стороны представить документы и доказательства, указанные в досудебном протоколе, если при принятии иска были ими взаимно раскрыты и представлены доказательства, отраженные в досудебном протоколе.

Во-вторых, составление досудебного протокола, в котором отражаются раскрытые доказательства, является правом субъекта гражданского процессуального права. Это подтверждается содержанием следующих норм ГПК РК:

- в абзаце третьем части 1 ст. 150 речь идет о возможном составлении досудебного протокола в соответствии с частями 1 и 2 ст. 73, следовательно, такая обязанность на лиц не возлагается;

- в подпункте 15) ст. 165 прямо указы-

вается, что только в случае, если при принятии иска взаимно раскрыты и представлены доказательства, отраженные в досудебном протоколе, судья обязывает стороны представить такие документы и доказательства.

В-третьих, раскрытие доказательств рассматривается как право субъекта гражданского процессуального права, что логически вытекает из норм о составлении досудебного протокола по собственному волеизъявлению лиц, т. е. добровольно. Кроме того, об этом указывается в следующих нормах ГПК РК:

- в части 1 ст. 174 прямо указывается о праве взаимно раскрыть доказательства в соответствии с частями 1 и 2 ст. 73;

- в абзаце втором части 2 ст. 267-3 содержится норма аналогичного содержания (право взаимно раскрыть доказательства в соответствии с частями 1 и 2 ст. 73).

В то же время возникает целый ряд вопросов, порожденных существующей регламентацией института раскрытия доказательств.

Первый вопрос: что понимается под досудебным протоколом? В ГПК РК введен термин «досудебный протокол», но отсутствуют нормы, благодаря которым можно было бы выявить сущность и характерные черты досудебного протокола.

Второй вопрос: кто составляет досудебный протокол? Анализ норм ГПК РК не позволяет сделать однозначный вывод о том, кто составляет досудебный протокол, между какими субъектами может быть составлен такой протокол. Так, в части 1 ст. 73 ГПК РК предусматривается, что в досудебном протоколе отражаются действия сторон и других лиц, участвующих в деле. Из буквального толкования данной нормы следует, что в качестве субъектов, имеющих право сос-

тавить досудебный протокол, могут быть лица, участвующие в деле. В то же время в части 2 ст. 73 ГПК РК указывается, что лицо вправе ссылаться только на те доказательства, которые были раскрыты и отражены в досудебном протоколе. Данная норма дает возможность для более широкого толкования: речь может идти не только о лицах, участвующих в деле, но и, например, о судебных представителях.

Еще больше неясностей возникает в связи с нормой, содержащейся в абзаце третьем части 1 ст. 150 ГПК РК, предусматривающей, что в случае составления досудебного протокола принятие иска осуществляется в течение 15 рабочих дней со дня его поступления. По-видимому, здесь речь идет только о субъектах спора о праве – потенциальном истце и потенциальном ответчике, т.е. о возможных в будущем сторонах в деле, если гражданское дело будет возбуждено. Близкими по смыслу к этой норме являются нормы, установленные подпунктом 15) ст. 165 ГПК РК. Названная статья определяет действия судьи по подготовке дела к судебному разбирательству. Согласно указанному подпункту данной статьи судья обязывает стороны представить документы и доказательства, отраженные в досудебном протоколе, в случае, если между сторонами при принятии иска взаимно раскрыты и представлены доказательства, отраженные в досудебном протоколе. В этих нормах речь идет о субъектах спора о праве, которые после возбуждения судебного процесса, стали сторонами в деле.

Третий вопрос: когда может быть составлен досудебный протокол, на каком этапе процесса могут быть раскрыты доказательства? По данному вопросу ГПК РК содержит противоречивые нормы.

Ряд норм ГПК РК указывает на воз-

можность составления досудебного протокола до возбуждения гражданского дела. Так, из части 1 ст. 73 ГПК РК следует, что досудебный протокол составляется до возбуждения гражданского дела, поскольку содержит формулировку «при принятии иска с составлением ими досудебного протокола». В контексте рассматриваемого вопроса необходимо особо отметить нормы ст. 150 ГПК, регулирующие вопросы принятия иска. Абзац третий части 1 данной статьи предусматривает, что в случае составления досудебного протокола принятие иска осуществляется в течение пятнадцати рабочих дней со дня его поступления. Нормы аналогичного смысла содержатся в подпункте 15) ст. 165 ГПК РК («при принятии иска взаимно раскрыты и представлены доказательства, отраженные в досудебном протоколе») и абзаце втором части 1 ст. 174 ГПК РК («в приглашении стороны извещаются о поступлении иска в суд с разъяснением <...> о праве взаимно раскрыть и представить доказательства»).

