

Сравнительная таблица к проекту Закона Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам совершенствования гражданского законодательства и улучшения условий для предпринимательской деятельности на основе имплементации принципов и положений английского и европейского права»

№ п/п	Структурный элемент	Действующая редакция	Предлагаемая редакция	Обоснование
	2	3	4	5
Гражданский кодекс Республики Казахстан (общая часть)				
1.	Пункт 4-1 статьи 9	Статья 9. Защита гражданских прав ... Отсутствует. ...	Статья 9. Защита гражданских прав ... 4-1. Если судом достоверно установлено наличие убытков, но точный размер убытков доказать было невозможно, установление размера подлежащих взысканию убытков осуществляется по усмотрению суда, исходя из требований добросовестности, разумности и справедливости, а также соразмерности ответственности допущенному нарушению обязательства. ...	Свобода судейского усмотрения в английском праве позволяет суду взыскать убытки в том случае, если достоверно доказан факт их причинения, но при этом взыскатель затрудняется подтвердить точный размер понесенных им потерь. В этой связи также обращает на себя внимание правило, закрепленное в Принципах УНИДРУА, согласно которому, если размер убытков не может быть установлен с разумной степенью достоверности, определение их размера осуществляется по усмотрению суда. Внедрение изложенного правила в отечественное гражданское законодательство применительно к определению размера убытков существенно упростило бы бремя

				<p>доказывания таких убытков, отдав соответствующий вопрос на усмотрение суда.</p> <p>Предлагаемое дополнение позволит упорядочить процедуру возмещения убытков. Известно, что на практике точный размер убытков доказать трудно, и суды часто отказывают на этом основании в их возмещении.</p> <p>В этой связи предлагается ввести в ст. 9 ГК РК правило, что если судом установлено наличие убытков, но не удастся определить их точный размер, суд не может отказать в иске, он должен сам установить их размер, исходя из обстоятельств дела и принципа разумности, справедливости и соразмерности ответственности допущенному нарушению обязательства.</p>
2.	Пункт 4-2 статьи 9	<p>Статья 9. Защита гражданских прав ...</p> <p>Отсутствует.</p>	<p>Статья 9. Защита гражданских прав ...</p> <p>4-2. Если лицо, нарушившее право другого лица, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения убытков в размере не меньшем, чем такие доходы.</p> <p>...</p>	<p>По английскому праву, истцу может присуждаться сумма, соответствующая незаконно полученной прибыли ответчика. В английском праве такой способ защиты допускается в ограниченных случаях, когда нарушение должника носило умышленный характер, было нацелено на извлечение дохода и у кредитора имеется обоснованный интерес в предотвращении извлечения должником данного дохода, а также в ряде иных случаев. В США такой способ защиты был прямо предусмотрен в</p>

				<p>ст. 39 Третьего свода права реституции и неосновательного обогащения 2011 г. (Restatement (Third) of Restitution and Unjust Enrichment) на случай умышленных нарушений договоров. В голландском праве взыскание доходов нарушителя договора допускается ст. 6:104 ГК Нидерландов как способ расчета убытков кредитора.</p> <p>Согласно части второй п. 2 ст. 15 Модельного Гражданского кодекса для государств – участников СНГ предусмотрено право кредитора на взыскание упущенной выгоды в размере не меньшем, чем необоснованные доходы нарушителя.</p> <p>На основе заимствования данных правил предлагается установить в ГК РК норму, согласно которой, если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого необоснованные доходы, то потерпевший вправе требовать возмещения убытков в размере не меньшем, чем такие доходы. Предлагаемый способ расчета убытков позволит усилить ответственность за нарушение договорных обязательств и смягчить бремя доказывания упущенной выгоды. Иными словами, если есть факт того, что лицо, нарушившее право другого лица, извлекло вследствие нарушения доход, то потерпевшему уже не нужно</p>
--	--	--	--	---

				<p>будет доказывать, что и он мог бы извлечь такой же доход в качестве своей упущенной выгоды. Это обстоятельство будет считаться доказанным. Включение данного правила в ст. 9 ГК РК позволит применять его как к нарушению договорных обязательств, так и к деликтам.</p> <p>При этом, такой порядок расчета убытков должен применяться лишь к умышленным правонарушениям.</p>
3.	Часть 1 пункта 1 статьи 163	<p>Статья 163. Представительство</p> <p>1. Сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, законодательстве, решении суда либо административном акте, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого.</p> <p>Полномочие может также явствовать из обстановки, в которой действует представитель (продавец в розничной торговле, кассир и т.п.).</p>	<p>Статья 163. Представительство</p> <p>1. Сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, договоре, законодательстве, решении суда либо административном акте, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого.</p> <p>Полномочие может также явствовать из обстановки, в которой действует представитель (продавец в розничной торговле, кассир и т.п.).</p> <p>...</p>	<p>Дополнение части 1 пункта 1 статьи 163 ГК словом «договор» обусловлено тем, что полномочие о представительстве интересов может следовать из содержания некоторых договоров (например, договор поручения)</p>

		...		
4.	Пункт 1 статьи 180	<p>Статья 180. Течение срока исковой давности</p> <p>1. Течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении права. Изъятия из этого правила устанавливаются настоящим Кодексом и иными законодательными актами.</p> <p>...</p>	<p>Статья 180. Течение срока исковой давности</p> <p>1. Течение срока исковой давности начинается со дня, когда лицо узнало или должно было узнать о нарушении права и о том, кто является надлежащим ответчиком по иску о защите этого права. Изъятия из этого правила устанавливаются настоящим Кодексом и иными законодательными актами.</p> <p>...</p>	<p>Для большинства правовых систем характерен принцип начала течения срока исковой давности с момента возникновения права на иск или, как иногда говорят, к «моменту годности обязательства ко взысканию».</p> <p>В целях обеспечения надлежащей защиты нарушенных прав предлагается внести соответствующее уточнение, которое устранил всякую неопределенность о начале течения срока исковой давности. Так, по общему правилу, этот момент связывается с получением соответствующей информации как о нарушении своего права, так и о личности нарушителя. В некоторых случаях истцу, уже знающему о факте нарушения и личности нарушителя, затруднительно или вовсе невозможно определить характер и сумму своих притязаний к ответчику. Это касается, прежде всего, исков о взыскании убытков и тех случаев, когда нарушение порождает отложенные по времени негативные последствия. Например, если нарушение должником (ответчиком) обязательства влечет вследствие этого нарушение обязательств кредитора (истца) перед своими контрагентами, размер убытков истца оказывается неизвестным до предъявления к нему претензий контрагентом.</p>

5.	Статья 268	<p>Статья 268. Понятие обязательства</p> <p>В силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. д., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Кредитор обязан принять от должника исполнение.</p> <p>К обязательствам применяются положения настоящего подраздела, если иное не предусмотрено Особенной частью настоящего Кодекса.</p>	<p>Статья 268. Понятие обязательства</p> <p>В силу обязательства одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т. д., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Кредитор обязан принять от должника исполнение, если иное не предусмотрено законодательством или договором.</p> <p>К обязательствам применяются положения настоящего подраздела, если иное не предусмотрено Особенной частью настоящего Кодекса.</p>	<p>Установленный текущей редакцией ст. 268 ГК РК императив относительно обязанности кредитора принять исполнение представляется излишним и не всегда соответствующим как положениям других законодательных предписаний (см., например, ст. 365), так и интересам сторон обязательства.</p> <p>Данная поправка обеспечит расширение гражданско-правового принципа диспозитивности и сокращение количества императивных норм применительно к общественным отношениям, в рамках которых не затрагивается публично-правовой интерес.</p>
6.	Пункт 3 статьи 292	<p>Статья 292. Способы обеспечения исполнения обязательства</p> <p>...</p> <p>3. Недействительность основного обязательства влечет недействительность обеспечивающего его обязательства.</p> <p>...</p>	<p>Статья 292. Способы обеспечения исполнения обязательства</p> <p>...</p> <p>3. Недействительность основного обязательства влечет недействительность обеспечивающего его обязательства, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом или договором.</p> <p>...</p>	<p>В связи с введением отдельной статьи, предусматривающей особенности безусловной банковской гарантии, действительной вне зависимости от недействительности обеспечиваемого обязательства.</p> <p>Императивная норма п. 3 ст. 292 ГК РК, предусматривающая недействительность аксессуарного обязательства в случае недействительности</p>

				основного обязательства, чрезмерно ограничивает свободу договорного усмотрения, не позволяя возложить в договоре залога, гарантии или поручительства на залогодателя (соответственно, гаранта или поручителя) ответственность по реституционным притязаниям кредитора в случае признания недействительным основного обязательства.
7.	Статья 297	<p>Статья 297. Уменьшение размера неустойки</p> <p>Если подлежащая уплате неустойка (штраф, пеня) чрезмерно велика по сравнению с убытками кредитора, суд по требованию должника вправе уменьшить неустойку (штраф, пеню), учитывая степень выполнения обязательства должником и заслуживающие внимания интересы должника и кредитора.</p>	<p>Статья 297. Уменьшение размера неустойки</p> <p>1. Если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд уменьшает неустойку (штраф, пеню), учитывая степень выполнения обязательства должником и заслуживающие внимания интересы должника и кредитора.</p> <p>Если обязательство нарушено лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, суд вправе уменьшить неустойку при условии заявления должника о таком уменьшении.</p> <p>2. Уменьшение неустойки, подлежащей уплате лицом, осуществляющим</p>	<p>В отношении договорной неустойки бизнесу крайне важно, чтобы суды не вмешивались в размер этих сумм и не снижали их. Оптимальное решение по этому вопросу сложилось в немецком праве. По общему правилу (ст. 343 Германского гражданского уложения), суд может снизить неустойку (только по заявлению должника), если она явно несоразмерна убыткам и иным негативным последствиям нарушения. Но согласно действующему Германскому торговому уложению, в отношениях между предпринимателями снижение неустойки не допускается (ст. 348). Наличие специального предписания в ГТУ на этот счет не означает, что любые договорные условия о неустойке в коммерческих контрактах будут автоматически признаваться в судах. Так, на практике в случае явной и "вопиющей"</p>

			<p>предпринимательскую деятельность, до разумного предела допускается в исключительных случаях, если должником будет доказано, что сумма неустойки чрезвычайно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, и взыскание неустойки в предусмотренном договором размере является следствием злоупотребления кредитором своим правом.</p> <p>Если нарушение договора носило умышленный характер, суд не вправе снижать сумму неустойки, предусмотренную договором.</p>	<p>несоразмерности неустойка может быть подвергнута пересмотру в суде путем применения положений о добросовестности сторон (ст. 242 ГГУ). Таким образом, если неустойку обещал заплатить коммерсант, то суд вправе снизить ее только в самых исключительных случаях при наличии признаков явного злоупотребления правом.</p> <p>С учетом изложенного, применительно к ст. 297 ГК РК необходимо пересмотреть вопрос о судебном полномочии на снижение размера договорной неустойки в коммерческих контрактах, ограничив эти случаи лишь явным злоупотреблением правом. Такое злоупотребление имеет место, например, если несоразмерная неустойка «навязана» в условиях неравных переговорных возможностей слабой стороне, а во всех иных случаях – только в ситуации, когда размер неустойки настолько аномально завышен, что имеются признаки притворной сделки. Также представляется важным предусмотреть, что если нарушение договора носило умышленный характер, суд не вправе снижать неустойку. В тех же случаях, когда чрезмерно высокая неустойка подлежит взысканию с субъекта, не являющегося предпринимателем, следует отменить</p>
--	--	--	---	---

				норму, предусматривающую право суда на снижение такой неустойки исключительно по ходатайству должника. В этой ситуации суд должен обладать соответствующей дискрецией вне зависимости от того, поступило соответствующее ходатайство от должника или нет.
8.	Пункт 1 статьи 332	<p>Статья 332. Ответственность гаранта и поручителя</p> <p>1. Если иное не установлено договором, гаранта и поручительство обеспечивают лишь действительное требование. Гарант и поручитель не освобождаются от ответственности, если они поручились за должника, о недееспособности которого им было заранее известно, в то время как кредитор об этом обстоятельстве не знал.</p> <p>...</p>	<p>Статья 332. Ответственность гаранта и поручителя</p> <p>1. Если иное не установлено настоящим Кодексом или договором, гаранта и поручительство обеспечивают лишь действительное требование. Гарант и поручитель не освобождаются от ответственности, если они поручились за должника, о недееспособности которого им было заранее известно, в то время как кредитор об этом обстоятельстве не знал.</p> <p>...</p>	<p>В связи с введением отдельной статьи, предусматривающей особенности банковской гарантии, действительной вне зависимости от недействительности обеспечиваемого обязательства.</p>
9.	Новая статья 336-1	Отсутствует.	<p>Статья 336-1. Особенности безусловной (независимой) гарантии</p> <p>1. Безусловная (независимая) гарантия имеет следующие особенности:</p> <p>1) предусмотренное безусловной гарантией обязательство гаранта перед кредитором не зависит в</p>	<p>Предлагаемое дополнение направлено на введение в ГК отдельной статьи о безусловной (безотзывной) банковской гарантии, наряду с предусмотренными в ГК общими положениями о гарантии. В ГК РК безусловная банковская гарантия не предусмотрена. Существует лишь бланкетная норма п. 4 ст. 331 ГК РК о праве банков второго уровня осуществлять выдачу банковских гарантий и</p>

			<p>отношениях между ними от того основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, даже если в гарантии содержится ссылка на это обязательство;</p> <p>2) безусловная гарантия не может быть отозвана гарантом, если в ней не предусмотрено иное;</p> <p>3) принадлежащее кредитору по безусловной гарантии право требования к гаранту не может быть передано другому лицу, если в гарантии не предусмотрено иное.</p> <p>2. Гарантом по безусловной (независимой) гарантии может выступать только банк.</p> <p>3. За выдачу безусловной банковской гарантии должник уплачивает гаранту вознаграждение, если указанные стороны не договорились об ином.</p>	<p>поручительств. Между тем, безусловная банковская гарантия широко распространена в международной практике (см.: Конвенция ООН о независимых гарантиях и резервных аккредитивах от 11 декабря 1995г (ст. 3), Унифицированные правила для гарантий по первому требованию 1992 г (ст. 2). Публикация МТП №458).</p> <p>Независимая гарантия в английском праве – это конструкция, выработанная и применяемая в международной торговле и финансировании. Понятие и правовой режим независимых гарантий (independent guarantees) или гарантий по требованию (demand guarantees) (ранее также именуемых банковскими гарантиями / bank guarantees) – современный инструмент международных финансов, представляющий собой основное и самостоятельное обязательство выпустившего его субъекта, для исполнения которого не требуется дефолта даже по обеспечиваемому обязательству, но просто требования о выплате достаточно, чтобы обязать гаранта осуществить платеж по такой гарантии. Такая гарантия является одной из наиболее востребованных финансовых услуг в области обеспечения исполнения обязательств и успешно используется в разных сферах договорных отношений и,</p>
--	--	--	--	---

				прежде всего, в сфере государственных закупок. В отсутствие правовых регуляций судами допускаются ошибки при разрешении споров, связанных с применением такой банковской гарантии.
10.	Новый параграф 8 главы 18	Отсутствует.	Параграф 8. Обеспечительная плата	Обеспечительный платеж (плата, депозит) - <i>security deposit</i> в зарубежном праве получил широкое распространение как одна из эффективных мер обеспечения исполнения обязательств. Наиболее часто этот инструмент используется при аренде недвижимости, хотя обеспечительный платеж может быть также применен в договорах купли-продажи и в прочих договорных отношениях, когда эта мера является наиболее предпочтительной с точки зрения сторон договора. По общему правилу, в США обеспечительный платеж рассматривается как деньги, удерживаемые в доверительном управлении, либо в качестве первоначальной частичной оплаты в процессе покупки (часто используется для предотвращения продажи товара другому лицу в течение согласованного периода времени, когда покупатель проверяет пригодность товара или готовится к оплате), или как обеспечение обязательств арендатора в ходе исполнения договора аренды, в том числе и в целях возмещения убытков арендодателя, оговоренных в договоре аренды.
11.	Новая статья 338-5	Отсутствует.	Статья 338-5. Обеспечительная плата 1. Денежное обязательство, в том числе обязанность возместить убытки или уплатить неустойку в случае нарушения договора, по соглашению сторон могут быть обеспечены внесением одной из сторон в пользу другой стороны определенной денежной суммы (обеспечительная плата). Обеспечительной платой может быть обеспечено обязательство, которое возникнет в будущем. При наступлении обстоятельств, предусмотренных договором, сумма обеспечительной платы засчитывается в счет исполнения соответствующего обязательства. 2. В случае ненаступления в предусмотренный договором срок обстоятельств, указанных в части	этого инструмента используется при аренде недвижимости, хотя обеспечительный платеж может быть также применен в договорах купли-продажи и в прочих договорных отношениях, когда эта мера является наиболее предпочтительной с точки зрения сторон договора. По общему правилу, в США обеспечительный платеж рассматривается как деньги, удерживаемые в доверительном управлении, либо в качестве первоначальной частичной оплаты в процессе покупки (часто используется для предотвращения продажи товара другому лицу в течение согласованного периода времени, когда покупатель проверяет пригодность товара или готовится к оплате), или как обеспечение обязательств арендатора в ходе исполнения договора аренды, в том числе и в целях возмещения убытков арендодателя, оговоренных в договоре аренды.

