



Посольство
Великобритании
Астана

**ПОСОЛЬСТВО ВЕЛИКОБРИТАНИИ В
АСТАНЕ**



**РЕГИОНАЛЬНОЕ ОТДЕЛЕНИЕ УВКПЧ
ООН ДЛЯ ЦЕНТРАЛЬНОЙ АЗИИ**



**ЦЕНТР ИССЛЕДОВАНИЯ
ПРАВОВОЙ ПОЛИТИКИ**

**РЕАЛИЗАЦИЯ В КАЗАХСТАНЕ РУКОВОДЯЩИХ
ПРИНЦИПОВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В
АСПЕКТЕ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА: ВЫПОЛНЕНИЯ РАМОЧНОЙ
КОНЦЕПЦИИ ОРГАНИЗАЦИИ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ
«ЗАЩИТА, СОБЛЮДЕНИЕ И СРЕДСТВА ЗАЩИТЫ»**

Материалы международной экспертно-практической конференции

21 февраля 2013 г., г. Алматы

Алматы, 2013



LPRC
ЦЕНТР ИССЛЕДОВАНИЯ
ПРАВОВОЙ ПОЛИТИКИ

Материалы Международной экспертно-практической конференции. РЕАЛИЗАЦИЯ В КАЗАХСТАНЕ РУКОВОДЯЩИХ ПРИНЦИПОВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В АСПЕКТЕ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА: ВЫПОЛНЕНИЯ РАМОЧНОЙ КОНЦЕПЦИИ ОРГАНИЗАЦИИ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ «ЗАЩИТА, СОБЛЮДЕНИЕ И СРЕДСТВА ЗАЩИТЫ» - Алматы, 2013 – 165 С.



Посольство
Великобритании
Астана

Настоящий Сборник опубликован Центром исследования правовой политики при финансовой поддержке Посольства Великобритании в Астане. Мнения и взгляды, содержащиеся в материалах, не отражают точку зрения Посольства Великобритании в Астане.

СОДЕРЖАНИЕ

Программа конференции	4
Список участников	7
ЗАКЛЮЧЕНИЯ ЦЕНТРА ИССЛЕДОВАНИЯ ПРАВОВОЙ ПОЛИТИКИ	14
ЮРИДИЧЕСКОЕ ЗАКЛЮЧЕНИЕ по вопросам соответствия законодательства Республики Казахстан основным социально-экономическим принципам прав человека в аспекте предпринимательской деятельности	14
ЮРИДИЧЕСКОЕ ЗАКЛЮЧЕНИЕ по вопросам соотношения международно-правовых положений, ратифицированных Республикой Казахстан, и основных социально-экономических принципов прав человека в аспекте предпринимательской деятельности	87
Реализация прав человека в компании. План действий	109
ДОКЛАДЫ И ВЫСТУПЛЕНИЯ УЧАСТНИКОВ	132
Значение Руководящих принципов предпринимательской деятельности в аспекте прав человека и задача Республики Казахстан по вхождению в 30 развитых стран мира Сулеймен У.А.	132
Судебные механизмы защиты прав человека в сфере предпринимательства на основе Руководящих принципов ООН Сарсембаев М.А.	136
Ответственность предприятий за соблюдение прав человека закрепленных в Декларации Международной организации труда об основополагающих принципах и правах в сфере труда Турецкий Н.Н.	143

ПРОГРАММА

Международная экспертно-практическая конференция

**«РЕАЛИЗАЦИЯ В КАЗАХСТАНЕ РУКОВОДЯЩИХ ПРИНЦИПОВ
ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В АСПЕКТЕ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА:
ВЫПОЛНЕНИЯ РАМОЧНОЙ КОНЦЕПЦИИ ОРГАНИЗАЦИИ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ
«ЗАЩИТА, СОБЛЮДЕНИЕ И СРЕДСТВА ЗАЩИТЫ»**

21 февраля, 2013 г.

г. Алматы, гостиница «Royal Tulip»

09.30 – 10.00	Регистрация участников
10.00 – 10.15	Открытие конференции и приветственные выступления <i>Грег КУИН, Заместитель Посла Великобритании в Республике Казахстан</i> <i>АРУТЮНЯН Армен, Региональный Представитель по Центральной Азии Управления Верховного комиссара по правам человека Организации Объединенных наций</i> <i>ЗИНОВИЧ Татьяна, Заместитель директора Центра исследования правовой политики</i>
СЕССИЯ 1.	ОБЗОР РУКОВОДЯЩИХ ПРИНЦИПОВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В АСПЕКТЕ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА
Модератор:	<i>АРУТЮНЯН Армен, Региональный представитель по Центральной Азии Управления Верховного комиссара по правам человека Организации Объединенных Наций</i>
10.15 – 10.30	Презентация Руководящих принципов предпринимательской деятельности в аспекте прав человека: выполнение Рамочного документа Организации Объединенных Наций "Защищать, Уважать и Обеспечивать средства правовой защиты" <i>Ранхильд ХАНДАГАРД, Советник по правам человека, Секция по правам человека и экономическим и социальным вопросам, УВКПЧ ООН, Женева</i>
10.30 – 10.45	Значение Руководящих принципов предпринимательской деятельности в аспекте прав человека и задача Республики Казахстан по вхождению в 20 развитых стран мира <i>СУЛЕЙМЕН Усен Абдухадырулы, Посол по особым поручениям Министерства иностранных дел Республики Казахстан</i>

- 10.45 – 11.00 **Подход Правительства Великобритании к Руководящим принципам ООН по бизнесу и правам человека**
- Бенедетта ЛАСЕЙ, Советник Министерства иностранных дел Великобритании по вопросам прав человека*
- 11.00 – 11.15 **Доступ к эффективным средствам правовой защиты**
- КАНАФИН Данияр Кайратович, адвокат, член Президиума Алматинской городской коллегии адвокатов, член Президиума Республиканской коллегии адвокатов, доцент, к.ю.н.*
- 11.15 – 11.30 **Обсуждение**
- 11.30 – 12.00 **Кофе-брейк**
- 12.00 – 12.15 **Права бизнеса – права человека**
- АЛИБАЕВ Айдар, член бюро Конфедерации работодателей Казахстана, Председатель Совета Ассоциации пенсионных фондов Казахстана*
- 12.15 – 12.30 **Законодательство Республики Казахстан о защите социальных, экономических и трудовых прав человека в предпринимательской сфере**
- НИКИТИНА Карина Викторовна, научный сотрудник Научно-исследовательского института финансового и налогового права*
- 12.30 – 12.45 **Имплементация международно-правовых норм в законодательство Республики Казахстан о защите социальных, экономических и трудовых прав человека в предпринимательской сфере**
- САВЧЕНКО Александр Андреевич, юрист, «Юридическая компания «UNIUS»*
- 12.45 – 13.00 **Вопросы совершенствования предпринимательского законодательства Республики Казахстан**
- ТУЛЕНОВА Гульмира Какеновна, старший научный сотрудник отдела гражданского, гражданско-процессуального законодательства и исполнительного производства ГУ «Институт законодательства Республики Казахстан»*
- 13.00 – 13.30 **Обсуждение**
- 13.30 – 14.30 **Обед**

СЕССИЯ 2. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА В СФЕРЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Модератор: *КАНАФИН Данияр Кайратович, адвокат, член Президиума Алматинской городской коллегии адвокатов, член Президиума Республиканской коллегии адвокатов, доцент, к.ю.н.*

14.30 – 14.45 **Ответственность корпораций за соблюдение прав человека в деловых отношениях**

АБДУМАНАПОВА Адалят, Эксперт по корпоративному управлению, Эксперт по вопросам оценки социальных и экологических рисков, Проекта по корпоративному управлению в Европе и Центральной Азии Международной финансовой корпорации (IFC), член Совета экспертов Фонда Евразия, преподаватель программы MBA (корпоративное управление), UIB

14.45 – 15.00 **Стратегическая корпоративная политика по соблюдению прав человека**

ЗИНОВИЧ Татьяна, Заместитель директора Центра исследования правовой политики

15.00 – 15.15 **Реализация прав человека в компании: План действий**

Ричард ДИОН, Независимый эксперт, Магистр постсоветских учений Школы Славянских и Восточно-Европейских исследований Университета Лондона

15.15 – 15.30 **Обсуждение**

15.30 – 15.45 **Ответственность предприятий за соблюдение прав человека закрепленных в Декларации Международной организации труда об основополагающих принципах и правах в сфере труда**

ТУРЕЦКИЙ Николай Николаевич, Генеральный директор ТОО "Научный исследовательский институт государства и права имени Гайрата Сапаргалиева", д.ю.н.

15.45 – 16.00 **Обеспечение соблюдения прав человека предприятиями в условиях трудовых конфликтов**

АМАНДЫКОВ Кайрат Якудаевич, Заместитель Председателя Федерации профсоюзов Республики Казахстан, член комиссии по правам человека при Президенте Республики Казахстан

16.00 – 16.45 **Обсуждение, Подведение итогов, закрытие конференции**

16.45 **Деловой раут**

Международная экспертно-практическая конференция

«РЕАЛИЗАЦИЯ В КАЗАХСТАНЕ РУКОВОДЯЩИХ ПРИНЦИПОВ
ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В АСПЕКТЕ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА:
ВЫПОЛНЕНИЕ РАМОЧНОГО ДОКУМЕНТА ОРГАНИЗАЦИИ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ
"ЗАЩИЩАТЬ, УВАЖАТЬ И ОБЕСПЕЧИВАТЬ СРЕДСТВА ПРАВОВОЙ ЗАЩИТЫ"»

21 февраля, 2013 г.

г. Алматы, гостиница «Royal Tulip»

АДМИНИСТРАЦИЯ ПРЕЗИДЕНТА РК		
1.	МОЛДАБАЕВ Саркытбек Сарсенбаевич	Инспектор отдела правоохранительной системы Администрации Президента РК
КОНСТИТУЦИОННЫЙ СОВЕТ РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН		
2.	БАХТЫБАЕВ Ильяс Жакипбекович	Член Конституционного Совета РК
3.	БЕЛОРУКОВ Николай Васильевич	Член Конституционного Совета РК
4.	МАЛИНОВСКИЙ Виктор Александрович	Член Конституционного Совета РК
МАЖИЛИС ПАРЛАМЕНТА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН		
КОМИТЕТ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ И СУДЕБНО-ПРАВОВОЙ РЕФОРМЕ		
5.	ЖУМАБЕКОВ Оналсын Исламович	Депутат, Член Комитета по законодательству и судебно-правовой реформе
6.	АБДИРОВ Нурлан Мажитович	Депутат, Член Комитета по законодательству и судебно-правовой реформе
7.	КОЖАХМЕТОВ Арман Тулешович	Депутат, Член Комитета по законодательству и судебно-правовой реформе
8.	МЫРЗАХМЕТОВ Шалатай	Депутат, Член Комитета по законодательству и судебно-правовой реформе
КОМИТЕТ ПО ЭКОНОМИЧЕСКОЙ РЕФОРМЕ И РЕГИОНАЛЬНОМУ РАЗВИТИЮ		
9.	КАЗБЕКОВА Меруерт Айтказиевна	Депутат, Секретарь комитета по экономической реформе и региональному развитию
10.	СОЛОВЬЕВА Айгуль Сагадибековна	Депутат, Член комитета по экономической реформе и региональному развитию
11.	НУРГИСАЕВ Серикбай Урикбаевич	Депутат, Член комитета по экономической реформе и региональному развитию
КОМИТЕТ ПО ФИНАНСАМ И БЮДЖЕТУ		
12.	ЖАЗЫЛБЕКОВ Нурлан Абдужапарович	Депутат, Член комитета по финансам и бюджету

КОМИТЕТ ПО ВОПРОСАМ ЭКОЛОГИИ И ПРИРОДОПОЛЬЗОВАНИЮ		
13.	ДОШАЕВ Ерген Николаевич	Депутат, Член комитета по вопросам экологии и природопользованию, Первый заместитель руководителя фракции НДП "НурОтан"
МИНИСТЕРСТВО ИНОСТРАННЫХ ДЕЛ РК		
14.	СУЛЕЙМЕНОВ Усен Абдухадырович	Посол МИД по особым поручениям
СУД ГОРОДА АЛМАТЫ		
15.	КУРМАНБЕКОВА Шолпан Егизбаевна	Судья кассационной коллегии суда города Алматы
АГЕНТСТВО РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН ПО БОРЬБЕ С ЭКОНОМИЧЕСКОЙ И КОРРУПЦИОННОЙ ПРЕСТУПНОСТЬЮ (ФИНАНСОВАЯ ПОЛИЦИЯ) РК		
16.	КАЗЫБАЕВ Муратбек Сергазинович	Заместитель начальника департамента (заведующий вопросами борьбы с экономическими и финансовыми преступлениями) по борьбе с экономической и коррупционной преступностью (финансовая полиция) по городу Алматы
МИНИСТЕРСТВО ЮСТИЦИИ РК		
17.	ЖАЙЫНБАЕВА Данара Муратовна	Эксперт департамента законодательства МЮ РК
МИНИСТЕРСТВО ТРУДА И СОЦИАЛЬНОЙ ЗАЩИТЫ НАСЕЛЕНИЯ РК		
18.	ЖАЛПОШОВ Баглан Ордабекович	Главный эксперт управления труда Министерство труда и социальной защиты населения РК
МИНИСТЕРСТВО ОХРАНЫ ОКРУЖАЮЩЕЙ СРЕДЫ РК		
19.	МИРЗАЛИЕВ Асылжан Иябаевич	Начальник управления правовой работы департамента экологического законодательства и правового обеспечения Министерства охраны окружающей среды РК
МИНИСТЕРСТВО РЕГИОНАЛЬНОГО РАЗВИТИЯ РК		
20.	БУЗУРБАЕВ Ерлан Маркленович	Заместитель директора Департамента политики развития предпринимательства Министерства регионального развития РК
21.	САРКЕЕВ Бахытжан Курманбаевич	Заместитель председателя комитета по развитию предпринимательства Министерства регионального развития РК
УПОЛНОМОЧЕННЫЙ ПО ПРАВАМ ЧЕЛОВЕКА В РЕСПУБЛИКЕ КАЗАХСТАН		
22.	АУКАШЕВА Гульмира Айтмагамбетовна	Главный эксперт Отдела по обращениям граждан Национального центра по правам человека офис Уполномоченного по правам человека в РК
ИНСТИТУТ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН		
23.	ТУЛЕНОВА Гульмира Какеновна	Старший научный сотрудник отдела гражданского, гражданско-процессуального законодательства и исполнительного производства Института законодательства РК

НАЦИОНАЛЬНЫЕ КОМПАНИИ РК		
24.	ЖАКИПБАЕВ Кайрат Тулегенович	Управляющий директор по правовому обеспечению и безопасности, член Правления АО "KEGOC"
25.	ДЖАДРИНА Шынар Махамбетовна	Менеджер департамента управления и развития персонала АО «Казакхтелеком»
26.	ИБРАГИМОВА Ляззат Еркеновна	Председатель Правления АО Фонд развития предпринимательства «Даму»
27.	ЕРГУСАЕВА Салтанат Убеевна	Заместитель Председателя Правления АО Фонд развития предпринимательства «Даму»
ЮРИДИЧЕСКИЕ КОМПАНИИ		
28.	ЖЫЛКАЙДАРОВА София	Управляющий партнер юридической фирмы SIGNUM
29.	КАСЕНХАН Данара	Управляющий партнер юридической компании ZAN
30.	АХМЕТОВА Сауле	Директор/представитель в Алматы международной юридической фирмы «GRATA»
31.	КЕНЖЕБАЕВА Айгуль	Управляющий партнер международной юридической фирмы «SALANS»
32.	ВЕЧКАНОВ Ефим Викторович	Директор юридической компании «Concul Garant»
33.	ПОРОХОВ Евгений Викторович	Старший партнер Юридической компании «UNIUS», член Союза адвокатов Республики Казахстан, член Научно-консультативного совета при Верховном Суде РК, генеральный советник Экономического Суда СНГ, д.ю.н.
34.	ПОДОПРИГОРА Роман Анатольевич	Партнер Юридической компании «UNIUS», Арбитр международного третейского суда «IUS», Член Научно-консультативного совета при Верховном Суде РК, д.ю.н.
35.	КАМАЛЕТДИНОВ Ринат Камильевич	Старший партнер Юридической компании «UNIUS»
36.	САВЧЕНКО Александр Андреевич	Юрист Юридической компании «UNIUS»
ЭКОНОМИЧЕСКИЕ КОМПАНИИ		
37.	ДОСЫМБЕКОВ Ерлан Беркинович	Управляющий партнер ТОО «Ernst&Young Kazakhstan»
38.	КРОСТЭЙЛ АПЛБИ Майкрост	Генеральный директор ТОО British American Tobacco (BAT)
39.	КОНАРБАЕВ Шакир Тимурович	Начальник отдела продаж Общества Взаимного Страхования «Леди каско»

АДВОКАТУРА		
40.	ТУГЕЛ Ануар Курманбаевич	Президент Союза адвокатов Казахстана
41.	КАРЧЕГЕНОВ Кенжегали Кадырович	Адвокат АКГА, Председатель Президиума Алматинской городской коллегии адвокатов
42.	БАЙГАЗИНА Гульнар Бакировна	Адвокат АКГА, Член Алматинской городской коллегии адвокатов
УЧЕБНЫЕ ЗАВЕДЕНИЯ		
43.	ТУРЕЦКИЙ Николай Николаевич	Генеральный директор Научно-исследовательского института государства и права имени Гайрата Сапаргалиева
44.	ТРОШЕВ Алексей	Ассоциированный профессор Школы гуманитарных и социальных наук Назарбаев Университета
45.	БАЛКО Томас	JUDr, ACCA, Ассоциативный профессор, Казахстанский институт менеджмента, экономики и прогнозирования (КИМЭП)
46.	КЕМБАЕВ Женис	Ph.D., Профессор юридического факультета, Казахстанский институт менеджмента, экономики и прогнозирования (КИМЭП)
47.	КАРИБДЖАНОВ Ерик Сулейманканович	Декан департамента МБА (магистр делового администрирования), Доктор экономических наук, профессор, Международная Академии Бизнеса (МАБ)
48.	ТАСБЕКОВА Бахыт	Юрист юридического департамента Евразийского Национального Университета им. Гумилева
49.	БАЙДЕЛЬДИНОВ Даулет Лаикович	Декан юридического факультета Казахского национального университета им. Аль Фараби
50.	ЕРМЕКБАЕВА Баян Жундибаевна	Декан Высшей школы экономики и бизнеса Казахского национального университета им. Аль Фараби, к.э.н., доцент
51.	АЛИМОВ Сергей Владимирович	Ректор Каспийского Общественного Университета (КОУ)
52.	РАХИМБЕРДИН Куат Хажумуханович	Заведующий кафедрой уголовного права и уголовного процесса Восточно-Казахстанского Государственного Университета им. Аманжолова
МЕЖДУНАРОДНЫЕ И НАЦИОНАЛЬНЫЕ ЭКСПЕРТЫ		
53.	ВАНГ Хуксян	Вице-председатель комитета ООН против пыток, Посол МИД Китайской Народной Республики
54.	ДИОН Ричард	Независимый эксперт, Магистр постсоветских учений Школы Славянских и Восточно-Европейских исследований Университета Лондона
55.	ХАНДАГАРД Ранхильд	Советник по правам человека, Секция по правам человека и экономическим и социальным вопросам, УВКПЧ ООН, Женева
56.	КАНАФИН Данияр Кайратович	Адвокат АКГА, Член Президиума Алматинской коллегии адвокатов, Эксперт Центра исследования правовой политики

57.	АБДУМАНАПОВА Адалят	Эксперт по корпоративному управлению, эксперт по вопросам оценки социальных и экологических рисков Проекта по корпоративному управлению в Европе и Центральной Азии Международной финансовой корпорации (IFC)
58.	ЛАСЕЙ Бенедетта	Советник Министерства иностранных дел Великобритании по вопросам прав человека
ДИПЛОМАТИЧЕСКИЕ МИССИИ		
59.	КУИН Грег	Заместитель Посла Великобритании в РК
60.	ЙЫЛДЫЗ Лейла	Координатор проектов по правам человека Посольства Великобритании в РК
61.	ВАЙНАНТ Эдвард	Представитель Чрезвычайного и Полномочного Посла США Кэннета Файрфакса в РК
62.	РОГГЕНКАМП Вилко	Заместитель главы экономической секции Посольства Нидерландов в РК
63.	ГАНДРИО Барбара	Атташе по междуниверситетскому сотрудничеству посольства Французской Республики в РК
64.	ИВКОФФ Катрин	Советник по политическим вопросам Посольства Канады в РК
МЕЖДУНАРОДНЫЕ ОРГАНИЗАЦИИ		
65.	АРУТЮНЯН Армен Александрович	Региональный представитель УВКПЧ ООН для Центральной Азии
66.	ГАЛАНТИ Флавия	Руководитель Проекта Европейского Союза в Казахстане
67.	БУХМАЙЕР Штефан	Советник по правам человека Центра ОБСЕ в Астане, офиса по связям в Алматы
68.	ИБРАШЕВА Мадина	Координатор эколого-экономического департамента, Центра ОБСЕ в Астане, офиса по связям в Алматы
69.	БЕРГЕСОН Нилс	Глава казахстанского отдела, USAID/Центральная Азия
70.	ДАЛЕ Ивар	Региональный представитель Норвежского Хельсинского Комитета по Центральной Азии
71.	СЕЙТМУРАТОВА Наталья	Советник по правам человека, Региональное отделение УВКПЧ ООН по Центральной Азии
72.	ЧЕРНОБИЛЬ Татьяна	Независимый консультант по международному праву в области прав человека, Консультант проекта Amnesty International по Казахстану, Кыргызстану и Таджикистану
73.	МИТРОФАНОВА Ирина	Менеджер программ USAID, г. Алматы
74.	РИТТМАН Мира	Исследователь Международной правозащитной организации «Human Rights Watch» по Центральной Азии

75.	МЕДЕВ Бахытжан	Координатор программ «Правовая реформа» Фонда Сорос – Казахстан
76.	КЕСЕРОВИЧ Деян	Координатор MOM в Центральной Азии
77.	ДАИРБЕКОВА Азалия	Президент Фонда Евразия Центральной Азии (ФЕЦА)
78.	КОЖАШЕВА Гаухар	Менеджер проектов Фонда Евразия Центральной Азии (ФЕЦА)
79.	АЙТМАГАМБЕТОВ Марат	Директор COUNTERPART
80.	УОРУК Исик	Национальный демократический институт международных отношений (NDI)
81.	ЕЛЬШИБАЕВА Маржан	Исполнительный директор Интерньюс-Казахстан
82.	БЕЛЕНКОВ Артем	Менеджер по мероприятиям, пиар менеджер Европейской Бизнес Ассоциации Казахстана (ЕВРОБАК)
НЕПРАВИТЕЛЬСТВЕННЫЕ ОРГАНИЗАЦИИ		
83.	ТУРМАГАНБЕТОВА Жемис Утегеновна	Исполнительный директор ОФ «Хартия за права человека»
84.	ЛОСКУТОВ Игорь Юрьевич	Генеральный директор ТОО «Компания «ЮрИнфо»
85.	ДЖАЛИЛОВ Адилъ	Председатель Медийного Альянса Казахстана
86.	ШОРМАНБАЕВ Амангельды Сергеевич	Представитель ОФ «Международная Правовая Инициатива»
87.	БАТТАЛОВА Зауреш Кабылбековна	Президент ОФ «Фонд развития парламентаризма в Казахстане»
88.	ТУМЕНОВА Бахыт Ниязбековна	Президент ОФ «Амансаулык»
89.	СЕЙТКАЛИЕВА Артык Жумагуловна	Президент Общественного объединения по защите прав потребителей «Адал»
90.	АМАНДЫКОВ Кайрат Якудаевич	Заместитель Председателя Федерации профсоюзов Республики Казахстан, член комиссии по правам человека при Президенте РК
91.	ШАУКЕНОВ Али Темрленович	Руководитель отдела Стратегического анализа и планирования НИИ финансового и налогового права, к.ю.н.
92.	АГИБАЕВА Мая Аскарловна	Главный редактор журнала «ЮРИСТ»
93.	НИКИТИНА Карина Викторовна	Научный сотрудник Научно-исследовательского института финансового и налогового права

94.	АЛИБАЕВ Айдар	Член бюро Конфедерации работодателей РК, Председатель Совета Ассоциации пенсионных фондов Казахстана
95.	ЗЛОТНИКОВ Сергей Михайлович	Исполнительный директор ОФ «Транспаренси Казахстан»
ЦЕНТР ИССЛЕДОВАНИЯ ПРАВОВОЙ ПОЛИТИКИ		
96.	ЗИНОВИЧ Татьяна Сергеевна	Заместитель директора
97.	МИРОШНИЧЕНКО Ольга	Координатор программ
98.	ИСКАЛИЕВА Дина	Ассистент проектов
ПЕРЕВОДЧИКИ		
99.	АСЫЛБЕКОВ Жалгас	Переводчик
100.	НУРКАБАЕВА Гайни	Переводчик

Центр исследования правовой политики

**ЮРИДИЧЕСКОЕ ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по вопросам соответствия законодательства Республики Казахстан
основным социально-экономическим принципам прав человека в аспекте
предпринимательской деятельности¹**

I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

1. Исходная информация

Республика Казахстан (далее – «РК») стремится получить статус постоянного наблюдателя в четырех комитетах (Комитет по инвестициям, Комитет по политике в области образования, Комитет по сельскому хозяйству и Комитет по промышленности, инновациям предпринимательству) Организации экономического сотрудничества и развития (далее – «ОЭСР»), что предоставит возможность разработать и осуществить более эффективную экономическую политику страны.

Одним из приоритетных направлений ОЭСР является повышение ответственного поведения предприятий (особенно добывающего сектора). При этом ОЭСР рекомендует придерживаться принципа пропорциональности, прозрачности и отсутствия дискриминации. Казахстану, по мнению ОЭСР, следует придать судебной системе больше независимости, сделать систему государственных закупок более прозрачной, уделять большее внимание защите прав человека в сфере предпринимательской деятельности.

Любая экономическая политика, включая политику преодоления кризиса, влечет за собой огромные последствия связанные с распределением финансов внутри государства и, следовательно, чревата нарушением социально-экономических прав граждан. Как известно, предыдущие экономические кризисы особенно тяжело сказывались на наименее защищенных слоях общества и приводили к нарушениям их естественных прав.

Продолжающиеся финансовый кризис и экономический спад остаются одной из главных проблем, вызывающих беспокойство государственных органов и предпринимателей, которые пытаются усовершенствовать управление экономикой, восполнить пробелы нормативных правовых актов и определить меры для выхода из сложившейся ситуации.

Восстановление здоровой глобальной экономики требует возвращения государству соответствующей роли регулятора финансовых рынков. В дополнение к этому негативное влияние внешних факторов связанных с глобальным экономическим кризисом может быть устранено посредством возвращения правительству присущей ему роли организатора коллективных действий как на национальном, так и на глобальном уровнях.²

¹ Настоящее заключение подготовлено Научно-исследовательским институтом финансового и налогового права для Центра исследования правовой политики при технической поддержке Посольства Великобритании в Казахстане. Мнения и взгляды, содержащиеся в заключении, не отражают позицию Посольства Великобритании в Казахстане.

² Доклад Стиглица. О реформе международной валютно-финансовой системы: уроки глобального кризиса. Доклад Комиссии финансовых экспертов ООН (Москва, 2010), с.60.