Другие нормы ГПК РК допускают возможность составления досудебного протокола после возбуждения дела в суде первой инстанции и до вынесения по нему судебного решения. Такое толкование следует из части 2 ст. 73 ГПК РК, предусматривающей, что лицо вправе ссылаться только на те доказательства, которые были раскрыты и отражены в досудебном протоколе в ходе подготовки дела к судебному разбирательству либо в ходе судебного разбирательства. Допустимость составления досудебного протокола после возбуждения дела усматривается также в нормах части 2 ст. 267-3 ГПК РК: суд уведомляет стороны о рассмотрении дела в упрощенном (письменном) производстве не позднее следующего рабочего

дня со дня его принятия, при этом в уведомлении суд указывает о праве взаимно раскрыть и представить доказательства.

Представляется, что в нашем законодательстве произошло смешение двух видов раскрытия доказательств: досудебного и судебного (раскрытия после возбуждения дела). Каждый из них в зарубежной практике имеет свои характеристики [2].

Четвертый вопрос: каков процессуальный порядок составления досудебного протокола? Дело в том, что порядок составления досудебного протокола в ГПК РК не урегулирован. Можно лишь апеллировать к Методическим рекомендациям по спорам, в которых законом предусмотрен внесудебный и обязательный досудебный порядок (далее – Методические рекомендации)<sup>1</sup>. В Приложении 1 к Методическим рекомендациям указывается, что до принятия иска судом (до возбуждения гражданского дела) субъекты спора о праве приглашаются в суд для участия в примирительной процедуре с составлением досудебного протокола, проводимого судьей примирителем. Однако Методические рекомендации не являются нормативным правовым актом [2], при этом в них нет подробной регламентации данного вопроса.

К тому же, ст. 1 ГПК РК закрепляет исчерпывающий перечень нормативных правовых актов, определяющих порядок судопроизводства по гражданским делам на территории Казахстана. Иными словами, ГПК РК точно перечисляет источники гражданского процессуального права. К ним относятся: Конституция РК; консти-

туционные законы РК; ГПК РК (положения иных законов, регулирующих порядок гражданского судопроизводства, подлежат включению в ГПК РК); международные договорные и иные обязательства Республики, а также нормативные постановления Конституционного Суда и Верховного Суда РК.

Пятый вопрос: каково содержание досудебного протокола? Частично данный вопрос регламентирован нормами части 1 ст. 73 ГПК РК. В ней предусматривается, что доказательства «представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле, суду первой инстанции при принятии иска с составлением ими досудебного протокола, в котором отражаются действия сторон и других лиц, участвующих в деле, по раскрытию, представлению и обмену доказательствами, на которые они намерены сослаться как на основание своих требований или возражений и которыми они намерены воспользоваться в случае рассмотрения дела в суде». Однако этого явно недостаточно, поэтому можно сказать, что ГПК РК не регулирует надлежащим образом содержание досудебного протокола.

Следует упомянуть Приложение 2 к Методическим рекомендациям, в котором изложен образец досудебного протокола. Однако данный образец в силу его абстрактности не дает четких ориентиров ни для суда, ни для субъектов, правомочных составлять судебный протокол. При этом Методические рекомендации, как указывалось выше, не являются нормативным правовым актом.

Шестой вопрос: что понимается под раскрытием доказательств? К сожалению, в ГПК РК не урегулированы вопросы о понятии, цели (кроме примирения), задачах раскрытия доказательств, о видах и моделях раскрытия доказательств, пос-

<sup>1</sup>Методические рекомендации разработаны Судебной коллегией по гражданским делам Верховного Суда РК и опубликованы на сайте Верховного Суда РК 21.02.2023 г. [Электронный ресурс]. URL: [https://sud.gov.kz/sites/default/files/pagefiles/metodicheskie\\_rekomendacii\\_dosudebnyy\\_poryadok.pdf](https://sud.gov.kz/sites/default/files/pagefiles/metodicheskie_rekomendacii_dosudebnyy_poryadok.pdf) (дата обращения: 05.09.2023).