			<p>второй пункта 1 настоящей статьи, или прекращения обеспеченного обязательства обеспечительная плата подлежит возврату, если иное не предусмотрено соглашением сторон.</p> <p>3. Договором может быть предусмотрена обязанность соответствующей стороны дополнительно внести или частично вернуть обеспечительную плату при наступлении определенных обстоятельств.</p> <p>4. Договором может быть предусмотрено вознаграждение за пользование суммой обеспечительной платы.</p> <p>5. К отношениям по предоставлению обеспечительной платы нормы настоящего Кодекса о задатке не применимы.</p>	<p>В Великобритании обеспечительный платеж нашел применение почти исключительно в области аренды (в т.ч. недвижимости), и к нему подлежат применению следующие правила:</p> <ul style="list-style-type: none"> - обеспечительные платежи должны соответствовать одной из так называемых «арендных депозитных схем» (<i>tenant deposit scheme</i>). Под такой схемой понимается система обеспечения безопасности отношений по совершению, использованию и возврату обеспечительного платежа между арендодателем и арендатором. Она состоит из ряда государственных регуляций, соответствующих им уполномоченных организаций, занимающихся обеспечением такой безопасности и внутренних правил таких организаций. По сути это некий государственно-частный институт страхования обеспечительных платежей при аренде, защищающий интересы обеих сторон договора аренды недвижимости. Споры по обеспечительным платежам рассматриваются бесплатно. Схемы могут быть кастодиальными, когда обеспечительный платеж находится у уполномоченной организации и страховыми, когда обеспечительный платеж находится у арендодателя и тот его страхует в уполномоченной организации;
12.	Новая статья 338-6	Отсутствует.	<p>Статья 338-6. Форма соглашения об обеспечительной плате</p> <p>Соглашение об обеспечительной плате независимо от ее размера должно быть заключено в письменной форме. Это правило применяется и в том случае, когда сделка, устанавливающая основное обязательство, подлежит</p>	

			<p>нотариальному удостоверению. Несоблюдение письменной формы влечет ничтожность соглашения об обеспечительной плате.</p>	<ul style="list-style-type: none"> - обеспечительные платежи должны быть зарегистрированы в одной из таких уполномоченных организаций (в течение 30 дней после заключения соответствующего соглашения) и соответствовать ее требованиям и требованиям закона; - регистрации подлежат обеспечительные платежи суммой более 100 000 £; - регистрация означает одновременное страхование обеспечительного платежа арендодателем; - соглашение об обеспечительном платеже совершается по определенной форме; - арендодатель обязан уведомить арендатора о том, в какой из уполномоченных организаций был зарегистрирован обеспечительный платеж и каковы условия его защиты и страхования; - обеспечительный платеж должен быть возвращен в течение 10 дней с даты достижения между арендодателем и арендатором соглашения о части обеспечительного платежа, подлежащей возврату; - допускается передача вещей в обеспечительный платеж. <p>Федеральным законом от 8 марта 2015 г. № 42-ФЗ в ГК РФ введены статьи 381.1 и</p>
13.	Новая статья 338-7	Отсутствует.	<p>Статья 338-7. Применение правил об обеспечительной плате</p> <p>Правила об обеспечительной плате (статья 338-5 настоящего Кодекса) применяются также в случаях, если в счет обеспечения вносятся подлежащие передаче по обеспечиваемому обязательству акции, облигации, иные ценные бумаги или вещи, определенные родовыми признаками. Если в счет обеспечения исполнения обязательств вносятся ценные бумаги, особенности обеспечительного платежа могут быть установлены законодательством о рынке ценных бумаг.</p>	

				<p>381.2, посвященные регулированию обеспечительного платежа. По смыслу п. 1 ст. 381.1 ГК РФ, обеспечительный платеж — это внесение одной из сторон в пользу другой стороны определенной денежной суммы, за счет которой обеспечивается исполнение денежного обязательства, в том числе обязанность возместить убытки или уплатить неустойку в случае нарушения договора. Норма прямо указывает на возможность обеспечить обязательство, которое возникнет в будущем. В счет обеспечения могут вноситься не только денежные средства, но и акции, облигации, иные ценные бумаги или вещи, определенные родовыми признаками.</p> <p>Особенность обеспечительного платежа состоит в том, что кредитор получает определенную сумму до нарушения основного обязательства. Другие обеспечительные меры требуют совершение ряда действий для получения денег, например, с гаранта или поручителя. При залоге необходимо организовать процедуру обращения взыскания на предмет залога. Более близок к обеспечительному платежу задаток, но он изначально идет в счет оплаты по договору. Обеспечительный платеж идет в счет исполнения основного обязательства, только если это прямо предусмотрено</p>
--	--	--	--	--

			<p>договором. Это – своего рода страховка, сумма, гарантированная для получения кредитором в случае неисполнения должником своего обязательства. Но обеспечительный платеж только покрывает фактические имущественные потери кредитора, в частности, убытки. Сверх этого получить что-то за счет платежа не получится. У него функция другая – компенсировать потери, а не наказывать за неисполнение обязательства.</p> <p>Самые востребованные варианты использования обеспечительного платежа: предварительный договор; договор аренды; договор поставки.</p> <p>В казахстанской договорной практике инструмент обеспечительного платежа применяется давно – с того момента как начались свободные договорные отношения, и, что естественно, наибольшее распространение он получил в арендных отношениях по недвижимости. Условия договоров, предусматривающие обеспечительный платеж, нередко обозначают также как гарантийный платеж (депозит), страховой депозит или обеспечительный депозит. Вместе с тем, отсутствует законодательное обеспечение таких вопросов как форма соглашения об обеспечительном платеже, возврат обеспечительного платежа (срок, условия, подтверждение расходования средств</p>
--	--	--	---

				<p>обеспечительного платежа), права сторон договора на использование обеспечительного платежа, соответствующие ограничения, начисление процентов на сумму обеспечительного платежа, допустимость внесения обеспечительного платежа третьей стороной, внесение вещей или нематериальных объектов в качестве обеспечительного платежа и др.</p> <p>В этой связи предлагается дополнить главу 18 ГК РК нормами, предусматривающими регулирование обеспечительной платы в качестве отдельной разновидности обеспечения исполнения обязательств. Использование формулировки «обеспечительная плата» позволит избежать проблем с соотношением данной категории с дефиницией платеж, которая используется в Законе РК «О платежах и платежных системах».</p>
14.	Новая статья 348-1	Отсутствует.	<p>Статья 348-1. Уступка договора</p> <p>В случае одновременной передачи стороной всех прав и обязанностей по договору другому лицу (уступка договора) к сделке по уступке соответственно применяются правила об уступке требования и о переводе долга.</p>	<p>На практике распространены отношения, связанные с уступкой прав и обязанностей по гражданско-правовому договору – третьему лицу. При такой ситуации одновременно происходит, как замена должника, так и замена кредитора, и соответственно, подлежат применению правила об уступке права требования и о переводе долга.</p>

15.	Пункт 1 статьи 350	<p>Статья 350. Возмещение убытков, вызванных нарушением обязательства</p> <p>1. Должник, нарушивший обязательство, обязан возместить кредитору вызванные нарушением убытки (пункт 4 статьи 9 настоящего Кодекса). Возмещение убытков в обязательствах, обеспеченных неустойкой, определяется правилами, предусмотренными статьей 351 настоящего Кодекса.</p> <p>...</p>	<p>Статья 350. Возмещение убытков, вызванных нарушением обязательства</p> <p>1. Должник, нарушивший обязательство, обязан возместить кредитору вызванные нарушением убытки в полном размере (пункт 4 статьи 9 настоящего Кодекса), если иное не предусмотрено настоящим Кодексом.</p> <p>Возмещение убытков в полном размере означает, что в результате их возмещения кредитор, право которого нарушено, должен быть поставлен в положение, в котором он находился бы, если бы его право не было нарушено.</p> <p>Возмещение убытков в обязательствах, обеспеченных неустойкой, определяется правилами, предусмотренными статьей 351 настоящего Кодекса.</p> <p>...</p>	<p>При возмещении убытков в доктрине англо-американского права, прежде всего, выделяют так называемый "Положительный договорный интерес" (expectancy interest), который заключается в том, что потерпевшая сторона должна быть поставлена возмещением убытков в такое же положение, в каком она находилась бы, если бы договор был исполнен.</p> <p>Схожее по своему содержанию правило закреплено в DCFR: «Общий объем возмещения убытков, причиненных неисполнением обязанности, составляет сумму, которая достаточна для того, чтобы кредитор оказался насколько возможно в том положении, в котором он находился бы, если бы обязательство было исполнено надлежащим образом. Такое возмещение покрывает ущерб, который понес кредитор, а также выгоду, которой кредитор лишился» (III.-3:702: Общий объем возмещения убытков).</p> <p>Полагаем необходимым ввести соответствующую норму в п. 4 ст. 9 ГК РК в целях усиления компенсационного принципа гражданско-правовой ответственности.</p>
16.	Пункт 2 статьи	Статья 350. Возмещение убытков,	Статья 350. Возмещение убытков, вызванных нарушением	В связи с введением в Кодекс ст. 351-1 «Заранее оцененные (договорные) убытки»

	350	<p>вызванных нарушением обязательства</p> <p>...</p> <p>2. Принятое до нарушения обязательства соглашение сторон об освобождении должника от возмещения убытков, вызванных нарушением, ничтожно, однако стороны по взаимному согласию могут предусмотреть взыскание только реального ущерба в имуществе.</p> <p>...</p>	<p>обязательства</p> <p>...</p> <p>2. Принятое до нарушения обязательства соглашение сторон об освобождении должника от возмещения убытков, вызванных нарушением, ничтожно, однако стороны по взаимному согласию могут предусмотреть взыскание только реального ущерба в имуществе. В договоре, заключаемом в процессе осуществления каждой из его сторон предпринимательской деятельности, может быть предусмотрено взыскание с нарушившего обязательство должника только суммы заранее оцененных (договорных) убытков в порядке, установленном ст. 351-1 настоящего Кодекса.</p> <p>...</p>	<p>необходимо обеспечить соответствие данной новеллы общим правилам ГК РК о возмещении убытков. Так, взыскание заранее оцененных убытков по предпринимательскому договору будет представлять собой исключение из общего запрета п. 2 ст. 350 ГК РК на освобождение должника от возмещения убытков и ограничение ответственности должника.</p>
17.	Пункт 4 статьи 350	<p>Статья 350. Возмещение убытков, вызванных нарушением обязательства</p> <p>...</p> <p>4. При определении размера упущенной выгоды учитываются меры, предпринятые кредитором, для ее получения и сделанные с этой целью приготовления.</p> <p>...</p>	<p>Статья 350. Возмещение убытков, вызванных нарушением обязательства</p> <p>...</p> <p>4. При определении размера упущенной выгоды учитываются меры, предпринятые кредитором, для ее получения, сделанные с этой целью приготовления и доказательства возможности извлечения упущенной выгоды.</p>	<p>Поскольку упущенная выгода представляет собой неполученный доход, при разрешении споров, связанных с ее возмещением, суды должны принимать во внимание, что ее расчет, представленный истцом, как правило, является приблизительным и носит вероятностный характер. Однако данное обстоятельство само по себе не может служить основанием для отказа в иске. В</p>

			<p>При расчете упущенной выгоды размер неполученного дохода определяется, исходя из первого цикла потерь, вызванных нарушением договора, без учета любых последующих потерь, которые не являются прямым следствием нарушения договора.</p> <p>...</p>	<p>обоснование размера упущенной выгоды кредитор вправе представлять не только доказательства принятия мер и приготовлений для ее получения, но и любые другие доказательства возможности извлечения упущенной выгоды.</p> <p>На практике, особенно в международных арбитражных разбирательствах ко взысканию предъявляется упущенная выгода, которую кредитор якобы понес вследствие нарушения должником обязательства, основанная на потенциальных будущих доходах кредитора, которые он бы получил в результате будущих вложений причитающихся ему с должника сумм первого цикла неполученных доходов. К примеру, в одном арбитражном разбирательстве истец доказывал, что, продав металл, который должен был поставить ответчик, он на эти деньги вновь покупал бы металлы в России и Казахстане и продавал бы их покупателям в Испании, Швейцарии и других странах. По этому вопросу он (истец) уже вел переговоры с будущими поставщиками и будущими покупателями товаров, рассчитав возможные сделки купли-перепродажи на несколько лет вперед.</p> <p>Вообще попытки рассмотреть размеры упущенной выгоды в перспективе ее последующего циклического получения на</p>
--	--	--	--	---

				<p>много лет вперед нередки в судебной практике.</p> <p>Поэтому в части уточнения категории упущенной выгоды следует ориентироваться на позицию, предложенную профессором Ю.Г. Басиным, что при расчете упущенной выгоды размер неполученного дохода следует определять, исходя из первого цикла потерь, вызванных нарушением договора. Это правило будет уточнять и детализировать норму п. 4 ст. 350 ГК, устанавливающую правило, что при определении размера упущенной выгоды должны учитываться приготовления, предпринятые кредитором для ее получения, а также правило п. 1 ст. 364 ГК РК, что кредитор не вправе требовать возмещения упущенной выгоды, если не принял всех мер по уменьшению убытков.</p>
18.	Новая статья 350-1	Отсутствует.	<p>Статья 350-1. Возмещение убытков при досрочном прекращении договора</p> <p>1. В случае, если неисполнение или ненадлежащее исполнение должником договора повлекло его досрочное прекращение, и кредитор заключил взамен его аналогичного договора, кредитор вправе потребовать от должника возмещения убытков в виде</p>	<p>Предлагаемое правило, нашедшее свое закрепление в английском праве, обычно именуется «абстрактными убытками» и заключается в том, что мера убытков презюмируется равной разнице между договорной ценой и рыночной ценой на момент нарушения договора. Адаптируя указанный английский подход к казахстанскому законодательству, идея будет состоять в распространении способов исчисления убытков,</p>

			<p>разницы между ценой, установленной в прекращенном договоре, и ценой на сопоставимые товары, работы или услуги по условиям договора, заключенного взамен прекращенного договора.</p> <p>2. Если кредитор не заключил аналогичный договор взамен прекращенного договора (пункт 1 настоящей статьи), кредитор вправе потребовать от должника возмещения убытков в виде разницы между ценой, установленной в прекращенном договоре, и текущей ценой.</p> <p>Текущей ценой признается цена, взимаемая в момент прекращения договора за сопоставимые товары, работы или услуги в месте, где должен был быть исполнен договор, и при сравнимых обстоятельствах, а при отсутствии текущей цены в указанном месте - цена, которая применялась в другом месте и может служить разумной заменой с учетом транспортных и иных дополнительных расходов.</p> <p>3. Удовлетворение требований, предусмотренных пунктами 1 и 2 настоящей статьи, не освобождает сторону, не исполнившую или ненадлежащим образом</p>	<p>применяемых при расторжении договора поставки (ст. 477 ГК РК), на все другие договоры.</p> <p>Действительно, предусмотренные ст. 477 ГК РК правила о возмещении разницы между ценой, установленной в расторгнутом договоре, и ценой по совершенной взамен сделке (или текущей ценой) представляют собой весьма удобный механизм расчета убытков за нарушение договоров и могли бы носить универсальный характер.</p> <p>Аналогичное общее правило предусмотрено и в DCFR: «Если кредитор прекратил договорные отношения полностью или в части в соответствии с Разделом 5 и в разумный срок и разумным образом заключил заменяющую сделку, он вправе в той мере, в какой он имеет право на возмещение убытков, взыскать разницу между ценой того, что должно было быть предоставлено в рамках прекращенных отношений, и ценой того, что должно быть предоставлено по заменяющей сделке, а также иные дополнительные убытки» (III.-3:706: Заменяющая сделка). Однако и в том случае, когда заменяющая сделка не совершена, кредитор сохраняет право на возмещение убытков по правилу «текущей цены»: «Если кредитор прекратил договорные отношения полностью или в части в соответствии с Разделом 5 и в разумный срок и разумным образом не</p>
--	--	--	---	--

			<p>исполнившую обязательство, от возмещения иных убытков, причиненных другой стороне.</p>	<p>заключил заменяющую сделку и при этом существует текущая цена исполнения обязательства, он вправе в той мере, в какой он имеет право на возмещение убытков, взыскать разницу между ценой договора и текущей ценой, существующей в момент прекращения договора, а также дополнительные убытки».</p>
19.	Новая статья 351-1	Отсутствует.	<p>Статья 351-1. Заранее оцененные (договорные) убытки</p> <p>1. Стороны обязательства, действуя при осуществлении ими предпринимательской деятельности, могут своим соглашением предусмотреть, что должник, нарушивший обязательство, обязан уплатить кредитору за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства определенную сумму (заранее оцененные убытки).</p> <p>Кредитор вправе требовать уплаты суммы заранее оцененных убытков независимо от фактического размера причиненных ему убытков вследствие неисполнения или ненадлежащего исполнения должником обязательства.</p> <p>2. Уменьшение суммы заранее оцененных убытков до разумного предела допускается в исключительных случаях, если</p>	<p>По английскому праву допускается взыскание заранее оцененных убытков (liquidated damages) в соответствии с положением договора, если соответствующее условие предусмотрено. Сумма заранее оцененных убытков должна быть добросовестной попыткой оценки возможных фактических убытков. Если суд сочтет, что сумма заранее оцененных убытков слишком велика, то положение договора может быть признано недействительным. Тогда суд взыщет лишь обычные компенсационные убытки. Схожим образом в DCFR предусмотрено, что «Если условиями обязательства предусмотрено, что должник, нарушивший обязанность, обязан уплатить кредитору за такое неисполнение определенную сумму, кредитор вправе требовать уплаты такой суммы независимо от фактического ущерба. Однако даже если предусмотрено иное, сумма, установленная таким образом договором или иным юридическим актом,</p>

			<p>должником будет доказано, что сумма заранее оцененных убытков чрезвычайно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, и взыскание заранее оцененных убытков в предусмотренном договором размере является следствием злоупотребления кредитором своим правом.</p> <p>Если нарушение договора носило умышленный характер, суд не вправе снижать сумму заранее оцененных убытков.</p>	<p>может быть уменьшена до разумного предела в тех случаях, когда она в значительной степени не соответствует ущербу, причиненному в результате неисполнения, и иным обстоятельствам» (Ш.-3:712: Согласованный платеж за неисполнение).</p> <p>На первый взгляд, может сложиться впечатление, что изложенные выше правила тождественны предусмотренным ГК РК положениям о неустойке в форме штрафа (заранее определенной твердой денежной сумме), однако, сумма заранее оцененных убытков взыскивается взамен действительных убытков, даже если она меньше (или больше) суммы убытков, поскольку именно об этом договорились стороны. Соответственно, если проводить параллели с неустойкой, то речь могла бы вестись только об исключительной неустойке, которая, согласно новелле Закона РК от 27 февраля 2017 года и устоявшемуся в научной литературе подходу, может устанавливаться только в законодательных актах, но не в договоре.</p>
20.	пункт 2 статьи 359	<p>Статья 359. Основания ответственности за нарушение обязательства</p> <p>...</p> <p>2. Лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при</p>	<p>Статья 359. Основания ответственности за нарушение обязательства</p> <p>...</p> <p>2. Должник, не исполнивший или ненадлежащим образом исполнивший обязательство при</p>	<p>Современное понимание субъективных оснований ответственности предложено в Принципах УНИДРУА. Так, в ст. 7.1.7, которая называется «Непреодолимая сила (форс-мажор)», говорится, что «сторона освобождается от ответственности за неисполнение, если она докажет, что</p>

		<p>осуществлении предпринимательской деятельности, несет имущественную ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств (стихийные явления, военные действия, чрезвычайное положение и т.п.). К таким обстоятельствам не относится, в частности, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, работ или услуг.</p> <p>Законодательством или договором могут быть предусмотрены иные основания ответственности или освобождения от нее.</p> <p>...</p>	<p>осуществлении предпринимательской деятельности, несет имущественную ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть обстоятельств, находящихся вне сферы контроля должника при условии, что от должника нельзя было разумно ожидать, что он избежит или преодолеет такие обстоятельства или их последствия (стихийные явления, военные действия, террористические акты, аварии, эпидемии, блокады, изменения в законодательстве, издание актов государственными органами, и т.п.). К таким обстоятельствам не относится, в частности, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, работ или услуг.</p> <p>Законодательством или договором могут быть предусмотрены иные основания ответственности или освобождения от нее.</p> <p>...</p>	<p>неисполнение было вызвано препятствием вне ее контроля и что от нее нельзя было разумно ожидать принятия этого препятствия в расчет при заключении договора либо избежания или преодоления этого препятствия».</p> <p>Аналогичные правила предусмотрены в ст. III.-3:104 DCFR, предусматривающей освобождение от ответственности в силу препятствия.</p> <p>По мнению проф. М.К. Сулейменова, необходимо разработать понятие непреодолимой силы и законодательно расширить его, с тем, чтобы ответственность без вины не выглядела такой беспредельной, как сейчас.</p> <p>Проф. А.Г.Диденко предлагает в расшифровку понятия «непреодолимой силы» добавить некоторые виды, в частности, «изменения в законодательстве» и «террористические акты».</p>
21.	Новая статья 366-1	Отсутствует.	Статья 366-1. Возмещение потерь, возникших в случае наступления определенных в договоре	В английском праве одной из оговорок о снятии ответственности является «indemnity clause» (оговорка от убытков,