В Послании Президента РК Н.А. Назарбаева народу Казахстана «Социально-экономическая модернизация – главный вектор развития Казахстана» (27 января 2012 г.) было дано направление развития государства на ближайшее десятилетие. В современном мире баланс между развитием экономики и обеспечением общественных благ является коренным вопросом социально-экономической модернизации, что напрямую связано с правовой политикой в обеспечении защиты прав человека.

Сегодня единственным кандидатом на роль основной нормы, отвечающим факту плюрализма, а также принципам справедливости и необходимости моральных начал порядка, являются позитивные права человека. Права человека образуют универсальную совокупность как политических и экономических, так и социальных и культурных прав. Их нарушение не придает большего веса аргументу, оспаривающему универсальность их притязаний на значимость.³

Социальная несправедливость возникает прежде всего тогда, когда правительства, определяя пределы социальных и экономических прав, не принимают во внимание связь, существующую между этого рода правами и косвенно защищаемыми основными правами; когда в процессе этого определения пределов вмешиваются другие факторы, помимо требования охранять соответствующие основные права, – прежде всего невежество, а также интересы – личные, групповые, классовые и т.п. Или когда законы, определяющие установление и функционирование социальных и экономических отношений, например налоговые законы, гражданский кодекс и другие акты или законы более узкого охвата, применяются без учета внутренней связи, существующей между этого рода правами и косвенно охраняемыми основными правами, т.е. определяются без учета их предвидимых последствий для этих прав при существующих в данной стране условиях.⁴

Предпринимательская деятельность представляет собой множество возможностей благодаря преобразованию производственных факторов в товары или услуги, что способствует экономическому развитию. Однако стимулирующие предпринимательство структуры слишком часто приводят к решениям, которые наносят ущерб осуществлению прав человека.

В связи с этим в своей резолюции 17/4 **Совет по правам человека единогласно одобрил Руководящие принципы предпринимательской деятельности в аспекте прав человека**. Сегодня Руководящие принципы стали общепризнанной нормой, направленной на предупреждение и ликвидацию негативного воздействия предпринимательской деятельности на права человека.

В 2005 г. по просьбе Комиссии по правам человека Генеральный секретарь назначил проф. **Джона Ругги (John Ruggie)** своим **Специальным представителем по вопросу о правах человека и транснациональных корпорациях и других предприятиях** с мандатом определять и разъяснять стандарты ответственности и отчетности предприятий применительно к правам человека и проработать вопрос о роли государства в этой связи.

2. Используемые нормативные правовые акты Республики Казахстан

- 1) Конституция Республики Казахстан от 30 августа 1995 года, с учетом изменений и дополнений (Конституция РК);
- 2) Конституционный закон Республики Казахстан от 25 декабря 2000 года №132 «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» (**Конституционный закон**

³ Х.И. Зандкюлер, Демократия, всеобщность права и реальный плюрализм, Вопросы философии (1999, 2), с.49.

⁴ И. Кучуради, Справедливость – социальная и глобальная, Вопросы философии (2003, 2), с.23.

о судебной системе);

- 3) Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая и Особенная части) от 27 декабря 1994 года и от 1 июля 1999 года, с учетом изменений и дополнений (**Гражданский кодекс; ГК РК**);
- 4) Трудовой кодекс Республики Казахстан от 15 мая 2007 года №251-III, с учетом изменений и дополнений (**ТК РК**);
- 5) Налоговый кодекс Республики Казахстан от 10 декабря 2008 года №99-V, с учетом изменений и дополнений (**Налоговый кодекс либо НК РК**);
- 6) Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 13 июля 1999 года №411-I, с учетом изменений и дополнений (**ГПК**);
- 7) Уголовно-процессуальный кодекс Республики Казахстан от 13 декабря 1997 года №207, с учетом изменений и дополнений (**УПК**);
- 8) Кодекс Республики Казахстан о здоровье народа и системе здравоохранения от 18 сентября 2009 года №193-IV, с учетом изменений и дополнений (**Кодекс о здоровье народа**);
- 9) Экологический кодекс Республике Казахстан от 9 января 2007 года №212-III ЗРК (**ЭК РК; Экологический кодекс**);
- 10) Кодекс Республики Казахстан «Об административных правонарушениях» от 30 января 2001 года №155-II (**КоАП**);
- 11) Уголовный Кодекс Республики Казахстан от 16 июля 1997 года №167-I (**УК РК**);
- 12) Закон Республики Казахстан от 24 марта 1998 года №213-I «О нормативных правовых актах», с учетом изменений и дополнений (**Закон о НПА**);
- 13) Закон Республики Казахстан от 23 июля 1999 года №453-I «О государственной службе» (**Закон о государственной службе**);
- 14) Закон Республики Казахстан от 12 января 2007 года №221-III ЗРК «О порядке рассмотрения обращений физических и юридических лиц», с учетом изменений и дополнений (**Закон о порядке рассмотрения обращений**);
- 15) Закон Республики Казахстан от 28 января 2011 года №101-IV «О медиации» (**Закон о медиации**);
- 16) **Закон Республики Казахстан от 15 марта 1999 года №349-I «О государственных секретах» (Закон о государственных секретах);**
- 17) **Закон Республики Казахстан «Об информатизации» от 11 января 2007 года № 217-III ЗРК (Закон об информатизации);**
- 18) Закон Республики Казахстан «**О промышленной безопасности на опасных производственных объектах**» от 3 апреля 2002 года №314-II (**Закон о промышленной безопасности**);
- 19) **Закон Республики Казахстан «О радиационной безопасности населения» от 23 апреля 1998 года № 219-I (Закон о радиационной безопасности);**
- 20) **Закон Республики Казахстан от 14 апреля 1997 года №93-I «Об использовании**

атомной энергии» (Закон об использовании атомной энергии);

- 21) Закон Республики Казахстан от 15 ноября 2010 №352-IV «О государственном регулировании производства и оборота биотоплива» **(Закон о биотопливе)**;
- 22) Закон Республики Казахстан от 12 января 2007 года №221-III ЗРК «О защите прав потребителей», с учетом изменений и дополнений **(Закон о защите прав потребителей)**;
- 23) Закон Республики Казахстан о безопасности игрушек от 21 июля 2007 №306-III **(Закон о безопасности игрушек)**;
- 24) Закон Республики Казахстан от 11 января 2007 года №214-III ЗРК «О лицензировании», с учетом изменений и дополнений **(Закон о лицензировании)**;
- 25) Закон Республики Казахстан от 09 ноября 2004 года №603-II ЗРК «О техническом регулировании» по состоянию на 10 июля 2012 года **(Закон о техническом регулировании)**;
- 26) Закон Республики Казахстан от 25 декабря 2008 года № 112-IV ЗРК «О конкуренции» по состоянию на 10 июля 2012 года **(Закон о конкуренции)**;
- 27) **Закон Республики Казахстан от 09 июля 1998 года №272-I «О естественных монополиях и регулируемых рынках»** по состоянию на 10 июля 2012 года **(Закон о регулируемых рынках)**;
- 28) **Закон Республики Казахстан от 02 июля 2003 года №461-II «О рынке ценных бумаг»** по состоянию на 05 июля 2012 года **(Закон о рынке ценных бумаг)**;
- 29) Закон Республики Казахстан от 31 января 2006 года №124-III ЗРК «О частном предпринимательстве», с учетом изменений и дополнений **(Закон о частном предпринимательстве)**;
- 30) Закон Республики Казахстан от 23 января 2001 года №149-II «О занятости населения» с учетом изменений и дополнений **(Закон о занятости населения)**;
- 31) Закон Республики Казахстан от 8 февраля 2003 года №387-II «О чрезвычайном положении» с учетом изменений и дополнений **(Закон о чрезвычайном положении)**;
- 32) Закон Республики Казахстан от 22 июля 2011 года № 477-IV ЗРК «О миграции населения» по состоянию на 10 июля 2012 года **(Закон о миграции населения)**;
- 33) Закон Республики Казахстан от 09 апреля 1993 года №2107-XII «О профессиональных союзах» (с изменениями по состоянию на 29 апреля 2009 г.) **(Закон о профсоюзах)**;
- 34) Закон Республики Казахстан от 22 апреля 1998 года №220-I «О товариществах с ограниченной и дополнительной ответственностью» (с изменениями по состоянию на 12 января 2012 г.) **(Закон о ТОО)**;
- 35) Закон Республики Казахстан от 13 мая 2003 года №415-II «Об акционерных обществах» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 05.07.2012 г.) **(Закон об АО)**;
- 36) Закон Республики Казахстан об инвестиционных фондах от 07 июля 2004 года №576-II **(Закон об инвестиционных фондах)**;

- 37) **Закон Республики Казахстан от 07 февраля 2005 года №30-III ЗРК «Об обязательном страховании работника от несчастных случаев при исполнении им трудовых (служебных) обязанностей», с учетом изменений и дополнений (Закон об обязательном страховании работника от несчастных случаев);**
- 38) **Закон Республики Казахстан от 25 апреля 2003 года №405-II «Об обязательном социальном страховании», с учетом изменений и дополнений (Закон о социальном страховании);**
- 39) **Закон Республики Казахстан «О зерне» от 19 января 2001 года №143-II (Закон о зерне);**
- 40) **Закон Республики Казахстан от 24 июня 2010 года №291-IV ЗРК «О недрах и недропользовании», с учетом изменений и дополнений (Закон о недропользовании);**
- 41) **Указ Президента Республики Казахстан от 24 августа 2009 года №858 «О Концепции правовой политики Республики Казахстан на период с 2010 до 2020 года» (Концепция правовой политики до 2020 г.);**
- 42) **Указ Президента Республики Казахстан от 14 ноября 2011 года №174 «О Концепции информационной безопасности до 2016 года» (Концепция правовой политики до 2020 г.);**
- 43) **Указ Президента Республики Казахстан от 19 марта 2003 года №1042 «О Комиссии по правам человека при Президенте Республики Казахстан» (Указ о комиссии по правам человека);**
- 44) **Указ Президента Республики Казахстан от 19 сентября 2002 года №947 «Об учреждении должности Уполномоченного по правам человека» (Положение об Уполномоченном по правам человека);**
- 45) **Указ Президента Республики Казахстан от 29 ноября 2004 года №1474 «О дальнейшем совершенствовании системы защиты конституционных прав и свобод человека и гражданина» (Указ о совершенствовании системы защиты прав человека);**
- 46) **Постановление Конституционного Совета Республики Казахстан от 10 марта 1999 года № 2/2 «Об официальном толковании пунктов 1 и 2 статьи 14, пункта 2 статьи 24, подпункта 5) пункта 3 статьи 77 Конституции Республики Казахстан» (Постановление Конституционного Совета РК от 10 марта 1999 года № 2/2);**
- 47) **Постановление Конституционного Совета Республики Казахстан от 12 марта 1999 года № 3/2 «Об официальном толковании пункта 7 статьи 61 и пункта 1 статьи 28 Конституции Республики Казахстан» (Постановление Конституционного Совета РК от 12 марта 1999 года № 3/2);**
- 48) **Постановление Конституционного Совета Республики Казахстан от 01 декабря 2003 года №12 «Об официальном толковании статей 10 и 12 Конституции Республики Казахстан» (Постановление Конституционного Совета РК от 01 декабря 2003 года №12);**
- 49) **Постановление Конституционного Совета Республики Казахстан от 07 июня 2000 года № 4/2 «Об официальном толковании пункта 4 статьи 5 Конституции Республики Казахстан» (Постановление Конституционного Совета РК от 7 июня 2000 года № 4/2);**

- 50) Постановление Конституционного Совета Республики Казахстан от 5 августа 2002 года №5 «О соответствии Конституции Республики Казахстан Закона Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам прокурорского надзора» (с изменениями от 27.04.2011 г.) (**Постановление Конституционного Совета РК от 5 августа 2002 г. №5**);
- 51) Нормативное постановление Верховного Суда Республики Казахстан от 21 июня 2001 г. №3 «О применении судами законодательства о возмещении морального вреда» (**Нормативное постановление Верховного Суда РК от 21 июня 2001 г. №3**);
- 52) Постановление Правительства Республики Казахстан от 15 февраля 2008 года №141 «Вопросы Агентства Республики Казахстан по защите конкуренции (Антимонопольное агентство)» (**Постановление от 15 февраля 2008 года №141**);
- 53) Постановление Правительства Республики Казахстан от 9 декабря 2003 года №1251 «О создании Межведомственной комиссии по международному гуманитарному праву и международным договорам по правам человека» (**Постановление от 9 декабря 2003 года № 1251**);
- 54) Постановление Правительства Республики Казахстан от 5 декабря 2011 года № 1457 «Об утверждении Правил обязательной периодической аттестации производственных объектов по условиям труда» (с изменениями и дополнениями от 01.06.2012 г.) (**Постановление от 5 декабря 2011 года №1457**);
- 55) Постановление Правительства Республики Казахстан от 28 октября 2011 года № 1225 «Об утверждении Правил и сроков проведения обучения, инструктирования и проверок знаний по вопросам безопасности и охраны труда работников» (с изменениями от 01.06.2012 г.) (**Постановление от 28 октября 2011 года №1225**);
- 56) Постановление Правительства Республики Казахстан от 21 августа 2007 года №721 «Об утверждении Правил принятия нормативных правовых актов в области безопасности и охраны труда соответствующими уполномоченными органами» (**Постановление от 21 августа 2007 года №721**);
- 57) Постановление Правительства Республики Казахстан от 21 августа 2007 года №720 «Об утверждении Правил предоставления информации и ведения государственной статистики в области безопасности и охраны труда» (с изменениями от 17.06.2010 г.) (**Постановление от 21 августа 2007 года №720**);
- 58) **Постановление Правительства Республики Казахстан от 22 ноября 2011 года №1368 «Об утверждении Правил представления отчетов производителями и импортерами табака и табачных изделий (Постановление от 22 ноября 2011 года №1368).**

II. СООТВЕТСТВИЕ НОРМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РК СОЦИАЛЬНО-ЭКОНОМИЧЕСКИМ ПРИНЦИПАМ, ОБЯЗЫВАЮЩИМ ГОСУДАРСТВО ЗАЩИЩАТЬ ПРАВА ЧЕЛОВЕКА

Часть II настоящего Заключение содержит правовой анализ положений законодательства РК на соответствие социально-экономическим принципам, обязывающим государство защищать права человека.

1. Общие положения

Казахстан, ратифицировав Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах (Нью-Йорк, 16 декабря 1966 г.), взял на себя обязательства по осуществлению признаваемых в Пакте прав всеми надлежащими способами, включая принятие законодательных мер (Закон РК от 21 ноября 2005 года № 87-III, вступил в силу для РК 24 апреля 2006 г.).

В связи с глобальным экономическим кризисом государство взяло на себя ответственность по выходу из сложившейся ситуации в экономике страны. В РК были введены дополнительные механизмы регулирования финансового сектора, системного и оперативного реагирования государства на угрозы финансовой нестабильности, меры бюджетной экономии, повышены требования по контролю за деятельностью предприятий, проведены мероприятия по повышению уровня администрирования и т.д.

Следует отметить, что в период стагнации любое государство как правило расширяет область своего вмешательства. Причем по завершении данного периода оно обратно сужает сферу своих полномочий, но не возвращается к докризисному уровню. Экономические кризисы порождают не только временное, но и постоянное увеличение масштабов государственного вмешательства. Тем самым, государство получает дополнительные возможности по контролю за соблюдением и защите социально-экономических прав человека, которые в попытке сохранения конкурентоспособности нередко игнорируются или ущемляются предпринимателями. Однако в этом случае существуют риски нарушения государством прав субъектов частного бизнеса.

В связи с этим, проблема соблюдения и защиты прав человека, определение соответствия норм действующего законодательства социально-экономическим принципам, обеспечивающим защиту прав человека, приобретает особое значение во взаимоотношениях государства с субъектами предпринимательской деятельности.

На государство возлагается обязанность по обеспечению защиты от нарушений прав человека третьими сторонами, включая коммерческие организации. Организации в свою очередь несут ответственность за уважение прав человека. Ключевым вопросом становится расширение доступа к эффективным средствам несудебной и судебной защиты прав человека.

В Докладе Специального представителя Генерального секретаря по вопросу о правах человека и транснациональных корпорациях и других предприятиях Джона Ругги (далее – «Доклад») выделяется два **базовых принципа**, обязывающих государства защищать права человека:

(i) Согласно первому положению, государства в пределах своей территории и/или юрисдикции должны обеспечивать защиту от нарушений прав человека третьими сторонами, включая предприятия. Это требует принятия необходимых мер, направленных на предупреждение и расследование таких нарушений, наказание за них и компенсацию ущерба посредством эффективной политики, законодательства, нормативного регулирования и судопроизводства (далее – **«принцип обеспечения защиты государством прав человека от их нарушения третьими лицами, включая предприятия»**).

(ii) Второй базовый принцип закрепляет обязанность государств заявить требования к предприятиям, домицилированным на их территории и/или находящимся под их юрисдикцией, по соблюдению прав человека в рамках своей деятельности (далее – **«принцип определенности правовой политики в обеспечении защиты прав человека»**).

Наряду с базовыми принципами в Докладе сформулированы **принципы деятельности**. Принципы деятельности логично вытекают из базовых принципов и конкретизируют их.

Принципы деятельности сгруппированы по четырем кластерам:

1) Общие функции государства в сфере нормативного регулирования и политики.

Общие функции государства в сфере нормативного регулирования и политики включают в себя положения, которые непосредственно вытекают из принципа обеспечения защиты государством прав человека от их нарушения третьими лицами, включая предприятия.

Согласно данной части государствам рекомендуется *обеспечивать реализацию законов, обязывающих коммерческие организации соблюдать права человека, оценивать адекватность этих законов и своевременно устранять пробелы в законодательстве.*

Наряду с этим государствам надлежит следить за нормами *корпоративного права, которые должны способствовать соблюдению прав человека коммерческими организациями.* Более того, государство должно инструктировать (предоставлять руководящие указания) коммерческие организации по методам соблюдения прав человека, поощрять и требовать предоставления информации о состоянии прав человека в организациях.

2) Связь государства с коммерческими организациями.

Вторая часть принципов деятельности продолжает требования, закрепленные в общих функциях государства в сфере нормативного регулирования и политики. В частности, указанные *требования распространяются* также и на *коммерческие организации, находящиеся в собственности государства, контролируются им, пользуются его существенной поддержкой.* При заключении контрактов с данными коммерческими организациями или принятии законодательных актов в их интересах государству необходимо учитывать свои международные обязательства.

3) Обеспечение соблюдения прав человека коммерческими организациями в районах, затронутых конфликтами.

Государствам рекомендуется способствовать соблюдению прав человека в коммерческих организациях, действующих в районах затронутых конфликтами.

В процессе заключения государством с указанными коммерческими организациями контрактов, государство должно указать на необходимость соблюдения ими прав человека, а также оказывать в дальнейшем содействие, в том числе посредством повышения эффективности правовых норм, в этом направлении. В случае грубых нарушений прав человека данными организациями государствам рекомендуется отказывать организациям в государственной поддержке.

Таким образом, этот принцип деятельности конкретизирует принцип определенности правовой политики в обеспечении защиты прав человека. Государствам рекомендуется предъявлять требования по соблюдению прав человека к коммерческим организациям, domiciliрованным на их территории и/или находящимся под их юрисдикцией и действующих в районах, затронутых конфликтами.

4) Обеспечение согласованности политики.

Осуществляя защиту прав человека, государству следует согласовать работу всех своих органов, непосредственно соприкасающихся с деятельностью коммерческих организаций, а также сохранять необходимую свободу для действий по защите прав человека с другими

государствами и коммерческими организациями в рамках международных инвестиционных соглашений.

В случаях вступления государства в международные институты, связанные с предпринимательством, и негативного воздействия их на соблюдение прав человека рекомендуется добиваться ограничения влияния подобных институтов.

Таким образом, требования обеспечения согласованности политики является неотъемлемой частью принципа определенности правовой политики в обеспечении защиты прав человека.

В связи с вышеуказанным, Специалист считает необходимым определить характер действующих правовых норм, их взаимосвязанность, логическую последовательность, а также выявить лакуны в правовой системе РК в контексте защиты социально-экономических прав человека на основе принципов, представленных в Докладе.

2. Соответствие норм законодательства РК принципам Ругги, обязывающим государства соблюдать и защищать права человека

Данный раздел настоящего Заключение сгруппирован по отдельным сферам правового регулирования (конституционное, гражданское, трудовое, природоохранное и др.).

2.1. Положения Конституции РК, закрепляющие обязанность государства защищать права человека от их нарушения третьими лицами, включая коммерческие организации

Согласно ст.1 Конституции Республика Казахстан утверждает себя социальным государством, высшими ценностями которого являются человек, его жизнь, права и свободы.

Признание их высшей ценностью означает, что государство не имеет более важной задачи, чем забота о человеке, его материальном благополучии. Государство обязано создать все зависящие от него условия для достойного существования человека (Постановление Конституционного Совета РК от 1 июля 2005 года № 4). При этом стремление к **выполнению роли социального государства ограничивается реальными возможностями государства**. Казахстан признает и гарантирует права и свободы человека и гражданина в соответствии с Конституцией (Постановления Конституционного Совета РК от 21 декабря 2001 года № 18/2).

Поскольку реализация социально-экономических прав в отличие от гражданских и политических прав требует соответствующих материальных ресурсов, то их осуществление возможно лишь поэтапно, по мере развития экономического благосостояния всего государства.

Следует отметить, что в Конституции и иных нормативных правовых актах РК четких критериев разграничения прав человека и прав гражданина не предусмотрено. Данное обстоятельство характерно не только для казахстанской правовой системы, но и для законодательств других стран.

Подобное положение дел создает существенные сложности при правовом регулировании отношений, например, с участием беженцев или лиц без гражданства, в том числе защите их социально-экономических прав.⁵

⁵ По проблеме разграничения прав человека и прав гражданина существуют мнения многих известных исследователей. Так, согласно Дж. Агамбену, «в системе национального государства так называемые священные и неотъемлемые права человека лишаются всякой защиты и перестают быть

Из положений казахстанского законодательства можно сделать вывод, что понятие прав человека фактически отождествляется с правами гражданина, обязывая государство, соблюдать и содействовать их реализации, защищать права гражданина от посягательств третьих лиц, в том числе организаций.

Согласно п.2 ст.40 Конституции РК гарантом незыблемости Конституции, прав и свобод человека и гражданина является Президент РК.

В связи с этим Указом Президента РК от 19 марта 2003 года № 1042 была сформирована **Комиссия по правам человека при Президенте РК**, которая представляет собой *консультативно-совещательный орган, содействующий реализации Главой государства его конституционных полномочий гаранта прав и свобод человека и гражданина, признаваемых и гарантируемых в соответствии с Конституцией РК.*⁶

Наряду с этим в целях реализации международных правовых обязательств, принятых в рамках международных договоров в области международного гуманитарного права и международных договоров по правам человека, участницей которых является РК, были созданы и иные специальные институты по защите прав человека.

Указом Президента РК от 19 сентября 2002 года №947 была учреждена должность **Уполномоченного по правам человека**, который обязан осуществлять наблюдение за соблюдением прав и свобод человека и гражданина и принимать меры по восстановлению нарушенных прав и свобод человека и гражданина (п.1 Положения об Уполномоченном по правам человека).

Постановлением Правительства РК от 9 декабря 2003 года №1251 была создана **Межведомственная комиссия по международному гуманитарному праву и международным договорам по правам человека**. Основной задачей Комиссии является выработка предложений по вопросам: обеспечения выполнения международно-правовых обязательств РК в области международного гуманитарного права и международных договоров по правам человека; имплементации принятых РК *норм и принципов международного гуманитарного права и международных договоров по правам человека*; совершенствования национального законодательства в соответствии с нормами международного гуманитарного права и международных договоров по правам человека, участницей которых является РК.

Следует отметить, что институты, призванные обеспечивать защиту прав человека и гражданина, не всегда обладают эффективными механизмами воздействия на третьи лица

реальными в тот самый момент, когда оказывается невозможным изобразить их как права граждан какого-либо государства». – Дж. Агамбен, Homo sacer. Суверенная власть и голая жизнь (Москва, 2011), с.161-162. Аналогичные замечания были высказаны в работах Х. Арендт, Ж. Рансьера, С. Жижека.

⁶ Согласно 2) п.4 Положения о Комиссии по правам человека при Президенте РК в ее компетенцию входит составление ежегодных и специальных докладов о соблюдении прав человека и гражданина в РК на имя Главы государства. Данные доклады могут быть опубликованы в печати. 19 сентября 2012 г. в Докладе Комиссии по правам человека при Президенте РК о ситуации с правами человека в РК в 2011 г. были затронуты вопросы соответствия норм национального законодательства социально-экономическим принципам прав человека. Так, например, согласно Докладу «наличие в Казахстане законодательной основы, регулирующей вопросы установления и выплаты заработной платы и соблюдение ее требований, позволило ратифицировать Конвенцию о равном вознаграждении мужчин и женщин за труд равной ценности». В 2011 г. были допущены работодателями 4131 фактов нарушения сроков своевременной выплаты заработной платы, 309 случаев незаконного расторжения трудового договора с работником. В результате принятых Министерством труда и социальной защиты населения РК (далее – «МТСЗН») и государственными органами совместных мер уровень задолженности по заработной плате по республике снизился более чем в 2 раза. Так, если на 1 января 2011 года общая сумма задолженности по заработной плате по республике составляла 3,2 млрд. тенге, то на 30 декабря 2011 года этот показатель снизился до 1,4 млрд. тенге.

(государственные органы, субъектов предпринимательской деятельности) в случае нарушения прав человека и гражданина.

Например, акты реагирования Уполномоченного по правам человека ограничены рекомендациями (п.24 Положения об Уполномоченном по правам человека).

Указом о совершенствовании системы защиты прав человека из Положения об Уполномоченном по правам человека были исключены такие действенные правомочия Уполномоченного как возможность принимать участие в судебном рассмотрении дела с целью защиты нарушенных прав и свобод человека и гражданина; возможность обращаться в суд или прокуратуру с ходатайством о проверке вступившего в законную силу решения, приговора суда, определения или постановления суда; возможность принятия мер к возмещению материального или морального ущерба в случае ходатайства о возбуждении дисциплинарного или административного производства либо уголовного дела в отношении должностного лица, нарушившего права и свободы человека и гражданина.

П.2 ст.6 Конституции РК установлено, что собственность обязывает, пользование ею должно одновременно служить общественному благу. Субъекты и объекты собственности, объем и пределы осуществления собственниками своих прав, гарантии их защиты определяются законом.

В ст.12 Конституции РК закреплено, что в РК признаются и гарантируются права и свободы человека в соответствии с Конституцией. При этом права и свободы человека принадлежат каждому от рождения, признаются абсолютными и неотчуждаемыми, определяют содержание и применение законов и иных нормативных правовых актов (далее – «НПА»). Осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать прав и свобод других лиц, посягать на конституционный строй и общественную нравственность.

Положение о том, что права и свободы человека определяют содержание законов и иных НПА согласно Постановлению Конституционного Совета РК от 28 октября 1996 года № 6/2 следует понимать в том смысле, что права и свободы человека, провозглашенные Конституцией, являются основополагающими при разработке и принятии законов и иных НПА, устанавливающих условия и порядок осуществления этих прав и свобод.