<sup>2</sup>См. статьи 7 и 10 Закона РК от 6 апреля 2016 года № 480-V ЗРК «О правовых актах» (с изм. и доп. по состоянию на 01.07.2023 г. [Электронный ресурс]. URL: <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1600000480> (дата обращения: 05.09.2023).

ледствиях нераскрытия доказательств и т.д.

Седьмой вопрос: что подлежит раскрытию (какие доказательства подлежат раскрытию)? Данный вопрос также является пробельным. В ГПК РК отсутствуют нормы, определяющие, какие доказательства подпадают под раскрытие, какие не подлежат раскрытию, т.е. не определены границы раскрытия, и т.д. Более того, содержащиеся в подпункте 15) ст. 165 ГПК РК нормы вносят в некоторой степени путаницу, предусматривая, что суд «обязывает стороны представить документы и доказательства, <...> отраженные в досудебном протоколе».

Изложенное выше позволяет прийти к следующим выводам:

1. Институт раскрытия доказательств в казахстанском судебном производстве по гражданским делам необходим. В настоящее время понимание его преимуществ для своевременного, правильного и справедливого разрешения дел имеется не только у представителей научного сообщества, но и практиков.

2. Данный институт требует надлежащего урегулирования, полноценного его внедрения в казахстанское гражданское судопроизводство. В частности, в ГПК РК следует:

2.1) предусмотреть два вида раскрытия: досудебное и судебное;

2.2) ввести различные модели раскрытия доказательств, исходя из специфики разных категорий дел (в зависимости,

напр., от суммы иска, значимости дела, сложности правовых вопросов, финансовому положению стороны);

2.3) урегулировать элементы данного института:

- понятие раскрытия доказательств. При этом досудебный протокол следует рассматривать лишь как процессуальное оформление раскрытия доказательств до возбуждения гражданского дела в суде;

- субъектов, на которых возлагается раскрытие доказательств;

- роль суда в процессе раскрытия доказательств;

- объем (границы или пределы) раскрытия доказательств.

- этапы процесса, где будет производиться раскрытие доказательств;

- сроки раскрытия доказательств;

- доказательства, подлежащие раскрытию;

- доказательства, не подлежащие раскрытию (подлежащие раскрытию по указанию суда);

- процессуальные последствия нераскрытия доказательств, т.е. меры, которые могут быть приняты в отношении субъекта, не раскрывшего доказательства, и порядок их применения.

3. Подготовка законопроекта по вопросам внедрения института раскрытия доказательств в гражданское судопроизводство требует тщательной и всесторонней проработки, которая может быть осуществлена компетентной рабочей группой.

### Список использованных источников

1. См., напр.: Баулин О. В. Раскрытие доказательств в новом процессуальном законодательстве // Законодательство. – 2006. – № 4. – С. 72-75; Архипова Ю. В. Раскрытие доказательств в арбитражном процессе (исковое производство): дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2011. – 203 с.; Кайзер Ю. В. Раскрытие доказательств в гражданском и арбитражном процессе: дис. ... канд. юрид. наук. – Екатеринбург, 2012. – 265 с.; Калдыбаев А. Полное раскрытие доказательств в суде помогает сэкономить деньги и время // [Электронный ресурс]. URL: <https://kapital.kz/gosudarstvo/79187/polnoye->

raskrytiye-dokazatel-stv-v-sude-pomogayet-sekonomit-den-gi-i-vremya.html (дата обращения: 05.09.2023).

2. См., напр.: Пучинский В. К. Гражданский процесс зарубежных стран / Под ред. В. В. Безбаха. – М.: Зерцало, 2008. – XIV, 506 с. // [Электронный ресурс]. URL: <https://lawbook.online/zarubejnyih-protsess-grajdanskiy/grajdanskiy-protsess-zarubejnyih-stran-pod-red.html> (дата обращения: 05.09.2023); Кайзер Ю. В. Досудебное раскрытие доказательств в гражданском и арбитражном процессе // Вестник Томского государственного университета. – 2010. – № 337. – С. 118-121; Лозовицкая А. Д. Раскрытие доказательств в гражданском процессе Англии: дис. ... к.ю.н. – М., 2021. – 233 с.