			<p>обстоятельств</p> <p>1. Стороны договора, действуя при осуществлении ими предпринимательской деятельности, могут предусмотреть обязанность одной стороны возместить имущественные потери другой стороны, возникшие в случае наступления определенных в договоре обстоятельств, не связанных с нарушением договора. Такие потери могут возникнуть вследствие предъявления третьим лицом требований:</p> <p>1) об исполнении обязательств или иных действий соответствующей стороной договора;</p> <p>2) об исполнении обязательств или иных действий юридическим лицом, контролируемым соответствующей стороной договора.</p> <p>2. Соглашением сторон может быть определен предельный размер возмещения таких потерь.</p> <p>3. Суд не может уменьшить размер возмещения потерь, предусмотренных договором, заключенным на основании настоящей статьи, за исключением случаев, если доказано, что сторона, понесшая соответствующие потери,</p>	<p>потерь).</p> <p>В деловых отношениях часто возникает ситуация, где одна сторона договора соглашается предохранить другую сторону договора от убытков или ответственности, которые эта вторая сторона может понести перед третьим лицом. В договорном праве западных стран в такой ситуации применяется понятие «indemnity». Договор индемнити Гражданским кодексом РК прямо не предусмотрен.</p> <p>Индемнити представляет собой соглашение (это может быть отдельный договор или отдельное условие договора), согласно которому одна сторона соглашается защищать другую сторону от убытков, причиненных третьим лицам или от ответственности перед третьими лицами.</p> <p>Стороны договора могут предусмотреть индемнити, которое наступает при любых конкретных обстоятельствах. Однако можно разграничить два основных вида индемнити: индемнити от убытков и индемнити от ответственности. Чаще всего условие договора сформулировано достаточно широко и позволяет применять индемнити и в том, и в другом случае. Индемнити от убытков - это обещание одной стороны возместить другой стороне сумму, которую эта вторая сторона заплатит третьему лицу. Индемнити от</p>
--	--	--	--	---

			<p>виновно содействовала увеличению их размера потерь.</p> <p>4. В случае, если потери возникли в связи с неправомерными действиями третьего лица, к стороне, возместившей такие потери, переходит требование кредитора к этому третьему лицу о возмещении убытков.</p>	<p>ответственности - это обещание одной стороны выполнить за другую сторону обязанности в случае, если вторая сторона понесет ответственность перед третьим лицом.</p> <p>Включенная в договор оговорка от убытков, потерь позволяет минимизировать размер расходов, которые могут возникнуть для стороны договора, если к ней предъявят требования третьего лица по вопросам, за которые ответственность понес бы его контрагент, давший соответствующие гарантии в форме warranties.</p> <p>Соглашение об индемнити Гражданским кодексом РК хотя прямо и не предусмотрено, но и не запрещено. И этот механизм нередко используется казахстанскими бизнесменами в договорах с иностранным контрагентом. Учитывая, что в договорной практике Казахстана индемнити довольно распространено, полагаем целесообразным внедрение соответствующего правового регулирования в ГК РК.</p>
22.	Пункт 5 статьи 390	<p>Статья 390. Предварительный договор</p> <p>...</p> <p>5. В случаях, когда сторона, заключившая предварительный договор, уклоняется от заключения, предусмотренного</p>	<p>Статья 390. Предварительный договор</p> <p>...</p> <p>5. В случаях, когда сторона, заключившая предварительный договор, уклоняется от заключения, предусмотренного им договора, она</p>	<p>Практика применения данной нормы выявляет определенные сложности в ее толковании, а именно в решении вопроса о том, какой интерес кредитора защищает данное правило: негативный (reliance damages), в результате удовлетворения которого кредитор должен</p>

		<p>им договора, она обязана возместить другой стороне вызванные этим убытки, если иное не предусмотрено законодательством или договором.</p> <p>...</p>	<p>обязана возместить другой стороне вызванные этим убытки, если иное не предусмотрено законодательством или договором.</p> <p>Убытками, подлежащими возмещению стороной, уклонившейся от заключения основного договора, признаются расходы, понесенные другой стороной в связи с приготовлениями к заключению основного договора.</p> <p>...</p>	<p>быть поставлен в такое положение, какое было до заключения предварительного договора, или позитивный (expectation damages), удовлетворяя который должник уплачивает в качестве убытков такую сумму, которая должна поставить кредитора в то положение, в котором он находился бы, если бы предусмотренный предварительным договором основной договор был заключен и надлежащим образом исполнен. В рамках такого расчета убытков кредитор может, в частности, взыскать с должника упущенную выгоду, которую кредитор намеревался извлечь в результате исполнения основного договора.</p> <p>В этой связи представляется необходимым внести поправки уточняющего характера в содержание п. 5 ст. 390 ГК РК, согласно которым возмещаемые убытки за нарушение предварительного договора должны покрывать лишь расходы, понесенные другой стороной в связи с заключением предварительного договора.</p>
23.	Новая статья 390-1	Отсутствует.	<p>Статья 390-1. Договор с намеренно открытыми условиями</p> <p>1. Договором с намеренно открытыми условиями признается договор, определяющий предмет и другие условия, признанные</p>	<p>Договор с умышленно открытыми условиями – это договор, который содержит определенный набор согласованных условий, но закрепляет, что стороны в будущем намереваются его конкретизировать путем заключения</p>

			<p>существенными законодательством для договоров данного вида, но при этом предусматривающий намерения сторон достичь соглашения по иным условиям в порядке, установленном договором (намеренно открытые условия).</p> <p>Договор с намеренно открытыми условиями может предусматривать, что намеренно открытые условия должны быть определены только одной стороной такого договора или третьим лицом.</p> <p>2. Договор с намеренно открытыми условиями не создает обязательств сторон по согласованию намеренно открытых условий.</p> <p>Поскольку иное не предусмотрено договором с намеренно открытыми условиями, ни одна из сторон не вправе ссылаться на незаключенность этого договора, если предусмотренные им намеренно открытые условия не будут определены в будущем. Если такие условия не предусмотрены диспозитивными нормами законодательства, они определяются обычаями делового оборота, применимыми к отношениям сторон.</p>	<p>дополнительных соглашений. Договор с открытыми условиями предусмотрен рядом зарубежных актов. Так, в ст. 8 английского Закона о продаже товаров 1979 г. указывается, что в договоре купли-продажи условие о цене может быть оставлено для определения согласованным в договоре способом или может быть определено в ходе взаимоотношений сторон. Согласно §2–305 Единообразного торгового кодекса США, стороны могут заключить договор купли-продажи с открытым условием о цене, которое оставлено для согласования сторонами в будущем или должно быть установлено третьим лицом. В ст. 2.14 Принципов УНИДРУА предусмотрена конструкция договора с умышленно открытыми условиями. Так, указывается, что если стороны намерены заключить договор, обстоятельство, что они умышленно оставили какое-то условие для согласования в ходе будущих переговоров или подлежащим определению третьим лицом, не является препятствием для возникновения договора.</p> <p>Таким образом, на основании договора с открытыми условиями иного договора (иных договоров) не заключается, этот договор предусматривает лишь уточнение ряда его условий в будущем. В этом состоит отличие договора с открытыми</p>
--	--	--	---	--

			<p>3. Если намеренно открытое условие договора должно быть определено по усмотрению одной стороны, и условие, определенное этой стороной, является явно обременительным для другой стороны, такое условие по иску заинтересованной стороны может быть изменено судом на разумное и справедливое, несмотря на положения договора об обратном.</p>	<p>условиями от предварительного договора, предусмотренного ст. 390 ГК РК. Включение в договор с открытыми условиями положения о том, что стороны обязуются договариваться по содержанию открытых условий – невозможно. Стороны могут договориться о том, что они обязуются заключить в будущем некий договор на заранее определенных условиях (и тогда это будет предварительный договор), они могут дать одной из сторон "секундарное" право определить отсутствующие в договоре условия или дать стороне право потребовать от другой стороны акцепта своей оферты по части открытых условий, но они не могут обязаться в будущем согласовывать нечто и находить консенсус.</p> <p>В целях правовой определенности судьбы таких соглашений необходимо законодательно установить презумпцию, что если в договоре согласован предмет и другие условия, признанные существенными законодательством для договоров данного вида, то обстоятельство, что стороны умышленно оставили какое-то условие для согласования в ходе будущих переговоров или подлежащим определению третьим лицом, не является препятствием для возникновения договора. Разумеется, такая презумпция может быть опровергнута</p>
--	--	--	---	--

				<p>посредством соглашения сторон об ином, когда в договор будет включено условие, предусматривающее, например, что договор вступит в силу только после согласования всех открытых условий.</p> <p>Также в норме о договоре с умышленно открытыми условиями целесообразно предусмотреть, что такой договор не порождает обязательств сторон по согласованию открытых условий, однако, стороны могут использовать конструкцию предварительного договора, дабы связать себя подобными обязательствами.</p>
24.	Новая статья 390-2	Отсутствует.	<p>Статья 390-2. Договор с исполнением по требованию (абонентский договор)</p> <p>1. Договором с исполнением по требованию (абонентским договором) признается договор, предусматривающий внесение одной из сторон (абонентом) определенных, в том числе периодических, платежей или иного предоставления за право требовать от другой стороны (исполнителя) предоставления предусмотренного договором исполнения в затребованных количестве или объеме либо на иных условиях, определяемых абонентом.</p> <p>2. Абонент обязан вносить</p>	<p>В ГК РК не предусмотрен абонентский договор, вследствие чего суды не понимают специфику такой договорной конструкции и отказывают во взыскании абонентской платы из-за отсутствия акта о фактическом оказании услуг.</p> <p>При этом абонентские договоры на практике встречаются повсеместно (шведские столы, техобслуживание оборудования и транспорта на случай поломок, техподдержка сайтов, аутсорсинг юридической поддержки, абонементы в бассейн и на фитнес, услуги круглосуточной помощи на дорогах, тарифы сотовой связи или иных телеком услуг и т.п.).</p> <p>В таких договорах одна сторона обязуется оказывать услуги, выполнять работы или</p>

			<p>платежи или предоставлять иное исполнение по абонентскому договору независимо от того, было ли затребовано им соответствующее исполнение от исполнителя, если иное не предусмотрено законом или договором.</p>	<p>передавать товары в том объеме, который понадобится другой стороне в течение срока действия договора (в пределах тех или иных лимитов или безлимитно), а за это другая сторона вносит фиксированную плату. Естественно, ее возврат в случае невострбования исполнения невозможен. Договорная конструкция абонентского договора предусматривает внесение платы не за услугу, товар или работы как таковые, а за право их затребовать в необходимом объеме по усмотрению управомоченной стороны. Таким образом, в общей части ГК РК необходимо предусмотреть отдельную статью, посвященную абонентским договорам.</p>
25.	Новая статья 390-4	Отсутствует.	<p>Статья 390-4. Опционный договор</p> <p>1. По опционному договору одна сторона на условиях, предусмотренных этим договором, вправе потребовать от другой стороны совершения предусмотренных опционным договором действий по передаче или принятию имущества (выполнению работ, оказанию услуг).</p> <p>2. За право заявить требование по опционному договору сторона уплачивает предусмотренную таким</p>	<p>Сторонами опционной сделки являются покупатель опциона, который получает право либо купить (опцион колл), либо продать (опцион пут) по фиксированной цене определенный актив, и продавец опциона, который принимает на себя обязательство либо продать, либо купить основной актив соответственно. Также в качестве опционной стратегии выделяют двойной опцион (стреддл), который заключается в одновременной покупке опционов пут и колл на покупку и продажу сумм, выраженных в одной и той же денежной единице.</p>

			<p>договором денежную сумму, за исключением случаев, если опционным договором предусмотрена его безвозмездность либо если заключение такого договора обусловлено иным обязательством или иным охраняемым законом интересом, которые вытекают из отношений сторон.</p> <p>3. При прекращении опционного договора платеж, предусмотренный пунктом 2 настоящей статьи, возврату не подлежит, если иное не предусмотрено опционным договором.</p> <p>4. Особенности отдельных видов опционных договоров могут быть установлены законодательными актами Республики Казахстан.</p>	<p>Опцион позволяет его приобретателю ограничить финансовый риск определенной суммой - опционной премией.</p> <p>В Англии и США опционный договор является универсальной правовой конструкцией, применимой к различным видам договоров. В нормативно-правовых актах, судебной практике и в литературе можно встретить использование конструкции опционного договора применительно к договору купли-продажи, договору аренды, купле-продаже ценных бумаг на финансовых рынках и во многих других случаях.</p> <p>По казахстанскому же Гражданскому кодексу такие договоры пока остаются в качестве непоименованных.</p> <p>С 01 января 2009 г. среди объектов гражданских прав ГК РК называет опционы (ст. 128-3) в качестве разновидности производных финансовых инструментов. Однако оборот таких <i>res incorporales</i> законодательно не урегулирован, что создает определенные сложности для квалификации различного типа опционных договоров в судебной практике, установлении содержания прав и обязанностей их сторон, ответственности за нарушение обязательств, а также отграничения опционных сделок от юридических конструкций условных</p>
--	--	--	--	---

				<p>сделок (ст. 150 ГК РК) и предварительного договора (ст. 390 ГК РК).</p> <p>Чаще всего рассматриваемые договоры используются на рынке ценных бумаг при эмиссии и обращении опционов эмитента, а также в сделках слияний и поглощений. Однако подобная договорная конструкция встречается и в обычной хозяйственной деятельности компаний. Например, между будущими арендодателями и арендаторами заключаются договоры купли-продажи опциона на право аренды нежилых коммерческих помещений на определенных условиях в определенные сроки.</p> <p>Отсутствие в ГК РК правового регулирования опционного договора в качестве поименованного гражданско-правового договора препятствует широкому развитию в Казахстане этого вида предпринимательских сделок, чаще всего опосредующих акции и доли участия в казахстанских компаниях. Опционные соглашения имеют ряд существенных преимуществ по сравнению с предусмотренным в ст. 390 ГК РК предварительным договором и должны найти свое законодательное закрепление и диспозитивное регулирование в Гражданском кодексе.</p>
26.	Пункт 3	Статья	Статья 392. Толкование договора	Правовой принцип «interpretatio contra

	<p>статья 392</p>	<p>392. Толкование договора ... Отсутствует.</p>	<p>... 3. В случае невозможности установить действительную общую волю сторон с учетом цели договора и обстоятельств, указанных в пункте 2 настоящей статьи, толкование судом условий договора должно осуществляться без учета воли стороны, которая подготовила договор либо предложила формулировку неясного условия, в пользу контрагента такой стороны. Соглашением сторон может быть исключено применение данного способа толкования договора и предусмотрены иные способы устранения неясности договора (установление смысла неясного условия назначенным сторонами экспертом, исключение неясного условия из договора и т.п.). Действие настоящего правила не распространяется на договоры присоединения и договоры с потребителями.</p>	<p>proferentem» («толкование против предложившего») означает, что неясное условие договора должно толковаться против того, кто при заключении договора его предложил, и соответственно в пользу того, кто его принял. Этот принцип получил широкое развитие в европейском, английском и американском праве, традиционно закрепляется в актах международной унификации договорного права. В гражданском законодательстве РК принцип contra proferentem не предусмотрен. Между тем, это правило значительно упрощает судебную и арбитражную практику, связанную с толкованием судом отдельных неясно сформулированных договорных условий. В связи с этим в ст. 392 ГК РК «Толкование договора» следует предусмотреть правило, что в случае невозможности установить действительную общую волю сторон с учетом цели договора и обстоятельств, указанных в пункте 2 статьи 392 ГК РК, толкование судом условий договора должно осуществляться в пользу контрагента стороны, которая подготовила договор либо предложила формулировку неясного условия. При этом, если не доказано иное, стороной, разработавшей и (или)</p>
--	-----------------------	---	---	---

				<p>предложившей спорное условие, считается:</p> <ul style="list-style-type: none"> - в договоре, заключенном между лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, и физическим лицом (в том числе потребителем) – сторона, осуществляющая предпринимательскую деятельность; - в договоре присоединения (в том числе заключенном между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность) – сторона, чьи стандартные условия легли в основу текста договора в целом; - в договоре, заключение которого является неотъемлемым элементом регулярной профессиональной деятельности на соответствующем рынке лишь одной из сторон, – данная сторона; - в договоре, при заключении которого одна из сторон фактически не могла или имела ограниченные возможности существенно влиять на содержание договора, – сильная сторона договора. <p>В договоре, за исключением договора присоединения или договора, стороной которого является потребитель, может быть исключено применение данного принципа толкования и предусмотрены иные способы устранения неразрешимого тупика в толковании спорного положения договора (например, определение смысла</p>
--	--	--	--	---

				спорного положения тем или иным экспертом, исключение данного пункта из договора и т.п.).
27.	Новая статья 392-1	Отсутствует.	<p>Статья 392-1. Заверения об обстоятельствах</p> <p>1. Сторона, заключившая договор, разумно основываясь на недостоверных заверениях другой стороны об обстоятельствах, имеющих значение для заключения договора, его исполнения или прекращения, имеет право на возмещение ей убытков, причиненных недостоверностью таких заверений, или уплаты предусмотренной договором неустойки, если:</p> <p>1) заверения об обстоятельствах совершены в письменной форме и содержат ясное намерение лица, предоставившего такие заверения, создать для себя тем самым обязательства или иные юридические последствия;</p> <p>2) будет доказано, что сторона, предоставившая недостоверные заверения об обстоятельствах, знала или должна была знать об их недостоверности и о том, что контрагент полагается на такие недостоверные заверения при</p>	<p>В законодательстве РК намеренное введение в заблуждение в процессе заключения сделки может служить основанием для признания сделки, заключенной под влиянием обмана, недействительной (п. 9 ст. 159 ГК РК), с возможностью взыскания убытков с лица, виновного в недействительности сделки (п. 4 ст. 157-1 ГК РК). Специальные правила о несоответствии качества товара (работы, услуги) заявленным в договоре характеристикам предусмотрены нормами об отдельных видах гражданско-правовых договоров. Никакие иные негативные последствия недобросовестного поведения, выразившегося в предоставлении недостоверных заверений об обстоятельствах, имеющих значение для заключенного договора, казахстанским законодательством не предусмотрены.</p> <p>В этой связи отдельные элементы английского института заверений следует включить в казахстанское законодательство. Необходимо предусмотреть, что правовые последствия наступают лишь на основании таких заверений, которые предусматривают ясное намерение лица, сделавшего</p>

			<p>заклучении договора.</p> <p>2. Лицо, предоставившее недостоверные заверения в связи с осуществлением предпринимательской деятельности, несет ответственность, предусмотренную пунктом 1 настоящей статьи, даже если оно не знало и не должно было знать о недостоверности предоставленных им заверений, если иное не установлено в договоре. При этом предполагается, что лицо, предоставившее недостоверные заверения в связи с осуществлением предпринимательской деятельности, знало, что другая сторона будет полагаться на такие заверения.</p> <p>3. Сторона, полагавшаяся на недостоверные заверения контрагента, имеющие для нее существенное значение, наряду с требованием о возмещении убытков или взыскании неустойки также вправе отказаться от договора, если иное не предусмотрено соглашением сторон.</p> <p>4. Сторона, заключившая договор под влиянием заблуждения, имеющего существенное значение,</p>	<p>заверение, создать для себя тем самым обязательства или иные юридические последствия. Следует также учитывать, что не зафиксированные в письменном виде заверения и гарантии не считаются данными (сделанными/предоставленными/заявленными).</p> <p>По общему правилу, ответственность не распространяется на случаи, когда сторона предоставила недостоверные заверения, не зная и не имея разумных оснований знать об их недостоверности. Однако лицо, предоставившее недостоверные заверения в связи с осуществлением предпринимательской деятельности, несет такую ответственность, даже если оно не знало и не должно было знать о недостоверности предоставленных им заверений, кроме случаев, когда иное прямо установлено в договоре. Наличие права на взыскание убытков за ложные заверения не отменяет право пострадавшей стороны оспорить сделку по правилам об обмане или заблуждении.</p> <p>Если заверения касались характеристик предмета купли-продажи (например, качественных характеристик отчуждаемого товара или показателей работы и иных характеристик корпорации, чьи акции являются предметом отчуждения), ответственность за</p>
--	--	--	--	--