Ст.14 Конституции РК закрепляет равенство всех перед законом и судом. Никто не может подвергаться какой-либо дискриминации по мотивам происхождения, социального, должностного и имущественного положения, пола, расы, национальности, языка, отношения к религии, убеждений, места жительства или по любым иным обстоятельствам.

Положения Конституции РК не дают развернутого понимания формулировки «*иные обстоятельства*».

Из анализа НПА РК можно сделать вывод, что термин «иное обстоятельство» можно трактовать как запрет дискриминации и по другим признакам, таким как гражданство (Постановление Конституционного Совета РК от 1 декабря 2003 года №12), возраст (ст.7 ТК РК) или состояние здоровья (ст.55 ТК РК). Некоторые основания, по которым граждане могут быть подвергнуты дискриминации, законодательством не затронуты.⁷

Например, не урегулирован вопрос дискриминации по мотивам сексуальной ориентации.

⁷ Независимый эксперт ООН по вопросам меньшинств Гай Макдугалл отметила, что в Казахстане насчитывается около 130 различных этнических групп и власти страны принимают активные меры по обеспечению прав этих меньшинств, в том числе, направленные на сохранение языков, культуры и традиций. При этом, по мнению эксперта, несмотря на то, что Конституция и другие НПА РК включают в себя нормы по недискриминации граждан, следует принять специальный закон, который бы не только дал определение дискриминации, но и установил меры воздействия государства в случае обнаружения факта дискриминации, а также четко определил условия и меры наказания за подобные нарушения.

Ст.24 Конституции РК за каждым закрепляется право на свободу труда, свободный выбор рода деятельности и профессии, право на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без какой-либо дискриминации, а также на социальную защиту от безработицы. Также каждый имеет право на отдых. Работающим по трудовому договору гарантируются установленные законом продолжительность рабочего времени, выходные и праздничные дни, оплачиваемый ежегодный отпуск.

Гражданину, согласно п.1 ст.28 Конституции РК гарантируется минимальный размер заработной платы и пенсии, социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца и по иным законным основаниям.

Пункт 1 ст. 28 Конституции РК в части прав граждан на социальное обеспечение в случае болезни согласно Постановлению Конституционного Совета РК от 12 марта 1999 г. № 3/2 следует понимать так, что реализация данного конституционного права гарантируется государством путем создания различных систем и осуществления других необходимых и доступных мер, в том числе посредством законодательного возложения этой обязанности на работодателей независимо от формы собственности.

П.1 ст.39 права и свободы человека и гражданина могут быть ограничены только законами и лишь в той мере, в какой это необходимо в целях защиты конституционного строя, охраны общественного порядка, прав и свобод человека, здоровья и нравственности населения.

Таким образом, положения Конституции РК признают человека, его жизнь, права и свободы в качестве высших ценностей государства, **соответствуют общепризнанным социально-экономическим принципам прав человека** и международным стандартам их защиты. В них **соблюдены принципы обеспечения защиты государством прав человека** от их нарушения третьими лицами и определенности правовой политики в обеспечении защиты прав человека.

Положения Конституции РК, обладающей высшей юридической силой, должны конкретизироваться в нижестоящих НПА РК (ст.4 Закона о НПА).

Однако, как показывает юридическая практика, многие положения Основного закона не находят своего логического продолжения в нижестоящих НПА республики.

В связи с этим, в **Концепции правовой политики РК на период с 2010 до 2020 года, утвержденной Указом** Президента РК от 24 августа 2009 года №858, отмечается **необходимость дальнейшей** реализации правовых идей и принципов Конституции РК в законодательных, организационных и других мерах государства. Важнейшей задачей является реализация принципов и норм Конституции РК, в первую очередь в деятельности органов государственной власти и ее должностных лиц, обеспечение при этом как прямого действия Конституции РК, так и реализацию ее потенциала через текущее законодательство и правоприменение.

2.2. Положения гражданского законодательства РК, закрепляющие обязанность государства защищать права человека от их нарушения третьими лицами, включая коммерческие организации

Согласно п.1 ст.2 ГК РК гражданское законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

Государство обязуется обеспечить неприкосновенность собственности, восстановление нарушенных прав, в том числе, вследствие неправомерных действий коммерческих организаций, судебную защиту, а также гарантирует невмешательство своих органов в частные дела.

Государство или соответствующая административно-территориальная единица обязуется возместить убытки, причиненные гражданину или юридическому лицу в результате издания не соответствующего законодательству акта органа государственной власти, иного государственного органа, а также действиями (бездействием) должностных лиц этих органов.

Защита гражданских прав как разновидности социально-экономических прав человека обеспечивается государством посредством судебных и несудебных органов власти. Обращение за защитой нарушенного права к органу власти или управления не препятствует обращению в суд с иском о защите права (ст.9 ГК РК).

В случае обращения за защитой нарушенного права к органу власти или управления, государственные органы согласно ст.4 Закона о порядке рассмотрения обращений обязаны придерживаться принципов законности; единства требований к обращениям; гарантии соблюдения прав, свобод и законных интересов физических и юридических лиц; недопустимости проявлений бюрократизма и волокиты при рассмотрении обращений; равенства физических и юридических лиц; прозрачности деятельности субъектов и должностных лиц при рассмотрении обращений.

РК берет на себя обеспечение защиты предпринимательской деятельности (п.2 ст.10 ГК РК). Под этим следует понимать не только защиту прав предпринимателей, т.е. граждан и юридических лиц, деятельность которых направлена на получение чистого дохода путем удовлетворения спроса на товары, но и *права потребителей, которые являются неотъемлемым составляющим социально-экономических прав человека.*

Сегодня в мире существует **восемь общепризнанных прав потребителей**, которые легли в основу Закона о защите прав потребителей.

В международной практике выработан комплекс основополагающих прав потребителей (права на получение качественных и безопасных товаров (работ, услуг), на просвещение, информацию, полное возмещение причиненного вреда, на судебную защиту, на объединение в общественные организации и др.), закрепленных в специальной резолюции Генеральной Ассамблеи ООН 1985 г. С принятием этих принципов потребительские права получили международное признание. В них предусмотрены положения, которыми должны руководствоваться правительства при разработке законодательства в области защиты интересов потребителей.

Потребитель имеет право на свободное заключение договоров на приобретение товаров, использование работ и услуг; надлежащее качество и безопасность товаров (работ, услуг); полную и достоверную информацию о товарах (работах, услугах); объединение в общественные организации потребителей (п.6 ст.10 ГК РК). Защита прав и законных интересов потребителей осуществляется в пределах компетенции соответствующими государственными органами и судом, арбитражем или третейским судом (ст.22 Закон о защите прав потребителей).

Права потребителей и их защита подробно регламентируются главой 3 Закона о защите прав потребителей.

В РК общественные отношения, связанные с правами потребителей, характеризуются экономически неравным положением сторон (предприниматели и потребители), а также сопряжены с монопольным (доминирующим) положением субъектов предпринимательства и зависимым положением потребителя. В целях соблюдения баланса интересов

предпринимателей и потребителей Агентством РК по защите конкуренции разработан Проект закона РК «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты РК по вопросам защиты прав потребителей» (Законопроект включен в План законопроектной работы Правительства РК на 2013г.).⁸

Законопроект предусматривает: государственную поддержку общественных организаций по защите прав потребителей; расширение прав общественных объединений и аттестацию работников общественных объединений; усиление позиции уполномоченного органа в сфере защиты прав потребителей; бесплатный доступ потребителей на территорию торгового рынка; регламентацию порядка реализации прав потребителей в случае порчи имущества вследствие перенапряжения электрической энергии; запрет на включение в тариф субъектов естественных монополий затрат на банковское обслуживание; внесение изменений в ГК РК в части цены публичного договора; отдельную оплату за тепловую и электрическую энергии.⁹ В Законопроекте предусмотрено увеличение штрафов за нарушение прав потребителей.

Государство в лице Агентства РК по защите конкуренции обеспечивает реализацию государственной политики в сфере защиты прав потребителей, принимает меры по совершенствованию законодательства РК о защите прав потребителей, взаимодействует с общественными объединениями потребителей, ассоциациями (союзами) в сфере защиты прав потребителей (Постановление от 15 февраля 2008 года № 141).¹⁰

Согласно п.4 ст.10 ГК РК в целях защиты окружающей среды, собственности, жизни и здоровья граждан, устанавливается лицензионный порядок по отдельным видам предпринимательской деятельности (см., также, пожалуйста, ст.12–37-1 Закона о лицензировании).

⁸ URL: <http://www.azk.gov.kz>.

⁹ В РК зарегистрировано 172 общественных объединения по защите прав потребителей, но фактически функционирует около 70 общественных объединений. Такая ситуация во многом обусловлена отсутствием финансирования их деятельности. В связи с добровольным характером взносов источники финансирования указанных объединений зачастую не покрывают расходы по представлению интересов потребителей в суде (отправление претензий, телефонные переговоры, получение справок, выплату заработной платы юриста и т.д.). В целях стимулирования деятельности общественных объединений по защите прав потребителей Законопроект предлагает осуществление государственного социального заказа услуг, направленных на повышения уровня защиты прав потребителей, просвещение в области потребительских знаний и средств защиты. Для развития независимого потребительского сообщества предлагается расширение прав общественных объединений по защите прав потребителей (участие в разработке нормативных правовых актов, устанавливающих требования к товарам (работам, услугам); бесплатный доступ к стандартам и техническим условиям на товары (работы, услуги); развитие внешнего сотрудничества посредством вступления в международные союзы по защите прав потребителей; проведение независимой потребительской экспертизы.). Во избежание нарушения п.2 ст.5 Конституции РК в проекте Закона предлагается проведение аттестации в центрах по медиации, введение запрета на финансирование общественных объединений со стороны предпринимателей в целях недопущения навязывания их интересов. Таким образом, государство, с одной стороны, собирается посредством осуществления государственного социального заказа финансировать деятельность общественных объединений по защите прав потребителей, а с другой – запрещать финансирование таких организаций со стороны предпринимателей.

¹⁰ Согласно разработанной Агентством РК по защите конкуренции Концепции Законопроекта «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам защиты прав потребителей» в настоящее время слабая позиция данного органа обусловлена не достаточным объемом закрепленных за ним полномочий. Отсюда в проекте Закона предусмотрены нормы, закрепляющие за уполномоченным органом права: запрашивать и получать сведения, необходимые для осуществления своей деятельности; осуществлять межотраслевую координацию по вопросам защиты прав потребителей; взаимодействовать с органами государственной власти иностранных государств и международными организациями в сфере защиты прав потребителей и т.д.

Лицензирование устанавливается в случаях, если предусмотренные законами РК требования к продукции, требования по обязательному подтверждению соответствия отдельных видов продукции (ст.27 Закона о техническом регулировании), процессов недостаточны для достижения государственных целей, в том числе по защите прав потребителей.

Кроме лицензирования государство в целях защиты окружающей среды, собственности, жизни и здоровья граждан, предпринимает иные охранительные меры.

Так, согласно ст.29 Закона о частном предпринимательстве государственное регулирование осуществляется в виде установления требований к субъектам, продукции и процессам частного предпринимательства; аккредитации органов по подтверждению соответствия, поверочных, калибровочных и испытательных лабораторий (центров); обязательного подтверждения соответствия отдельных видов продукции, процессов требованиям законодательства; государственный контроль и надзор за частным предпринимательством; лицензирования, сертификации, аккредитации и выдачи иных видов разрешений; обязательного страхования гражданско-правовой ответственности субъектов частного предпринимательства; установления ответственности субъектов частного предпринимательства, государственных органов и их должностных лиц.¹¹

Ст.11 ГК РК запрещает злоупотребления свободой предпринимательства. В частности, монополистическая и всякая иная деятельность, направленная на ущемление *прав и законных интересов потребителей*, не допускается.

Существенным вопросом защиты прав потребителей является нарушение прав человека субъектами естественных монополий.

К субъектам естественных монополий согласно пп.17) ст.3 Закона о регулируемых рынках относятся индивидуальный предприниматель или юридическое лицо, занятые производством товаров, выполнением работ и (или) предоставлением услуг потребителям в условиях естественной монополии.

Определение, предложенное законодателем можно признать не совсем удачным, поскольку понятие субъекта естественных монополий фактически отсылает к пониманию условий естественной монополии.

Под естественной монополией следует понимать состояние рынка услуг (товаров, работ), при котором создание конкурентных условий для удовлетворения спроса на определенный вид услуг (товаров, работ) невозможно или экономически нецелесообразно в силу технологических особенностей производства и предоставления данного вида услуг (товаров, работ) (пп.15) ст.3 Закона о регулируемых рынках).

Одним из ключевых механизмов защиты социально-экономических прав граждан является ограничения деятельности субъектов естественных монополий, предусмотренных ст.5 Закона о регулируемых рынках.

В период финансово-экономического кризиса важным государственным ограничением стал запрет на взимание за регулируемые услуги (товары, работы) платы, превышающей размер, установленный уполномоченным органом.

¹¹ На практике нередки случаи нарушения Закона о частном предпринимательстве. Так, в середине марта 2005 г. компания «PetroKazakhstan» обвинила Министерство энергетики и минеральных ресурсов РК в нарушениях указанного закона и отказалась подписывать соглашение с Правительством РК о выделении горючего по льготным ценам для проведения посевных мероприятий. Свою позицию компания объяснила тем, что система распределения ГСМ крайне несовершенна и имеет массу возможностей для злоупотреблений.

Так, с начала 2012 г. Агентством РК по регулированию естественных монополий (далее – «**АРЕМ**») рассмотрена 121 заявка на утверждение 310 уровней тарифов. В связи с нарушением законодательства о регулируемых рынках 51 заявка была отклонена сразу. 11 тарифов были оставлены на прежнем уровне, 10 – утверждены со снижением, 238 тарифов – с повышением.¹²

Положительным моментом в утверждении тарифов является открытость проведения слушаний. Субъект естественной монополии защищает свои тарифные сметы непосредственно перед населением.¹³

Постановлением Правительства РК от 30 октября 2012 г. №1368 были внесены изменения в Правила проведения публичных слушаний при рассмотрении заявок на утверждение тарифов (цен, ставок сборов) или их предельных уровней на регулируемые услуги (товары, работы) субъектов естественных монополий (утверждены Постановлением Правительства РК от 21 апреля 2003 г. №376) (далее – «**Правила проведения публичных слушаний**»).

Согласно изменениям в Правила проведения публичных слушаний, уполномоченный орган размещает на своем интернет-ресурсе и публикует в периодических печатных изданиях информацию о дате и месте проведения публичных слушаний: (1) при утверждении тарифов или их предельных уровней на регулируемые услуги субъекта естественной монополии не позднее, чем за пятнадцать календарных дней; (2) при утверждении тарифов на регулируемые услуги субъекта естественной монополии в соответствии с п.5 ст.18 Закона о регулируемых рынках не позднее, чем за семь календарных дней (п.2 ст.17 Закона о регулируемых рынках).

Государство осуществляет регулирование цен в областях экономики, определенной в ст.7-1 Закона о регулируемых рынках. Порядок ценообразования на регулируемых рынках определяется Правительством РК.¹⁴

¹² Глава АРЕМ М. Оспанов отметил, что в 2012 г. приоритетными направлениями деятельности АРЕМ стали модернизация инфраструктуры ЖКХ, снижение потерь электроэнергии, создание механизмов экономического стимулирования энергосбережения, экономия электроэнергии и воды. Председатель АРЕМ, также отметил, что от незаконных действий монополистов страдают субъекты малого и среднего предпринимательства, для которых и был принят закон о государственном контроле и надзоре. Зачастую разногласия с монополистами становятся серьезным препятствием для осуществления предпринимательской деятельности. Поэтому в настоящее время агентством предложено внесение поправок в законодательство. (См., подробнее, интервью Председателя АРЕМ М. Оспанова в газете «Казахстанская правда», 2012г., 27 июня). В своем интервью (Казахстанская правда, 2012 г., 08 сентября) зам. председателя АРЕМ А.В. Шкарупа сказал, что АРЕМ удалось замедлить темпы роста тарифов для социально уязвимых слоев населения, имеющих небольшое энергопотребление. При введении дифференцированных тарифов на тепловую энергию также будет учитываться случаи, когда технически невозможно установить общедомовые приборы учета тепловой энергии. Ветхие, аварийные помещения, дома барачного типа, по перечням акиматов, будут выведены из-под дифференциации, их владельцы будут оплачивать за потребленное тепло по среднеотпускному тарифу. Кроме того, как утверждает зам. председателя АРЕМ, работают механизмы социальной поддержки: при отсутствии средств на оплату коммунальных услуг, приобретение и установку приборов учета потребитель имеет возможность получения жилищной помощи.

¹³ Несмотря на внесение изменений в процедуру проведения публичных слушаний, на практике нередко происходят различные нарушения. Так, Директор ТОО «Аудиторская компания «Есеп аудит» Н. Галенчик, участвовавшая в работе публичных комиссий, отмечает, что эффективность публичность слушаний не высока. Изучение финансового состояния предприятия крайне не простое дело. Если даже от общественности привлекаются люди, имеющие специальное образование и опыт работы в прежние времена, его трудно применять к нынешнему времени. Тем не менее, признает Н. Галенчик, что публичные слушания – это единственный способ общественным экспертам получить наиболее полную информацию. Современное законодательство не позволяет привлекать к аудиторским проверкам представителей общественных организаций. - См., подробнее, Е. Шибаршин. Почему публичные слушания по тарифам неэффективны? // URL: <http://www.ng.kz/modules/news/article.php?storyid=7849>.

В целом, Закон о регулируемых рынках направлен на обеспечение защиты интересов потребителей, субъектов естественных монополий и субъектов регулируемых рынков. Целью регулирования деятельности субъектов естественных монополий является достижение баланса интересов потребителей и субъектов естественной монополии, регулируемого рынка (пп.2) ст.1 Закона о регулируемых рынках).¹⁵

Государство в целях решения социально-экономических задач, определяемых потребностями общества и государства, регулирует конкуренцию в случаях отсутствия иной возможности обеспечения национальной безопасности, обороноспособности государства или защиты интересов общества; использования стратегических объектов, находящихся в государственной собственности; наличия общественной потребности в производстве товаров в тех сферах общественного производства, в которых отсутствует конкуренция либо недостаточно развита конкуренция (п.1 ст.31 Закона о конкуренции).

Законом о конкуренции определяются правовые основы *защиты прав субъектов рынка и потребителей* от монополистической деятельности.

Обеспечение защиты государством прав человека от их нарушения третьими лицами, включая коммерческие организации, касается и защиты личных неимущественных прав. Личные права неразрывно связаны с такими понятиями, как равенство, свобода, неприкосновенность личности, и определяют положение человека в обществе, уровень развития самого общества.

Под *личными неимущественными правами и благами*, нарушение, лишение или умаление которых может повлечь причинение потерпевшему морального вреда, следует понимать *принадлежащие гражданину от рождения блага или в силу закона права, которые неразрывно связаны с его личностью*. К *благам*, принадлежащим человеку от рождения, следует относить жизнь, здоровье, честь, свободу, неприкосновенность личности, а к *правам гражданина такие права*, как право на неприкосновенность жилища или собственности; право на личную и семейную тайну, тайну телефонных, телеграфных сообщений и переписку; право на пользование именем; право на изображение; право авторства и другие личные неимущественные права, предусмотренные законодательством об авторском праве и смежных правах; право на свободу передвижения и выбор места жительства; право на получение достоверной информации, а также предусмотренные законодательными актами республики другие права (Нормативное постановление Верховного Суда РК от 21 июня 2001 г. №3).

Основу правового регулирования личных неимущественных прав составляют положения Конституции, которые закрепляют в целом систему личных прав граждан, а также устанавливают правовые гарантии их реального осуществления. Защита личных прав регламентирована нормами ГК РК и осуществляется судом в порядке, предусмотренном ГПК РК.

Принцип обеспечения государством защиты прав граждан от их нарушения третьими лицами, включая организации, также реализуется посредством предусмотренных §2 главы

¹⁴ Правила ценообразования на регулируемых рынках (утверждены Постановлением Правительства РК 3 марта 2009г. №238).

¹⁵ Следует отметить, что Антитрестовский закон Шермана (1890) в США был также принят с целью сделать противозаконными те коммерческие соглашения, которые приводили к «перекладыванию издержек на плечи потребителей», однако как пишет Д. Арментано, антимонопольные законодательные акты находили поддержку со стороны сложившихся деловых интересов и использовались представителями бизнеса в попытках ограничить процесс конкуренции. Будучи не в состоянии эффективно конкурировать с более успешными компаниями, определенные круги бизнес-сообщества стремились создать политические и юридические барьеры, с тем чтобы защитить и укрепить свои позиции на рынке. – Д. Арментано, Антитраст против конкуренции. (Москва, 2005), с.25-26.

47 ГК РК принудительных мер по возмещению вреда жизни и здоровья граждан, причиненного при исполнении договорных обязательств, трудовых (служебных) обязанностей. В этом проявляется охранительная функция права, под которой понимается направление правового воздействия, нацеленное на охрану государством основных общественных отношений, в частности, охрану прав человека, возмещению вреда причиненного его жизни, здоровью.

Существенные меры по защите социально-экономических прав человека, а именно в отношении бывших рабочих, предприятий с тяжелыми, вредными и опасными условиями труда и получивших в связи с этим профессиональные заболевания или производственные травмы, были введены Законом РК о внесении изменений и дополнений в ГК РК (Особенная часть) от 30 марта 2011 г. №424-IV.

На основании данного НПА бывшие работники получили право на выплаты, возмещение ущерба от работодателя, признанным ответственным за причиненный вред, в зависимости от размера средней заработной платы работника такой же профессии и квалификации, определяемых в процентах к увеличенному среднему месячному заработку (доходу), соответствующих степени утраты потерпевшим профессиональной трудоспособности, а при отсутствии ее – общей трудоспособности.

С учетом изложенного, на работодателей возложена обязанность привести расчеты по выплате ежемесячного возмещения утраченного заработка (дохода) в связи с производственной травмой или профессиональной заболеваемостью в соответствии с п.6 ст.938 ГК РК.

В целях реализации п.3 ст.945 ГК РК, в случаях, когда капитализация платежей не может быть произведена ввиду отсутствия или недостаточности имущества у ликвидируемого юридического лица, присужденные суммы выплачиваются потерпевшему государством.

Постановлением Правительства РК от 25 мая 2011 г. №571 утверждены «Правила осуществления ежемесячных выплат гражданам РК после завершения периода капитализации платежей по возмещению вреда, причиненного жизни и здоровью работников юридическими лицами, ликвидированными вследствие банкротства», которые дают право вышеуказанным лицам, утратившим трудоспособность и не получающим никаких пособий, получать выплаты по возмещению ущерба.

Исходя из положений гражданского законодательства, следует, что суть гражданско-правовой защиты государством социально-экономических прав человека состоит:

(а) в обеспечении свободы гражданина определять поведение в индивидуальной жизнедеятельности по своему усмотрению, исключая вмешательство в его жизнь со стороны третьих лиц, кроме случаев, прямо предусмотренных в нормативных правовых актах;

(б) в обеспечении защиты прав других участников гражданского оборота посредством установления различного рода превентивных механизмов (например, введение стандартов, требований, лицензий и т.д.), их процессуальной определенности;

(с) в случае нарушения субъектами гражданских отношений, в том числе коммерческими организациями, прав человека и гражданина, восстановление нарушенных прав, обеспечение мерами гражданско-правовой ответственности.

Таким образом, не затрагивая проблем правоприменительной практики, можно сделать вывод, что **в целом в гражданско-правовых нормах РК соблюдены принципы обеспечения защиты государством прав человека от их нарушения третьими лицами и определенности правовой политики в обеспечении защиты прав человека, а также вытекающие из них принципы деятельности.**

Исключение составляет сфера недропользования, правовое регулирование которой регламентируется не только НПА РК, но и контрактами на недропользование.

В РК заключено и действует 15 контрактов на недропользование в виде Соглашений о разделе продукции (далее – «СРП»), заключенных между недропользователями (подрядчики) и Министерством энергетики РК (в настоящее время – Министерство нефти и газа РК) в период с 1992 года по 2009 год.

В действующем НК РК предусматривается, что налоговый режим, определенный в СРП, заключенном между Правительством РК или компетентным органом и недропользователем до 1 января 2009 г. и прошедшем обязательную налоговую экспертизу, а также в контракте на недропользование, утвержденном Президентом РК, сохраняется для налогов и других обязательных платежей в бюджет, в отношении которых в соответствии с положениями такого соглашения (контракта) прямо предусмотрена стабильность налогового режима, действует исключительно в отношении сторон такого соглашения (контракта), а также в отношении операторов в течение всего установленного срока его действия, не распространяется на лиц, не являющихся сторонами такого соглашения (контракта) или операторами, и может быть изменен по взаимному соглашению сторон (п.1 ст. 308-1 НК РК).

Таким образом, НК РК предусматривает **гарантии стабильности установленного в СРП налогового режима** (то есть неизменности существовавшего в налоговом законодательстве РК на дату заключения соответствующего контракта на недропользование порядка определения и исполнения налоговых обязательств по налогам и другим обязательным платежам в бюджет государства) на весь срок его действия.

Такие гарантии стабильности налогового режима в отношении СРП являются видоизмененными гарантиями стабильности налогового режима по контрактам на недропользование, которые государство в силу своего суверенного права на принятие законов, в одностороннем порядке, начиная с 1 января 1997 г., ввело в налоговое законодательство РК.

При этом необходимо особо отметить, что в налоговом законодательстве РК, с самого начала введения гарантий о стабильности налогового режима по контрактам на недропользование, параллельно с нормами о стабильности налогового режима, присутствовали нормы о том, что в случае внесения изменений в законодательство после даты подписания контракта, которые приводят к невозможности дальнейшего соблюдения первоначальных условий контракта или приводят к существенному изменению его общих экономических условий, недропользователь и представители уполномоченного и налогового органов могут внести изменения или поправки в контракт, необходимые для восстановления экономических интересов сторон по состоянию на момент подписания контракта.

При этом, во многих СРП прямо предусматривается, что в случае, если после заключения СРП в налоговом законодательстве РК произойдут изменения, существенно ухудшающие положение Сторон, то Стороны должны договориться об изменении условий СРП с целью сохранения первоначального баланса экономических интересов, на который Стороны были вправе рассчитывать при заключении СРП.

В связи с глобальными изменениями в мировой экономике, существенным ростом цен на нефть, трансформацией самого казахстанского общества и другими факторами положения СРП сегодня оказывают негативное влияние на развитие Казахстана.

Гарантии стабильности СРП ограничивают возможности государства влиять на подрядные компании, в том числе обеспечивать уважения со стороны подрядных компаний социально-экономических прав человека и их эффективную правовую защиту.¹⁶

2.3. Положения трудового законодательства РК, закрепляющие обязанность государства защищать права работников

Как следует из п.1. ст.3 ТК РК целью трудового законодательства РК является правовое регулирование трудовых отношений и иных отношений, непосредственно связанных с трудовыми, направленное на **защиту прав и интересов сторон** трудовых отношений, установление **минимальных гарантий прав и свобод** в сфере труда.