			<p>или обмана, вызванных недостоверными заверениями, предоставленными другой стороной, вправе вместо отказа от договора (пункт 3 настоящей статьи) требовать признания договора недействительным (пункты 8 и 9 статьи 159 настоящего Кодекса).</p> <p>5. Признание договора недействительным не препятствует наступлению последствий, предусмотренных пунктами 1 и 2 настоящей статьи.</p>	<p>недостоверность заверений носит характер ответственности за нарушение обязательства.</p>
28.	Пункт 3 статьи 393	Отсутствует.	<p>Статья 393. Существенные условия договора</p> <p>3. Сторона, принявшая от другой стороны полное или частичное исполнение по незаключенному договору либо иным образом подтвердившая действие договора, не вправе ссылаться на незаключенность этого договора, если заявление такого требования с учетом конкретных обстоятельств будет противоречить требованию добросовестности (пункт 4 статьи 8).</p>	<p>Предлагается предусмотреть в ГК частный случай применения английской доктрины эстоппель к отношениям сторон по заключению договора с тем, чтобы недобросовестный контрагент, принявший исполнение по незаключенному договору, был лишен права ссылаться на данное обстоятельство незаключенности договора. В РФ в 2015 году в ГК появилась аналогичная новелла, направленная на имплементацию одного из частных случаев английского эстоппеля, как его определяют российские исследователи. Введение данного правила будет также соответствовать принципу добросовестности, предлагаемому в п. 2-1 ст. 2 ГК РК</p>
29.	Новая	Отсутствует.	Статья 394-1. Переговоры о	Законодательство Казахстана не содержит

	<p>статья 394-1</p>		<p>заключении договора</p> <p>1. Если иное не предусмотрено законодательными актами или договором, граждане и юридические лица свободны в проведении переговоров о заключении договора, самостоятельно несут расходы, связанные с их проведением, и не отвечают за то, что соглашение не достигнуто.</p> <p>2. При вступлении в переговоры о заключении договора, в ходе их проведения и по их завершении стороны обязаны действовать добросовестно. Недобросовестными действиями при проведении переговоров являются:</p> <p>1) вступление в переговоры о заключении договора или их продолжение при заведомом отсутствии намерения достичь соглашения с другой стороной;</p> <p>2) предоставление контрагенту заведомо недостоверной информации;</p> <p>3) раскрытие и (или) использование ненадлежащим образом конфиденциальной информации, полученной в ходе переговоров о заключении договора.</p> <p>2. Вред, причиненный</p>	<p>ни одной нормы, которая бы непосредственно регулировала подготовку договоров, кроме малоприменимого на практике правила ст. 400 ГК РК, согласно которому если разногласия, возникшие при заключении договора, были по соглашению сторон переданы на рассмотрение суда, условия договора, по которым у сторон имелись разногласия, определяются в соответствии с решением суда. Заявления, сделанные в процессе переговоров, урегулированы отчасти в рамках норм о недействительности сделок, заключенных в результате существенного заблуждения либо обмана (пп. 8 и 9 ст. 159 ГК РК).</p> <p>В этой связи необходимо в общей части ГК предусмотреть обязанность участников переговоров действовать добросовестно и регламентировать соглашения о порядке ведения переговоров, в которых могут устанавливаться различные правила их ведения, условие о запрете на ведение параллельных переговоров с третьими лицами в течение установленного в таком соглашении срока ведения переговоров (так называемое условие об эксклюзивности переговоров), внесение платы за выход из переговоров без рациональных экономических резонов (break-up fee), конфиденциальность полученной в ходе переговоров</p>
--	-------------------------	--	--	--

			<p>недобросовестными действиями при проведении переговоров, возмещается в порядке, предусмотренном статьей 921-1 настоящего Кодекса.</p> <p>3. Стороны могут заключить соглашение о порядке ведения переговоров. Такое соглашение может конкретизировать требования к добросовестному ведению переговоров, устанавливать порядок распределения расходов на ведение переговоров, предусматривать плату за отказ от переговоров и иные подобные права и обязанности. Соглашение о порядке ведения переговоров может устанавливать неустойку за нарушение предусмотренных в нем положений.</p> <p>Условия соглашения о порядке ведения переговоров, ограничивающие ответственность за недобросовестные действия сторон соглашения, предусмотренную статьей 921-1 настоящего Кодекса ничтожны.</p>	<p>информации, последствия нарушения конфиденциальности, порядок раскрытия информации, обязательства в течение определенного срока не начинать конкурировать с другой стороной в случае срыва переговоров на стадии после предоставления этой другой стороной конфиденциальной информации о своих ноу-хау, используемых в бизнесе, и т.п. Стороны также могут зафиксировать в таком соглашении обязанность по уплате неустойки в случае нарушения установленных в таком соглашении правил ведения переговоров. На практике такие соглашения иногда оформляются при ведении переговоров о заключении крупных инвестиционных или финансовых контрактов, однако, поскольку законодательством Казахстана такие договоры не предусмотрены, а бизнес-партнеры стремятся избежать риски, связанные с неадекватной квалификацией такого соглашения по казахстанскому праву, они вынуждены подчинять их действию иностранного права.</p>
30.	Новая статья 401-1	Отсутствует.	Статья 401-1. Изменение и расторжение договора в связи с существенным изменением	Зародившаяся в римском праве концепция « <i>clausula rebus sic stantibus</i> » получила закрепление во многих

			<p>обстоятельств</p> <p>1. Существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа.</p> <p>Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.</p> <p>2. Если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, договор может быть расторгнут, а по основаниям, предусмотренным пунктом 5 настоящей статьи, изменен судом по требованию заинтересованной стороны при наличии одновременно следующих условий:</p> <p>1) в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;</p>	<p>юрисдикциях и конструируется сейчас как расторжение и изменение договора в связи с существенным изменением обстоятельств. В Англии этот институт получил название «фрустрация» (frustration), то есть утрата договором своего смысла, или доктрина тщетности договора. В отличие от большинства стран континентальной Европы английское право исходит из того, что изменение договора подрывает определенность и изменяет риски, распределенные договором, и предусматривает, что прекращение обязательств по договору возможно только тогда, когда после его заключения изменение обстоятельств делает исполнение по договору незаконным или невозможным».</p> <p>В ГК РК, в отличие от ГК РФ и ряда других государств СНГ отсутствует доктрина «<i>clausula rebus sic stantibus</i>», которая позволяет требовать в судебном порядке одностороннего изменения или прекращения договора в связи с существенно изменившимися внешними обстоятельствами. Такого рода норма будет иметь своей целью гарантирование защиты договорных обязательств от внешних обстоятельств, влияющих на договор. Может существовать множество обстоятельств, которые находятся вне контроля сторон и способны сделать</p>
--	--	--	---	--

			<p>2) изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота;</p> <p>3) исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;</p> <p>4) из обычаев или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.</p> <p>3. При расторжении договора вследствие существенно изменившихся обстоятельств суд по требованию любой из сторон определяет последствия расторжения договора, исходя из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов, понесенных ими в связи с</p>	<p>тщетным первоначальное соглашение сторон: забастовка, война, инфляция, политические риски и т.д. Таким образом, исполнение условий договора сопряжено с риском. Риски существенного изменения обстоятельств должны возлагаться на одну из сторон либо распределяться между ними. Вместе с тем, стороны не всегда могут предвидеть такие обстоятельства и предусмотреть в договоре правовые механизмы их учета. Поэтому важной задачей является восполнение пробелов в договорах в связи с тем, что стороны не предвидели последующего наступления определенных изменившихся обстоятельств или, если предвидели, не урегулировали их должным образом.</p> <p>В связи с этим представляется целесообразным законодательное установление возможности соблюдения экономического баланса интересов контрагентов по договору посредством включения в действующее законодательство нормы о возможности одностороннего изменения и расторжения договоров в судебном порядке в связи с существенным изменением обстоятельств.</p> <p>Предлагаемая новелла будет служить не столько средством судебного вмешательства в экономическую целесообразность договора, сколько стимулировать договорных контрагентов к</p>
--	--	--	--	---

			<p>исполнением этого договора.</p> <p>4. При наличии условий, предусмотренных пунктом 2 настоящей статьи расторжение договора по иску лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, допускается в исключительных случаях при наличии обстоятельств, выходящих за пределы обычного предпринимательского риска.</p> <p>5. Изменение договора в связи с существенным изменением обстоятельств допускается по решению суда в исключительных случаях, когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.</p>	<p>тщательной проработке в контракте механизмов его адаптации к внешним шокам. В этих целях норма ГК о судебном изменении и расторжении договора в связи с существенным изменением обстоятельств, в отличие от российского и украинского аналогов, должна предусматривать, что расторжение или изменение договора по иску предпринимателя, осуществляется судами только в исключительных случаях при наличии обстоятельств, выходящих за пределы обычного предпринимательского риска.</p>
Гражданский кодекс Республики Казахстан от 1 июля 1999 года № 409-І (Особенная часть)				
31.	Пункт 2 статьи 561	Статья 561. Возврат имущества наймодателю при прекращении договора ... 2. Если состояние	Статья 561. Возврат имущества наймодателю при прекращении договора ... 2. Если состояние возвращаемого	Данная поправка, во-первых, в большей степени обеспечит расширение гражданско-правового принципа диспозитивности, а, во-вторых, будет способствовать большей защищенности

		<p>возвращаемого имущества по окончании договора не соответствует условиям, предусмотренным в пункте 1 настоящей статьи, наниматель возмещает наймодателю причиненный ущерб. Если имущество, сданное внаем, выбывает из строя раньше срока службы, предусмотренного в договоре, то наниматель возмещает наймодателю остаточную стоимость имущества, если иное не предусмотрено договором.</p> <p>...</p>	<p>имущества по окончании договора не соответствует условиям, предусмотренным в пункте 1 настоящей статьи, наниматель возмещает наймодателю причиненный ущерб, если договором не предусмотрено полное возмещение наймодателю причиненных ему убытков. Если имущество, сданное внаем, выбывает из строя раньше срока службы, предусмотренного в договоре, то наниматель возмещает наймодателю остаточную стоимость имущества, если иное не предусмотрено договором.</p> <p>...</p>	<p>интересов арендодателя – собственника.</p>
32.	<p>Часть вторая Статья 563</p>	<p>Статья 563. Защита прав нанимателя</p> <p>Нанимателю обеспечивается защита его прав на нанятое имущество наравне с защитой права собственности.</p> <p>На наймодателе не лежит ответственность перед нанимателем за нарушения пользования, которые производят своими насильственными действиями третьи лица, не имеющие каких-либо прав на нанятое имущество.</p> <p>Наниматель имеет право</p>	<p>Статья 563. Защита прав нанимателя</p> <p>Нанимателю обеспечивается защита его прав на нанятое имущество наравне с защитой права собственности.</p> <p>Если иное не предусмотрено договором, на наймодателе не лежит ответственность перед нанимателем за нарушения пользования, которые допускают своим неправомерным поведением третьи лица, не имеющие каких-либо прав на нанятое имущество.</p> <p>Наниматель имеет право</p>	<p>Расширение действия гражданско-правового принципа диспозитивности.</p> <p>Сокращение количества императивных норм.</p> <p>Улучшение редакции.</p>

		предъявлять иски и иным образом защищать принадлежащие ему права от своего имени.	предъявлять иски и иным образом защищать принадлежащие ему права от своего имени.	
33.	Пункты 1, 2 статьи 686	<p>Статья 686. Односторонний отказ от исполнения договора возмездного оказания услуг</p> <p>1. Заказчик вправе отказаться от исполнения договора возмездного оказания услуг при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов.</p> <p>2. Исполнитель вправе отказаться от исполнения обязательств по договору возмездного оказания услуг лишь при условии полного возмещения заказчику убытков, причиненных расторжением договора, кроме случая, когда это произошло по вине заказчика.</p>	<p>Статья 686. Односторонний отказ от исполнения договора возмездного оказания услуг</p> <p>1. Если иное не предусмотрено законодательством или договором возмездного оказания услуг, заказчик вправе отказаться от исполнения договора возмездного оказания услуг при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов.</p> <p>2. Если иное не предусмотрено законодательством или договором возмездного оказания услуг, исполнитель вправе отказаться от исполнения обязательств по договору возмездного оказания услуг лишь при условии полного возмещения заказчику убытков, причиненных расторжением договора, кроме случая, когда это произошло по вине заказчика.</p>	Расширение действия гражданско-правового принципа диспозитивности. Сокращение количества императивных норм.
34.	Статья 712	Статья 712. Право удержания	Статья 712. Право удержания	Расширение действия гражданско-правового принципа диспозитивности.

		Экспедитор вправе удерживать груз только в связи с невыплатой вознаграждения, которое он должен получить за экспедиционные услуги.	Если иное не предусмотрено договором, экспедитор вправе удерживать груз только в связи с невыплатой вознаграждения, которое он должен получить за экспедиционные услуги.	Сокращение количества императивных норм. Приведение специального правила ст. 712 ГК РК в соответствие с нормой п. 3 ст.338-1 ГК РК.
35.	Пункт 1 статьи 714	Статья 714. Односторонний отказ от исполнения договора транспортной экспедиции 1. Клиент или экспедитор вправе отказаться от исполнения договора транспортной экспедиции, предупредив об этом другую сторону в разумный срок. ...	Статья 714. Односторонний отказ от исполнения договора транспортной экспедиции 1. Клиент или экспедитор вправе отказаться от исполнения договора транспортной экспедиции, предупредив об этом другую сторону в разумный срок, поскольку иное не предусмотрено договором транспортной экспедиции. ...	Расширение действия гражданско-правового принципа диспозитивности. Сокращение количества императивных норм.
36.	Пункт 2 статьи 768	Статья 768. Договор хранения ... 2. Договор хранения признается заключенным с момента передачи вещи на хранение. ...	Статья 768. Договор хранения ... 2. Договор хранения признается заключенным с момента передачи вещи на хранение, если иное не предусмотрено законодательными актами или соглашением сторон. ...	П. 2 ст. 768 ГК РК императивно предусматривает, что договор хранения признается заключенным с момента передачи вещи на хранение. Изложенная категоричность не вполне обоснована, так как, во-первых, организации, занимающиеся хранением в качестве предпринимательской деятельности вправе заключать договор хранения, который предусматривает обязанность хранителя принимать на хранение вещь от поклажедателя, то есть консенсуальный по своей характеристике договор хранения. Это прямо следует из содержания ст. 769

				<p>ГК РК. Таким образом, нормы п. 2 ст. 768 и п. 1 ст. 769 находятся в противоречии между собой.</p> <p>Во-вторых, нет никаких оснований для ограничения принципа свободы договора в части возможности согласования сторонами договора хранения условия о его консенсуальном характере, то есть об обязанности хранителя принять вещь на хранение в обусловленный сторонами срок. Излишняя императивность п. 2 ст. 768 ГК РК препятствует такому соглашению. В итоге, согласно текущему подходу, хранитель и поклажедатель могут установить между собой юридическую связь до передачи вещи на хранение исключительно путем заключения предварительного договора: о заключении договора хранения в будущем. К этому последнему будут тогда применяться нормы, содержащиеся в ст. 390 ГК ("Предварительный договор"). Это означает, что в отличие от ситуации, при которой используется консенсуальный договор, для сдачи вещей на хранение при наличии предварительного договора придется все же заключить договор хранения.</p> <p>Для устранения данных недостатков предлагается дополнить п. 2 ст. 768 ГК РК оговоркой «если иное не предусмотрено законодательными актами или</p>
--	--	--	--	--

				соглашением сторон».
37.	Пункты 2,3 статьи 775	Статья 775. Обязанности хранителя по обеспечению сохранности вещи ... 2. Если хранение осуществляется безвозмездно, хранитель обязан заботиться о принятой на хранение вещи, как о своей вещи. 3. Вещь должна быть возвращена в том состоянии, в котором она была принята на хранение, с учетом ее естественного ухудшения или естественной убыли. ...	Статья 775. Обязанности хранителя по обеспечению сохранности вещи ... 2. Если хранение осуществляется безвозмездно, хранитель обязан заботиться о принятой на хранение вещи, как о своей вещи, поскольку иное не предусмотрено договором. 3. Вещь должна быть возвращена в том состоянии, в котором она была принята на хранение, с учетом ее естественного ухудшения или естественной убыли, поскольку иное не предусмотрено договором. ...	Расширение действия гражданского принципа диспозитивности. Сокращение количества императивных норм.
38.	Пункт 4 статьи 776	Статья 776. Изменение условий хранения ... Отсутствует.	Статья 776. Изменение условий хранения ... 4. Правила настоящей статьи применяются, если договором хранения не предусмотрено иное.	Расширение действия гражданского принципа диспозитивности. Сокращение количества императивных норм.
39.	Новая глава 39-1	Отсутствует.	Глава 39-1. Условное депонирование (эскроу)	Договор эскроу является одним из распространенных способов исполнения договоров в зарубежной практике (к примеру, Германия, США, Швейцария) и направлен на обеспечение исполнения обязательств по основному договору, снижение рисков потери или неполучения денежных средств. Эскроу (в большинстве
40.	Новая статья 802-1	Отсутствует.	Статья 802-1. Договор условного депонирования (эскроу) 1. По договору условного	

			<p>депонирования (эскроу) депонент обязуется передать на депонирование эскроу-агенту имущество в целях исполнения обязательства депонента по его передаче другому лицу, в пользу которого осуществляется депонирование имущества (бенефициару), а эскроу-агент обязуется обеспечить сохранность этого имущества и передать его бенефициару при возникновении указанных в договоре оснований.</p> <p>Договор эскроу заключается между депонентом, бенефициаром и эскроу-агентом и должен предусматривать срок депонирования имущества. Срок действия договора эскроу не может превышать пять лет. Договор эскроу, заключенный на больший срок или без указания срока, считается заключенным на пять лет.</p> <p>Договор эскроу подлежит нотариальному удостоверению, за исключением случаев депонирования безналичных денежных средств и (или) бездокументарных ценных бумаг.</p> <p>2. При возникновении указанных в договоре эскроу</p>	<p>стран мира) чаще всего используется в банковской или экономической сфере и определяется как депонирование одним лицом (депонентом) денежных средств или иных активов у другого лица (эскроу-агента) для выплаты или передачи определенному лицу (принципалу) при выполнении определенных условий, а депонированный актив определяется как документы, ценные бумаги, денежные средства или иные активы, которые находятся в руках эскроу-агента до выполнения определенных условий. В казахстанской практике эскроу-счета имеют широкое распространение, а в Законе РК от 26 июля 2016 года от 26 июля 2016 года «О платежах и платежных системах» законодательно предусмотрена такая разновидность банковского счета, как эскроу-счет и установлен запрет на обращение взыскания на деньги, находящиеся на эскроу-счете, иначе как по решению суда.</p> <p>Рынок эскроу-услуг востребован не только в банковской сфере, когда эскроу-агентом выступает банк путем открытия специального эскроу-счета, но и в других сферах гражданского оборота, когда потенциальные контрагенты привлекают в качестве эскроу-агента третье лицо, которому они обоюдно доверяют (нотариуса, адвоката, юридическую фирму</p>
--	--	--	--	--