Ст.4-8 ТК РК закреплены принципы трудового законодательства, которые обязывают государство **обеспечивать соблюдение и защиту прав и свобод работников, защищать права человека от незаконных действий третьих лиц.**

В частности, на государство возлагаются обязанности по недопущению **ограничения прав человека и гражданина** в сфере труда; применение мер по **запрещению дискриминации**, принудительного труда и наихудших форм детского труда; предоставление условий труда на государственных предприятиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены; обеспечение права на справедливое вознаграждение за труд не ниже минимального размера заработной платы; обеспечение права работников и работодателей на **объединение для защиты своих прав** и интересов; регулирование вопросов **безопасности и охраны труда.**

С целью реализации принципов трудового законодательства, а вместе с ним и осуществление защиты прав человека, ст.11 ТК РК закреплены **требования к актам работодателя.**

Работодатель обязан издавать акты в пределах своей компетенции в соответствии с НПА РК, трудовым договором, соглашениями, коллективным договором. В предусмотренных случаях работодатель издает акты по согласованию или с учетом мнения представителей работников.

Акты работодателя, ухудшающие положение работников по сравнению с трудовым законодательством РК, коллективным договором, соглашениями либо изданные без соблюдения соответствующим процедур, являются недействительными и не подлежат применению.

Наряду с этим государство обеспечивает проведение политики, способствующей достижению продуктивной и свободно избранной занятости граждан (п.1 ст.4 Закон о занятости населения).

Согласно п.2 ст.4. Закона о занятости населения государственная политика в сфере занятости направлена на обеспечение **равных возможностей гражданам РК, иностранцам и лицам без гражданства, постоянно проживающим в РК**, на свободный выбор рода деятельности и профессии, справедливых и благоприятных условий труда, социальной защиты от безработицы; обеспечение продуктивной занятости, сокращение

¹⁶ В 2011 г. работники нефтяных компаний в Мангистауской области на западе Казахстана требовали повышения заработной платы. Компании «Каражанбасмунай» и «Озенмунайгаз» уволили несколько тысяч сотрудников за участие в незаконной забастовке. В конце сентября 2011 г. пресс-служба национального фонда благосостояния «Самрук-Казына», владеющая государственным пакетом нефтедобывающих компаний, сообщила, что забастовка нефтяников «локализована», «конфликт разрешен в рамках трудового законодательства». Вместе с тем тогда не был решен вопрос трудоустройства двух тысяч уволенных в связи с нарушением трудовых договоров.

безработицы, создание рабочих мест; стимулирование работодателей, сохраняющих действующие и создающих новые рабочие места, в том числе для целевых групп и др.

С целью обеспечения прав человека в сфере трудовых отношений государственные органы наделены определенными главами 2, 38 ТК РК правами и обязанностями.

Полномочия государственных органов в трудовой сфере можно разграничить на следующие виды:

(а) **правотворческие полномочия** (согласно ст.15 ТК РК Правительство РК разрабатывает основные направления и обеспечивает реализацию государственной политики в области труда, безопасности и охраны труда; определяет размеры социального пособия по временной нетрудоспособности, порядок его назначения и выплаты; в пп.25) ст.16 ТК РК за МТСЗН закреплены разработка и утверждение форм обязательной ведомственной отчетности, проверочных листов, критериев оценки степени риска и т.д.);

(б) **распорядительные полномочия** (осуществляет координацию и взаимодействие в области обеспечения безопасности и охраны труда с другими государственными органами, а также с представителями работников и работодателей (пп.5) ст.15 ТК РК); местные исполнительные органы МТСЗН устанавливают квоту для трудоустройства категорий населения (пп.7) ст.18 ТК РК);

(с) **контрольные полномочия** (пп.12) ст.16 ТК РК закрепляет за МТСЗН полномочие по осуществлению контроля за своевременным и объективным проведением расследования несчастных случаев на производстве; МТСЗН организует мониторинг и оценку рисков в сфере безопасности и охраны труда (пп.22) ст.16 ТК РК); согласно пп.4) ст.17 ТК РК территориальные подразделения МТСЗН расследуют несчастные случаи на производстве; государственный контроль за соблюдением в организациях трудового законодательства РК осуществляют государственные инспекторы труда (п.1 ст.328 ТК РК);

(д) **юрисдикционные** (территориальные подразделения МТСЗН рассматривают обращения работников, работодателей и их представителей по вопросам безопасности и охраны труда (пп.4) ст.17 ТК РК).

Следовательно, государство обладает таким спектром полномочий, которые **дают ему реальную возможность осуществления на практике защиты прав человека от их нарушения третьими лицами.**

Общее направление правовой политики в обеспечении защиты социально-экономических прав человека было задано в Послании Президента РК Н.А. Назарбаева народу Казахстана «Социально-экономическая модернизация – главный вектор развития Казахстана» (27 января 2012 г.).

По поручению Главы государства Правительство РК утвердило **Программу обеспечения занятости**, в которой поставлены три важные задачи: создание эффективной системы обучения и содействия в трудоустройстве; содействие развитию предпринимательства на селе; повышение мобильности трудовых ресурсов, приоритетное трудоустройство в центрах экономической активности Казахстана.

В рамках **Программы занятости 2020 г.** определены три направления деятельности государства.

Первое направление программы нацелено на обеспечение устойчивой и продуктивной занятости граждан путем содействия в трудоустройстве по месту жительства, и будет охватывать самозанятых, безработных и малообеспеченных граждан.

Целью **второго направления** является повышение экономической активности граждан через организацию собственного дела.

Третье направление предусмотрено на случай отсутствия реальных перспектив у участников программы заниматься наемным трудом или собственным делом, после прохождения предыдущих двух направлений.

В Концепции правовой политики до 2020 г. отмечается необходимость совершенствования трудового законодательства на основе системного анализа практики его применения и учета международного опыта в данной сфере. Требуют проработки вопросы дальнейшей дифференциации трудового и социального законодательства в зависимости от характера трудовой деятельности и условий труда работников, а также вопросы расширения сферы применения и инструментов социального партнерства.

Одним из перспективных направлений развития социального законодательства являются: использование имеющихся и создание новых безопасных финансовых инструментов, используемых при размещении пенсионных активов; совершенствование системы социальной защиты отдельных категорий граждан, в том числе лиц, для которых социальные выплаты являются единственным источником средств существования.

Следовательно, направления деятельности государства, зафиксированные в указанных программных документах и касающиеся социально-экономических прав человека, дают **представление о требованиях, предъявляемых государством к предпринимателям.**

Наряду с положительными моментами в регулировании трудовых отношений существуют положения требующие изменений и дополнений.

Трудовое законодательство не имеет действенных механизмов защиты людей предпенсионного и пенсионного возраста.

Несмотря на то, что никто не может подвергаться какой-либо дискриминации при реализации трудовых прав в зависимости от возраста (ст.7 ТК РК), а также отсутствия в ТК РК такого основания расторжения трудового договора как достижение работником пенсионного возраста, пп.1-1) п.1 ст.27 Закона о государственной службе *пенсионный возраст является основанием для увольнения с правом заключения срочного трудового договора на один год по взаимному согласию сторон административных государственных служащих.* При этом следует заметить, что государственная служба не является таким специфическим видом трудовой деятельности, которая бы требовала различий, исключений, предпочтений и ограничений, затронутых п.3 ст.7 ТК РК.

Аналогичная ситуация сложилась по отношению к трудовым мигрантам, т.е. временно перемещенных физических лиц из других государств в РК и из РК, а также внутри государства для осуществления трудовой деятельности (пп.4) ст.1 Закон о миграции населения).¹⁷

Привлечение иностранной рабочей силы в РК осуществляется на основании *квоты*, ежегодно устанавливаемой по профессиональным и квалификационным категориям (п.1 ст.37 Закон о миграции населения). Порядок установления квоты на привлечение иностранной рабочей силы в РК, условия и порядок выдачи разрешений иностранному

¹⁷ 01 октября 2012 г. Специальный докладчик ООН по современным формам рабства Гульнара Шахинян предложила Казахстану упростить процесс найма работодателями трудовых мигрантов и официально оформлять их статус. Сегодня трудовому мигранту и работодателю необходимо заполнять огромное количество документов для регистрации. Трудовые мигранты не защищены законом, находятся в нелегальных условиях во власти работодателей. URL: <http://www.zakon.kz/kazakhstan/4516215-oon-predlagaet-kazakhstanu-uprostit.html>.

работнику на трудоустройство и работодателям на привлечение иностранной рабочей силы определяются Правительством РК (п.4 ст.37 Закон о миграции населения).¹⁸

В вопросах регулирования миграции иностранной рабочей силы в Закон о миграции населения внесены положения предусматривающие меры позитивной дискриминации, которые выражаются в предоставлении преимущественных прав для трудовой деятельности иностранных работников из числа этнических казахов и бывших соотечественников.

Местный исполнительный орган выдает разрешения иностранным работникам на трудоустройство или работодателям на привлечение иностранной рабочей силы из числа этнических казахов и бывших соотечественников *в упрощенном порядке*, определяемом Правительством РК (ст.38 Закон о миграции населения).

Таким образом, не затрагивая проблем правоприменительной практики, можно сделать вывод, что в целом в трудовом законодательстве РК закреплены принципы, провозглашающие обеспечение защиты государством прав работников от нарушения работодателем. Государство заявило стандарты ожидаемого от коммерческих организаций поведения в отношении работников.

2.4. Положения природоохранного законодательства РК, закрепляющие обязанность государства защищать социально-экономические права человека от их нарушения третьими лицами, включая коммерческие организации

07 декабря 2007г. Н.А. Назарбаев на 18 пленарном заседании Совета иностранных инвесторов, посвященному устойчивому развитию государства и вопросам охраны окружающей среды, заявил о необходимости совместной работы правительства и инвесторов над развитием альтернативных источников энергии, использующих возобновляемые ресурсы, а также над созданием условий, стимулирующих предпринимателей к «экологизации» бизнеса.

Глава государства потребовал от правительства **во всех отраслевых и региональных программах в обязательном порядке учитывать принципы** устойчивого развития, **разумного и эффективного пользования природными ресурсами**, сбалансированной демографической политики. Все законопроекты, разрабатываемые государственными органами, соответственно должны проходить государственную экологическую экспертизу. Кроме того, ввиду обострения проблемы загазованности атмосферы выхлопными газами автомобильного транспорта в крупных городах республики, Глава государства поручил правительству принять **меры по ужесточению экологических стандартов для транспорта**, более широкому использованию экологически чистого топлива.

Законом от 26 марта 2009 г. №144-IV был ратифицирован Киотский протокол к Рамочной конвенции ООН об изменении климата. Выполнение обязательств, вытекающих из Киотского протокола, направлено на создание национальной системы регулирования выбросов парниковых газов, проведение национальной политики, предусматривающей снижение уровня антропогенных выбросов в атмосферу.

05 июля 2009 г. Глава государства подписал закон о поддержке возобновляемых источников энергии. Закон снял целый ряд организационных и финансовых барьеров, которые стояли на пути внедрения возобновляемых источников энергии в Казахстане.

¹⁸ Правила и условия выдачи разрешений иностранному работнику на трудоустройство и работодателям на привлечение иностранной рабочей силы (утверждены Постановлением Правительства РК от 13 января 2012 года № 45).

В Концепции правовой политики до 2020 г. отмечено, что **в ряде регионов Казахстана наблюдается сложная экологическая ситуация.**¹⁹ В связи с чем, весьма актуальным является развитие и дальнейшее совершенствование природоохранного законодательства, в том числе в контексте его гармонизации с международными обязательствами и стандартами. В целях повышения эффективности природоохранной деятельности следует четко разграничивать механизмы правового регулирования пользования природными ресурсами и их охраны. Природоохранное законодательство должно стимулировать рациональное природопользование и соблюдение экологических нормативов, развитие экологических чистых производств и экологически безопасное поведение граждан.

Как показывает международная судебная практика,²⁰ право на удовлетворительную окружающую среду можно разбить на более конкретные экологические права и рассматривать их в контексте таких прав, как **защита от бесчеловечного и унижающего обращения** и **право на охрану личной жизни**.

Экологический кодекс РК регулирует отношения в области охраны, восстановления и сохранения окружающей среды, использования и воспроизводства природных ресурсов при осуществлении хозяйственной и иной деятельности, связанной с использованием природных ресурсов и воздействием на окружающую среду, в пределах территории РК (ст.3 ЭК РК).

Экологическими основами устойчивого развития Казахстана связанными с принципами защиты прав человека являются достижение государством цели по обеспечению благоприятной окружающей среды для жизни и здоровья человека; соблюдение права каждого человека на доступ к экологической информации и всестороннее участие общественности в решении вопросов охраны окружающей среды и устойчивого развития; обеспечение гласности принимаемых мер в области охраны окружающей среды.

Указанные основы устойчивого развития и реализация принципов экологического законодательства обеспечивается механизмами государственного регулирования охраны окружающей среды и управления использованием природных ресурсов.

Основные положения государственного регулирования в области охраны окружающей среды **и государственного управления в области использования природных ресурсов**, закрепленные в ст.6 ЭК РК, **направлены и на защиту социально-экономических прав человека.**

Государственное регулирование в области **охраны окружающей среды** включает в себя: лицензирование деятельности в области охраны окружающей среды; экологическое нормирование; техническое регулирование в области охраны окружающей среды; государственную экологическую экспертизу; выдачу экологических разрешений; государственный экологический контроль; систему экономического регулирования охраны

¹⁹ Как отмечает Национальный научный портал РК, в результате антропогенных нагрузок практически на всей территории Казахстана нарушена естественная способность природной среды обеспечивать будущее экономическое и социальное развитие страны. Интенсивное загрязнение воздуха, воды и почв, деградация животного и растительного мира, истощение природных ресурсов привели к разрушению экосистем, опустыниванию и значительным потерям биологического и ландшафтного разнообразия, росту заболеваемости и смертности населения. Следствием подобных изменений является снижение качества жизни населения и неустойчивое развитие республики. URL: http://www.nauka.kz/biol_med/razd4/probl_ekologii_v_KZ.php.

²⁰ В деле рассмотренном Европейским Судом по правам человека Case of Lopez Ostra v. Spain, решение от 9 декабря 1994 года (Publications of the European Court of Human Rights, Series A, No. 303DC), было вынесено постановление, что беспокойство и неудобства, возникающие вследствие загрязнения заводом окружающей среды, представляют собой нарушение статьи 8 ЕКПЧ (право на уважение частной и семейной жизни, жилища и корреспонденции). Комиссия признала данное заявление приемлемым также на основании ст.3 (запрещение пыток и бесчеловечных или унижающих достоинство обращения и наказания).

окружающей среды, стимулирование внедрения наилучших экологически чистых технологий, систему финансирования природоохранных мероприятий; квотирование выбросов парниковых газов; инвентаризацию парниковых газов; установление рыночных механизмов сокращения выбросов и поглощения парниковых газов; систему мониторинга фактических объемов выбросов и поглощения парниковых газов; государственный экологический мониторинг; государственный учет природопользователей, источников и участков загрязнения окружающей среды; экологическое образование и просвещение.

Государственное управление в области **использования природных ресурсов** включает в себя: государственное планирование в области использования природных ресурсов; государственный контроль за охраной, использованием и воспроизводством природных ресурсов; выдачу лицензий, разрешений и заключение договоров (контрактов) на право пользования природными ресурсами; организацию восстановления и воспроизводства природных ресурсов, внедрения ресурсосберегающих технологий; ведение мониторинга и кадастров природных ресурсов; установление лимитов и распределение квот на использование природных ресурсов; управление государственными юридическими лицами, осуществляющими использование, восстановление и воспроизводство природных ресурсов; организацию охраны природных ресурсов.

Следует отметить, несмотря на то, что участниками регулируемых ЭК РК отношений являются физические лица, государство и государственные органы, осуществляющие регулирование в указанных выше областях, ключевым адресатом экологических норм являются юридические лица. Именно деятельность этих субъектов, как показывает практика, несет в себе большую часть угрозы окружающей среде и, следовательно, нарушений прав человека.²¹

Экологические права, обеспечивающие удовлетворение разнообразных потребностей индивида в процессе взаимодействия с природой сформулированы в ст.13 ЭК РК.

Согласно данной норме **индивид имеет право**: 1) на благоприятную для его жизни и здоровья окружающую среду; 2) на осуществление мер по охране и оздоровлению окружающей среды; 3) на создание общественных объединений и фондов охраны окружающей среды; 4) участие в процессе принятия государственными органами решений по вопросам, касающимся окружающей среды; 5) на участие в собраниях, митингах, пикетах, шествиях и демонстрациях, референдумах в области охраны окружающей среды; 6) на обращение в государственные органы с письмами, жалобами, заявлениями и предложениями по вопросам охраны окружающей среды и требовать их рассмотрения; 7) на получение от государственных органов и организаций своевременную, полную и достоверную экологическую информацию; 8) на участие в обсуждении проектов

²¹ Наибольшие факты причинения вреда окружающей среде и нарушения экологических прав человека зафиксированы в деятельности недропользователей. Так, в сентябре 2009 года в ходе проверки АО «СНПС-Актобемунайгаз» установлено, что на месторождении «Кенкияк» эксплуатируемые 19 скважин необеспечены подъездными путями, а при эксплуатации объекта для отстаивания пластовой воды осуществляется отклонение от утвержденного проекта «Разработка надсолевых залежей нефтяного месторождения Кенкияк». При этом сроки реализации данных проектных решений истекли еще в 2005 году. За не выполнение проектных решений на АО СНПС «Актобемунайгаз» были наложены штрафные санкции. В ходе проверки экологической инспекцией деятельности ТОО «Тенгизшевройл» в части соблюдения экологического законодательства выявлен факт размещения серы в объеме 155 тыс. тонн в период с 21 декабря 2009 г. по 01 января 2010 г. при отсутствии разрешения на эмиссии в окружающую среду. В связи с чем, экологической инспекцией наложен штраф по ст.243 КоАП РК на сумму 1 млрд. тенге и взыскан ущерб, нанесенный окружающей среде на сумму 1 млрд. тенге. В 2010 г. при внеплановой проверке АО «Арселор Миттал Темиртау» был выявлен факт превышения норм предельно допустимых сбросов (далее - ПДС) по азоту аммонийному (2,37 ПДС), нитритам (7,88 ПДС) в реку Нура. В связи с этим на юридическое лицо был наложен штраф в размере 7 млн. тенге, а также претензия в размере 6,8 млн. тенге. По данным Министерства охраны окружающей среды общая сумма убытка от деятельности недропользователей в 2010 году составила 5 млрд тенге. URL: <http://www.kursiv.kz/1195205757-prirodooxrannoe-zakonodatelstvo-rk-soblyudaetsya-ne-vsemi-nedropolzovatelyami.html>.

нормативных правовых актов по вопросам охраны окружающей среды на этапе их подготовки и представлять свои замечания разработчикам; 9) на участие в процессе подготовки планов и программ, связанных с окружающей средой; 10) внесение предложений о проведении общественной экологической экспертизы и участие в ней; 11) требовать отмены в административном или судебном порядке решений о размещении, строительстве, реконструкции и вводе в эксплуатацию предприятий, сооружений и иных экологически опасных объектов, а также об ограничении и прекращении хозяйственной и иной деятельности физических и юридических лиц, оказывающих отрицательное воздействие на окружающую среду и здоровье человека; 12) предъявлять в суд иски о возмещении вреда, причиненного их здоровью и имуществу вследствие нарушения экологического законодательства РК.

В последние годы наиболее остро в сфере экологии стоит вопрос о возрастании объемов накопленных отходов. Деятельность РК направлена на усиление государственного регулирования в сфере выбросов и поглощений парниковых газов, в соответствии с обязательствами Казахстана по решению глобальной экологической проблемы изменения климата.

К концу 2010 года в РК выбросы крупных предприятий нефтегазовой, энергетической, горнометаллургической, химической отраслей промышленности, сельского хозяйства и транспорта составляли около 214 млн. тонн или 90% от всего объема, объем отходов составлял более 22 млрд. тонн, из них опасных отходов – порядка 7 млрд. тонн.

Динамика образования отходов за период с 2008 по 2010 годы показала, что *каждый год в среднем утилизируется 20% образуемых отходов, а порядка 500 млн. тонн в год остается в накопленных объемах.* При такой тенденции к 2020 г. ожидалось накопление 28 млрд. тонн отходов. В связи с несовершенством законодательства предприятиям выгоднее было платить за размещение отходов, чем предпринимать меры по их утилизации и использованию. Предприятия не несли материальной ответственности, не компенсировали наносимый ущерб, и не принимали меры по уменьшению объемов отходов и снижению их воздействия.

Как неоднократно отмечалось на Координационном совете правоохранительных органов, нормы уголовного права не соответствуют экологическим угрозам. Из 18 статей за экологические преступления реальное применение находят только три-четыре положения за браконьерство.

В связи с этим 15, 22 июля, 09 ноября, а также 03 декабря 2011 г. в Экологический кодекс, а также другие НПА РК, содержащие охранительные нормы в сфере экологии были внесены изменения и дополнения. В частности, учитывая важность защиты интересов и прав личности, общества и государства от угроз, возникающих в результате антропогенных и природных воздействий на окружающую среду, большое внимание было уделено совершенствованию УК РК и КоАП.

В ЭК РК были введены новые экологические требования, направленные на реализацию международных экологических конвенций, ратифицированных Казахстаном, а также заложены экономические механизмы стимулирования переработки и вторичного использования отходов или сокращения их образования. С 2011 г. природопользователей, которые имели выбросы парниковых газов свыше 20 тыс. тонн в год, обязали получать квоту.

Однако сегодня отсутствуют действенные механизмы возмещения вреда здоровью и имуществу гражданам, причиненного экологическим правонарушением. Отсутствуют эффективные правовые процедуры, обязывающие государственные органы и их должностных лиц оказывать содействие НПО и гражданам в реализации экологических прав.

Таким образом, закрепленные в нормативных актах положения не гарантируют в полной мере реализацию и защиту экологических прав и законных интересов граждан в случае их нарушения коммерческими организациями.

2.5. Положения законодательства РК, закрепляющие обязанность государства защищать социально-экономические права человека в случае чрезвычайного положения

Согласно пп.5) ст.1 Закона о чрезвычайном положении, *чрезвычайное положение* (далее – «ЧП») – это временная мера, применяемая исключительно в интересах обеспечения безопасности граждан и защиты конституционного строя РК и представляющая собой особый правовой режим деятельности государственных органов, организаций, допускающий установление отдельных ограничений прав и свобод граждан, иностранцев и лиц без гражданства, а также прав юридических лиц и возлагающий на них дополнительные обязанности.

Согласно пп.16) ст.44 Конституции Президент РК в случае, когда демократические институты, независимость и территориальная целостность, политическая стабильность РК, безопасность ее граждан находятся под серьезной и непосредственной угрозой и нарушено нормальное функционирование конституционных органов государства, после официальных консультаций с Премьер-министром и председателями Палат Парламента РК принимает меры, диктуемые названными обстоятельствами, включая введение на всей территории Казахстана и в отдельных ее местностях ЧП, применение Вооруженных Сил РК, с незамедлительным информированием об этом Парламента РК.

ЧП вводится Указом Главы государства, который должен отвечать критериям, закрепленным в ст.6 Закона о чрезвычайном положении.

Согласно п.1 ст.24 Конституции **в условиях ЧП допускается принудительный труд.**

При этом меры, применяемые в условиях ЧП, и ограничения прав и свобод физических лиц, а также прав юридических лиц, возложение на них дополнительных обязанностей должны осуществляться в пределах, которые вызваны обстоятельствами, послужившими основанием введения ЧП. Меры и ограничения, применяемые в условиях ЧП, не должны противоречить международным договорам в области прав человека, ратифицированным РК (ст.17 Закона о чрезвычайном положении).

Несмотря на введение ЧП государство гарантирует определенные права физическим и юридическим лицам на время его действия. Так, согласно ст.18 Закона о чрезвычайном положении физическим лицам, пострадавшим в результате обстоятельств, послуживших основанием для введения ЧП, предоставляются жилые помещения, возмещается материальный ущерб, предоставляется необходимая помощь в порядке и пределах, устанавливаемом Правительством РК. Также физическим и юридическим лицам, имущество и ресурсы которых использовались для нужд ликвидации обстоятельств, послуживших основанием для введения ЧП, равноценное возмещение материального ущерба осуществляется в порядке, установленном законодательство РК.

НПА РК, принятые в целях обеспечения режима ЧП и связанные с временным ограничением прав и свобод физических и юридических лиц, применяются только в течение срока, на который введено ЧП, и утрачивают силу одновременно с прекращением действия ЧП без специального о том уведомления.

Прекращение действия ЧП влечет прекращение административного производства по делам о нарушении режима ЧП (ст.21 Закона о чрезвычайном положении).

Важным положением, вытекающим из п.4 ст.75 Конституции РК и гарантирующим защиту прав и свобод человека и гражданина, является **недопущение учреждения специальных и чрезвычайных судов под каким-либо названием**. Из этого вытекает, что правосудие в местности, где введено ЧП, осуществляется судами в соответствии с законодательными актами РК (ст.23 Закона о чрезвычайном положении).

Таким образом, права человека в некоторых случаях могут быть ограничены в соответствии с Конституцией РК, посредством издаваемых законов лишь в той мере, в какой это необходимо в целях защиты конституционного строя, охраны общественного порядка, прав и свобод человека, здоровья и нравственности населения. Закрепленные в Конституции РК и Законе о чрезвычайном положении нормы должны содействовать соблюдению и защите ограниченных в рамках режима ЧП прав человека.

3. Выводы

Анализ конституционного и гражданского законодательства РК позволяет прийти к выводу, что в целом нормы этих отраслей гарантируют соблюдение и защиту прав человека. Однако некоторые сегменты гражданского законодательства (например, в части регулирования конкуренции, государственных закупок, защиты прав потребителей, взаимоотношения с недропользователями и др.) не соответствуют тем фундаментальным основам, стандартам, которые были изначально заложены в эти отрасли законодательства.

Трудовое законодательство содержит ключевые принципы, провозглашающие обеспечение защиты государством прав работников от их нарушения работодателем, однако заданные государством стандарты ожидаемого от предприятий поведения в отношении работников не находят в трудовом законодательстве действенных механизмов реализации. Иначе говоря, базовые положения трудового законодательства, гарантирующие защиту прав человека, не конкретизируются в нормах обеспечивающих исполнение общих положений.

Экологическое законодательство РК закрепило ряд принципов, обязывающих соблюдать права человека. Однако после Указа Президента РК Н.А. Назарбаева от 29 августа 1991 года №409 о закрытии Семипалатинского ядерного полигона (2-й Государственный центральный испытательный полигон) природоохранное законодательство РК во многом перестало гарантировать реализацию и защиту прав граждан на благоприятную среду в случае их нарушения. Проблема повсеместного и регулярного нарушения экологического законодательства заключается в отсутствии должных охранительных норм и действенных механизмов контроля за экологической обстановкой в стране.

Закон о чрезвычайном положении предусматривает ряд ограничений прав граждан лишь в той мере, в какой это необходимо в целях защиты конституционного строя, охраны общественного порядка, прав и свобод человека, здоровья и нравственности населения, но при этом указанный НПА РК должен содействовать соблюдению и защите ограниченных в рамках режима ЧП прав человека.

III. СООТВЕТСТВИЕ НОРМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РК СОЦИАЛЬНО-ЭКОНОМИЧЕСКИМ ПРИНЦИПАМ, ОБЯЗЫВАЮЩИМ ОРГАНИЗАЦИИ СОБЛЮДАТЬ ПРАВА ЧЕЛОВЕКА

Часть III настоящего Заключение содержит правовой анализ положений законодательства РК на соответствие социально-экономическим принципам Ругги, обязывающим организации соблюдать права человека.