			<p>оснований для передачи имущества бенефициару (в том числе при наступлении предусмотренных в договоре обстоятельств / условий и/или при совершении бенефициаром, депонентом или третьим лицом предусмотренных договором действий либо наступлении установленных договором срока или события) эскроу-агент обязан передать депонированное имущество бенефициару в соответствии с условиями договора эскроу. Если указанные в договоре эскроу основания передачи имущества бенефициару в течение срока действия договора эскроу не возникают, эскроу-агент обязан вернуть полученное имущество депоненту.</p> <p>3. Объектом депонирования могут быть движимые вещи (включая наличные деньги, документарные ценные бумаги и документы), безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги.</p> <p>4. После передачи объекта депонирования эскроу-агенту и в течение всего периода действия договора эскроу депонент не вправе</p>	<p>и т.д.) и осуществляют свои предоставления по договору в пользу него. После того, как эскроу-агент получает положенные встречные предоставления от сторон, и наступают иные предусмотренные договором эскроу условия, он передает каждой из них причитающееся. Эскроу-агент может быть привлечен сторонами и для осуществления исполнения лишь одной из сторон, если по договору это исполнение должно быть произведено при наступлении оговоренных отлагательных условий. По своей правовой природе, договор эскроу является договором возмездного оказания посреднической услуги и должен быть предусмотрен в особенной части Гражданского кодекса РК наряду с его особой разновидностью – договором счета эскроу, когда в качестве эскроу-агента выступает сугубо банк.</p> <p>Отношения эскроу – это трехсторонние отношения, при которых должник во исполнение своего основного обязательства передает деньги не непосредственно контрагенту, а третьему лицу (эскроу-агенту). Кредитор, что важно, может получить эти деньги только после того, как наступят определенные в договоре обстоятельства. Английское право имеет долгую историю применения escrow инструментов со средних веков, а в</p>
--	--	--	---	--

			<p>распоряжаться данным имуществом, если иное не предусмотрено договором.</p> <p>5. Обязательство депонента по передаче бенефициару имущества считается исполненным с момента передачи этого имущества эскроу-агенту, если иное не предусмотрено соглашением сторон.</p> <p>6. Сторонами может быть заключен договор, на основании которого у эскроу-агента должно быть депонировано имущество, подлежащее передаче сторонами двустороннего договора друг другу (взаимное эскроу).</p> <p>7. Депонирование ценных бумаг осуществляется в соответствии с законодательством о рынке ценных бумаг.</p>	<p>настоящее время это эффективное средство, способное обезопасить стороны договора, особенно при совершении крупных сделок – слияния и поглощения, приобретения недвижимости и пр. Наиболее эффективен этот инструмент при совершении сделок через Интернет. Как правило, все сделки по продаже недвижимости в Великобритании происходят через счета эскроу. Продавец и покупатель заключают контракт, в котором оговариваются условия, на которых эскроу-агент «отпускает» деньги в пользу продавца. Соответственно, за определенное время (несколько часов или месяцев) деньги от покупателя приходят на этот счет. В момент передачи документов на недвижимость деньги отпускаются. Эскроу сделки являются предметом регулирования FCA (Financial Conduct Authority), специального органа, устанавливающего регуляции в том числе и по эскроу, соответствующие требованиям UK Finance Act 2012. Эти требования нашли свою адаптацию и в законодательстве Российской Федерации.</p> <p>Так, с 1 июля 2014 года в ГК РФ появился новый инструмент взаимодействия между контрагентами – договор счета эскроу. Такой договор подразумевает открытие банком (эскроу-агентом) специального счета для учета и</p>
41.	Новая статья 802-2	Отсутствует.	<p>Статья 802-2. Вознаграждение эскроу-агента</p> <p>1. Эскроу-агент вправе требовать уплаты вознаграждения за исполнение своих обязательств, если иное не предусмотрено договором.</p> <p>Обязательство депонента и бенефициара по уплате вознаграждения эскроу-агенту</p>	

			<p>является солидарным, если иное не предусмотрено договором.</p> <p>2. Эскроу-агент не вправе засчитывать или удерживать полученное от депонента имущество в счет оплаты или обеспечения оплаты своего вознаграждения, если иное не предусмотрено договором.</p>	<p>блокирования денежных средств, полученных от владельца счета (депонента) в целях их передачи другому лицу (бенефициару) при возникновении предусмотренных договором оснований (ст. 860.7 ГК РФ). Стороны могут прибегать к данному виду договора при заключении большинства предусмотренных законом сделок, но чаще всего его используют при купле-продаже недвижимости. Спустя четыре года договор эскроу также попал в ГК РФ и нашел свое место в гл. 47.1 «Условное депонирование (эскроу)», которая вступила в силу с 1 июня 2018 года. Договор эскроу трехсторонний, заключается между депонентом, бенефициаром и эскроу-агентом (п. 1 ст. 926.1 ГК). Участие всех трех лиц в заключении договора эскроу объясняется тем, что для его исполнения необходимо совершение действий каждой из сторон. При этом договор эскроу, в отличие от договора счета эскроу, предполагает возможность депонирования не только безналичных денежных средств, но и движимых вещей (включая наличные денежные средства, документарные ценные бумаги и документы), бездокументарных ценных бумаг, что существенно расширяет область применения депонирования. Эскроу</p>
42.	Новая статья 802-3	Отсутствует.	<p>Статья 802-3. Проверка оснований для передачи имущества бенефициару</p> <p>1. Если договором эскроу предусмотрена необходимость предъявления бенефициаром документов, подтверждающих возникновение оснований для передачи ему имущества, эскроу-агент обязан проверить их по внешним признакам и при наличии разумных оснований полагать, что представленные документы являются недостоверными, воздержаться от передачи имущества, если иное не предусмотрено договором.</p> <p>2. Договором эскроу может быть предусмотрена обязанность эскроу-агента проверить наличие оснований для передачи имущества бенефициару.</p>	<p>блокирования денежных средств, полученных от владельца счета (депонента) в целях их передачи другому лицу (бенефициару) при возникновении предусмотренных договором оснований (ст. 860.7 ГК РФ). Стороны могут прибегать к данному виду договора при заключении большинства предусмотренных законом сделок, но чаще всего его используют при купле-продаже недвижимости. Спустя четыре года договор эскроу также попал в ГК РФ и нашел свое место в гл. 47.1 «Условное депонирование (эскроу)», которая вступила в силу с 1 июня 2018 года. Договор эскроу трехсторонний, заключается между депонентом, бенефициаром и эскроу-агентом (п. 1 ст. 926.1 ГК). Участие всех трех лиц в заключении договора эскроу объясняется тем, что для его исполнения необходимо совершение действий каждой из сторон. При этом договор эскроу, в отличие от договора счета эскроу, предполагает возможность депонирования не только безналичных денежных средств, но и движимых вещей (включая наличные денежные средства, документарные ценные бумаги и документы), бездокументарных ценных бумаг, что существенно расширяет область применения депонирования. Эскроу</p>

43.	Новая статья 802-4	Отсутствует.	<p>Статья 802-4. Обособление депонированного имущества</p> <p>1. Имущество, переданное на депонирование эскроу-агенту, должно быть обособлено от его имущества. Это имущество отражается на отдельном балансе и (или) по нему ведется обособленный учет.</p> <p>2. Смешение эскроу-агентом переданного ему на депонирование имущества с иным (в том числе своим) имуществом того же рода не прекращает обязательства эскроу-агента перед депонентом и бенефициаром.</p> <p>3. Если иное не предусмотрено договором или не вытекает из существа обязательства, эскроу-агент не вправе использовать переданное ему на депонирование имущество и распоряжаться им.</p>	<p>применяется в разных областях, но независимо от этого можно выделить его основные цели: обеспечение безопасности нахождения имущества у лиц, которым оно не принадлежит на праве собственности; привлечение третьего лица для повышения эффективности при осуществлении сделки; 3) обеспечение исполнения обязательств; максимальное снижение возможных рисков подлога и мошенничества.</p> <p>В США договором эскроу считается соглашение, обычно письменное, заключенное тремя или более сторонами: агентом и двумя или более принципалами. Согласно договору один из принципалов передает агенту определенные документы или имущество на хранение до выполнения указанного в договоре условия. С момента выполнения условия агент обязан совершить определенные действия, чаще всего передачу предмета эскроу одному из принципалов либо третьему лицу, а иногда подготовку и передачу необходимых для сделки документов в государственные органы. Договор эскроу используется в разных ситуациях. В случае продажи предприятия, например, покупатель часто перечисляет часть цены на счет эскроу до проведения проверки финансового состояния предприятия или же для того, чтобы</p>
44.	Новая статья 802-5	Отсутствует.	<p>Статья 802-5. Особенности депонирования вещей</p> <p>1. Если иное не предусмотрено законодательными актами, в случае передачи на депонирование вещей депонент сохраняет право собственности на них до даты возникновения оснований для их передачи бенефициару, а после</p>	<p>продолжает оставаться в собственности эскроу-агента до момента передачи вещей бенефициару.</p>

			<p>указанной даты право собственности на депонированные вещи переходит к бенефициару.</p> <p>2. Эскроу-агент отвечает за утрату, недостачу или повреждение переданных ему на депонирование вещей, если не докажет, что эти обстоятельства произошли вследствие непреодолимой силы, либо из-за свойств вещей, о которых эскроу-агент, принимая их на депонирование, не знал и не должен был знать, либо в результате умысла или грубой неосторожности депонента.</p> <p>3. К отношениям по договору эскроу, предусматривающему передачу на депонирование вещей, право собственности на которые сохраняется за депонентом, применяются положения главы 39 настоящего Кодекса, если иное не предусмотрено правилами настоящей главы, договором или не вытекает из существа обязательства.</p>	<p>обеспечить выполнение продавцом оговоренных в договоре купли-продажи гарантий. Если продаваемое предприятие занимается лицензируемой деятельностью - например, магазин, торгующий спиртными напитками - то законодательство штата нередко предусматривает обязательное перечисление цены покупки на счет эскроу до переоформления лицензии на имя нового владельца магазина. Многие аспекты договорного права в целом и договора эскроу в частности охвачены Единообразным Торговым Кодексом (Uniform Commercial Code, далее «UCC»). UCC представляет собой модельный закон, кодифицирующий общее право в таких отраслях права, как продажа товаров, банковские операции, аккредитивы, обеспечение обязательств, договорные отношения и другие отрасли коммерческого права. UCC был разработан и периодически пересматривается неофициальной ассоциацией «American Law Institute», членами которой являются видные американские судьи и ученые-юристы. Законодательные органы всех штатов приняли UCC с определенными коррективами.</p> <p>Основное преимущество инструмента эскроу в том, что конструкция договора счета эскроу достаточно гибкая. Он</p>
45.	Новая статья 802-6	Отсутствует.	<p>Статья 802-6. Особенности обращения взыскания на имущество по требованиям к сторонам договора эскроу</p> <p>1. Обращение взыскания на депонированное имущество, арест</p>	

			<p>такого имущества или принятие в отношении его обеспечительных мер по долгам эскроу-агента либо депонента не допускается.</p> <p>2. Взыскание по долгам депонента может быть обращено на право (требование) депонента к бенефициару или к эскроу-агенту в случаях прекращения договора эскроу либо нарушения обязательств по нему.</p> <p>3. По долгам бенефициара взыскание может быть обращено на его право (требование) к эскроу-агенту о передаче депонированного имущества.</p>	<p>соответствует характеру сделки и потребностям сторон. Так, депонент и бенефициар могут влиять на перечень оснований, при наступлении которых последний может получить предназначенные ему денежные средства, находящиеся на счете. С учетом конкретных отношений, сложившихся между сторонами, с учетом специфики конкретного основного обязательства они могут определить подходящие условия. Депонент и бенефициар могут предусмотреть в договоре условие, обязывающее эскроу-агента проверять наступление соответствующих оснований и осуществлять проверку предоставленных сторонами документов не формально, а более основательно, в чем заключается основное отличие договора счета эскроу от аккредитива.</p> <p>В Казахстане и зарубежной практике распространено заключение всевозможных разновидностей договоров эскроу (в сферах долевого участия в жилищном строительстве, слияний и поглощений, купли-продажи недвижимости, интеллектуальной собственности, интернет-торговли и мн. др.). Это свидетельствует о сильном проникновении норм американского права в национальное законодательство. Однако рынок подобной крайне полезной услуги серьезно</p>
46.	Новая статья 802-7	Отсутствует.	<p>Статья 802-7. Прекращение договора эскроу</p> <p>1. Договор эскроу прекращается вследствие смерти гражданина, являющегося эскроу-агентом, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, прекращения полномочий нотариуса, являющегося эскроу-агентом, ликвидации эскроу-агента, являющегося юридическим лицом, истечения срока договора эскроу, а также по иным предусмотренным</p>	

			<p>настоящим Кодексом основаниям.</p> <p>Депонент и бенефициар могут отказаться от договора эскроу, направив совместное уведомление об этом эскроу-агенту в письменной форме или иным способом, предусмотренным договором эскроу.</p> <p>2. При прекращении договора эскроу депонированное имущество, если иное не предусмотрено соглашением депонента и бенефициара, подлежит возврату депоненту, а при возникновении оснований для передачи этого имущества бенефициару подлежит передаче бенефициару.</p> <p>3. Если договор эскроу до наступления предусмотренных настоящей статьей обстоятельств не был уступлен другому лицу (статья 348-1 настоящего Кодекса), депонированное имущество подлежит возврату депоненту, а при возникновении оснований для передачи этого имущества бенефициару подлежит передаче бенефициару.</p>	<p>ограничен за счет проблем с правовой инфраструктурой. Участники оборота не могут однозначно спрогнозировать отношение судов к подобной их сделке, признание ее непоименованной или отнесение к той или иной поименованной конструкции (поручение, комиссия, хранение, доверительное управление, акцессорное обязательство и т.п.), а соответственно и сориентироваться в отношении применимого правового режима. В итоге такие сделки предприниматели заключают через зарубежные организационные «надстройки» по зарубежному же праву. Следует иметь в виду, что договоры эскроу заключаются, в основном, с иностранными партнерами, поэтому в договоре может содержаться оговорка о применимом праве другого государства, нормы которого по иному регламентируют отношения сторон по данному договору. Для того, чтобы создать правовые условия для развития внутреннего рынка эскроу-услуг и обеспечения экономически эффективного режима договорных отношений, необходимо в особенной части ГК РК предусмотреть самостоятельный поименованный договор эскроу, а в качестве его разновидности договор банковского счета-эскро, предельно диспозитивно установив содержание</p>
47.	Новая статья 802-8	Отсутствует.	Статья 802-8. Договор эскроу-счета	

			<p>1. По договору эскроу-счета банк (эскроу-агент) открывает эскроу-счет в порядке, предусмотренном банковским законодательством Республики Казахстан.</p> <p>2. Обязательства по договору эскроу-счета могут содержаться наряду с договором эскроу-счета в ином договоре, по которому эскроу-агентом является банк.</p> <p>3. К отношениям сторон применяются общие положения о договоре банковского счета (статьи 747-751 настоящего Кодекса) и договоре эскроу (статьи 802-1 – 802-8 настоящего Кодекса), если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, актами банковского законодательства Республики Казахстан или не вытекает из существа отношений сторон.</p> <p>Правила, установленные статьей 752 настоящего Кодекса, не применяются к отношениям по счету эскроу.</p>	<p>данных договорных конструкций и их особенности.</p>
48.	Новая глава 43-1	Отсутствует.	Глава 43-1. Агентский договор	<p>В ГК РК предлагается включить специальную главу об агентских договорах. Ее целесообразно разместить после договоров поручения и комиссии. Аналогичным образом размещена глава ГК РФ об агентском</p>

				<p>договоре.</p> <p>При разработке модели агентского договора были учтены положения Конвенции 17.02.1983, Директивы ЕС, опыт Германии (ГГУ и ГТУ), результат заимствования положений немецкого права в ГК АзР (главы 41 и 42), нормы об агентском договоре ГК РФ (глава 52) и практика применения соответствующего законодательства.</p>
49.	Новая статья 882-1	Отсутствует.	<p>Статья 882-1. Агентский договор</p> <p>1. По агентскому договору одно лицо (принципал) дает долгосрочное поручение другому лицу, занимающемуся регулярной самостоятельной деятельностью в качестве предпринимателя, (коммерческому агенту), выступать в отношениях с третьими лицами от имени и за счет принципала при ведении переговоров о приобретении товаров (работ, услуг) и/или на обсуждение условий сделок и заключение сделок от имени принципала.</p> <p>2. Коммерческим агентом могут быть как физические, так и юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность.</p> <p>3. Коммерческими агентами не являются:</p> <p>1) работники и должностные лица фондовой или товарной биржи;</p> <p>2) лица, являющиеся законными представителями несовершеннолетних и недееспособных лиц;</p>	<p>В предлагаемой редакции статьи 882-1. ГК дается определение агентского договора, указываются его стороны, форма договора, общие требования к полномочию коммерческого агента. Особо указывается перечень лиц, которые не подпадают под действие соответствующих правил ГК.</p> <p>Стороны договора посредничества поименованы в соответствии с положениями Директивы ЕС. Полагаем подобное наименование сторон договора посредничества наиболее оптимальным, соответствующим международной практике и существу гражданского законодательства Республики Казахстан.</p>

			<p>3) должностные лица юридических лиц;</p> <p>4) лица, осуществляющие посредническую деятельность безвозмездно;</p> <p>5) конкурсные управляющие при банкротствах;</p> <p>6) лица, заключившие трудовой договор с принципалом;</p> <p>7) лица, оказывающие агентские услуги при организации и проведения тендера, аукциона и иных форм торгов, установленных законодательными актами Республики Казахстан.</p> <p>К лицам, занимающимся посреднической деятельностью или совершением сделок в интересах других лиц от случая к случаю, правила настоящей главы не применяются, если иное не предусмотрено договором, настоящим Кодексом и иными законодательными актами Республики Казахстан.</p> <p>4. Агентский договор заключается в письменной форме.</p> <p>5. В случаях, когда в агентском договоре предусмотрены общие полномочия коммерческого агента на совершение сделок от имени принципала, последний в отношениях с третьими лицами не вправе ссылаться на отсутствие у коммерческого агента надлежащих полномочий, если не докажет, что</p>	
--	--	--	--	--