1. Общие положения

Социальная ответственность бизнеса признана важнейшей составляющей долгосрочной стратегии устойчивого развития Казахстана. В этой связи значительное внимание уделяется продвижению идей **корпоративной социальной ответственности**, созданию благоприятных условий для социально ответственного поведения коммерческих организаций, соблюдению и защите ими прав человека и гражданина.

На первом Форуме по социальной ответственности бизнеса (Жезказган, 2008 г.) Нурсултан Назарбаев говорил о необходимости включения предпринимательства в решение масштабных задач развития общества и в этой связи поручил Правительству РК продолжить работу по формированию благоприятной среды, стимулирующей повышение субъектами предпринимательства корпоративной социальной ответственности.

На Форуме между МТСЗН РК и крупными компаниями²² было подписано Соглашение о продвижении принципов Глобального договора ООН в сфере социального обеспечения и трудовых отношений. Предприниматели обязались соблюдать социально-экономические принципы, закрепленные в законодательстве РК, а также основополагающие положения двенадцати ратифицированных Конвенций Международной организации труда (далее – «МОТ»), которые направлены на свободу объединения и признание права на заключение коллективных договоров, устранение всех форм принудительного труда, в том числе, детского труда, ликвидацию дискриминации в сфере труда и занятости.

Проблема соблюдения и защиты прав человека, определение соответствия норм действующего законодательства социально-экономическим принципам, обеспечивающим защиту прав человека, приобретает особое значение не только во взаимодействии государства с субъектами предпринимательской деятельности, но и становится определяющим в отношениях предпринимателей (работодателей) и работников.

Как отмечается в Докладе Рабочей группы по вопросу о правах человека и транснациональных корпорациях и других предприятиях (10 апреля 2012 г., A/HRC/20/29), «ключевой элемент проблем, касающихся прав человека и предпринимательской деятельности, – наличие управленческих брешей. Это касается всех государств и регионов, компаний любых размеров, секторов и условий деятельности».

В Докладе выделяются пять **базовых принципов**, обязывающих коммерческие организации соблюдать права человека:

(i) Согласно первому положению, соблюдение коммерческими организациями прав человека означает, что организациям следует избегать нарушения прав человека и устранять последствия нарушения ими прав человека (далее – «**принцип корпоративной ответственности за соблюдения прав человека**»).

(ii) Второй базовый постулат конкретизирует принцип корпоративной ответственности за соблюдения прав человека, уточняя, что ответственность коммерческих организаций распространяется на *признанные международным сообществом права человека* (закрепленные в Международном билле о правах человека, положениях МОТ и др.).

²² Широко распространено убеждение, что большая корпорация (именно потому, что она большая) должна принимать во внимание косвенные последствия своих решений и брать на себя ответственность, которую никто не собирается возлагать на мелкого предпринимателя. Однако, как справедливо пишет по этому поводу нобелевский лауреат Ф.А. Хайек, «с того момента, как руководство большой корпорации начинает рассматриваться не только как обладающее правом, но и как обязанное принимать во внимание так называемый общественный интерес, поддерживать так называемое правовое дело и служить «общественной пользе», оно в самом деле захватывает неконтролируемую власть». - Ф.А. Хайек, Право, законодательство и свобода: Современное понимание либеральных принципов справедливости и политики, (Москва, 2006), с.403.

(iii) Третье положение формулирует, во-первых, *запрет на оказание коммерческими организациями содействия в нарушении прав человека* и в случае выявления таких нарушений устранять таковые, а, во-вторых, призывает *смягчать последствия нарушений прав человека*.

(iv) В следующем положении отмечается, что *обязанность по соблюдению прав человека возлагается на все юридические лица* независимо от форм собственности, типа юридического образования, видов деятельности и т.д. При этом все же должны учитываться такие факторы как масштабы и виды деятельности коммерческих организаций, поскольку от них может зависеть тяжесть последствий нарушения прав человека.

(v) С учетом предыдущего положения коммерческим организациям рекомендуется четко определить *политику и процедуры по соблюдению и защите прав человека* (программное обязательство соблюдать права человека; процедуры обеспечения должной заботы о правах человека в целях выявления, предотвращения, смягчения отрицательных последствий и представления отчетности об устранении данных последствий; процедуры, позволяющие возместить ущерб в случае нарушения прав человека).

Поскольку последний базовый принцип настаивает на необходимости определения политики по соблюдению прав человека и соответствующих процедур в коммерческой организации, в части III Доклада закреплены девять **принципов деятельности**, которые поясняют требование определения политики и процедур по соблюдению прав человека.

В связи с этим, Специалист считает необходимым определить характер отдельных правовых норм РК, проанализировать их соответствие социально-экономическим принципам, обязывающим предпринимателей соблюдать права человека.

С учетом сущности и значения принципов, дедуктивной логической последовательностью их изложения, часть III настоящего юридического заключения структурирована без строгой привязки к каждому принципу.

2. Соответствие норм законодательства РК принципам Ругги, обязывающим организации соблюдать права человека

В этом разделе настоящего Заключения выделены части, которые соответствуют отдельным сферам правового регулирования (конституционное, гражданское, трудовое, природоохранное и др.).

2.1. Положения Конституции РК, обязывающие организации соблюдать права человека

Конституция имеет высшую юридическую силу и прямое действие на всей территории Республики (п.2 ст.4). Следовательно, **нормы Конституции, охраняющие права человека, подлежат исполнению на всей территории страны, независимо от условий, в которых находятся организации.**

Конституция не содержит каких-либо условий либо исключений, при которых организации или другие лица могли бы не исполнять свои обязанности по соблюдению прав человека. Это означает, что права человека находятся под охраной государства при любых условиях.

П.4 ст.5 Конституции РК предусмотрено, что в республике *не допускается* деятельность политических партий и профессиональных союзов других государств, партий на религиозной основе, а также *финансирование* политических партий и *профессиональных союзов*

иностранными юридическими лицами и гражданами, иностранными государствами и международными организациями.

Другими словами, статья *не позволяет иностранным организациям участвовать в финансировании профсоюзов*, что, по мнению международных правозащитных организаций, ограничивает международное сотрудничество. Так, в Докладе «Нефть и забастовки. Нарушения трудовых прав в нефтяном секторе Казахстана» организация «*Human Rights Watch*» рекомендует РК совершенствовать законодательство в этой области и устранить этот запрет.²³

По мнению Специалиста, более обоснованной по этому поводу представляется позиция Конституционного совета РК, который полагает, что из всех общественных объединений политические партии и профессиональные союзы являются высшей формой самоорганизации граждан, представляют собой достаточно структурированные объединения, которые преследуют *политические и социально-экономические цели*. Им присуща консолидированность, *способность оказывать влияние на политическое мировоззрение людей и политику государства в различных сферах жизни общества*» (Постановление Конституционного Совета РК от 7 июня 2000 г. № 4/2). Следовательно, финансирование политических партий и профессиональных союзов РК иностранными гражданами, юридическими лицами, государствами и международными организациями представляется нежелательным.

В п.2 ст.14 Конституции РК закреплено, что никто не может подвергаться какой-либо дискриминации по мотивам происхождения, социального, должностного и имущественного положения, пола, расы, национальности, языка, отношения к религии, убеждений, места жительства или по любым иным обстоятельствам. Тем самым, устанавливается общий для всех принцип недискриминации (*non-discrimination principle*).

На практике данный принцип нередко нарушается различными юридическими лицами.²⁴

Согласно п.1 ст.24 Конституции РК каждый имеет право на свободу труда, свободный выбор рода деятельности и профессии. *Принудительный труд допускается только по приговору суда либо в условиях чрезвычайного или военного положения.*

В Конституции РК также закреплено, что каждый имеет *право на условия труда*, отвечающие требованиям безопасности и гигиены, на *вознаграждение за труд без какой-либо дискриминации*, а также на *социальную защиту от безработицы*. Признается *право на индивидуальные и коллективные трудовые споры* с использованием установленных законом способов их разрешения, включая *право на забастовку*. Каждый имеет *право на отдых*. Работающим по трудовому договору *гарантируются установленные законом продолжительность рабочего времени, выходные и праздничные дни, оплачиваемый ежегодный отпуск* (п.2-4 ст.24 Конституции РК).

Гражданину РК гарантируется *минимальный размер заработной платы и пенсии, социальное обеспечение по возрасту*, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца и по иным законным основаниям. Поощряются добровольное социальное страхование,

²³ Доклад Human Rights Watch: Нефть и забастовки. Нарушения трудовых прав в нефтяном секторе Казахстана, с.42.

²⁴ Предпринимательская деятельность, например, добыча природных ископаемых и развитие инфраструктуры, серьезно и несоразмерно затрагивает интересы местного населения. Зачастую оно сталкивается с дискриминацией при приеме на работу, в оплате труда, предоставляемым работодателем социального «пакета» и др. Так, Департамента по контролю и социальной защите по Атырауской области подал иск ТОО «Казахстан Каспиан Оффшор Индастриз» о признании факта дискриминации в сфере труда со стороны работодателя. В частности, речь идёт о несоразмерной разнице в оплате труда казахстанских и иностранных работников за одни и те же функциональные обязанности в ТОО «Казахстан Каспиан Оффшор Индастриз». URL: <http://caspionews.kz/?p=12286> (2012, 10 августа).

создание дополнительных форм социального обеспечения и благотворительность (ст.28 Конституции РК).

Конституционный Совет определил, что *социальное обеспечение в случае болезни возводится в ранг конституционного права и его реализация гарантируется*. Возведение конкретной разновидности прав или свобод до уровня конституционного и объявление в Конституции о ее гарантированности означает, что *государство возлагает на себя обязанность через создаваемые им системы и структуры обеспечить реализацию этих прав и свобод*. Государство возлагает *обязанность по социальному обеспечению работников на работодателей*, независимо от формы собственности (**Постановление Конституционного Совета РК от 12 марта 1999 года № 3/2**).

Поскольку указанные в Основном законе РК социально-экономические права человека и гражданина носят общий характер, они конкретизируются в иных НПА республики. В частности, в рамках трудового законодательства и норм, регулирующих социальное обеспечение население.²⁵

В Докладе в качестве первого шага для закрепления обязанности соблюдать права человека предприятиям рекомендуется взять на себя обязательства выполнять эту обязанность в заявлении программного характера.

Заявление программного характера: (а) утверждается на самом высоком уровне руководящего звена предприятия; (b) готовится на основе соответствующих выводов внутренних и/или внешних экспертов; (с) определяет ожидаемое предприятием отношение к правам человека со стороны персонала, партнеров по предпринимательской деятельности и других сторон, непосредственно связанных с его деятельностью, продукцией или услугами; (d) придается гласности и распространяется внутри предприятия и за его пределами среди всего персонала, партнеров по предпринимательской деятельности и других сторон, непосредственно связанных; (е) получает отражение в программах и процедурах оперативной деятельности, необходимое для его закрепления в рамках всей деятельности предприятия.

Согласно п.1 ст.31 Конституции РК государство ставит целью охрану окружающей среды, благоприятной для жизни и здоровья человека.

Под благоприятной окружающей средой следует понимать окружающую среду, состояние которой обеспечивает экологическую безопасность и охрану здоровья населения, сохранение биоразнообразия, предотвращение загрязнения, устойчивое функционирование экологических систем, воспроизводство и рациональное использование природных ресурсов (пп.37 ст.1 ЭК РК).

В связи с тем, что государство является своего рода гарантом охраны окружающей среды, оно вправе возлагать на организации обязанности по соблюдению прав человека на благоприятную окружающую среду.

Таким образом, конституционные нормы в РК в общих чертах **определяют критерии должного поведения организаций по соблюдению социально-экономических прав человека и гражданина**. Ответственность за соблюдение прав человека является всеобщей нормой, ориентиром для деятельности всех организаций.

Правовые нормы, обязывающие добросовестно и ответственно относиться к правам человека и гражданина РК, закреплены в положениях гражданского законодательства.

²⁵ Постановление Конституционного Совета РК от 10 марта 1999 года № 2/2 «Об официальном толковании пунктов 1 и 2 статьи 14, пункта 2 статьи 24, подпункта 5) пункта 3 статьи 77 Конституции Республики Казахстан».

2.2. Положения гражданского законодательства РК, обязывающие организации соблюдать права человека

Согласно п.3-5 ст.8 ГК РК осуществление гражданских прав не должно нарушать прав и охраняемых законодательством интересов других субъектов права, не должно причинять ущерба окружающей среде. Граждане и юридические лица должны действовать при осуществлении принадлежащих им прав добросовестно, разумно и справедливо, соблюдая содержащиеся в законодательстве требования, нравственные принципы общества, а предприниматели – также правила деловой этики. Эта обязанность не может быть исключена или ограничена договором. *Добросовестность, разумность и справедливость действий участников гражданских правоотношений предполагаются.* Не допускаются действия граждан и юридических лиц, направленные на причинение вреда другому лицу, на злоупотребление правом в иных формах, а также на осуществление права в противоречии с его назначением.

Несмотря на то, что справедливость, разумность и добросовестность действий участников гражданского оборота презюмируются и они в целом не обязаны доказывать недобросовестность либо несправедливость своих действий, в гражданском праве, в отличие от уголовного, действует *презумпция виновности* правонарушителя. По общему правилу п.6 ст.9 ГК РК, если наступление правовых последствий нарушения зависит от виновности нарушителя, предполагается его виновность. Правонарушитель считается виновным до тех пор, пока он не докажет свою невиновность. Так, согласно п.1 ст.359 ГК РК должник признается невиновным, если докажет, что он *принял все зависящие от него меры для надлежащего исполнения обязательства.* Обусловлено это тем, что гражданское право имеет дело не с аномальными явлениями, а с нормальным развитием гражданского оборота.

Таким образом, *в случае оказания организациями негативного воздействия на права человека, нарушения прав, граждане имеют право на защиту своих прав и законных интересов, а организации в свою очередь должны доказать, что приняли все зависящие от них меры для надлежащего исполнения своих обязательств по соблюдению прав человека либо устранить неблагоприятные последствия своего воздействия.*

Важнейшим принципом цивилизованного развития и функционирования рыночных отношений является **защита прав потребителей**, т.е. *покупателей, заказчиков, пассажиров и других лиц, которые на возмездной основе пользуются результатом предпринимательской деятельности.* Одной из ключевых обязанностей организаций является предоставление качественных товаров (работ, услуг) потребителям.

Защита прав потребителей обеспечивается не только средствами, предусмотренными ГК РК, но и нормами иных законодательных актов.

Каждый **потребитель имеет право** на: (а) свободное заключение договоров на приобретение товаров, использование работ и услуг; (б) надлежащее качество и безопасность товаров (работ, услуг); (в) полную и достоверную информацию о товарах (работах, услугах); (г) объединение в общественные организации потребителей (п.6 ст.10 ГК РК).

Наряду с этим представляется разумным стремление предпринимателей получить с потребителя максимальный доход. В условиях капиталистической рыночной экономики такой доход порой достигается посредством экономического принуждения потребителей пользоваться услугами одного предпринимателя.²⁶

²⁶ Ф.А. Хайек, Право, законодательство и свобода: Современное понимание либеральных принципов справедливости и политики, (Москва, 2006), с.401-406.

В связи с этим основным механизмом защиты интересов потребителей становится устранение монополистической деятельности субъекта рынка, максимальное развитие конкуренции. Потребитель не должен быть озадачен поисками производителя (продавца, исполнителя работ и т.п.), наоборот – производитель должен быть нацелен на удовлетворение интересов потребителя, предлагая оптимальные для него условия.

Свобода предпринимательства может привести к удовлетворению неправомерных интересов предпринимателей за счет ущемления интересов потребителей и всего общества. Особенно опасными эти действия являются при монополистическом положении на рынке того или иного предпринимателя, без обеспеченной свободы конкуренции. Свободная конкуренция в равной степени защищает не только интересы потребителей, позволяя выбирать наиболее удобные и выгодные для них условия приобретения товаров, но также и интересы страны в целом, позволяя выбирать наиболее выгодные варианты развития производительных сил.²⁷

Монополистическая и всякая иная деятельность, направленная на ограничение или устранение законной конкуренции, получение необоснованных преимуществ, ущемление прав и законных интересов потребителей, не допускается (п.1 ст.11 ГК РК).

По общему правилу **не допускается использование предпринимателями гражданских прав в целях ограничения конкуренции**, в том числе: (а) *злоупотребление предпринимателями своим доминирующим положением* на рынке, в частности, путем ограничения или прекращения производства либо изъятия из обращения товаров для создания их дефицита или повышения цен;²⁸ (б) *заключение и исполнение лицами, осуществляющими аналогичную предпринимательскую деятельность, соглашений о ценах, разделе рынков, устранении других предпринимателей* и об иных условиях, существенно ограничивающих конкуренцию; (в) совершение *недобросовестных действий, направленных на ущемление законных интересов лица, ведущего аналогичную предпринимательскую деятельность, и потребителей (недобросовестная конкуренция)*, в частности, путем введения потребителей в заблуждение относительно изготовителя, назначения, способа и места изготовления, качества и иных свойств товара другого предпринимателя, путем некорректного сравнения товаров в рекламной и иной информации, копирования внешнего оформления чужого товара и иными способами. Меры по борьбе с недобросовестной конкуренцией устанавливаются законодательными актами (п.2 ст.11 ГК РК).

В гражданском законодательстве РК соблюдение прав человека является нормой ожидаемого поведения и, соответственно, за нарушение этих прав предусматриваются меры юридической ответственности.

Как уже замечено, помимо ГК РК обязывающие к соблюдению прав человека нормы закреплены и в других НПА РК.

В настоящее время, как показывает практика, одним из основных актов, регулирующих предпринимательскую деятельность в РК и конкретизирующих положения ГК РК, является Закон о частном предпринимательстве.²⁹

²⁷ Гражданский кодекс Республики Казахстан (Общая часть). Комментарий (постатейный). Кн.1. – 3-е изд., / Отв. ред. М.К. Сулейменов, (Алматы, 2007), с.127-128.

²⁸ Ф.А. Хайек писал по этому поводу: «в современном обществе не крупное сосредоточение ресурсов под контролем одного предприятия дает власть над людьми, а способность фирмы лишить публику тех благ, без которых она не может обойтись». – См., подробнее, Ф.А. Хайек, Право, законодательство и свобода: Современное понимание либеральных принципов справедливости и политики, (Москва, 2006), с.402.

²⁹ В.Н. Короленко, Краткий научный анализ Закона РК о частном предпринимательстве и проблемные вопросы малого и среднего бизнеса, (Вестник КАСУ, 2006, 3), // <http://www.vestnik-kafu.info/journal/7/254/>.

Согласно п.2 ст.8 Закона о частном предпринимательстве предприятия обязаны соблюдать законодательство РК, права и охраняемые законом интересы физических и юридических лиц; обеспечивать соответствие производимой продукции (работ, услуг) требованиям законодательства; получать лицензии на осуществление видов частного предпринимательства, подлежащих лицензированию; осуществлять обязательное страхование гражданско-правовой ответственности.

Лицензионный порядок, предусмотренный п.2 ст.8 Закона о частном предпринимательстве, устанавливается в целях национальной безопасности, обеспечения правопорядка, *защиты окружающей среды, собственности, жизни и здоровья граждан* (п.2 ст.4 Закона о лицензировании).

Обязанность организаций, занимающихся видами деятельности, которые подпадают под обязательное лицензирование, получать лицензии и соответствовать определенным квалификационным требованиям, направлена на защиту прав человека.

В Казахстане существует свыше тысячи разрешительных документов, которые регулируют предпринимательскую деятельность. Сложные и непрозрачные процедуры, которым должны следовать предприниматели при создании и ведении бизнеса, служат препятствием экономическому росту и могут существенно ограничивать конкуренцию, ввиду нежелания предпринимателей связываться с затрудненными бюрократическими механизмами получения лицензий.

В связи с этим представляется неслучайным то, что в послании «Социально-экономическая модернизация – главный вектор развития Казахстана» от 27 января 2012 г. Главой государства было дано поручение развивать электронное правительство и к концу 2012 года предоставлять все виды лицензий в электронной форме. Государство постепенно снижает количество лицензий и разрешений, в соответствии с посланием президента планируется еще на треть снизить их количество.³⁰

Организации должны нести **обязательства по соблюдению прав** не только в отношении потребителей, но и **в отношении своих акционеров и инвесторов**. Такие требования закреплены в ряде НПА РК.

С целью соблюдения баланса в сфере предпринимательской деятельности, защиты прав инвесторов и держателей ценных бумаг на предприятия, являющиеся субъектами рынка ценных бумаг, Законом о рынке ценных бумаг накладываются определенные ограничения. Ст.53 Закона о рынке ценных бумаг предусмотрены **ограничения и запреты на осуществление деятельности на рынке ценных бумаг. По общему правилу** лицензиат (юридическое лицо, осуществляющее деятельность на рынке ценных бумаг на основании лицензии) *не вправе осуществлять предпринимательскую деятельность, не относящуюся к деятельности на финансовом рынке*.³¹

³⁰ На открытии выставки-конференции «Connect Kazakhstan-2012» (21 мая 2012 г.) в г. Астана Министр транспорта и коммуникаций РК Аскар Жумагалиев отметил, что свидетельство о государственной регистрации к концу 2012 года будет выдаваться в течение 15 минут через систему электронного правительства, справки по недвижимости можно будет получить в течение 1 минуты через эту же систему. В этом году планируется перевод 80 услуг, из них порядка 18 разрешительных документов социально-значимых услуг, что составит около 60% всех подобного рода услуг. В дальнейшем предполагается перевести все социально значимые услуги в электронный формат, кроме того, такая же работа предстоит с разрешительными документами. 80% тех услуг, которые необходимы, будут реализовываться при отсутствии каких-либо бумажных документов.

³¹ Так, например, основанием для принятия Правлением НБ РК решения о лишении АО «Premier Capital» лицензии (11 сентября 2012 г.) послужили нарушения норм законодательства, выявленные в ходе дистанционного надзора и проведенной плановой проверки деятельности данной организации, одним из которых является осуществления предпринимательской деятельности, не относящейся к деятельности на рынке ценных бумаг.

Исключение составляют лишь такие случаи как: (а) распоряжения собственным имуществом, включая сдачу в аренду имущества, приобретенного для собственных нужд; (б) предоставления консультационных услуг по вопросам, связанным с деятельностью на рынке ценных бумаг; (в) реализации специальной литературы по вопросам деятельности на рынке ценных бумаг на любых видах носителей информации; (г) организации обучения по повышению квалификации специалистов в области деятельности на рынке ценных бумаг; (д) иные случаи, установленные законодательными актами РК.

Таким образом, для защиты прав и интересов участников рынка ценных бумаг деятельность лицензиата строго ограничена теми видами деятельности, которые прямо предусмотрены в полученной лицензии.

Лицензиату запрещается реклама его деятельности, не соответствующая действительности (ст.53-1 Закона о рынке ценных бумаг). Такая реклама вводит в заблуждение заинтересованных лиц и может существенно нарушить их права и повлечь неблагоприятные последствия. Более того, запрет не ограничивается «недобросовестной» рекламой, субъектам рынка ценных бумаг запрещается оказывать любое влияние (распространение недостоверных сведений, совершение сделок в целях манипулирования и др.) на других субъектов рынка ценных бумаг в целях изменения их поведения на рынке (ст.56 Закона о рынке ценных бумаг).

Предусмотренные нормами отрицательные действия не могут способствовать нормальному функционированию рынка ценных бумаг и ущемляют права субъектов рынка, поэтому необходимо тщательно отслеживать возможные нарушения и пресекать их. Как показывает практика, определить и доказать факты манипулирования и влияния на субъектов рынка довольно не просто.

С целью защиты прав заинтересованных лиц законодателем введено *обязательство* эмитента ценных бумаг, размещаемых среди неограниченного круга инвесторов, *раскрывать информацию*, содержащуюся в проспекте выпуска эмиссионных ценных бумаг; во внутреннем документе, устанавливающем условия и порядок проведения аукционов и подписки ценных бумаг акционерного общества; в отчетах, представляемых уполномоченному органу; включенную в финансовую отчетность; иную информацию, подлежащую раскрытию в соответствии нормами и правилами организатора торгов либо эмитента (ст.101 Закона о рынке ценных бумаг).

Как показывает анализ ст.101-104 Закона о рынке ценных бумаг, право на получение информации считается одним из важнейших прав, соблюдение которого является обязательным для всех предприятий осуществляющих деятельность на рынке ценных бумаг. Информация является определяющим фактором во всех сферах предпринимательской деятельности, тем более на таком динамичном рынке как ценные бумаги.

Однако последствия для прав человека определяющее поведение предприятий обращение ценных бумаг до сих пор представляются весьма слабо. *Несмотря на имеющиеся корпоративные правила и нормы, регулирующие обращение ценных бумаг в РК, не совсем понятно, что именно разрешается делать компаниям и их служащим в сфере соблюдения прав человек. В РК пока не сформулированы достаточные руководящие указания, позволяющие предприятиям соблюдать права человека.*

Системообразующими актами гражданского законодательства РК, обязывающие организации соблюдать права человека, являются акты о конкуренции и защите прав потребителей.

Нарушение Закона о конкуренции, как правило, осуществляется одновременно по нескольким статьям данного НПА.

Ст.10 Закона о конкуренции *запрещаются и признаются недействительными* полностью или частично в порядке, установленном законодательством, *достигнутые в любой форме антиконкурентные соглашения между субъектами рынка, которые имеют либо могут иметь своим результатом ограничение конкуренции.*³² Согласно п.1 ст.11 запрещаются *согласованные действия субъектов рынка, направленные на ограничение конкуренции.*

Таким образом, наряду с понятием «антиконкурентные соглашения» в Законе о конкуренции используется понятие «антиконкурентные согласованные действия субъектов рынка».

Правовая конструкция, экстраполированная из европейского права, с одной стороны, облегчает доказательство тайных сговоров субъектов предпринимательской деятельности, но с другой – используемые в законодательстве понятия создают проблемы в правоприменительной практике. Например, возникают вопросы с определением понятия «согласованные действия» в системе гражданского права, а также при оценке доказательств.

По своей юридической природе понятия «соглашение» и «согласованные действия» имеют единую смысловую нагрузку и применительно к данному конкретному случаю являются равнозначными. Эти понятия связаны с понятием «договор».

В соответствии со ст.378 ГК РК договором признается *соглашение* двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. То есть для совершения договора необходимо *выражение согласованной воли* двух сторон (двусторонняя сделка) либо трех или более сторон (многосторонняя сделка) (п.3 ст.148 ГК РК). Наличие согласованной воли сторон предполагает наличие согласия сторон на совершение определенных действий. При этом *согласованными являются не любые схожие и параллельные действия, а лишь те, которые являются результатом согласования воли сторон.*

Закон о конкуренции входит в систему гражданского законодательства, в рамках которого понятие «согласованные действия» должно отождествляться с понятием «договор», однако закрепленное в Законе о конкуренции выражение «согласованные действия» вбирает в себя любые, в том числе случайные, схожие действия.

Как показывает опыт антимонопольного законодательства зарубежных стран, следует четко разграничивать параллельные действия участников гражданского оборота от согласованных действий сторон. Иначе, возникает опасность привлечения к ответственности предпринимателей за несуществующие ценовые сговоры. Определение цены на основе цен конкурентов еще не доказывает ни координации действий участников рынка, ни согласованности по этому поводу. В целом такой прием определения цены является вполне стандартным и естественным способом вхождения на рынок нового участника, одним из инструментов маркетинговой политики компаний.

³² В декабре 2009 г. установлены факты нарушения пп.1) п.1 ст.10 Закона РК «О конкуренции», выразившиеся в установлении и (или) поддержании цен либо других условий приобретения или реализации товаров. В период с января по сентябрь 2009 г. ТОО «KazakhOil» реализовывало ГСМ для ТОО «Эталон-Авто Ресурс» по более высоким ценам, чем другим субъектам рынка. При этом, ТОО «Эталон-Авто Ресурс», имея возможность покупки ГСМ по более низким ценам у других субъектов рынка, приобретало бензин исключительно у ТОО «KazakhOil». В конечном итоге это привело к необоснованному росту цены бензина для конечных потребителей. Оба субъекта рынка, установив обоюдовыгодную цену и поддерживая ее, получали высокую прибыль, которая была бы невозможна без согласованных действий, ущемляющих интересы потребителей. Изучив доводы всех заинтересованных сторон, административный суд г. Петропавловск постановил признать вышеуказанных субъектов виновными в совершении антиконкурентных соглашений, наложив штрафы в общей сумме более 120 млн. тенге с конфискацией монопольного дохода в размере 95,5 млн. тенге. URL: www.azk.gov.kz (30 марта 2010 г.).

Применяемые в законе понятия «соглашение» и «согласованные действия» направленные на сговор по своему содержанию фактически не различаются, но по форме выражения (письменная или устная форма, в том числе и путем совершения конклюдентных действий) противоправной деятельности отличия имеются.

Таким образом, представляются излишними выделение соглашений в устной форме и согласованных действий, которые также являются соглашениями в устной форме. Следовательно, необходимо исключить из Закона о конкуренции соглашения в устной форме.

Кроме того, как было уже отмечено, при применении Закона о конкуренции возникают вопросы относительно оценки доказательств. Признание действий участников в качестве согласованных и направленных на устранение конкуренции на основании совокупности косвенных доказательств и признания их в качестве достаточных противоречит принципу обоснованности судебных актов. При отсутствии письменного соглашения, доказывающего согласование воли сторон, представляется не совсем правильным априори устанавливать, какие именно косвенные доказательства являются достаточными. Такой подход позволяет несколько произвольно (с нарушением принципа объективной истины) признавать поведение субъекта предпринимательской деятельности правомерным или неправомерным. Если для состава правонарушения по совершению антиконкурентного соглашения необходимо, чтобы соглашение приводило или могло привести к ограничению конкуренции, то для состава правонарушения по совершению антиконкурентных согласованных действий наличия такого условия не требуется и достаточным признается направленность действий субъектов рынка на ограничение конкуренции.

Несмотря на то, что отсутствие достаточной обоснованности судебных актов чаще всего связано с неполнотой исследования обстоятельств дела, отсутствием доводов в пользу принятых или отвергнутых судом доказательств, ущербным анализом и оценками доводов сторон в состязательном ущербе,³³ в данном случае именно несогласованность, не достаточная четкость формулирования материальных норм Закона о конкуренции приводит к процессуальным издержкам. Следует четко разграничить согласованные действия от любых случайных, параллельных действий субъектов предпринимательской деятельности даже если они косвенно способствует устранению конкуренции. Так или иначе, сущность капиталистической экономики и заключается в конкурентной борьбе между участниками рынка.

Закон о конкуренции содержит и другие положения, направленные на защиту прав человека. Так, ст.13 Закон о конкуренции запрещает действия или бездействие субъектов рынка, занимающих доминирующее или монопольное положение, которые привели или могут привести к ограничению доступа на соответствующий товарный рынок, недопущению, ограничению и устранению конкуренции и (или) *ущемляют законные права потребителей*. Согласно п.1 ст.16 *недобросовестной конкуренцией* являются любые действия в конкуренции, направленные на достижение или предоставление неправомерных преимуществ, а также *нарушающие законные права потребителей*. *Недобросовестная конкуренция запрещается*.³⁴

³³ Д.А. Фурсов, Современное понимание принципов гражданского и арбитражного процесса, (Москва, 2009), с.47.

³⁴ На практике происходит множество случаев, когда положения данного закона не исполняются и не соблюдение правил конкуренции ведет к нарушению предприятиями прав человека. На данный момент в РК положения закона недостаточно эффективны, так как предприниматели нередко совершают антиконкурентные действия и вступают в ценовые сговоры. Такие действия часто совершаются на рынке GSM. После передачи государством центров техосмотра в частный сектор нарушения стали появляться и на этом рынке. Наказания, накладываемые на предприятия в виде штрафов, несоизмеримы нарушениям. Крупные компании предпочитают нарушать закон, в результате сговора получать сверхприбыли и платить после этого штраф. URL: <http://www.zakon.kz/4468376-antimonopolnoe-agentstvo-rk-vyjavilo.html>; <http://meta.kz/life/652435-gelios-za-cenovoy-sgovor-oshtrafovalina-2-milliona-tenge.html#>; <http://www.zakon.kz/4487233-po-faktam-cenovogo-sgovora.html>.

По мнению профессора М. Сулейменова, Законом о конкуренции предусмотрен ряд норм, которые по сравнению с прошлыми законами в этой сфере, *направлены на либерализацию подходов к регулированию предпринимательской деятельности*. Однако ряд негативных моментов, ограничивающих предпринимательскую деятельность, в нем все еще сохраняется. Законодательство о конкуренции, по мнению эксперта, по-прежнему необходимо совершенствовать для приведения его в соответствие с нормами п.4 ст.26 Конституции РК.³⁵

В заключение анализа положений Закона о конкуренции следует также остановиться еще на одном аспекте.

Как уже было замечено, нормы Конституции, охраняющие права человека, подлежат исполнению на всей территории страны, независимо от условий, в которых находятся организации. Конституция не содержит каких-либо условий либо исключений, при которых организации могли бы не исполнять свои обязанности по соблюдению прав человека.

Согласно ст.3 Закон о конкуренции *действует на территории РК и распространяется на отношения, которые влияют или могут повлиять на конкуренцию на товарных рынках РК*. Также важно подчеркнуть, что положения Закона о конкуренции применяются также к совершенным *за пределами территории РК* действиям субъекта рынка, если в результате таких действий выполняется одно из следующих условий: (а) прямо или косвенно затрагиваются находящиеся на территории РК основные средства и (или) нематериальные активы, либо акции (доли участия в уставном капитале) субъектов рынка, имущественные или неимущественные права в отношении юридических лиц РК; (б) ограничивается конкуренция в РК.

Таким образом, положения Закона о конкуренции применяются не только в РК, но и за ее пределами при условиях указанных в пп.1), 2) п.2 ст.3. При этом исключений для каких-либо видов деятельности, либо ссылки на определенные условия, при которых организации могут не исполнять данный закон и тем самым оказывать воздействие на права и свободы человека, статья не содержит.

Закон о защите прав потребителей также обязывает организации соблюдать права человека.

Потребители наделяются следующими правами: свободное заключение договоров на приобретение товаров (выполнение работ и оказание услуг); доступ к информации в сфере защиты прав потребителей; получение информации о товаре (работе, услуге), а также о продавце (изготовителе, исполнителе); приобретение безопасного товара (работы, услуги); свободный выбор товара (работы, услуги); надлежащее качество товара (работы, услуги); обмен или возврат товара как надлежащего, так и ненадлежащего качества; получение у продавца (изготовителя, исполнителя) документа, подтверждающего факт приобретения товара (выполнения работы, оказания услуги) (ст.7 Закона о защите прав потребителей).

Одной из ключевых проблем, с которой сталкиваются потребители при реализации своих прав, является получение ими достоверной информации о товаре.

Согласно ст.448 ГК РК продавец *обязан представить покупателю необходимую и достоверную информацию о товаре*, предлагаемом к продаже. Эта информация должна соответствовать требованиям, установленным законодательными актами, и обычно предъявляемым в розничной торговле требованиям к содержанию и способам представления такой информации.

³⁵ М. Сулейменов, Конституционные основы права собственности в Казахстане, // URL: <http://www.zakon.kz/206876-konstitucionnyye-osnovy-prava.html>.

Покупатель *вправе до заключения договора осмотреть товар*, потребовать проведения в его присутствии проверки свойств или демонстрации использования товара, если это не исключено ввиду характера товара и не противоречит правилам, принятым в розничной торговле.

Продавец, не предоставивший покупателю возможность получения соответствующей информации о товаре, несет ответственность и за те недостатки товара, возникшие после его передачи покупателю, в отношении которых покупатель докажет, что они возникли в связи с отсутствием у него информации.³⁶

Право потребителя на доступ к информации в сфере защиты прав потребителей обеспечивается посредством включения вопросов по основам потребительских знаний в образовательные программы, а также посредством организации системы информирования потребителя о его правах и необходимых действиях по защите этих прав (ст.9 Закона о защите прав потребителей).

Процесс информирования заинтересованных лиц представляется не как прямая обязанность по исполнению установленных требований, но при должной реализации призван развивать и повышать правовую культуру и осведомленность, юридической образованности общества в сфере знания и защиты свои прав.

Согласно п.1 ст.10 Закона о защите прав потребителей потребитель имеет право на получение *полной, достоверной и своевременной* информации о товаре (работе, услуге), а также о продавце (изготовителе, исполнителе).

Если предоставление неполной, недостоверной и несвоевременной информации о товаре (работе, услуге), а также о продавце (изготовителе, исполнителе) повлекло: (а) приобретение товара (работы, услуги), не обладающего необходимыми потребителю свойствами, он вправе расторгнуть договор и потребовать возмещения причиненных ему убытков; (б) невозможность использования приобретенного товара (работы, услуги) по назначению, потребитель вправе потребовать предоставления в течение трех календарных дней со дня приобретения товара (выполнения работы, оказания услуги) надлежащей информации. Если информация в указанный срок не будет предоставлена, потребитель вправе расторгнуть договор и потребовать возмещения причиненных ему убытков; (в) причинение вреда жизни, здоровью и (или) имуществу потребителя, он вправе предъявить продавцу (изготовителю, исполнителю) требования по **возмещению в полном объеме убытков (вреда)**.

Данные нормы устанавливают меры и способы защиты потребителей, в случае причинения вреда, нарушения их прав, свобод и интересов.

Ст.24 Закона о защите прав потребителей предусмотрено, что продавец (изготовитель, исполнитель) обязан предоставить информацию о товаре (работе, услуге), а также о продавце (изготовителе, исполнителе) на двух языках – казахском и русском.

Одним из ключевых требований к продавцам и производителям является то, чтобы товар (работа, услуга) при установленных условиях его использования, хранения, транспортировки и утилизации был безопасен для жизни, здоровья и (или) имущества потребителя, окружающей среды. Требования, которые должны обеспечивать безопасность товара (работы, услуги), являются обязательными и устанавливаются в соответствии с

³⁶ Соблюдение указанных положений на практике зачастую зависит от статуса продавца. На рынке Казахстана наряду с зарегистрированными соответствующим образом, исполняющими налоговые обязательства и добросовестно функционирующими субъектами предпринимательства, работают множество нелегальных субъектов торговой деятельности. Такие субъекты не заинтересованы в соблюдении указанных требований, не желают предоставлять достоверную информацию о товаре, не дают гарантий по его качеству. К сожалению, в отношении таких недобросовестных продавцов отсутствуют действенные механизмы привлечения к юридической ответственности.

законодательством РК о техническом регулировании (ст.11 Закона о защите прав потребителей).

Ст.24 Закона о защите прав потребителей предусмотрено, что продавец (изготовитель, исполнитель) обязан обеспечить безопасность товара (работы, услуги) и надлежащее его качество.

Требование к безопасности товара (работы, услуги) предусмотрены также в других НПА РК.

Так, в ст.14 Закона о биотопливе закреплено, что в целях предупреждения действий, вводящих в заблуждение потребителей относительно безопасности и качества биотоплива, производители биотоплива предоставляют покупателям и потребителям в порядке, установленном законодательством РК, полную и достоверную информацию о показателях безопасности и качества биотоплива.

Биотопливо и процессы его жизненного цикла должны быть в соответствии с требованиями технических регламентов безопасными для жизни и здоровья человека и охраны окружающей среды (ст.15 Закона о биотопливе).

Ст.7 Закона о безопасности игрушек предусмотрено, что игрушки должны соответствовать требованиям, обеспечивающим безопасность жизни и здоровья человека и охрану окружающей среды. Игрушки могут быть размещены на рынке РК только в том случае, если при их использовании по назначению *они не угрожают жизни и здоровью человека, а также окружающей среде; сохраняют нравственно-эмоциональное благополучие ребенка; не вводят в заблуждение потребителей относительно назначения игрушки.*

Специфика деятельности субъектов, распространяющих товары, оказывающих воздействие на уязвимую и особо охраняемую категорию населения регламентирована применением необходимых мер, исключающих отрицательное воздействие. Установленные требования не в полной мере предотвращают возможность отрицательного воздействия на потребителей товаров.

Как показывает практика, для казахстанских потребителей одним из важнейших является право на обмен или возврат товара надлежащего качества в течение 14 дней со дня его покупки. В ранее действовавшем Законе о защите прав потребителей закреплялось такое право потребителя, однако не были определены ни сроки для обмена или возврата товара, ни перечень товаров, на которые это правило не распространяется.

Права потребителя корреспондируются с соответствующими обязанностями продавца (изготовителя, исполнителя) (ст.24 Закона о защите прав потребителей).

Так, согласно ст.19 Закона о защите прав потребителей потребитель имеет право на предъявление претензии к инициатору (организатору) игр по качеству товара (работы, услуги), переданного (выполненной, оказанной) в виде выигрыша.

Инициатор (организатор) игр в течение двадцати календарных дней *должен удовлетворить требования потребителя путем обращения к продавцу (изготовителю, исполнителю) по устранению недостатков товара (работы, услуги), если не докажет, что недостатки в товаре (работе, услуге) возникли после их передачи (выполнения, оказания) потребителю вследствие нарушения потребителем правил пользования товаром или его хранения либо действий третьих лиц или непреодолимой силы.*

Другими словами, *предприятия изготовители несут ответственность за свою продукцию, реализованную третьим лицом инициатором (организатором) игр и должны устранять неблагоприятное воздействие.*

Согласно п.2 ст.16 Закона о защите прав потребителей право требовать возмещения убытков (вреда), причиненных вследствие недостатков товара (работы, услуги), признается за любым потребителем *независимо от вины продавца (изготовителя, исполнителя) и от того, состоял ли он с ним в договорных отношениях или нет.*

В данной ситуации предприятия также несут полную ответственность за оказанное неблагоприятное воздействие на права человека, которое непосредственно связано с их деятельностью их продукцией и вследствие их деловых отношений, даже если они непосредственно не способствовали оказанию такого воздействия.

Следовательно, можно согласиться с тем, что Закон о защите прав потребителей включает в себя довольно детальное и взвешенное правовое обеспечение основных прав потребителей и действенную защиту при их нарушении предприятиями.³⁷

Для выполнения своей обязанности соблюдать права человека, как указано в Докладе, предприятиям с учетом своих размеров и условий деятельности следует определить свою политику и процедуры, включая: (а) *программное обязательство* выполнять свои обязанности по соблюдению прав человека; (б) *процедуру обеспечения* должной заботы о правах человека в целях выявления, предотвращения, смягчения последствий и представления отчетности о том, каким образом они устраняют оказываемое ими воздействие на права человека; (с) *процедуры, позволяющие возместить ущерб* в связи с любыми видами неблагоприятного воздействия на права человека, оказанного ими самими или при их содействии.

В РК наиболее распространенными организационно-правовыми формами коммерческих организаций являются *товарищество с ограниченной ответственностью* и *акционерное общество*.

Согласно ст.14 Закона о ТОО в учредительный договор по решению учредителей могут быть включены и другие условия, касающиеся создания товарищества и его деятельности, не противоречащие настоящему Закону и другим законодательным актам. В учредительном договоре ТОО могут быть предусмотрены предмет и цели его деятельности.

В уставе ТОО могут содержаться и другие положения, не противоречащие законодательству РК. В уставе товарищества могут быть также предусмотрены предмет и цели его деятельности (ст.17 Закона о ТОО).

Ст.7 Закона об АО предусматривается, что учредительный договор (решение единственного учредителя) кроме прочего должен содержать иные условия, подлежащие включению в учредительный договор (решение единственного учредителя) по решению учредителей и в соответствии с законодательными актами РК.

Устав АО также должен содержать иные положения в соответствии с законодательными актами РК. Все заинтересованные лица вправе ознакомиться с уставом общества. По требованию заинтересованного лица общество обязано предоставить ему возможность ознакомиться с уставом, включая последующие изменения и дополнения к нему. В течение трех рабочих дней АО обязано исполнить требование акционера о предоставлении ему копии устава. Общество вправе взимать за предоставление копии устава акционеру плату, которая не должна превышать расходы на изготовление копии, а также при необходимости ее доставки - расходы на ее доставку (ст.9 Закона об АО).

Таким образом, в рассматриваемых законах закреплены обязательные документы (учредительный договор, устав), в которых помимо основных положений по желанию

³⁷ Афанасьев, Защиту прав потребителей – на новый уровень. URL: http://www.rusnauka.com/25_WP_2010/Pravo/71100.doc.htm.

учредителей могут содержаться *положения определяющие политику компании в области прав человека и различные процедуры их защиты.*

В отношении некоторых предприятий, деятельность которых может привести к серьезным негативным последствиям в сфере прав человека в НПА РК установлены определенные условия, которые должны быть отражены в программных документах предприятий. Например, недропользователи обязаны отразить в программных документах процедуры обеспечения защиты прав человека (права человека в сфере экологии, безопасности труда и т.д.). Однако в НПА РК отсутствуют положения обязывающие предприятия регламентировать в программных документах процедуры возмещения вреда в случае нарушения прав человека. Определение политики по соблюдению и защите прав человека для большинства предприятий является правом, а не обязанностью. В отличие от этого наличие положений о возмещении вреда и ответственности сторон в договорном праве презюмируется, является неотъемлемой частью любого контракта.

В связи с этим государству необходимо совершенствовать корпоративное законодательство и разрабатывать методы, которые стимулировали бы предприятия определять свою политику и процедуры защиты прав человека. Меры по соблюдению и защите прав человека, предпринимаемые государством в отношении предприятий должны быть эффективными, но при этом не должны каким-либо образом нарушать или ограничивать прав предпринимателей.

Одним из основных принципов, закрепленных в Докладе Ругги, является выявление, предотвращение, смягчение последствий отрицательного воздействия на права человека.

Согласно ст.143 ГК РК гражданин вправе требовать в судебном порядке опровержения сведений, порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию. Если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина или юридического лица, распространены в СМИ, они должны быть бесплатно опровергнуты в тех же СМИ. В случае, если указанные сведения содержатся *в документе, исходящем от организации*, такой документ подлежит замене или отзыву с обязательным сообщением адресатам о несоответствии действительности содержащихся в этом документе сведений. Порядок опровержения в иных случаях устанавливается судом.

Гражданин или юридическое лицо, в отношении которого СМИ опубликованы сведения, ущемляющие его права или законные интересы, имеет право на бесплатную публикацию своего ответа в тех же СМИ.

Требование гражданина или юридического лица о публикации опровержения либо ответа в СМИ рассматривается судом в случае, если орган массовой информации отказал в такой публикации либо в течение месяца не произвел публикацию, а также в случае его ликвидации. Если решение суда не выполнено, суд вправе наложить на нарушителя штраф, взыскиваемый в доход бюджета. Штраф налагается в порядке и размерах, установленных гражданским процессуальным законодательством. Уплата штрафа не освобождает нарушителя от обязанности выполнить предусмотренное решением суда действие.

Гражданин, в отношении которого распространены сведения, порочащие его честь, достоинство или деловую репутацию, вправе наряду с опровержением таких сведений требовать возмещения убытков и морального вреда, причиненных их распространением. Правила настоящей статьи о защите деловой репутации гражданина соответственно применяются к защите деловой репутации юридического лица, за исключением требования о возмещении морального вреда. К защите деловой репутации юридического лица применяются правила о возмещении убытков в порядке, установленном ГК РК.

Если установить лицо, распространившее сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина или юридического лица, невозможно, лицо, в отношении

которого такие сведения распространены, вправе обратиться в суд с заявлением о признании распространенных сведений не соответствующими действительности.

Распространяемая информация, будь то необходимые сведения, вид отчетности о деятельности или иные целевые намерения, должна быть подвергнута проверке на достоверность и фильтрацию, принятые меры должны исключать возможность интегрирования вовне информации, порочащей честь, достоинство или деловую репутацию граждан и организаций. В случае возникновения прецедента, законодатель предусматривает меры восстановления нарушенных прав (самозащита) субъектов и санкционирования источника распространения таких сведений.

С целью защиты прав потребителей, Законом о естественных монополиях введены ограничения деятельности субъектов естественных монополий.

Согласно п.1 ст.5 Закона субъекту естественной монополии запрещается: взимать за регулируемые услуги (товары, работы) плату, превышающую размер, установленный уполномоченным органом; взимать дополнительную плату, не предусмотренную Законом **о естественных монополиях**, или иным образом навязывать дополнительные обязательства, которые по своему содержанию не касаются предмета оказываемых регулируемых услуг (передача финансовых средств и иного имущества, имущественных прав и других); навязывать условия доступа к регулируемым услугам (товарам, работам) субъектов естественных монополий или совершать иные действия, ведущие к дискриминации потребителей; отказывать в предоставлении регулируемых услуг (товаров, работ) добросовестным потребителям в связи с неоплатой недобросовестными потребителями использованного объема регулируемых услуг (товаров, работ); включать в тарифы (цены, ставки сборов) или их предельные уровни на регулируемые услуги (товары, работы) затраты, не связанные с их предоставлением; требовать оплаты предоставленных регулируемых услуг (товаров, работ), не соответствующих требованиям к качеству регулируемых услуг (товаров, работ), установленным государственными органами в пределах их компетенции; признавать коммерческой тайной информацию (содержащуюся в тарифной смете; о затратах на приобретение и установку приборов учета регулируемых коммунальных услуг и механизме взимания платы, приобретении и установке приборов учета регулируемых коммунальных услуг; о предоставляемых регулируемых коммунальных услугах (товарах, работах)).

Указанные ограничения позволяют защитить права потребителей от злоупотребления монополистическим положением.

Ст.7 Закона о естественных монополиях установлены обязанности субъекта естественной монополии. Он обязан: (1) предоставлять регулируемые услуги (товары, работы) по тарифам (ценам, ставкам сборов), утвержденным уполномоченным органом; (2) предоставлять равные условия потребителям регулируемых услуг (товаров, работ), кроме случаев предоставления регулируемых услуг (товаров, работ) с учетом льгот и преимуществ, установленных законодательством РК, в том числе равные условия доступа к регулируемым услугам (товарам, работам); (3) по требованию уполномоченного органа предоставлять финансовую отчетность и иную необходимую информацию на бумажном и (или) электронном носителях в сроки, установленные уполномоченным органом, которые не могут быть менее пяти рабочих дней со дня получения субъектом естественной монополии соответствующего требования; (4) проводить обязательный ежегодный аудит аудиторскими организациями, за исключением субъектов естественных монополий, указанных в п.3 ст.15 Закона **о естественных монополиях**, которые проводят обязательный аудит один раз в три года;³⁸ (5) ежегодно отчитываться о деятельности по предоставлению регулируемых услуг

³⁸ Аудиторский отчет и годовая финансовая отчетность должны быть опубликованы в периодических печатных изданиях, распространяемых на соответствующей территории административно-территориальной единицы, на которой субъект естественной монополии осуществляет свою деятельность, не позднее тридцати календарных дней с момента утверждения аудиторского отчета.

(товаров, работ) перед потребителями и иными заинтересованными лицами; (6) ежегодно представлять отчет об исполнении тарифной сметы не позднее 1 мая года, следующего за отчетным периодом; (7) не допускать нарушения прав потребителей при заключении договоров на предоставление регулируемых услуг (товаров, работ); (8) уведомлять уполномоченный орган и потребителей о снижении тарифов (цен, ставок сборов) не позднее чем за десять дней до введения их в действие; (9) снижать в порядке, установленном уполномоченным органом, тарифы (цены, ставки сборов) или их предельные уровни на предоставляемые регулируемые услуги (товары, работы) для всех потребителей в случае соответствующего изменения налогового законодательства, в результате которого стоимость затрат субъекта естественной монополии уменьшается, со дня введения в действие указанных изменений.

С целью защиты прав человека на доступ к информации и др. права в ст. 7-3 Закона о естественных монополиях закреплены следующие обязанности субъектов регулируемого рынка: (1) предоставлять в уполномоченный орган *информацию об отпускных ценах с приложением обосновывающих материалов, подтверждающих уровень цены*; ежеквартальную финансовую отчетность; ежемесячную информацию об объемах производства (реализации), уровне доходности и отпускных ценах производимых (реализуемых) товаров (работ, услуг); информацию, необходимую для проведения экспертизы цены; ежеквартальную информацию об исполнении либо неисполнении инвестиционной программы (проекта), с последующим ее размещением в СМИ; 2) уведомлять уполномоченный орган о предстоящем *повышении цен* на товары (работы, услуги) выше предельной цены и причинах их повышения; 3) соблюдать *порядок ценообразования* на регулируемых рынках; 4) исполнять *инвестиционные программы* (проекты), учтенные в предельных ценах в соответствии с порядком ценообразования на регулируемых рынках; 5) *возвратить доход, полученный и не использованный на реализацию инвестиционных программ* (проектов); 6) *возвратить доход, полученный в результате необоснованного превышения предельной цены*.

Несмотря на то, что положения Закона о естественных монополиях в целом соответствуют требованиям принципов Ругги. С целью защиты прав граждан и организаций на субъектов естественных монополий возложены дополнительные обязанности и ограничения, но, как показывает практика, нарушений в этой сфере остается еще много. Основными причинами таких нарушений является слабый доступ общественных институтов к проверкам субъектов естественных монополий, а также влияния на решения, выносимые контролирующими органами в отношении данных субъектов. Общественные организации, заинтересованные лица не имеют законодательно установленных действенных мер воздействия на субъектов естественных монополий. Также следует отметить, несоответствующий реалиям уровень охранительных норм. Необходимо ужесточить санкции за нарушение антимонопольного законодательства.

Таким образом, гражданское законодательство РК в целом обязывает организации соблюдать права человека. Проблемы, возникающие в гражданско-правовой сфере, в основном затрагивают вопросы правоприменения, привлечение лиц причинивших вред к ответственности.

2.3. Положения трудового законодательства РК, обязывающие организации соблюдать права человека

Каждый имеет право на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без какой-либо дискриминации, а также на социальную защиту от безработицы (п.2 ст.24 Конституции РК).

Согласно ст.22 ТК РК за работником закреплены следующие фундаментальные социально-экономические права человека: право на безопасность и охрану труда; право на

своевременную и в полном объеме выплату заработной платы в соответствии с условиями трудового, коллективного договоров; право на отдых, в том числе оплачиваемый ежегодный трудовой отпуск; право на объединение, включая право на создание профессионального союза или других объединений, а также членство в них, для предоставления и защиты своих трудовых прав; право на обязательное социальное страхование в случаях, предусмотренных законами; на гарантии и компенсационные выплаты; право на равную оплату за равный труд без какой-либо дискриминации.

В ст.5 ТК РК закреплено, что никто не может быть ограничен в правах в сфере труда, кроме случаев и в порядке, которые предусмотрены ТК РК и иными законами РК.