			<p>третье лицо знало или должно было знать об ограничении полномочий агента.</p> <p>6. Законодательными актами могут быть предусмотрены особенности агентского договора при осуществлении отдельных видов предпринимательской деятельности.</p>	
50.	Новая статья 882-2	Отсутствует.	<p>Статья 882-2. Обязанности коммерческого агента</p> <p>1. Коммерческий агент обязан:</p> <p>1) прилагать разумные усилия к совершению или совершать от имени принципала сделки в качестве агента принципала, соблюдая его законные интересы;</p> <p>2) уведомлять принципала обо заключенных договорах;</p> <p>3) сообщать принципалу необходимую информацию о совершенных сделках, указанную в агентском договоре;</p> <p>4) выполнять распоряжения принципала, данные в рамках предоставленных полномочий;</p> <p>5) получать предварительное согласие принципала на предложение товаров, работ и услуг, схожих с товарами, работами и услугами принципала, за свой счет или за счет другого принципала;</p> <p>6) исполнять обязательства с заботливостью добросовестного</p>	<p>В редакции статьи 882-2. ГК указаны и раскрыты основные обязанности коммерческого агента. Их перечень открытый и может быть дополнен соглашением сторон. Особые предписания изложены для обязанностей отчетов и делькредере, по причинам их высокой важности для договора.</p>

		<p>предпринимателя.</p> <p>2. В ходе исполнения агентского договора коммерческий агент обязан представлять принципалу отчеты в порядке и в сроки, которые предусмотрены договором. При отсутствии в договоре соответствующих условий отчеты представляются коммерческим агентом по мере исполнения им договора либо по окончании срока его действия.</p> <p>Если агентским договором не предусмотрено иное, к отчету коммерческого агента должны быть приложены необходимые доказательства расходов, произведенных коммерческим агентом за счет принципала.</p> <p>Принципал, имеющий возражения по отчету коммерческого агента, должен сообщить о них коммерческому агенту в течение тридцати дней со дня получения отчета, если соглашением сторон не установлен иной срок. В противном случае отчет считается принятым принципалом.</p> <p>3. Договором на коммерческого агента могут быть возложены и иные обязанности.</p> <p>4. Коммерческий агент считается принявшим на себя обязательство за исполнение сделки (делькредере) в отношении принципала или третьего лица при одновременном наличии следующих условий:</p>	
--	--	---	--

			<p>1) обязательство изложено в письменной форме;</p> <p>2) оно распространяется на точно определенную сделку либо на несколько сделок с определенными лицами;</p> <p>3) в обязательство содержит указание на размер и сроки выплаты вознаграждения.</p> <p>5. Соглашение о принятии обязательства за исполнение сделки (делькредере) не соответствующее правилам пункта 4 настоящей статьи считается незаключенным.</p> <p>6. Договором может быть предусмотрено обязательство коммерческого агента не заключать с другими принципалами аналогичных агентских договоров, которые должны исполняться на территории, полностью или частично совпадающей с территорией, указанной в договоре, или в отношении определенных лиц.</p>	
51.	Новая статья 882-3	Отсутствует.	<p>Статья 882-3. Обязанности принципала</p> <p>1. Принципал обязан:</p> <p>1) предоставлять коммерческому агенту необходимую информацию о товарах, работах или услугах, включая рисунки, прейскуранты, рекламные проспекты и условия сделок;</p> <p>2) обеспечить коммерческого агента информацией, необходимой для выполнения договора о посредничестве;</p>	<p>Статья 882-3. ГК посвящена основным обязанностям принципала, перечень которых также является открытым. Особые правила указаны относительно обязанности соблюдения эксклюзивных полномочий коммерческого агента и возмещения издержек по причине их высокой важности для договора</p>

			<p>3) в разумный срок предупредить коммерческого агента об объеме заключаемых сделок, если он будет существенно отличаться от того, на который коммерческий агент мог рассчитывать при обычном обороте;</p> <p>4) в разумные сроки уведомить коммерческого агента о принятии, отклонении или неисполнении сделок, предложенных последним;</p> <p>5) уплатить коммерческому агенту вознаграждение.</p> <p>2. Принципал обязан соблюдать эксклюзивные полномочия коммерческого агента о представлении интересов (действиях от имени) принципала на определенной территории или в отношении определенных лиц. Подобные обязательства принципала могут быть предусмотрены в договоре в качестве запрета принципалу на заключение аналогичных агентских договоров с другими лицами, действующими на определенной в договоре территории, либо воздерживаться от осуществления на этой территории самостоятельной деятельности, аналогичной деятельности, составляющей предмет договора или в иной форме.</p> <p>3. Договором может быть предусмотрена обязанность принципала о возмещении издержек коммерческого агента, возникших при нормальном ходе деловых операций.</p>	
--	--	--	--	--

			<p>4. Договором, настоящим Кодексом и иными законодательными актами Республики Казахстан могут быть предусмотрены иные обязанности принципала.</p>	
52.	Новая статья 882-4	Отсутствует.	<p>Статья 882-4. Вознаграждение коммерческого агента</p> <p>1. Если иное не установлено договором, настоящим Кодексом или законодательными актами, коммерческий агент имеет право на получение вознаграждения, зависящего от объема оборота или размера сделок (комиссионное вознаграждение).</p> <p>2. Размер вознаграждения и порядок его уплаты определяется агентским договором.</p> <p>Если в договоре размер вознаграждения коммерческого агента не предусмотрен и он не может быть определен исходя из условий договора, вознаграждение подлежит уплате в размере, определяемом по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за осуществление функций агента по договору при реализации аналогичных товаров, работ или услуг.</p> <p>При отсутствии в договоре условий о порядке уплаты вознаграждения принципал обязан <u>выплатить вознаграждение в течение семи дней с момента принятия им отчета коммерческого агента за прошедший период, если из договора или обычаев</u></p>	<p>При разработке правил предлагаемой статьи 882-4 ГК были использованы положения §§ 86b и 87 ГТУ, некоторые нормы ГК АзР, правила главы 3 Директивы ЕС.</p> <p>Право коммерческого агента на вознаграждение является одним из важных прав, обеспечивающих его деятельность в качестве предпринимателя. Именно поэтому оно получило довольно развернутую регламентацию.</p> <p>Большинство правил статьи изложено диспозитивно, тем самым допуская иное регулирование соглашением сторон.</p>

			<p>делового оборота не вытекает иной порядок уплаты вознаграждения. При отсутствии таких обычаев любая сторона договора вправе обратиться в суд за определением разумного вознаграждения с учетом всех обстоятельств.</p> <p>3. Если иное не предусмотрено договором, настоящим Кодексом и иными законодательными актами Республики Казахстан коммерческий агент имеет право на получение вознаграждения в следующих случаях:</p> <p>1) по сделкам, совершенных с лицами, ранее привлеченными коммерческим агентом в качестве третьих лиц для исполнения сделок, заключенных в течение срока действия договора о посредничестве или вследствие деятельности коммерческого агента, либо схожих сделок;</p> <p>2) при наличии у коммерческого агента эксклюзивных полномочий на определенной территории или в отношении определенной группы лиц – по всем сделкам, совершенным на этой территории или в отношении определенной группы лиц;</p> <p>3) по сделкам, совершенным после истечения срока действия договора, – при условии, что сделка возникла вследствие деятельности коммерческого агента в период действия договора или в разумный</p>	
--	--	--	---	--

			<p>период после этого либо агент или принципал получили от третьего лица письменного согласия на совершение сделки до прекращения договора.</p> <p>4. Если сделка исполнена вследствие деятельности нескольких коммерческих агентов, вознаграждение распределяется между ними пропорционально содействию каждого из них на совершение данной сделки.</p> <p>5. Право коммерческого агента на вознаграждение возникает после того, как принципал исполнит или должен будет исполнить свои обязательства по договору с третьим лицом. Право на вознаграждение возникает не позднее того момента, когда третье лицо выполнит или должно будет выполнить свои договорные обязательства после исполнения своих обязательств принципалу.</p> <p>6. В случае если договор, заключенный между принципалом и третьим лицом, не будет исполнен, и его неисполнение не возникает из обстоятельств, за которые принципал отвечает, право коммерческого агента на вознаграждение прекращается. Коммерческий агент, получивший вознаграждение по этой сделке, обязан его вернуть.</p> <p>7. В месяц, следующий за каждым кварталом календарного года, принципал предоставляет коммерческому агенту расчет</p>	
--	--	--	---	--

			<p>вознаграждения, причитающегося последнему за соответствующий квартал. В расчете указываются сведения, необходимые для проверки размера вознаграждения и сроки его уплаты.</p> <p>8. Вознаграждение за каждый квартал должно быть уплачено не позднее чем через месяц после окончания квартала.</p> <p>9. Сроки предоставления расчета и уплаты вознаграждения в соответствии с пунктами 7 и 8 настоящей статьи могут сокращаться или продлеваться по соглашению сторон, при этом продленный срок не должен превышать шести месяцев.</p> <p>10. Коммерческий агент имеет право знакомиться со всеми документами принципала, необходимыми для расчета вознаграждения. Если иное не предусмотрено договором, настоящим Кодексом и иными законодательными актами Республики Казахстан информация о расчетах вознаграждения признается конфиденциальной.</p> <p>11. Коммерческий агент, действующий на основании эксклюзивных полномочий, имеет право на вознаграждение по сделкам, заключенных принципалом без его участия на определенной территории или в отношении определенных лиц.</p>	
--	--	--	--	--

53.	Новая статья 882-5	Отсутствует.	<p>Статья 882-5. Срок действия и расторжение агентского договора</p> <p>1. Агентский договор может быть заключен на срок не менее трех лет. Стороны могут заключить агентский договор на неопределенный срок. Агентский договор с эксклюзивными полномочиями коммерческого агента заключается на срок не менее пяти лет.</p> <p>2. Договор, если его действие не ограничено конкретным сроком, прекращаются в срок, установленный договором. Однако если коммерческий агент по молчаливому или прямому согласию принципала продолжает свою деятельность либо если после первоначального договора заключается новый договор, считается, что договор с самого начала был заключен на неопределенный срок.</p> <p>3. Договор, заключенный на неопределенный срок, может быть прекращен стороной договора с соблюдением разумного срока предупреждения о ее отказе от исполнения договора. Разумный срок составляет: в течение первого года – не менее одного месяца, второго – не менее двух месяцев, а если действие договора продолжается более двух лет – трех месяцев. В случае превращения срочного договора в бессрочный в соответствии с пунктом вторым настоящей статьи при расчете срока</p>	<p>При разработке правил предлагаемой редакции статьи 882-5 ГК были использованы положения § 89 ГТУ, некоторые нормы ГК АЗР, правила главы 4 Директивы ЕС.</p> <p>Большая часть правил этой статьи сформулирована с целью соблюдения прав сторон договора и учитывает его длительный характер. Именно поэтому есть предметная регламентация не только процедур прекращения агентского договора, но и последствий его прекращения, указанных в иных статьях настоящей главы.</p> <p>Считается, что посреднические отношения в сфере предпринимательства должны быть рассчитаны на длительную перспективу. Именно поэтому лучше установить 3-х годичный срок, с обязанностью компенсации убытков, которые можно заранее оценить в договоре</p>
-----	--------------------	--------------	--	--

			<p>предупреждения о расторжении исходят из всего срока действия договора.</p> <p>4. Сторонами договора может быть обусловлен более продолжительный срок предупреждения о расторжении. Этот срок должен быть одинаков как для принципала, так и для коммерческого агента.</p>	
54.	Новая статья 882-6	Отсутствует.	<p>Статья 882-6. Прекращение агентского договора</p> <p>1. Агентский договор прекращается в случаях:</p> <p>1) отказа одной из сторон от исполнения договора, заключенного без определения срока окончания его действия;</p> <p>2) смерти коммерческого агента, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;</p> <p>3) признания юридического лица или индивидуального предпринимателя, являющегося коммерческим агентом, несостоятельным (банкротом).</p> <p>2. Агентский договор может быть расторгнут каждой из сторон при существенном его нарушении другой стороной. В этом случае правила пунктов 2-4 статьи 882-5 настоящего Кодекса не применяются.</p> <p>Существенный характер нарушения определяется условиями договора, а при их отсутствии правилами пункта 2</p>	<p>Нормы предлагаемой редакции статьи 882-6. ГК посвящены таким случаям прекращения агентского договора, когда отсутствует соглашение его сторон. Именно этим обусловлено наличие особых правил.</p> <p>Следует обратить внимание на предоставленную сторонам договора возможность самим определить существенный характер его нарушения (см. пункт 2 данной статьи).</p>

			<p>статьи 401 настоящего Кодекса.</p> <p>3. Если расторжение договора вызвано действиями, за которые несет ответственность другая сторона, то последняя обязана возместить убытки, причиненные прекращением договора.</p>	
55.	Новая статья 882-7	Отсутствует.	<p>Статья 882-7. Компенсация коммерческому агенту</p> <p>1. После прекращения действия договора коммерческий агент имеет право на получение компенсации при наличии следующих условий:</p> <p>1) принципал и после прекращения агентского договора имеет значительную выгоду из деловой связи с новыми клиентами, которых привлек коммерческий агент;</p> <p>2) коммерческий агент вследствие окончания агентского договора утрачивает право на вознаграждение, которое он имел бы при продолжении таковых с уже заключенных или осуществимых в будущем сделок с привлеченными им клиентами;</p> <p>3) выплата компенсации с учетом всех обстоятельств соответствует требованиям разумности и справедливости.</p> <p>2. Максимально компенсация составляет вознаграждение за год, рассчитанное по средней величине за последние пять лет деятельности коммерческого агента, или иную сумму за год, при более короткой</p>	<p>При разработке предлагаемой редакции статьи 882-7 ГК были использованы положения § 89b ГТУ, аналогичных статей ГК АзР, статьи 17 и 18 Директивы ЕС.</p> <p>Правила этой статьи продолжают общую линию о длительности агентского договора. Именно поэтому правила настоящей статьи о компенсации позволяют защитить имущественные интересы коммерческого агента.</p>

			<p>продолжительности договорных отношений определяющей является средняя величина вознаграждения за период деятельности.</p> <p>3. Компенсация не выплачивается:</p> <p>1) при прекращении договора по вине коммерческого агента;</p> <p>2) если принципал расторг договор вследствие поведения коммерческого агента или если коммерческий агент не способен продолжать свою деятельность в связи с его возрастом или вследствие болезни или иных личных оснований;</p> <p>3) при передаче коммерческим агентом, с согласия принципала, прав и обязанностей по договору посредничества третьему лицу;</p> <p>4) когда коммерческий агент передает, с согласия принципала, свои права и обязанности по агентскому договору другому лицу</p> <p>4. Право коммерческого агента на компенсацию не может быть исключено на будущее. Его можно предъявить в течение года после прекращения договора посредничества.</p>	
56.	Новая статья 882-8	Отсутствует.	<p>Статья 882-8. Возмещение убытков</p> <p>1. При прекращении агентского договора коммерческий агент вправе требовать также и возмещения убытков, причиненных ему противоправным или неправильным изменением либо прекращением со</p>	<p>При разработке предлагаемой статьи 882-8 ГК были использованы положения § 90а ГТУ, аналогичных статей ГК АзР, статья 20 Директивы ЕС.</p> <p>Следует обратить внимание на правила пункта 2 статьи, в которых даны достаточно четкие ориентиры для суда по определению</p>

			<p>стороны принципала договора, за исключением случаев, предусмотренных статьей 882-7 настоящего Кодекса.</p> <p>2. Коммерческий агент имеет право на возмещение убытков, причиненных ему в результате прекращения договора по инициативе принципала.</p> <p>При определении размера убытков учитываются следующие обстоятельства:</p> <p>1) коммерческий агент лишается вознаграждения, которое он получил бы надлежащим исполнением договора посредничества принципалом;</p> <p>2) у коммерческого агента отсутствует возможность погасить расходы и издержки, которые он произвел вследствие выполнения поручений принципала, указанных в договоре.</p>	<p>размера убытков. Это существенно облегчит возможность их доказывания и взыскания.</p>
57.	Новая статья 882-9.	Отсутствует.	<p>Статья 882-9. Исключение конкуренции после прекращения агентского договора</p> <p>1. Коммерческий агент может предоставить письменное обязательство о том, что его деятельность после прекращения договора не будет конкурировать с деятельностью принципала.</p> <p>2. Обязательство об исключении конкуренции действительно при</p>	<p>При разработке редакции статьи 882-9 ГК были использованы положения § 90а ГТУ, статьи 799 ГК АзР, статья 20 Директивы ЕС.</p> <p>Правила статьи 882-9 ГК раскрывают одну из существенных особенностей договорной модели посредничества – исключение конкуренции после прекращения агентского договора. Именно поэтому многим положениям этой статьи придан императивный характер, позволяющий в силу прямого указания пункта 6 этой статьи признать отличные от правил ГК условия договора</p>

			<p>одновременном наличии двух условий:</p> <p>1) распространяется на территорию, лиц, товаров (работ, услуг), в отношении которых коммерческий агент обладает соответствующим полномочием;</p> <p>2) ограничено не более чем двухгодичным сроком с момента прекращения правоотношений по договору.</p> <p>3. Принципал обязан выплатить коммерческому агенту соответствующее возмещение за период ограничения конкуренции, определяемое по правилам пункта 2 статьи 882-8 настоящего Кодекса.</p> <p>4. При прекращении агентского договора принципал может письменно отказаться от обязательства об исключение конкуренции, с тем чтобы по истечении шести месяцев с момента заявления освободиться от обязательства по выплате компенсации. Если принципал прекращает договорные отношения по основаниям, предусмотренным пунктом 3 статьи 882-7 настоящего Кодекса, то коммерческий агент не имеет права требовать возмещения.</p> <p>5. Если коммерческий агент прекращает договор вследствие вины принципала, то в течение одного месяца после этого прекращения он может посредством письменного заявления отказаться от оговорки о</p>	<p>недействительными.</p>
--	--	--	---	---------------------------

			<p>конкуренции.</p> <p>6. Условия договора об исключении конкуренции после его прекращения, содержание которых не соответствует правилам настоящей статьи, признаются ничтожными.</p>	
58.	Новая статья 882-10	Отсутствует.	<p>Статья 882-10. Коммерческие и производственные секреты</p> <p>Коммерческому агенту запрещается использовать либо сообщать другим лицам коммерческие и производственные секреты, которые ему доверены или как таковые стали ему известны в связи с его деятельностью для принципала. Это обязательство коммерческого агента бессрочно и не может быть изменено соглашением сторон.</p>	<p>При разработке статьи 882-10 ГК были использованы положения § 90 ГТУ.</p> <p>Данное правило подчеркивает необходимость соблюдения конфиденциальности информации принципала, которая стала известна коммерческому агенту в результате заключения и исполнения агентского договора. Это еще одна важная особенность договора, которая свидетельствует о его доверительном характере.</p>
59.	Новая статья 882-11	Отсутствует.	<p>Статья 882-11. Правопреемство агентского договора</p> <p>1. В случае смерти коммерческого агента его наследники вправе предъявить требования к принципалу о получении вознаграждения коммерческого агента и компенсации по правилам статьями 882-4 и 882-7 настоящего Кодекса.</p> <p>2. Переход прав коммерческого агента на получение вознаграждения и компенсации по правилам статьями 882-4 и 882-7 настоящего Кодекса в случае банкротства коммерческого агента осуществляется в соответствии с</p>	<p>Правила статьи 882-11 ГК определяют особенности правопреемства по агентскому договору для коммерческого агента. Здесь учтена возможность получения вознаграждения коммерческого агента его правопреемниками.</p>

			Законом Республики Казахстан «О реабилитации и банкротстве».	
60.	Часть вторая пункта 2 статьи 888	<p>Статья 888. Права и обязанности доверительного управляющего</p> <p>...</p> <p>2. Доверительный управляющий имеет право на возмещение необходимых расходов, произведенных им при доверительном управлении имуществом, за счет учредителя (выгодоприобретателя), либо за счет доверенного имущества, либо за счет доходов от использования доверенного имущества.</p> <p>Доверительный управляющий имеет право на вознаграждение, если это предусмотрено актом об учреждении доверительного управления имуществом.</p> <p>...</p>	<p>Статья 888. Права и обязанности доверительного управляющего</p> <p>...</p> <p>2. Доверительный управляющий имеет право на возмещение необходимых расходов, произведенных им при доверительном управлении имуществом, за счет учредителя (выгодоприобретателя), либо за счет доверенного имущества, либо за счет доходов от использования доверенного имущества.</p> <p>Доверительный управляющий имеет право на вознаграждение, если иное не предусмотрено актом об учреждении доверительного управления имуществом.</p> <p>...</p>	<p>В отношении договора доверительного управления следует установить презумпцию возмездности, которая является общим правилом для всех гражданско-правовых договоров (п. 3 ст. 384 ГК) и договоров <i>возмездного</i> оказания услуг, к которым, по своей правовой природе, относится и договор доверительного управления. На практике договор доверительного управления используется зачастую именно в предпринимательских отношениях. При этом предполагается, что в качестве доверительного управляющего выступает профессионал, который оказывает своими действиями по управлению соответствующую услугу собственнику. В этом контексте действующая в настоящее время презумпция безвозмездности договора доверительного управления представляется неоправданной. По DCFR траст также презюмируется возмездным.</p>
61.	Новая статья 921-1	Отсутствует.	<p>Статья 921-1. Ответственность за вред, причиненный недобросовестными действиями при проведении переговоров о заключении договора</p> <p>1. Вред, причиненный недобросовестными действиями при</p>	<p>Недобросовестное поведение при ведении переговоров зачастую служит основанием возникновения у добросовестного потерпевшего значительных убытков, которые, по казахстанскому праву, просто невозможно взыскать. Укрепление принципа</p>

			<p>проведении переговоров о заключении договора, подлежит возмещению лицом, причинившим вред, в объеме, предусмотренном пунктом 2 настоящей статьи.</p> <p>Недобросовестными действиями при проведении переговоров являются:</p> <p>1) вступление в переговоры о заключении договора или их продолжение при заведомом отсутствии намерения достичь соглашения с другой стороной;</p> <p>2) предоставление контрагенту заведомо недостоверной информации;</p> <p>3) раскрытие и (или) использование ненадлежащим образом конфиденциальной информации, полученной в ходе переговоров о заключении договора.</p> <p>2. В результате возмещения вреда, причиненного недобросовестными действиями при проведении переговоров, потерпевший должен быть поставлен в положение, в котором он находился бы, если бы не вступал в переговоры с недобросовестным контрагентом.</p> <p>Убытками, подлежащими возмещению недобросовестной</p>	<p>добросовестности требует его распространения не только на поведение субъекта, осуществляющего гражданские права, но и на преддоговорные отношения контрагентов, чтобы лица, вступающие в переговоры, были обязаны вести себя добросовестно и воздерживаться от причинения убытков друг другу на стадии ведения переговоров о заключении договора.</p> <p>Ответственность за недобросовестное ведение переговоров (<i>culpa in contrahendo</i>, <i>precontractual liability</i>) хорошо известна многим европейским правовым порядкам и актам международной унификации частного права (ст. 2.15 Принципов УНИДРУА; ст. II.-3:301 DCFR).</p> <p>В Казахстане необходимо использовать потенциал деликтного права и, в отличие от немецкого права, не распространять действие договорного права на преддоговорные отношения, а последовать английскому опыту в области <i>representations</i> и французскому опыту, где преддоговорная ответственность является деликтной, поскольку она локализована в преддоговорном периоде. Так, главу 47 особенной части ГК РК необходимо дополнить статьей 921-1, предусматривающей ответственность за недобросовестное поведение при ведении переговоров, установив в ней</p>
--	--	--	---	---

			<p>стороной, признаются расходы, понесенные другой стороной в связи с ведением переговоров о заключении договора.</p> <p>3. Положения настоящей статьи об обязанности лица возместить вред, причиненный недобросовестными действиями при проведении переговоров о заключении договора, не применяются к гражданам, признаваемым потребителями в соответствии с Законом Республики Казахстан «О защите прав потребителей».</p>	<p>исчерпывающий перечень случаев такого недобросовестного поведения и сформулировав правило, что целью соответствующей компенсации является удовлетворение так называемого негативного интереса потерпевшего, что характерно именно для деликтной ответственности. Учитывая то, что применение правил о добросовестности в казахстанской судебной практике довольно ограничено, а регламентация преддоговорных отношений для казахстанского права будет абсолютной новеллой, требующей крайне взвешенного и осторожного применения судами, представляется необходимым предельно сузить дискрецию суда в применении данной нормы, детализировав на уровне ГК основания и пределы ответственности за недобросовестное ведение переговоров. Также на данном этапе преждевременным является введение ответственности за внезапное и неоправданное прекращение переговоров о заключении договора, которая, как показано выше, предусмотрена в DCFR, Принципах УНИДРУА и ГК РФ. Дело в том, что правовая грань между общим правилом о свободе выхода из переговоров и специальным правилом о запрете неожиданного (неоправданного) выхода из переговоров настолько неопределенна и</p>
--	--	--	--	---

				<p>субъективна, что существует значительный риск неверного ее установления судами и, как следствие, безосновательного применения этого вида ответственности против вполне добросовестных лиц. Более того, английское право не предусматривает ответственности за прерывание переговоров о заключении договора, считая право на выход из переговоров в любое время и по любой причине неприкосновенным. Такой подход является более определенным, нежели предоставление судам свободы усмотрения в вопросе оценки состоявшегося прерывания переговоров на предмет его добросовестности. При этом соответствующие нормы будут стимулировать участников гражданского оборота к заключению отдельных соглашений о ведении переговоров, особенно в сферах сложных инвестиционных и корпоративных контрактов.</p>
Предпринимательский кодекс Республики Казахстан от 29 октября 2015 года № 375-V				
62.	Пункт 1 статьи 274	<p>Статья 274. Понятия инвестиции, инвестор, крупный инвестор и инвестиционная деятельность</p> <p>1. Инвестициями являются</p>	<p>Статья 274. Понятия инвестиции, инвестор, крупный инвестор и инвестиционная деятельность</p> <p>1. Инвестициями являются любое имущество, передаваемое инвестором,</p>	<p>Предусмотренное в ПК определение «инвестиции» необходимо привести в соответствие с международными договорами, участницей которых является Республика Казахстан.</p> <p>Так, например, в соответствии с ДЭХ,</p>

		<p>все виды имущества (кроме товаров, предназначенных для личного потребления), включая предметы финансового лизинга с момента заключения договора лизинга, а также права на них, вкладываемые инвестором в уставный капитал юридического лица или увеличение фиксированных активов, используемых для предпринимательской деятельности, а также для реализации проекта государственно-частного партнерства, в том числе концессионного проекта.</p> <p>...</p>	<p>равно как и сама передача инвестором любого принадлежащего ему имущества, в собственность субъектам предпринимательства, в том числе прямо или косвенно контролируемых им, в целях получения дохода.</p> <p>...</p>	<p>“Инвестиция” означает все виды активов, находящихся в собственности или контролируемых прямо или косвенно Инвестором.</p> <p>Схожее по своему содержанию понятие инвестиций закреплено во многих двусторонних соглашениях о взаимной поддержке инвестиций.</p> <p>При этом, в соответствии с п. 2 ст. 115 ГК РК, К имущественным благам и правам (имуществу) относятся: вещи, деньги, в том числе иностранная валюта, финансовые инструменты, работы, услуги, объективированные результаты творческой интеллектуальной деятельности, фирменные наименования, товарные знаки и иные средства индивидуализации изделий, имущественные права и другое имущество. В этой связи нет необходимости перечислять в ПК конкретные виды имущества, которые могут рассматриваться в качестве инвестиций.</p>
63.	Пункт 3 статьи 274	<p>Статья 274. Понятия инвестиции, инвестор, крупный инвестор и инвестиционная деятельность</p> <p>...</p> <p>3. Деятельность физических и юридических лиц по участию в</p>	<p>Статья 274. Понятия инвестиции, инвестор, крупный инвестор и инвестиционная деятельность</p> <p>...</p> <p>3. Деятельность физических и юридических лиц по осуществлению инвестиций в сфере</p>	<p>Пункт 3 ст. 274 ПК предусматривает некорректное чрезмерно узкое определение инвестиционной деятельности, которое не соответствует гражданско-правовому понятию имущества и имущественных отношений, а также идет вразрез с положениями</p>

		уставном капитале коммерческих организаций либо созданию или увеличению фиксированных активов, используемых для предпринимательской деятельности, а также для реализации проекта государственно-частного партнерства, в том числе концессионного проекта, признается инвестиционной деятельностью.	предпринимательской деятельности в целях получения дохода признается инвестиционной деятельностью.	международных договоров, ратифицированных Казахстаном.
64.	Статья 276	Статья 276. Гарантия правовой защиты деятельности инвесторов на территории Республики Казахстан ... 3. Республика Казахстан гарантирует стабильность условий договоров, заключенных между инвесторами и государственными органами Республики Казахстан, за исключением случаев, когда изменения в договоры вносятся по соглашению сторон. Настоящие гарантии не распространяются на: 1) изменения в законодательстве Республики Казахстан и (или) вступление	Статья 276. Гарантия правовой защиты деятельности инвесторов на территории Республики Казахстан ... 3. Стабильность условий гражданско-правовых договоров, заключенных между инвесторами и государственными органами Республики Казахстан, обеспечивается в соответствии с Гражданским кодексом Республики Казахстан. 4. Республика Казахстан гарантирует стабильность условий инвестиционных контрактов, заключенных между ее уполномоченным органом и инвестором и(или) находящимся под контролем инвестора лицом, реализующим инвестиционный	Текущая редакция п. 3 ст. 276 Предпринимательского кодекса носит декларативный и непоследовательный характер. В первую очередь, из содержания данной нормы остается неясным, на какие отношения она распространяется. Так, если имеется в виду гражданско-правовой инвестиционный договор, то стабильность его условий должна определяться в соответствии со ст. 383 Гражданского кодекса РК. Между тем, к предусмотренным в ПК инвестиционным контрактам о предоставлении инвестиционных преференций, не применяется Гражданский кодекс РК, поскольку инвестиционный контракт является, по своей правовой природе, административным актом о предоставлении налоговых преференций.

		<p>в силу и (или) изменения международных договоров Республики Казахстан, которыми изменяются порядок и условия импорта, производства, реализации подакцизных товаров;</p> <p>2) изменения и дополнения, которые вносятся в законы Республики Казахстан в целях обеспечения национальной безопасности, общественного порядка, охраны здоровья и нравственности населения.</p>	<p>проект.</p> <p>Настоящие гарантии не распространяются на:</p> <p>1) изменения в законодательстве Республики Казахстан и (или) вступление в силу и (или) изменения международных договоров Республики Казахстан, которыми изменяются порядок и условия импорта, производства, реализации подакцизных товаров;</p> <p>2) изменения и дополнения, которые вносятся в законы Республики Казахстан в целях обеспечения национальной безопасности, общественного порядка, охраны здоровья и нравственности населения.</p> <p>5. Инвесторам, реализующим инвестиционные приоритетные и инвестиционные стратегические проекты, гарантируется стабильность законодательства Республики Казахстан, действовавшего в момент заключения инвестиционного контракта, в соответствии со статьей 289 настоящего Кодекса.</p>	<p>Однако в Предпринимательском кодексе отсутствуют какие-либо нормы, определяющие стабилизацию положений инвестиционных контрактов, так как в п. 3 ст. 276 ПК буквально речь идет о договорах.</p> <p>Кроме того, п. 3 ст. 276 ПК находится в противоречии со специальной нормой ст. 289 ПК РК, распространяющей свое действие на субъектов, реализующих инвестиционные приоритетные и стратегические проекты, и предусматривает так называемую «замораживающую» стабилизационную оговорку применительно к налоговому законодательству и законодательству о занятости населения в сфере привлечения иностранной рабочей силы.</p>
65.	пункт 2 статьи 278	Статья 278. Гласность деятельности государственных органов в отношении инвесторов	Статья 278. Гласность деятельности государственных органов в отношении инвесторов и обеспечение доступа	Приведение текущей редакции п. 2 ст. 278 в соответствие с п. 2 ст. 274 ПК РК, Законом РК «О государственной

		<p>и обеспечение доступа инвесторов к информации, связанной с осуществлением инвестиционной деятельности</p> <p>...</p> <p>2. Инвесторам, включая инвесторов, осуществивших инвестиции в размере менее десяти процентов от голосующих акций (менее десяти процентов голосов от общего количества голосов участников), обеспечивается свободный доступ к информации о регистрации юридических лиц, их уставах, регистрации сделок с недвижимостью, выданных лицензиях, а также к иной предусмотренной законами Республики Казахстан информации, которая связана с осуществлением ими инвестиционной деятельности и не содержит коммерческой и иной охраняемой законом тайны.</p>	<p>инвесторов к информации, связанной с осуществлением инвестиционной деятельности</p> <p>...</p> <p>2. Инвесторам обеспечивается свободный доступ к информации о регистрации юридических лиц, их уставах, регистрации прав на недвижимое имущество, выданных разрешениях, а также к иной предусмотренной законами Республики Казахстан информации, которая связана с осуществлением ими инвестиционной деятельности и не содержит коммерческой и иной охраняемой законом тайны.</p>	<p>регистрации прав на недвижимое имущество» и Законом РК «О разрешениях и уведомлениях».</p>
Закон Республики Казахстан от 14 июля 1997 года № 155-1 «О нотариате»				
66.	Название главы 13	Глава 13. Передача заявлений физических и юридических лиц. Принятие в депозит денег	Глава 13. Передача заявлений физических и юридических лиц. Принятие в депозит денег. Принятие имущества на условное	В связи с введением в особенную часть ГК норм о договоре эскроу, по которому в качестве эскроу-агента может выступать нотариус.

			депонирование (эскроу)	
67.	Статья 86-1	Отсутствует	<p>Статья 86-1. Принятие имущества на условное депонирование (эскроу)</p> <p>1. Нотариус в случаях, предусмотренных законодательством, принимает на условное депонирование (эскроу) движимые вещи (включая наличные деньги, документарные ценные бумаги и документы), безналичные денежные средства или бездокументарные ценные бумаги на основании совместного заявления кредитора и должника.</p> <p>2. Наложение ареста, обращение взыскания и приостановление расходных операций по <u>банковским счетам</u>, на которых размещены деньги на условиях депонирования (эскроу), не допускаются.</p>	В связи с введением в особенную часть ГК норм о договоре эскроу, по которому в качестве эскроу-агента может выступать нотариус, и необходимостью разграничить отношения по принятию денег в депозит нотариуса.
Закон Республики Казахстан от 7 июля 2004 года № 576 «Об инвестиционных и венчурных фондах»				
68.	Статья 46-8	<p>Статья 46-8. Опционный договор</p> <p>1. Участники венчурного фонда, лица, намеревающиеся стать участниками венчурного фонда, венчурный фонд, стартап-компания, для деятельности которой предоставляется венчурное</p>	Исключить.	В связи с введением в ГК РК опционного договора (см. ст. 390-4) нецелесообразно наличие в данном специальном Законе соответствующей статьи, которая регулирует заключение опционных договоров в целях венчурного финансирования.

	<p>финансирование, и (или) участники (акционеры) такой стартап-компании вправе заключать между собой опционные договоры в отношении активов венчурного фонда и (или) стартап-компании либо участия в них.</p> <p>Стартап-компания, для деятельности которой предоставляется венчурное финансирование, и (или) участники (акционеры) такой стартап-компании также вправе заключать с работниками стартап-компании опционные договоры в отношении имущества стартап-компании или участия в ней.</p> <p>Для целей настоящего Закона опционным договором признается договор, в силу которого одна сторона на условиях, предусмотренных таким договором, вправе потребовать в установленный договором срок от другой стороны (других сторон) совершения предусмотренных опционным договором действий, в том числе уплатить деньги, передать или</p>		
--	--	--	--

	<p>принять имущество. Опционным договором может быть предусмотрено, что требование по опционному договору считается заявленным при наступлении определенных таким договором обстоятельств.</p> <p>Опционный договор прекращается, если требование о совершении предусмотренных опционным договором действий не заявлено в установленный срок.</p> <p>При заключении и исполнении опционного договора должны соблюдаться требования пункта 1 статьи 16 Закона Республики Казахстан "Об акционерных обществах".</p> <p>2. За право заявить требование по опционному договору сторона уплачивает предусмотренный таким договором платеж, за исключением случаев, если опционным договором, в том числе заключенным между коммерческими организациями, предусмотрена его безвозмездность либо если заключение такого договора обусловлено иным</p>		
--	--	--	--

		<p>обязательством или иным охраняемым законом интересом, которые вытекают из отношений сторон.</p> <p>3. При прекращении опционного договора платеж, предусмотренный пунктом 2 настоящей статьи, возврату не подлежит, если иное не предусмотрено опционным договором.</p>		
69.	Статья 46-9	<p>Статья 46-9. Опцион на заключение договора</p> <p>1. Участники венчурного фонда, лица, намеревающиеся стать участниками венчурного фонда, венчурный фонд, стартап-компания, для деятельности которой предоставляется венчурное финансирование, и (или) участники (акционеры) такой стартап-компании вправе заключать между собой соглашение о предоставлении опциона (права) на заключение договора (опцион на заключение договора) в отношении имущества венчурного фонда и (или) стартап-компании либо</p>	Исключить.	<p>В Законе РК о венчурном финансировании были воспроизведены новеллы ГК РФ, в соответствии с которыми в 2015 г. кодекс был дополнен двумя отдельными статьями: 429.2. «Опцион на заключение договора» и 429.3. «Опционный договор». Таким образом, в российском законодательстве были фрагментарно урегулированы опционы без согласования с общими положениями ГК и теорией гражданского права. Так, опцион на заключение договора стал результатом понимания опциона как самостоятельного договора, исполнение которого влечет заключение другого, уже основного договора. В свою очередь, опционный договор, как следует из ст. 429.3 ГК РФ, стал воплощением взглядов на опционный договор как на уже состоявшийся основной договор, но с опционом на его</p>

	<p>участия в них.</p> <p>Стартап-компания, для деятельности которой предоставляется венчурное финансирование, и (или) участники (акционеры) такой стартап-компания также вправе предоставлять опцион на заключение договора работникам такой стартап-компания в отношении активов стартап-компания или участия в ней.</p> <p>Для целей настоящего Закона опционом на заключение договора признается договор, в силу которого одна сторона посредством безотзывной оферты предоставляет другой стороне право заключить один или несколько договоров на условиях, предусмотренных опционом на заключение договора.</p> <p>Опционом на заключение договора может быть предусмотрено, что акцепт возможен только при наступлении определенного таким опционом условия, в том числе зависящего от воли одной из сторон.</p>		<p>исполнение, что свидетельствует о единстве опционного и главного договоров. Российский опыт является не завершенным и необоснованным. Опцион на заключение договора является разновидностью предварительного договора. В этой связи необходимо исключить соответствующую статью из Закона о венчурном финансировании.</p>
--	--	--	--