Недопустимость ограничения прав и свобод в сфере труда является одним из основных принципов трудового законодательства РК. Этот принцип основывается на Декларации МОТ об основополагающих принципах и правах в сфере труда 1988 года и соответствует ст.12 Конституции РК.³⁹

Согласно ст.6 ТК РК каждый имеет право свободно выбирать труд или свободно соглашаться на труд без какой бы то ни было дискриминации и принуждения к нему, право распоряжаться своими способностями к труду, выбирать профессию и род деятельности.

Данное положение имеет всеобщий характер и закрепляет право каждого выбирать труд или свободно соглашаться на труд без какой-либо дискриминации и принуждения. Человек имеет право распоряжаться своими способностями к труду, выбирать себе профессию и род деятельности (п.1 ст. 24 Конституции РК).

Социальная направленность принципа свободы труда означает **освобождение человека от трудовой эксплуатации**. Содержание этого принципа заключается в следующем: а) свободно распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессии; б) реализовывать свои способности к труду самостоятельно либо на основе договора; в) свободно избирать место работы, включая работу за границей; г) руководствоваться при реализации своих способностей к труду исключительно собственными интересами.

Принцип права свободы труда находит свое выражение в трудовом праве как **принцип свободы трудового договора**. Стороны в процессе сотрудничества свободны в поисках эффективных средств повышения производительности труда, улучшения качества продукции, экономного использования сырья, энергии и т.п.

Этот принцип в свою очередь тесно связан с **запрещением дискриминации в сфере труда**, что означает: (а) каждый имеет равные возможности в реализации своих прав и свобод в сфере труда; (б) никто не может подвергаться какой-либо дискриминации при реализации трудовых прав в зависимости от пола, возраста, физических недостатков, расы, национальности, языка, имущественного, социального и должностного положения, места жительства, отношения к религии, политических убеждений, принадлежности к роду или сословию, к общественным объединениям (ст.7 ТК РК).

Так, ст.25 ТК РК предусмотрен **запрет на нарушение равенства прав и возможностей при заключении трудового договора**. Беременность, наличие детей в возрасте до трех лет, несовершеннолетие, инвалидность не могут ограничивать право заключения трудового договора, за исключением случаев, предусмотренных ТК РК.

Принцип недопустимости дискриминации соответствует конвенции МОТ №111 о дискриминации в области труда и занятий и п.2 ст.14 Конституции РК.

³⁹ Трудовой кодекс Республики Казахстан. Постатейный практический комментарий / Под ред. Б.М. Сапарбаева, (Алматы, 2007), с.52.

Данные положения, несмотря на статус основополагающих принципов, на практике не соблюдаются. *Предприятия предпочитают нанимать людей с опытом работы, зачастую игнорируют молодых специалистов либо предлагают им дискриминирующие условия труда (заниженная заработная плата, наложение дополнительных обязанностей, не соответствующих должности, и т.д.). На многих предприятиях не соблюдается график рабочего дня, фактически люди проводят на работе более восьми часов. Такие нарушения нередки на государственной службе. На практике имеются случаи приема на работу в зависимости от национальности, пола и т.д.*⁴⁰

Следовательно, необходимо предпринимать более действенные меры по стимулированию предприятий, в том числе, и на государственных предприятиях и в учреждениях, к соблюдению принципов, усиливать меры ответственности за их нарушение.

Например, как отмечал Н.А.Назарбаев в статье «Социальная модернизация труда: двадцать шагов к обществу свободного труда» **необходимо модернизировать закон о государственной молодежной политике**. Нужны правовые нормы о гарантиях трудоустройства и социальном пакете для молодых специалистов, порядке организации молодежной практики.⁴¹ Принцип запрещения дискриминации в сфере труда следует дополнить **принципом повышенной государственной защиты трудовых прав женщин, молодежи и инвалидов**, поскольку они составляют наиболее уязвимую категорию наемных работников, в вовлечении которых на производство менее всего заинтересованы предприниматели.

⁴⁰ Как сообщает пресс-служба прокуратуры Астаны в ряде компаний, работающих в столице, выявлены факты дискриминации казахстанских кадров по уровню заработной платы в сравнении с иностранными специалистами. При сопоставлении трудовых договоров иностранных работников и работников являющимися гражданами РК установлено, что руководством ТОО «HEILEYBURU ASTANA», при одинаковых должностях и объемах работ иностранным работникам выплачивалась заработная плата намного выше, чем гражданам РК. Аналогичные нарушения выявлены в деятельности ТОО «ИФЛ Казахстан Инжиниринг и Управление Проектами», ТОО «Компания по управлению гостиничным бизнесом «Солак» и ТОО «ФА-БО». URL: <http://newskaz.ru/society/20120817/3742087.html>. В своем обращении к Премьер-министру РК Уполномоченный по правам человека Б. Байкадамов отмечает, что заявители указывают на незаконные увольнения, практикуемые на иностранных предприятиях. Наиболее негативно такая политика сказывается на положении женщин: гражданка О. (Вх. № 1119/03 от 04.07.2005), работавшая в ОАО «Петро Казахстан Кумколь Ресорсиз», после рождения ребенка была уволена, сотрудниками ЗАО «Эйр Астана» (Вх. № 129/03 от 25.01.05) не были продлены индивидуальные трудовые договоры, несмотря на беременность. Особое внимание обращают на себя условия труда на иностранных предприятиях горнодобывающей отрасли. В своей жалобе гражданин Н. (Вх. № 377/03 от 11.05.2004) пишет, что на шахтах АО «Казахмыс» работают по 10-12 часов в сутки, без соблюдения техники безопасности, для шахтеров устанавливаются завышенные планы. О нарушениях трудового законодательства в корпорации «Казахмыс» сообщают и СМИ. По сведениям газеты «Караван» от 10 марта 2006 г., вследствие несоблюдения техники безопасности и использования изношенной техники на предприятиях корпорации «Казахмыс» гибнут десятки рабочих. Заработная плата шахтеров не соответствует установленным отраслевым стандартам и получаемой предприятием прибыли. Среди других нарушений норм трудового законодательства – несвоевременная выплата заработной платы работникам. В своем обращении работник С. турецкой строительной компании (Вх. № 583/03 от 13.04.2005) жалуется на то, что предприятие на протяжении трех месяцев не выплачивает заработную плату. Многочисленные нарушения трудового законодательства иностранными компаниями были выявлены и в ходе проверки, проведенной органами прокуратуры и МТСЗН РК в 2005 году». URL: http://ombudsman.kz/publish/docs/doklad_zhyl/detail_2.php?ID=1445. По статистике рекрутинговых агентств, многие работодатели предпочитают не связываться с пожилыми людьми. Людям сложно устроиться на работу после 40 лет. URL: <http://www.caravan.kz/article/42614>. Помимо всего этого, некоторые работодатели допускают дискриминацию по половому признаку, предпочитая брать на работу мужчин, хотя в этой области в последнее время наблюдается значительное улучшение. URL: http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/ilo_principles.shtml.

⁴¹ Н.А. Назарбаев, Социальная модернизация труда: двадцать шагов к обществу свободного труда // Казахстанская правда, 2012 г., 10 июля.

Принципы недопустимости дискриминации и права свободы труда связаны с основополагающей идеей запрещающей принудительный труд.

Принудительный труд означает любую работу или службу, требуемую от какого-либо лица под угрозой какого-либо наказания, для выполнения которой это лицо не предложило добровольно своих услуг, за исключением работ: требуемых от какого-либо лица вследствие приговора суда, вступившего в законную силу, при условии, что работа будет производиться под надзором и контролем государственных органов и что лицо, выполняющее ее, не будет уступлено или передано в распоряжение физических и (или) юридических лиц; требуемых в условиях чрезвычайного или военного положения (ст.8 ТК РК).

Трудовая деятельность граждан, выбор профессии, вида и характера занятости основывается только на добровольности. При этом не допускаются никакие формы административного и иного принуждения к труду, кроме случаев, предусмотренных законодательными актами. Этот принцип соответствует Международному пакту о гражданских и политических правах (1976 г.), Конвенциям МОТ.

Декларацией МОТ 1998 г. «Об основополагающих принципах и правах в сфере труда» предусматривается введение механизмов реализации этой Декларации, и упразднение всех форм принудительного или обязательного труда. Как уже отмечалось, в Казахстане в случаях, предусмотренных законодательными актами, допускается принудительный труд. В соответствии с Конституцией РК принудительный труд допускается только по приговору суда, т.е. в качестве наказания, либо в условиях ЧП.

В своей статье «*Социальная модернизация труда: двадцать шагов к обществу свободного труда*» Глава государства обратил внимание на еще один ключевой вопрос в области защиты трудовых прав. Им было отмечено, что **ряд законов морально устарели либо декларативны и по этим причинам эффективно не регулируют отдельные сферы общественных отношений.** Закон «О профессиональных союзах» принят еще в 1993 году. В нем нет даже понятия о социальном партнерстве, механизме заключения и исполнения коллективных договоров и т.д. Поэтому не удивительно, что **профсоюзные институты в Казахстане не всегда способны играть роль эффективного инструмента предотвращения и разрешения трудовых споров.** Чтобы рабочие чувствовали себя достойно, профсоюзное движение должно быть на высоте. Одним из основных партнеров государства в вопросах совершенствования трудовых отношений выступают профсоюзы. Вместе с тем **нынешний формат деятельности крупнейшего профцентра – Федерации профсоюзов Казахстана (ФПК) не соответствует требованиям времени,** так как он строится по отраслевому принципу «советского образца».⁴²

Сложившаяся ситуация активно обсуждается общественностью. Так, член Комиссии по правам человека при Президенте РК, профессор Е. Нургалиева говорит о необходимости возрождения роли трудовых коллективов и профсоюзов, а также о **необходимости полноценного закона о профессиональных союзах,** в котором бы четко были прописаны все внутриуставные отношения и процедуры участия работников в собраниях и забастовках. Сейчас наблюдается, по мнению профессора, **непрозрачность законодательства о профсоюзах.**⁴³

Согласно п.2 ст.266 ТК РК работодатель в соответствии с условиями коллективного договора создает условия для деятельности профессионального союза, действующего в организации. Однако следует признать, что данная норма на практике часто нарушается.

⁴² Там же.

⁴³ К. Аянов, О Жанаозене ни слова не сказали в Комиссии // Республика, 2012 г., 24 сентября.

Работодатели препятствуют созданию у себя на предприятии профсоюза,⁴⁴ либо игнорируют его требования.

Не менее остро стоит проблема соблюдения на предприятиях безопасности и охраны труда. Вопросы безопасности и охраны труда регулируются ТК РК и множеством подзаконных актов.⁴⁵

Согласно п.2 ст.308 ТК РК требования по безопасности и охране труда обязательны для исполнения работодателями и работниками при осуществлении ими деятельности на территории РК.

Право работника на безопасность и охрану труда заключается в том, что он имеет право на: рабочее место, оборудованное в соответствии с требованиями безопасности и охраны труда; обеспечение санитарно-бытовыми помещениями, средствами индивидуальной и коллективной защиты, специальной одеждой в соответствии с требованиями по безопасности и охране труда, а также трудовым, коллективным договорами; обращение в уполномоченный государственный орган по труду и его территориальные подразделения о проведении обследования условий и охраны труда на его рабочем месте; участие лично или через своего представителя в проверке и рассмотрении вопросов, связанных с улучшением условий, безопасности и охраны труда; отказ от выполнения работы при возникновении ситуации, создающей угрозу его здоровью или жизни, с письменным извещением об этом непосредственного руководителя или работодателя; сохранение средней заработной платы на время приостановки работы организации из-за несоответствия требованиям по безопасности и охране труда (ст.314 ТК РК).

Праву работника корреспондированы соответствующие обязанности работодателя в области безопасности и охраны труда.

Согласно ст.317 ТК РК работодатель обязан создать работникам необходимые санитарно-гигиенические условия, обеспечить выдачу и ремонт специальной одежды и обуви работников, снабжение их средствами профилактической обработки, моющими и дезинфицирующими средствами, медицинской аптечкой, молоком, лечебно-профилактическим питанием, средствами индивидуальной и коллективной защиты в соответствии с нормами, установленными Правительством РК; обеспечить безопасные условия труда; проводить за счет собственных средств обязательные, периодические (в течение трудовой деятельности) медицинские осмотры и предсменное медицинское освидетельствование работников в случаях, предусмотренных законодательством, а также при переводе на другую работу с изменениями условий труда либо при появлении признаков профессионального заболевания.

В трудовом договоре должна быть указана достоверная характеристика условий труда, включая вредные и (или) опасные производственные факторы, указаны гарантии, льготы и компенсационные выплаты за работу в таких условиях, предусмотренные законодательством РК и коллективным договором (п.1 ст.310 ТК РК). Иначе говоря, работник имеет право получать, а работодатель обязан предоставлять достоверную информацию о характеристике рабочего места, территории организации, состоянии условий, безопасности и охраны труда, о возможной существующей угрозе для жизни и здоровья, а также мерах по защите от воздействия вредных и (или) опасных производственных факторов.

⁴⁴ Например, руководство цементного завода в поселке Сас-Тобе Южно-Казахстанской области не только нарушало трудовые права работников, но еще и отказалось признавать созданный ими для защиты своих прав профсоюз. Инициаторам создания и руководителям профсоюза грозили увольнением. – М. Аимбетова, Блеск и нищета олигарха // Время, 2012 г., 4 октября.

⁴⁵ Постановление Правительства РК от 5 декабря 2011 года №1457; Постановление Правительства РК от 28 октября 2011 года №1225; Постановление Правительства РК от 21 августа 2007 года №721; Постановление Правительства РК от 21 августа 2007 года №720 и др.

Наряду с этими нормами ТК РК предусмотрены такие нормы, которые предоставляют гарантии прав работников на безопасность и охрану труда в процессе трудовой деятельности (ст.311 ТК РК), а также обязывающие предприятия финансировать мероприятия по безопасности и охране труда (ст.318 ТК РК).

П.1 ст.311 ТК РК закреплено, что условия безопасности труда на рабочем месте должны соответствовать требованиям национальных стандартов, правил по безопасности и охране труда.

Работодатель должен исполнять свои обязанности и обеспечивать работнику безопасные условия труда, работникам же в свою очередь при несоблюдении этих требований необходимо защищать и отстаивать свои права, в соответствии с существующими механизмами защиты на различных уровнях.

Финансирование мероприятий по безопасности и охране труда осуществляется за счет средств работодателя и других источников, не запрещенных законодательством РК. Работники не несут расходов на эти цели.

Для выполнения требований, установленных этой статьей, предприятия-работодатели должны выделять средства на эти цели. Такие средства должны быть определены в коллективном договоре или в документах финансового планирования деятельности работодателя (бизнес-план и др.). Работодатель должен обеспечивать финансирование программ и планов улучшения условий и охраны труда, работающего у него персонала, в объемах, необходимых для того чтобы эти условия были безопасными.

Таким образом, НПА РК установлен перечень обязанностей работодателей в области безопасности и охраны труда. Данные нормы соответствуют международным обязательствам Казахстана по защите прав человека. Наряду с этим следует также отметить и обязанность работников соблюдать правила безопасности и охраны труда.

Как показывает практика, **работодатели и работники регулярно нарушают установленные стандарты безопасности и охраны труда.**⁴⁶ Наиболее распространенными нарушениями законодательства об охране труда являются необученность работающих правилам техники безопасности, эксплуатация неисправных машин и оборудования, не обеспечение безопасных условий труда и средствами индивидуальной защиты.⁴⁷

По этому поводу Глава государства заметил, что, сегодня надо усилить контроль и обеспечение безопасности труда на производстве, а также усилить **меры правовой ответственности за провоцирование социально-трудовой конфликтности.** Нередко стороной конфликта становится трудовой коллектив, спровоцированный намеренным

⁴⁶ Например, Прокуратура г. Астана из-за выявленных нарушений требований трудового законодательства Казахстана в области обеспечения безопасности и охраны труда приостановила строительство «Классического театра оперы и балета» в Астане и привлекла подрядчика к административной ответственности. В частности, установлены факты выполнения работ работниками на высоте без применения средств индивидуальной защиты (предохранительных поясов), отсутствия перильных ограждений по периметрам площадок перекрытия, а также ограждений проемов на площадках перекрытия, выявлен факт допуска к строповке грузов лиц, не имеющих специального обучения и аттестации. URL: <http://newskaz.ru/incidents/20120613/3315796-print.html>.

⁴⁷ Как показывают проверки наиболее распространенными нарушениями трудового законодательства в сопоставлении с соответствующим периодом за 6 месяцев 2012 года являются: 1) использование труда работников без ИТД – 10 случаев; 2) не соответствие содержания ИТД – 157 случаев; 3) неправильное расторжение трудового договора – 10 случаев; 4) превышение норм рабочего времени – 18 случаев; 5) сроков предоставления отпусков – 43 случаев; 6) задержка выплаты заработной платы – 61 случаев; 7) неправильное принятие мер взыскания – 7 случаев; несоблюдение условий коллективных договоров – 6 случаев; прочие – 389 случаев. – Пояснительная записка к отчету государственной инспекции труда Кызылординской области за 6 мес. 2012 г. // URL: <http://www.enbek.gov.kz/node/257472>.

ухудшением условий труда, срывом производственного процесса, задержками выплаты заработной платы и т.д. Более того, Н.А. Назарбаев отметил, что ни в Трудовом, ни в Административном, ни в Уголовном кодексах **нет статей об ответственности за провоцирование трудовых конфликтов со стороны работодателей, должностных и иных лиц.**⁴⁸

Согласно, ст.298 ТК РК работники имеют право принять решение о проведении забастовки, если посредством примирительных процедур не удалось добиться разрешения коллективного трудового спора, а также в случаях уклонения работодателя от примирительных процедур, либо невыполнения соглашения, достигнутого в ходе разрешения коллективного трудового спора. Участие в забастовке является добровольным. Никто не может быть принужден к участию или отказу от участия в забастовке.

При этом ст.302 ТК РК предусмотрено, что *организация или участие в забастовках не может рассматриваться как нарушение работником трудовой дисциплины и повлечь применение мер дисциплинарного воздействия. На время забастовки за работником сохраняются место работы (должность), право на выплату пособий по социальному страхованию, трудовой стаж, а также гарантируются другие права, вытекающие из трудовых отношений.*

Комитет МОТ отмечает, что право на забастовку является правом, на которое работники и их организации вправе рассчитывать, что любые ограничения этого права не должны быть чрезмерными и законная реализация этого права не должна влечь за собой предвзятые санкции. В Казахстане ограничения забастовок являются чрезмерными, а само участие в забастовках чаще всего влечет за собой различные санкции. Также существующее закрепленное в законодательстве широкое и нечеткое определение отраслей, где запрещены забастовки, составляет явное нарушение права работников на забастовку.⁴⁹

По мнению международной наблюдательной организации «*Human Rights Watch*», **обращение Казахстана с забастовщиками является нарушением не только принятых на себя международных обязательств, но и собственного законодательства республики.**⁵⁰ То, что государство не только не исполняет свои обязанности по контролю деятельности предприятий, действующих на ее территории, за соблюдением ими прав человека, но и само нарушает эти права, никак не может положительно отражаться на развитии предпринимательской деятельности страны и опускает рейтинг страны в глазах мировой общественности.

В РК нередки случаи нарушения работодателем своих основных обязанностей. К основным обязанностям относятся согласно ст.23 ТК РК обязанность своевременно и в полном размере выплачивать работнику заработную плату и иные выплаты, предусмотренные НПА РК, трудовым, коллективным договорами, актами работодателя; осуществлять обязательное социальное страхование работников; предоставлять работнику ежегодный оплачиваемый трудовой отпуск и др.

Некоторые работодатели продолжают не исполнять свои обязательства по выплате заработной платы, вынуждая работников обращаться с жалобами в государственные органы, вплоть до обращения к президенту страны.⁵¹ Даже крупные предприятия, существующие длительный период времени, пренебрегают обязанностью своевременно выплачивать заработную плату своим работникам и при этом они не несут никакой

⁴⁸ Н.А. Назарбаев, Социальная модернизация труда: двадцать шагов к обществу свободного труда // Казахстанская правда, 2012 г., 10 июля.

⁴⁹ Доклад Human Rights Watch: Нефть и забастовки. Нарушения трудовых прав в нефтяном секторе Казахстана.

⁵⁰ URL: http://www.vb.kg/world/2012/09/11/199098_doklad_human_rayts_votch_osparivaet_oficialnyu_versiu_janaozenskih_sobytyj.html.

⁵¹ 150 работникам элитной гостиницы на Капчагае полгода не платят зарплату, // URL: <http://aktausite.ru/index.php?nma=blog&fla=news&cat=1&ids=14&idd=23406>.

ответственности.⁵² Многие предприятия предпочитают не отпускать своих работников в трудовые отпуска и при этом не выплачивают установленных законом компенсаций, объясняя это высокой загруженностью и финансовым кризисом.

Более последовательно работодатели осуществляют свою обязанность по созданию работникам, проходящим профессиональную подготовку, переподготовку и повышение квалификации, условия для совмещения работы с обучением, предусмотренные ТК РК, соглашениями, коллективным, трудовым договорами (п.3 ст.140 ТК РК).

Проведенный в период с 15 по 18 октября 2012 года компанией «*Head Hunter*» опрос, показал, что большинство казахстанских компаний, а именно 54% обучают своих сотрудников.⁵³

Кроме указанных выше предложений Главой государства также было выдвинуто предложение о принятии **закона о социальных стандартах и гарантиях социальных прав**, который бы содержал минимальные ключевые индикаторы.⁵⁴

В п.1 ст.159 ТК РК закреплено, что работодатель обязан за счет своих средств выплачивать работникам социальное пособие по временной нетрудоспособности. Т.е. при временной нетрудоспособности работника, его выходе в отпуск по беременности и родам или в отпуск при усыновлении (удочерении) новорожденных детей работодатели обязаны за счет собственных средств выплачивать таким работникам социальные пособия.

С целью защиты прав работника ст. 323 ТК РК на работодателя налагаются определенные обязанности при несчастном случае на производстве.

Работодатель обязан организовать оказание первой медицинской помощи пострадавшему и при необходимости его доставку в организацию здравоохранения; принять неотложные меры по предотвращению развития аварийной ситуации и воздействия факторов, по причине которых произошел несчастный случай, на других лиц; сохранить до начала расследования обстановку на месте несчастного случая (состояние оборудования и механизмов, орудия труда) в таком же виде, как в момент происшествия, при условии, что это не угрожает жизни и здоровью других лиц, а нарушение непрерывности производственного процесса не приведет к аварии, а также произвести фотографирование места несчастного случая; немедленно проинформировать о несчастном случае на производстве близких родственников пострадавшего и направить сообщение в государственные органы и организации; обеспечить расследование несчастных случаев на производстве и их учет; допускать членов комиссии по специальному расследованию к месту происшествия для расследования несчастного случая на производстве; осуществлять регистрацию, учет и анализ несчастных случаев и профессиональных заболеваний на производстве.

Иными словами, при возникновении ситуаций, которые могут оказывать воздействие на права человека, предприятия-работодатели обязаны выполнять все необходимые действия для смягчения уже оказанного воздействия и его правильного устранения.

Среди НПА РК являющихся, условно говоря, гарантом защиты социальных прав работника выделяется Закон об **обязательном страховании работника от несчастных случаев**.

⁵² В Атырау рыбопереработчики «Атыраубалык» требуют зарплату, // URL: <http://www.zakon.kz/kazakhstan/4517777-v-atyrau-rybopererabotchiki-atyraubalyk.html>.

⁵³ Большинство казахстанских компаний обучают своих сотрудников, // URL: <http://www.zakon.kz/kazakhstan/4520114-bolshinstvo-kazakhstanskikh-kompanij.html>.

⁵⁴ Н.А. Назарбаев, Социальная модернизация труда: двадцать шагов к обществу свободного труда, // Казахстанская правда, 2012 г., 10 июля.

Согласно пп.1 п.2 ст.8 Закон об **обязательном страховании работника от несчастных случаев** страхователь обязан заключить договор обязательного страхования работника от несчастных случаев со страховщиком.

Страхователь обязан заключить договор аннуитета в пользу работника или лица, имеющего право на возмещение вреда в связи со смертью работника в случаях, предусмотренных законом, в пределах страховой суммы, установленной договором обязательного страхования работника от несчастного случая (пп.2 п.2 ст.8 Закон об **обязательном страховании работника от несчастных**).

Таким образом, на работодателей возложена обязанность заключать договор со страховыми организациями, при котором у самих работников, в пользу которых заключаются такие договоры и которые являются по ним выгодоприобретателями, появляются только права на получение страховых сумм. Данная обязанность работодателя является гарантией прав работника на возмещение вреда, при возможных несчастных случаях.

Аналогичную функцию выполняют положения Закона о социальном страховании, которые содержат обязательства работодателей по соблюдению прав человека на социальное обеспечение. Организации обязаны своевременно и в полном объеме перечислять социальные отчисления, а государство гарантирует гражданам право на получение социальных выплат при наступлении случаев риска по видам обязательного социального страхования.

Таким образом, следует отметить, что **нарушение прав человека в трудовой сфере носит повсеместный и регулярный характер**. Причиной такого положения дел является не только неправильное правоприменение, но и множество пробелов в трудовом законодательстве, особенно в части реализации мер ответственности.

Как заметил в своей статье «*Социальная модернизация труда: двадцать шагов к обществу свободного труда*» Н.А. Назарбаев, сегодня в Казахстане **недостаточно развиты механизмы регулирования, предупреждения и профилактики трудовых споров и конфликтов**. Следует идти к минимизации рисков в этой сфере. В качестве основных причин трудовых конфликтов, главой государства были названы, **отчужденность работников от вопросов управления предприятиями**, а также **слабость механизмов внесудебного урегулирования споров и конфликтов**. Президент РК предложил использовать опыт ряда развитых стран, на предприятиях которых действуют производственные советы, и **усилить работу по созданию и использованию структур и процедур медиации**, в том числе в сфере трудовых отношений.⁵⁵

В заключение следует отметить, что исходя из положений ст.9 ТК РК *все организации, в том числе иностранные организации, расположенные и осуществляющие свою деятельность на территории РК, должны выполнять обязанности по соблюдению прав человека*, в соответствии с казахстанским законодательством. Работники иностранных организаций, расположенных на территории РК имеют равные права с казахстанскими работниками. Действие ТК РК распространяется на всю территорию республики. Как показывает анализ норм ТК РК, *предприятия должны соблюдать права человека при любых условиях*.

2.4. Положения экологического законодательства РК, обязывающие коммерческие организации соблюдать права человека

В соответствии со ст.31 Конституции РК государство ставит целью охрану окружающей среды, благоприятной для жизни и здоровья человека.

⁵⁵ Н.А. Назарбаев, Социальная модернизация труда: двадцать шагов к обществу свободного труда, // Казахстанская правда, 2012 г., 10 июля.

Согласно пп.1) п.1 ст.13 ЭК РК физические лица имеют **право на благоприятную для их жизни и здоровья окружающую среду**. В свою очередь предприятия обязаны обеспечить им это право, должны осуществлять меры по охране окружающей среды.⁵⁶

Величины нормативов эмиссий являются основой для выдачи экологических разрешений и принятия решений о необходимости проведения технических мероприятий в целях снижения негативного воздействия хозяйственной и иной деятельности на окружающую среду и здоровье населения (п.3 ст.25 ЭК РК). Иначе говоря, для получения разрешений предприятиям необходимо, во-первых, следить за установленными экологическими нормативами, во-вторых, соблюдать их.