	<p>При заключении и исполнении опциона на заключение договора должны соблюдаться требования пункта 1 статьи 16 Закона Республики Казахстан "Об акционерных обществах".</p> <p>2. В случае, когда опционом на заключение договора срок для акцепта безотзывной оферты не установлен, этот срок считается равным одному году, если иное не вытекает из существа договора или обычаев.</p> <p>3. Если опционом на заключение договора не предусмотрено иное, платеж по нему не засчитывается в счет платежей по договору, заключаемому на основании безотзывной оферты, и не подлежит возврату в случае, когда не будет акцепта.</p> <p>4. Опцион на заключение договора должен содержать условия, позволяющие определить предмет и другие существенные условия договора, подлежащего заключению.</p> <p>Предмет договора, подлежащего заключению, может быть описан любым</p>		
--	---	--	--

		<p>способом, позволяющим его идентифицировать на момент акцепта безотзывной оферты.</p> <p>5. Опцион на заключение договора заключается в форме, установленной для договора, подлежащего заключению.</p> <p>6. Опцион на заключение договора может быть включен в другое соглашение, если иное не вытекает из существа такого соглашения.</p> <p>7. Права по опциону на заключение договора могут быть уступлены другому лицу, если иное не предусмотрено этим соглашением или не вытекает из его существа.</p>		
70.	Статья 46-10	<p>Статья 46-10. Особенности договоров, заключаемых в целях венчурного финансирования</p> <p>1. Сторона, заключившая договор в целях венчурного финансирования, разумно основываясь на недостоверных заверениях другой стороны об обстоятельствах, имеющих значение для заключения договора, его исполнения или прекращения, имеет право на возмещение причиненных ей</p>	Исключить.	<p>В связи с введением в ГК РК норм о заверениях (см. ст. 392-1) и индемнити (см. ст. 366-1) нецелесообразно наличие в данном специальном Законе соответствующей статьи, которая регулирует последствия недостоверных заверений и индемнити в целях венчурного финансирования.</p>

	<p>убытков, если:</p> <p>1) сторона, предоставившая недостоверные заверения об обстоятельствах, знала или должна была знать об их недостоверности и о том, что контрагент полагается на такие недостоверные заверения при заключении договора на согласованных условиях;</p> <p>2) заверения об обстоятельствах совершены в письменной форме и содержат ясное намерение лица, предоставившего такие заверения, создать для себя тем самым обязательства или иные гражданско-правовые последствия.</p> <p>2. Признание договора недействительным не препятствует наступлению последствий, предусмотренных пунктом 1 настоящей статьи.</p> <p>3. Стороны обязательства, действуя при осуществлении ими венчурного финансирования, могут в договоре предусмотреть обязанность одной стороны возместить имущественные потери другой стороны,</p>		
--	--	--	--

	<p>возникшие в случае наступления определенных в договоре обстоятельств и не связанные с нарушением обязательства его стороной (потери, вызванные невозможностью исполнения обязательства, предъявлением требований третьими лицами или органами государственной власти к стороне или третьему лицу, указанному в договоре, и другие). В договоре должны быть определены размеры возмещения таких потерь или порядок его определения.</p> <p>4. Суд вправе уменьшить предел возмещения потерь, предусмотренных сторонами договора, если доказано, что сторона умышленно содействовала увеличению размера потерь.</p> <p>5. Потери, предусмотренные сторонами договора, возмещаются независимо от признания договора незаключенным или недействительным, если иное не предусмотрено договором.</p> <p>6. В случае, если потери возникли в связи с неправомерными действиями</p>		
--	--	--	--

		<p>третьего лица, к стороне, возместившей такие потери, переходит требование кредитора к этому третьему лицу о возмещении убытков.</p> <p>7. Правила настоящей статьи применяются также в случаях, если условие о возмещении потерь предусмотрено в акционерном соглашении (договоре об осуществлении прав участников хозяйственного товарищества) либо договоре об отчуждении акций или долей в уставном капитале хозяйственного товарищества, в том числе когда стороной такого акционерного соглашения (договора об осуществлении прав участников хозяйственного товарищества) является физическое лицо, не являющееся субъектом предпринимательства, или государство.</p>		
Закон Республики Казахстан от 1 марта 2011 года №413-IV «О государственном имуществе»				
71.	Пункт 8 статьи 75	<p>Статья 75. Договор доверительного управления государственным имуществом</p> <p>...</p> <p>8. Доверительный управляющий</p>	<p>Статья 75. Договор доверительного управления государственным имуществом</p> <p>...</p> <p>8. Доверительный управляющий имеет право на возмещение необходимых</p>	<p>В отношении договора доверительного управления государственным имуществом необходимо установить презумпцию возмездности,</p>

		<p>имеет право на возмещение необходимых расходов, произведенных им при доверительном управлении государственным имуществом, в порядке, установленном бюджетным законодательством Республики Казахстан и договором доверительного управления государственным имуществом.</p> <p>Доверительный управляющий имеет право на вознаграждение, если это предусмотрено законами Республики Казахстан или договором о доверительном управлении государственным имуществом.</p>	<p>расходов, произведенных им при доверительном управлении государственным имуществом, в порядке, установленном бюджетным законодательством Республик и Казахстан и договором доверительного управления государственным имуществом.</p> <p>Доверительный управляющий имеет право на вознаграждение, если иное не предусмотрено законами Республики Казахстан или договором о доверительном управлении государственным имуществом.</p>	<p>которая является общим правилом для всех гражданско-правовых договоров (п. 3 ст. 384 ГК) и договоров <i>возмездного</i> оказания услуг, к которым, по своей правовой природе, относится и договор доверительного управления.</p> <p>Соответствующая поправка вносится также в ст. 888 ГК РК.</p> <p>На практике договор доверительного управления используется зачастую именно в предпринимательских отношениях. При этом предполагается, что в качестве доверительного управляющего выступает профессионал, который оказывает своими действиями по управлению соответствующую услугу собственнику. В этом контексте действующая в настоящее время презумпция безвозмездности договора доверительного управления представляется неоправданной. По DCFR траст также презюмируется возмездным.</p>
72.	Статья 195	Статья 195. Последствия нарушения положений об обременении стратегических объектов правами	Статья 195. Последствия нарушения положений об обременении стратегических объектов правами третьих	В целях приведения ст. 195 Закона о государственном имуществе в соответствие с п. 5

		<p>третьих лиц или их отчуждении и приоритетном праве на приобретение стратегических объектов</p> <p>Сделка, совершенная обладателем прав на стратегические объекты в нарушение требований об обременении стратегических объектов правами третьих лиц или их отчуждении и приоритетном праве на приобретение стратегических объектов, может быть признана судом недействительной с момента ее совершения.</p>	<p>лиц или их отчуждении и приоритетном праве на приобретение стратегических объектов</p> <p>Сделка, совершенная обладателем прав на стратегические объекты в нарушение требований об обременении стратегических объектов правами третьих лиц или их отчуждении и приоритетном праве на приобретение стратегических объектов, является ничтожной.</p>	<p>ст. 193-1 Гражданского кодекса РК.</p>
<p>Закон Республики Казахстан от 21 сентября 1994 года № 156-ХІІІ «О транспорте в Республике Казахстан»</p>				

73.	Статья 17	<p>Статья 17. Ответственность перевозчика и участников смешанных перевозок</p> <p>...</p> <p>Ущерб, причиненный при перевозке груза или багажа, возмещается:</p> <p>1) в случаях утраты или недостачи – в размере стоимости утраченного или недостающего груза или багажа;</p> <p>2) в случае повреждения (порчи) груза или багажа – в размере суммы, на которую понизилась их стоимость, а при невозможности восстановления поврежденного груза или багажа – в размере их стоимости;</p> <p>3) в случае утраты груза или багажа, сданного к перевозке с объявлением его ценности, – в размере объявленной стоимости груза или багажа.</p> <p>...</p>	<p>Статья 17. Ответственность перевозчика и участников смешанных перевозок</p> <p>...</p> <p>Если договором не предусмотрено возмещение полной суммы убытков, ущерб, причиненный при перевозке груза или багажа, возмещается:</p> <p>1) в случаях утраты или недостачи – в размере стоимости утраченного или недостающего груза или багажа;</p> <p>2) в случае повреждения (порчи) груза или багажа – в размере суммы, на которую понизилась их стоимость, а при невозможности восстановления поврежденного груза или багажа – в размере их стоимости;</p> <p>3) в случае утраты груза или багажа, сданного к перевозке с объявлением его ценности, – в размере объявленной стоимости груза или багажа;</p> <p>...</p>	<p>В целях расширения пределов свободы договора, сокращения императивных предписаний законодательства о договорах и сведение их к регулированию лишь тех общественных отношений, которые требуют соответствующего вмешательства государства.</p> <p>В приведённой норме, стороны, например, могут договориться о том, что вред не возмещается либо возмещается, но с некоторыми ограничениями или исключениями.</p>
Закон Республики Казахстан от 23 декабря 1995 года № 2723 «Об ипотеке недвижимого имущества»				

74.	Пункт 1 статьи 8	<p>Статья 8. Последствия нарушения правил об отчуждении заложенного недвижимого имущества</p> <p>1. При отчуждении недвижимого имущества, заложенного по ипотечному договору, с нарушением правил, содержащихся в пункте 2 статьи 315 Гражданского кодекса Республики Казахстан, залогодержатель вправе по своему выбору потребовать:</p> <p>1) признания сделки об отчуждении заложенного недвижимого имущества недействительной;</p> <p>2) досрочного исполнения основного обязательства и обращения взыскания заложенное недвижимое имущество независимо от того, кому оно принадлежит;</p> <p>...</p>	<p>Статья 8. Последствия нарушения правил об отчуждении заложенного недвижимого имущества</p> <p>1. Если иное не предусмотрено договором, при отчуждении недвижимого имущества, заложенного по ипотечному договору, с нарушением правил, содержащихся в пункте 2 статьи 315 Гражданского кодекса Республики Казахстан, залогодержатель вправе по своему выбору потребовать:</p> <p>1) признания сделки об отчуждении заложенного недвижимого имущества недействительной;</p> <p>2) досрочного исполнения основного обязательства и обращения взыскания заложенное недвижимое имущество независимо от того, кому оно принадлежит;</p> <p>...</p>	<p>В целях расширения пределов свободы договора, сокращения императивных предписаний законодательства о договорах и сведение их к регулированию лишь тех общественных отношений, которые требуют соответствующего вмешательства государства.</p>
<p>Закон Республики Казахстан от 8 декабря 2001 года № 266-III «О железнодорожном транспорте»</p>				

75.	Пункт 4 статьи 37	<p>Статья 37. Изменение условий договора перевозки</p> <p>...</p> <p>4. В случаях, предусмотренных законодательными актами Республики Казахстан, государственные органы в соответствии с их компетенцией вправе изъять груз у перевозчика. При этом расходы перевозчика по перевозке и хранению груза, а также причиненные ему убытки подлежат возмещению виновной стороной.</p> <p>Убытки грузоотправителя, грузополучателя подлежат возмещению в порядке, установленном законодательными актами Республики Казахстан.</p>	<p>Статья 37. Изменение условий договора перевозки</p> <p>...</p> <p>4. В случаях, предусмотренных законодательными актами Республики Казахстан, государственные органы в соответствии с их компетенцией вправе изъять груз у перевозчика. При этом расходы перевозчика по перевозке и хранению груза, а также причиненные ему убытки подлежат возмещению виновной стороной.</p> <p>Убытки грузоотправителя, грузополучателя подлежат возмещению в порядке, установленном законодательными актами Республики Казахстан, а также заключаемыми на их основе договорами.</p>	<p>В целях расширения действия принципа свободы договор В целях расширения пределов свободы договора, сокращения императивных предписаний законодательства о договорах и сведение их к регулированию лишь тех общественных отношений, которые требуют соответствующего вмешательства государства.</p>
-----	-------------------	---	--	---

76.	Пункт 5 статьи 76	<p>Статья 76. Ответственность перевозчика за утрату, недостачу или повреждение (порчу) багажа, груза, грузобагажа</p> <p>...</p> <p>5. Перевозчик, помимо возмещения ущерба, предусмотренного пунктами 3 и 4 настоящей статьи, возвращает провозную плату, полученную за перевозку утраченного, недостающего, поврежденного (испорченного) багажа, груза, грузобагажа, если провозная плата не входит в их стоимость.</p> <p>...</p>	<p>Статья 76. Ответственность перевозчика за утрату, недостачу или повреждение (порчу) багажа, груза, грузобагажа</p> <p>...</p> <p>5. Если договором не предусмотрено возмещение полной суммы убытков, перевозчик, помимо возмещения ущерба, предусмотренного пунктами 3 и 4 настоящей статьи, возвращает провозную плату, полученную за перевозку утраченного, недостающего, поврежденного (испорченного) багажа, груза, грузобагажа, если провозная плата не входит в их стоимость.</p> <p>...</p>	<p>В целях расширения пределов свободы договора, сокращения императивных предписаний законодательства о договорах и сведение их к регулированию лишь тех общественных отношений, которые требуют соответствующего вмешательства государства.</p>
Закон Республики Казахстан от 17 января 2002 года № 284 «О торговом мореплавании»				
77.	Пункт 1 статьи 91	<p>Статья 91. Отказ отправителя или фрахтователя от исполнения договора морской перевозки груза</p> <p>1. При предоставлении всего судна для перевозки груза отправитель или фрахтователь вправе отказаться от исполнения договора морской перевозки груза при условии уплаты:</p> <p>1) одной второй полного фрахта, при наличии простоя платы за простой, произведенных перевозчиком за счет груза и не включенных в сумму фрахта расходов, если отказ отправителя или</p>	<p>Статья 91. Отказ отправителя или фрахтователя от исполнения договора морской перевозки груза</p> <p>1. Если иное не предусмотрено договором, при предоставлении всего судна для перевозки груза отправитель или фрахтователь вправе отказаться от исполнения договора морской перевозки груза при условии уплаты:</p> <p>1) одной второй полного фрахта, при наличии простоя платы за простой, произведенных перевозчиком за счет груза и не включенных в сумму фрахта</p>	<p>В целях расширения пределов свободы договора, сокращения императивных предписаний законодательства о договорах и сведение их к регулированию лишь тех общественных отношений, которые требуют соответствующего вмешательства государства.</p>

	<p>фрахтователя наступил до истечения сталийного или контрсталийного времени либо до выхода судна в рейс в зависимости от того, какой из указанных моментов наступил раньше;</p> <p>2) полного фрахта, других сумм, указанных в подпункте 1) настоящего пункта, если отказ отправителя или фрахтователя наступил после одного из моментов, указанных в подпункте 1) настоящего пункта, и договор морской перевозки груза заключен на один рейс;</p> <p>3) полного фрахта за первый рейс, других сумм, указанных в подпункте 1) настоящего пункта, и одной второй фрахта за остальные рейсы, если отказ отправителя или фрахтователя наступил после одного из моментов, указанных в подпункте 1) настоящего пункта, и договор морской перевозки груза заключен на несколько рейсов.</p> <p>При отказе отправителя или фрахтователя от исполнения договора морской перевозки груза до выхода судна в рейс перевозчик обязан выдать отправителю или фрахтователю груз, если даже выгрузка груза может задержать судно более установленного срока.</p> <p>При отказе отправителя или фрахтователя от исполнения договора морской перевозки груза во время рейса</p>	<p>расходов, если отказ отправителя или фрахтователя наступил до истечения сталийного или контрсталийного времени либо до выхода судна в рейс в зависимости от того, какой из указанных моментов наступил раньше;</p> <p>2) полного фрахта, других сумм, указанных в подпункте 1) настоящего пункта, если отказ отправителя или фрахтователя наступил после одного из моментов, указанных в подпункте 1) настоящего пункта, и договор морской перевозки груза заключен на один рейс;</p> <p>3) полного фрахта за первый рейс, других сумм, указанных в подпункте 1) настоящего пункта, и одной второй фрахта за остальные рейсы, если отказ отправителя или фрахтователя наступил после одного из моментов, указанных в подпункте 1) настоящего пункта, и договор морской перевозки груза заключен на несколько рейсов.</p> <p>При отказе отправителя или фрахтователя от исполнения договора морской перевозки груза до выхода судна в рейс перевозчик обязан выдать отправителю или фрахтователю груз, если даже выгрузка груза может задержать судно более установленного срока.</p> <p>При отказе отправителя или фрахтователя от исполнения договора морской перевозки груза во время рейса</p>	
--	---	--	--

		отправитель или фрахтователь вправе требовать выдачу груза только в том порту, в который судно должно зайти в соответствии с договором морской перевозки груза или зашло в силу необходимости. ...	отправитель или фрахтователь вправе требовать выдачу груза только в том порту, в который судно должно зайти в соответствии с договором морской перевозки груза или зашло в силу необходимости. ...	
78.	Пункт 2 статьи 103	Статья 103. Размер ответственности перевозчика за утрату, недостачу или повреждение (порчу) груза ... 2. Наряду с возмещением установленного ущерба, вызванного утратой, недостачей или повреждением (порчей) груза, перевозчик возвращает грузоотправителю (грузополучателю) фрахт, взысканный за перевозку утраченного, недостающего или поврежденного (испорченного) груза, если он не входит в стоимость груза. ...	Статья 103. Размер ответственности перевозчика за утрату, недостачу или повреждение (порчу) груза ... 2. Если договором не предусмотрено возмещение полной суммы убытков, наряду с возмещением установленного ущерба, вызванного утратой, недостачей или повреждением (порчей) груза, перевозчик возвращает грузоотправителю (грузополучателю) фрахт, взысканный за перевозку утраченного, недостающего или поврежденного (испорченного) груза, если он не входит в стоимость груза. ...	В целях расширения действия принципа свободы договора. В целях расширения пределов свободы договора, сокращения императивных предписаний законодательства о договорах и сведение их к регулированию лишь тех общественных отношений, которые требуют соответствующего вмешательства государства.
Закон Республики Казахстан от 7 июля 2006 года № 167 «О концессиях»				
79.	Пункт 2 статьи 27	Статья 27. Разрешение споров ... 2. Если споры, связанные с исполнением и прекращением договора, не могут быть разрешены в	Статья 27. Разрешение споров ... 2. Если споры, связанные с исполнением и прекращением договора, не могут быть разрешены в соответствии с пунктом 1 настоящей статьи, то стороны вправе	В целях расширения действия принципа свободы договора при определении подведомственности споров, возникающих из договоров концессии.

		<p>соответствии с пунктом 1 настоящей статьи, то стороны вправе разрешить спор в соответствии с требованиями законодательства Республики Казахстан в судебном порядке, а также путем обращения в арбитраж в соответствии с Законом Республики Казахстан "Об арбитраже". В отношении концессионных проектов особой значимости в случае, когда хотя бы один из акционеров (участников) концессионера является нерезидентом Республики Казахстан, арбитраж определяется по соглашению сторон.</p>	<p>разрешить спор в соответствии с требованиями законодательства Республики Казахстан в судебном порядке, а также путем обращения в арбитраж.</p>	<p>Ссылка на Закон РК «Об арбитраже» в п. 2 ст. 27, рассматриваемого Закона, представляется излишней. В норме предусмотрено право сторон разрешить спор в соответствии с требованиями законодательства РК, что подразумевает соблюдение всех требований законодательства, в том числе и Закона РК «Об арбитраже».</p> <p>Указание на определение арбитража по соглашению сторон в отношении концессионных проектов особой значимости в случае, когда хотя бы один из акционеров (участников) концессионера является нерезидентом Республики Казахстан, также представляется излишним. Как известно, вне зависимости от резидентства сторон спорного правоотношения арбитраж определяется по соглашению между ними.</p>
--	--	--	---	--