Природопользователи, осуществляющие эмиссии в окружающую среду, обязаны получить разрешение на эмиссии в окружающую среду, за исключением выбросов загрязняющих веществ от передвижных источников (п.1 ст.69 ЭК РК). Также они обязаны выполнять условия, указанные в разрешении на эмиссии в окружающую среду, и несут ответственность за их несоблюдение в соответствии с законами РК (п.3 ст.69 ЭК РК).⁵⁷

Экологические требования различаются в зависимости от характера деятельности предприятий (раздел 8 ЭК РК).

Не все положения казахстанского экологического законодательства соответствуют международным принципам. Нормы и их реализация не гарантируют гражданам сохранения и устойчивого использования природы и ее ресурсов.

Применение справедливого распределения выгод существенно улучшило бы благосостояние народа и повысило бы статус государства. Постоянные нарушения положений международных природоохранных конвенций и национального законодательства становится привычной практикой. В результате действий органов государства и частных предпринимателей граждане все чаще подвергаются различным формам экологической дискриминации.

Участие общественности по проблемам экологии ограничивается формальными слушаниями либо общество полностью устраняется от участия в процессе принятия решений. Во многом это объясняется тем, что участие в процессе принятия решений по экологическим вопросам предусмотрено только в случае, если планируемая деятельность предпринимателей может напрямую существенно повлиять на окружающую среду и здоровье граждан. Такое положение дел противоречит международным принципам.

В Казахстане *повсеместно нарушаются экологические права граждан на здоровье, на безопасные продукты питания, чистый воздух и воду и т.д.* В стране проводится экономическая политика, направленная на *ненормированную эксплуатацию природных ресурсов*, что во многом и является одной из причин всех нарушений. Вместо того, чтобы соблюдать права человека, принимать меры по ликвидации негативного воздействия на

⁵⁶ В РК происходят массовые нарушения прав на благоприятную для жизни и здоровья окружающую природную среду. Население вынуждено проживать в санитарно-защитных зонах предприятий-загрязнителей. В некоторых городах страны (Ридер, Усть-Каменогорск, Алматы и др.) загрязнение атмосферного воздуха многократно превышает допустимые концентрации. Государственные органы практически не предпринимают никаких мер для исправления ситуации. Происходит нарушение принципов экологического законодательства. Например, нарушается презумпция экологической опасности планируемой хозяйственной и иной деятельности (п.15 ст.5 ЭК РК). – С.Ф. Каторча, С.Г. Куратов, Н.И. Медведева, А.А. Шитов, Нарушение прав человека на благоприятную окружающую среду в Республике Казахстан, // URL: <http://www.greensalvation.org/index.php?page=prava-tezisy2009>.

⁵⁷ Данное требование зачастую не исполняется. Предприятия уклоняются от надлежащего контроля со стороны государственных органов, получают разрешения на реализацию проектов с грубейшими нарушениями действующих экологических нормативов. – Тен Т. Пыль в глаза. Ртутно-валютная, // Караван, 2009 г., 21 августа.

окружающую среду *транснациональные корпорации продолжают оказывать отрицательное влияние на экологическую ситуацию в стране.*

Ключевой причиной такого положения дел является развитие преимущественно добывающего сектора экономики, который является основным источником пополнения государственного бюджета.

Одним из ключевых прав человека, которое должно соблюдаться предприятиями является доступ любого заинтересованного лица к экологической информации.

П.2 ст.31 Конституции РК установлено, что сокрытие должностными лицами фактов и обстоятельств, угрожающих жизни и здоровью людей, влечет меры юридической ответственности.

Согласно ст.163 ЭК РК экологическая информация является общедоступной, за исключением случаев, предусмотренных законами РК. Доступ к отдельным сведениям и данным, составляющим общедоступную экологическую информацию, осуществляется путем их предоставления по запросам физических и юридических лиц, распространения в СМИ, в специальных изданиях, размещения в Интернете, а также с применением иных общедоступных информационно-коммуникационных средств.

Доступ к государственным информационным ресурсам (информационным базам данных) экологической информации осуществляется посредством формирования и поддержания общедоступных регистров и кадастров экологической информации (п.3 ст.163 ЭК РК). Предоставление доступа к документам и информационным ресурсам, содержащим сведения и данные с ограниченным доступом, осуществляется в порядке, установленном законодательством РК (п.4 ст.163 ЭК РК).

Таким образом, ЭК РК установлены требования общедоступности экологической информации, за исключением отдельных случаев. Помимо обеспечения доступа к информации, предусмотрено также доведение информации до сведения заинтересованных лиц.

Следует отметить, что указанные в ЭК РК средства коммуникации не дают гарантии автоматического получения информации гражданами. В ЭК РК следует внести положения об основаниях, формах, сроках, порядке предоставления сведений и системы отчетности. Отсутствие строгого алгоритма действий субъектов отношений, неопределенность норм приводят к невозможности реализации заинтересованными лицами своих прав.

Физические и юридические лица имеют право свободного доступа к общедоступным государственным информационным ресурсам экологической информации (п.1 ст.164 ЭК РК).

Согласно п.2,3 ЭК РК государственные органы, а также должностные лица, выполняющие государственные функции, или физические и *юридические лица, оказывающие населению на основе публичного договора услуги*, имеющие отношение к окружающей среде, *обязаны предоставлять открытый доступ к экологической информации*, в том числе по запросам физических и юридических лиц. *Иные физические и юридические лица, осуществляющие деятельность на территории РК, обязаны предоставлять по запросам лиц экологическую информацию*, относящуюся к воздействию на жизнь и здоровье граждан.

Данные нормы устанавливают обязанность по предоставлению информации для внешних субъектов. При этом законом не предусмотрена обязанность по информированию внутреннего штата работников предприятий. Следует предотвратить нарушение прав сотрудников предприятий и обеспечить их осведомленность о соблюдении экологических требований при выполнении ими своих функций и о рисках, связанных с неисполнением таких требований. В целях реализации этого положения необходимо законодательно закрепить такие обязательства предприятий.

Сроки и порядок предоставления экологической информации государственными органами устанавливаются законодательством об административных процедурах и о порядке рассмотрения обращений граждан (п.1 ст.165 ЭК РК).

Доступ к экологической информации, относящейся к процедуре оценки воздействия на окружающую среду и процессу принятия решений по намечаемой хозяйственной и иной деятельности, обеспечивается в порядке, установленном уполномоченным органом в области охраны окружающей среды.⁵⁸ Сроки и порядок предоставления информации определены, как уже отмечалось, *только в случае инициативного поведения граждан*, выражающегося в подаче запроса на получение доступа к интересующим сведениям. Распространение такой информации, доведение до сведения заинтересованных лиц в установленном порядке, не является обязанностью государственных органов.

За предоставление экологической информации взимается плата, не превышающая фактических затрат на копирование, поиск и подготовку информации (п.1 ст.166 ЭК РК). Другими словами, предоставленное законодателем право граждан на доступ к экологической информации реализуется на возмездной основе, то есть предполагается разумная компенсация затрат, понесенных субъектом в связи с предоставлением такой информации.

Ст. 167 ЭК РК предусматриваются основания отказа в предоставлении экологической информации физическим и юридическим лицам (запрос сформулирован в общем виде и не позволяет установить те сведения и данные, которые запрашиваются заявителем; отсутствие запрашиваемой информации; запрос относится к сведениям и данным с ограниченным доступом в соответствии с законами РК). При этом отказ в предоставлении, не предоставление, предоставление неполной или недостоверной экологической информации, а также неправомерное отнесение общедоступной экологической информации к информации с ограниченным доступом могут быть обжалованы в вышестоящий государственный орган и (или) должностному лицу или в суд.

Наряду с ЭК РК определенные гарантии соблюдения экологических прав человека предусматриваются в Законе о недропользовании.

Согласно п.1 ст.14 Закона о недропользовании пользование отдельными участками недр может быть ограничено или запрещено по решению Правительства РК в целях обеспечения *охраны окружающей среды*. Пользование недрами на территориях населенных пунктов, пригородных зон, объектов промышленности, транспорта и связи может быть частично или полностью запрещено по решению Правительства РК в случаях, если такое пользование может создать *угрозу жизни и здоровью людей, нанести ущерб* хозяйственным объектам или *окружающей среде*.

Таким образом, данная норма защищает права на жизнь, собственность и безопасную окружающую среду граждан, содержит общий запрет на причинение вреда окружающей среде, жизни и здоровью населения.

В ст.76 Закона о недропользовании предусмотрены следующие обязанности недропользователя: обеспечивать *безопасность жизни, здоровья человека и окружающей среды* (пп.2); соблюдать согласованные в порядке, установленном законодательством РК, положения проектных документов и технологических схем на проведение операций по недропользованию, обеспечивающие *безопасность жизни и здоровья персонала и населения*, рациональное и комплексное использование недр и *охрану окружающей среды*

⁵⁸ Приказ Министра охраны окружающей среды РК от 25 июля 2007 года №238-п «Об утверждении Правил доступа к экологической информации, относящейся к процедуре оценки воздействия на окружающую среду и процессу принятия решений по намечаемой хозяйственной и иной деятельности».

(пп.7); *не препятствовать другим лицам свободно передвигаться в пределах контрактной территории*, пользоваться объектами и коммуникациями общего пользования, если это не связано с особыми условиями безопасности и такая деятельность не мешает проведению операций по недропользованию (пп.8).

Указанные обязанности недропользователя напрямую связаны с защитой социально-экономических прав человека (право на безопасность труда, экологические права граждан, право на свободу передвижения, право на использование коммуникаций и объектов общего пользования).

Право на безопасность труда гарантируется также требованиями **безопасности при проведении нефтяных операций и транспортировке нефти (ст.91 Закона о недропользовании)**.⁵⁹ Безопасность при проведении нефтяных операций и транспортировке нефти обеспечивается *соблюдением установленных требований*, выполнением комплекса организационных и технических мероприятий, направленных на *защиту жизни и здоровья человека и окружающей среды*, созданием условий безопасного строительства и эксплуатации наземных и подземных сооружений и оборудования, а также устранением возможных аварий.

Оборудование и иное имущество, используемые недропользователем при проведении нефтяных операций и транспортировке нефти, *должны соответствовать требованиям безопасности*, установленным техническими регламентами.

Режим слива и налива нефти, конструкция и условия эксплуатации средств хранения и транспортировки *должны соответствовать нормам пожарной безопасности*, установленным техническими регламентами к нефти и процессам ее жизненного цикла.

Ст.115 Закона о недропользовании также обеспечивается *право на безопасность труда*. Недропользователем должно быть обеспечено выполнение предусмотренных законодательством правил и норм по *безопасному ведению работ*, а также проведение *мероприятий по предупреждению и ликвидации аварий, несчастных случаев и профессиональных заболеваний*. Запрещается проведение операций по недропользованию, *если они представляют опасность для жизни и здоровья людей*.

⁵⁹ Разрушения в биосфере производят аварии на системах транспортировки нефти. Нефть транспортируют либо по морю в специальных танкерах, либо по трубопроводам. За 9 лет потерпели аварию 168 танкеров, разливы нефти от которых принесли огромный ущерб окружающей среде. Необходимо учитывать мировой опыт и принимать законы способные обеспечить безопасность при транспортировке. Например, после аварии танкера «Eххон Valdez» у берегов Аляски в США приняли федеральный закон, предусматривающий требование о том, что крупные танкеры, входящие в территориальные воды страны, должны быть исключительно с двойным корпусом. Решение по выводу из эксплуатации всех однокорпусных судов было принято Международной морской организацией после крушения у берегов Франции танкера «Erica», повлекший разлив мазут. Во избежание возможных последствий недропользователям следует учитывать все факторы, которые могли бы привести к авариям, нарушению экологического баланса, нарушению прав человека на благоприятную окружающую среду. Экологическое законодательство многих стран учитывает все нюансы экосистемы, детально регламентируя возможные нарушения ее естественного развития. Например, учитываются маршруты миграции животных, которые могут проходить через трубопроводы. - Урон природе при добыче, транспортировке нефти и газа, // URL: [irneft i.ru/index.php?id=108](http://irneft.i.ru/index.php?id=108).

Недропользователи, осуществляющие нефтяные операции на море, обязаны руководствоваться наилучшей практикой по охране окружающей среды на море (п.2 ст.93 Закона о недропользовании).⁶⁰

Согласно п.1 ст.99 Закона о недропользовании запрещаются сброс в море и захоронение на дне моря отходов при проведении нефтяных операций на море. В РК за такие действия предусмотрена административная ответственность.⁶¹

Поскольку нефть является таким видом сырья, работа с которым требует повышенной осторожности, требования безопасности направлены на обеспечение защиты основополагающих прав человека. Ключевым фактором, определяющим допустимость проведения операций по недропользованию, является их уровень опасности для жизни и здоровья людей.

Таким образом, государство как собственник недр в целом урегулировало вопросы недропользования по линии: *государство - недропользователь*, однако при этом упустило проблемы взаимоотношений *недропользователя с работником*. Отсюда актуальным представляется вопрос казахстанского содержания. До сих пор **не урегулированы должным образом экологические проблемы республики**, в связи с желанием улучшить инвестиционный климат государством **не введены жесткие меры ответственности для недропользователей за экологические правонарушения**. Для более эффективного регулирования недропользования, в том числе, для действенного механизма защиты трудовых и экологических прав человека, необходимо осуществлять дальнейшее совершенствование законодательства.⁶²

Как отмечено в Докладе, ответственность предприятий за соблюдение прав человека распространяется на международно-признанные права человека, под которыми понимаются, как минимум, *права*, закрепленные в *Международном билле о правах человека и принципах*, касающихся основополагающих прав, которые изложены в *Декларации МОТ об основополагающих принципах и правах в сфере труда*.

РК ратифицировала основные конвенции и соглашения по защите прав человека, и закрепила, содержащиеся в них принципы, во внутреннем законодательстве. Предприятия обязаны соблюдать права человека, закрепленные в законодательстве и ратифицированных конвенциях, в противном случае они вынуждены будут нести установленную ответственность.

⁶⁰ Как отмечают эксперты, существует большая угроза экологии Каспия. На сегодняшний день единственным документом, регламентирующим общие обязательства прикаспийских стран по защите окружающей среды, является Тегеранская Конвенция (2003г.), подписанная Азербайджаном, Ираном, Казахстаном, Россией и Туркменистаном. Эта рамочная конвенция, как утверждают экологи, практически не работает и Каспийское море все больше загрязняется.⁶⁰ Например, участвовавший в экологической экспертизе проекта Кашаган, Председатель Экологического союза ассоциаций и предприятий Казахстана «Табигат» Мэлс Елеусизов убежден, что никакой защиты Каспия в случае аварии не будет и что одной аварии будет достаточно, чтоб все живое в Каспии уничтожить. - Казахстан не сможет обеспечить защиту Каспию в случае аварии на Кашагане, // URL: http://www.zakon.kz/top_news/4521751-kazakhstan-ne-smozhet-obespechit.html.

⁶¹ Некоторые нефтяные компании осуществляют такие нарушения. Например, в 2007г. в Азербайджане был пресечен сброс отходов в Каспий. – Пресечен сброс нефтяных отходов в море, // URL: <http://www.1news.az/society/20070706111015236.html>.

⁶² См., пожалуйста, О недрах и недропользовании: плюсы и минусы. Государственное регулирование недропользования в Казахстане в новых условиях, // URL: <http://www.zakon.kz/4468837-gosudarstvennoe-regulirovanie.html>.

Обязанность соблюдать права человека требует от коммерческих организаций:

(a) избегать оказания или содействия оказанию неблагоприятного воздействия на права человека в рамках своей деятельности и устранять последствия такого воздействия в случае, когда оно имело место;

(b) стремиться предотвращать или смягчать неблагоприятное воздействие на права человека, которое непосредственно связано с их деятельностью, продукцией или услугами вследствие их деловых отношений, даже если они непосредственно не способствовали оказанию такого воздействия.

Организации также должны предотвращать или смягчать неблагоприятное воздействие на окружающую среду, которое непосредственно связано с их деятельностью, продукцией, услугами или вследствие их деловых отношений.

Положения ЭК РК **обязывают всех субъектов**, осуществляющих хозяйственную и иную деятельность, связанную с использованием природных ресурсов и воздействием на окружающую среду, **исполнять содержащиеся в нем нормы вне зависимости от каких-либо условий.**

Иностранцы и иностранные юридические лица, а также лица без гражданства пользуются правами и несут обязанности в отношении по недропользованию наравне с гражданами и юридическими лицами РК, если иное не предусмотрено законами РК (п.3 ст.3 Закона о недрах).

Таким образом, ответственность за нарушение экологических норм РК распространяется на всех лиц, осуществляющих деятельность на территории РК независимо от их принадлежности к какому-либо гражданству.

2.5. Вопросы соблюдения и защиты права граждан на получение информации

Право человека на доступ к информации и корреспондирующая это право **обязанность государственных органов и организаций предоставлять информацию** заинтересованным лицам регулируется многими НПА РК. Данный вопрос, как уже было отмечено, регулируется различными отраслями (гражданским, трудовым, экологическим и др.) законодательства.

Согласно п.3 ст.18 Конституции РК государственные органы, общественные объединения, должностные лица и СМИ *обязаны обеспечить каждому гражданину возможность ознакомиться с затрагивающими его права и интересы документами, решениями и источниками информации.*

Каждый имеет *право свободно получать и распространять информацию* любым, не запрещенным законом способом. Перечень сведений, составляющих государственные секреты РК, определяется Законом о государственных секретах (п.2 ст.20 Конституции РК).

Вытекающие из п.3 ст.18 Конституции РК *права каждого на ознакомление с документами, решениями и источниками информации, затрагивающими их права и свободы*, а также обязанность государственных органов, должностных лиц обеспечить это право реализуются в системной связи с другими конституционными нормами, в частности с положениями п.2 ст.20 и п.1 ст.39 Конституции РК. Права, предусмотренные ст.18 и 20 Конституции РК, не входят в перечень прав и свобод, которые не подлежат ограничению ни в какой форме (Постановление Конституционного Совета РК от 5 августа 2002 г. №5).

Другими словами, Конституция РК устанавливает *право граждан на беспрепятственный доступ к информации*, которая затрагивает их права и интересы, но в обеспечение этих прав, *обязанность по предоставлению доступа к информации устанавливается только для таких субъектов как государственные органы, общественные объединения, должностные лица и СМИ*.

Вместе с тем, толкование указанной нормы Конституции РК предполагает факт обращения граждан за раскрытием интересующей информации, а не обеспечение обязательного доведения последней до сведения заинтересованных лиц. Распространение информации является правом и не устанавливается в качестве обязанности.

Одним из ключевых нормативных актов, **регулирующим вопросы информации в целом, является Закон об информатизации**.

Законом об информатизации регулируется спектр общественных отношений, возникающих при создании, использовании и защите электронных информационных ресурсов и информационных систем. Положения этого закона *способствуют обеспечению доступа граждан и организаций к интересующей информации*.

Согласно ст.34 данного закона собственники или *владельцы информационных систем*, содержащих общедоступные электронные информационные ресурсы, *обязаны предоставлять по запросам физических и (или) юридических лиц интересующую их информацию* в порядке и на условиях, определяемых законодательством РК. *Необоснованный отказ* в предоставлении информации, содержащейся в общедоступных электронных информационных ресурсах, *может быть обжалован в суд*.

Более того, неправомерный отказ в предоставлении собранных в установленном порядке документов, материалов, непосредственно затрагивающих права и свободы человека, ограничение доступа к общедоступной информации влечет юридическую ответственность.

Так, в ст.84 КоАП закреплено, что неправомерный отказ в предоставлении собранных в установленном порядке документов, материалов, *непосредственно затрагивающих права и свободы* физического лица, либо предоставление физическому лицу неполной или заведомо ложной информации, а равно неправомерное отнесение *общедоступной информации к информации с ограниченным доступом*, не имеющие признаков уголовно наказуемого деяния, влекут штраф на должностных лиц в размере от пяти до десяти месячных расчетных показателей.

Незаконное ограничение права на доступ к *информационным ресурсам* влечет штраф на физических лиц в размере от пяти до десяти, на должностных лиц, индивидуальных предпринимателей, юридических лиц, являющихся субъектами малого или среднего предпринимательства, в размере от десяти до пятидесяти, на юридических лиц, являющихся субъектами крупного предпринимательства, в размере от двадцати до ста месячных расчетных показателей (п.2 ст.84 КоАП).

Используемое в КоАП понятие «*непредоставление*» информации подразумевает реагирование на инициативные действия заинтересованных лиц, направленные на получение информации. Только после установления законом *обязанности по доведению до сведения заинтересованных лиц соответствующей информации* представляется возможным установление ответственности за неисполнение, исполнение ненадлежащим образом.

Наряду с положительными примерами законодательного закрепления обязанности государственных органов и предприятий предоставлять информацию (по вопросам экологии; в отношении качества и производителя товара и др.) действуют нормативные положения, которые не совсем соответствуют принципам Ругги.

Например, ст.22 Закона о зерне предусмотрено, что хлебоприемные предприятия публикуют в СМИ годовой баланс и отчет о прибылях и убытках по форме, установленной законодательством РК, в течение одного календарного месяца после наступления срока их сдачи налоговым органам.

Отчет о деятельности не отвечает положениям рассматриваемого принципа, не способствует достижению поставленных целей в полной мере. Вряд ли публичный отчет о прибылях и убытках хлебоприемных предприятий обеспечивает продовольственную безопасность или предотвращает демпинг цен.

Совсем другое дело, закрепленное в ст.5 **Закона о промышленной безопасности**, **право** государственных органов РК, физических и юридических лиц *на получение от администрации организации, имеющей опасные производственные объекты, полной и достоверной информации о состоянии промышленной безопасности на опасных производственных объектах*. Норма устанавливает право заинтересованных лиц на доступ к информации, но не обязательства субъектов, имеющих опасные производственные объекты, по доведению до заинтересованных лиц всех сведений о состоянии промышленной безопасности. Следует также отметить, что в Законе о промышленной безопасности не предусмотрена обязанность предприятий по регламентации системы методов и механизма передачи информации заинтересованным лицам.

В ст.20 **Закона о радиационной безопасности** закреплено, что граждане, общественные объединения и организации имеют *право получать информацию в области обеспечения радиационной безопасности* через уполномоченные государственные органы по использованию атомной энергии и СМИ в соответствии с Законом об использовании атомной энергии.

В **Закононе о радиационной безопасности** закреплено право на получение информации, однако при этом законодатель не предусмотрел четкого порядка её получения. Поскольку вопрос радиационной безопасности непосредственно связан с охраной окружающей среды, благоприятной для жизни и здоровья человека необходимо внести дополнения обеспечивающие получение информации заинтересованными лицами вне зависимости от их инициатив.

Принцип доступа информации выражается также в том, что в РК не подлежат засекречиванию следующие сведения, непосредственно затрагивающие права человека: (1) *о чрезвычайных ситуациях и катастрофах, угрожающих безопасности и здоровью граждан, и их последствиях, а также о стихийных бедствиях, их официальных прогнозах и последствиях*; (2) *о состоянии экологии, здравоохранения, санитарии, демографии, образования, культуры, сельского хозяйства, а также о состоянии преступности*; (3) *о привилегиях, компенсациях и льготах, предоставляемых государством гражданам, должностным лицам и организациям*; (4) *о фактах нарушения прав и свобод гражданина*; (5) *о фактах нарушения законности государственными органами и организациями, их должностными лицами*; (6) *о массовых репрессиях по политическим, социальным и другим мотивам, в том числе находящиеся в архивах, за исключением сведений, предусмотренных ст.14 Закона о государственных секретах (п.1 ст.17 Закона о государственных секретах)*.

Должностные лица, принявшие решение о засекречивании перечисленных сведений либо о включении их в этих целях в носители сведений, составляющих государственные секреты, несут ответственность в соответствии с законами РК. Граждане вправе обжаловать такие решения в судебном порядке (**п.2 ст.17 Закона о государственных секретах**).

В перечне сведений, которые не подлежат засекречиванию, законодатель выделил наиболее приоритетные, основополагающие направления жизнедеятельности. НПА РК, регулирующие отношения по получению информации и основанные на принципе «*praemonitus praemunitus*» (лат. «предупрежден значит вооружен») не учитывают того, что сам по себе открытый доступ к информации не является надежным механизмом

обеспечения осведомленности лиц, на чьи права и свободы может быть оказано отрицательное воздействие.

Как было указано выше, законодательством установлено требование доступа к информации в отношении АО, ТОО. Такие требования также установлены и в отношении инвестиционных фондов.

Согласно ст.45 Закона об инвестиционных фондах, информация об инвестиционном фонде должна соответствовать требованиям, установленным законодательством РК, устава, инвестиционной декларации, проспекта выпуска акций акционерного инвестиционного фонда и правил паевого инвестиционного фонда.

Информация об инвестиционном фонде должна включать: (1) наименование инвестиционного фонда, наименование, дату выдачи и номер лицензии его управляющей компании, номер и дату регистрации правил паевого инвестиционного фонда; (2) информацию о местах (с указанием адресов и номеров телефонов), где можно получить подробную информацию об инвестиционном фонде; (3) указание о том, что стоимость акций или паев может увеличиваться или уменьшаться, результаты инвестирования в прошлом не определяют доходы в будущем, государство не гарантирует доходности инвестиций в инвестиционные фонды, а также предупреждение о необходимости ознакомления с уставом акционерного инвестиционного фонда, его проспектом выпуска акций и инвестиционной декларацией, правилами паевого инвестиционного фонда перед приобретением акций или паев инвестиционного фонда (п.2 ст.45 Закона об инвестиционных фондах).

Информация об инвестиционном фонде и управляющей компании не должна содержать недостоверные или вводящие в заблуждение сведения, а также иную информацию, предусмотренную п.3 ст.45 Закона об инвестиционных фондах.

Акционерный инвестиционный фонд, управляющая компания в соответствии с законами РК несут *ответственность за содержание информации* о своей деятельности, показателях, характеризующих состав и стоимость чистых активов инвестиционного фонда, в том числе за распространение или опубликование неточной, неполной или вводящей в заблуждение информации, а также за ее несвоевременное распространение или опубликование (п.4 ст.45 Закона об инвестиционных фондах).

Сведения об инвестиционном фонде рискованного инвестирования по общему правилу не могут размещаться в СМИ, за исключением интернет-ресурса управляющей компании, и распространяться путем наружной (визуальной) рекламы (п.4 ст.45 Закона об инвестиционных фондах).

Акционерный инвестиционный фонд, управляющая компания и их представители в местах приема заявок на приобретение и (или) выкуп акций или паев обязаны представлять потенциальным инвесторам, акционерам или держателям паев информацию, предусмотренную п.1 ст.46 Закона об инвестиционных фондах.

Согласно п.3 ст.46 Закона об инвестиционных фондах в случае принятия решения о приостановлении или возобновлении процесса размещения и (или) выкупа акций или паев акционерный инвестиционный фонд или управляющая компания обязаны опубликовать (распространить) сообщение об этом с указанием причин в течение пяти календарных дней со дня принятия такого решения.

Таким образом, нормы инвестиционного закона отвечают требованиям принципов программного обязательства и должной заботы о правах человека. Предусмотрена обязанность по предоставлению информации, её качественные показатели, соответствие требованиям, ответственность за отрицательное воздействие на права, оказанное нарушением этих требований.

Аналогичные положения, применяются и к другим субъектам деятельности.

Например, производитель, импортер табачных изделий ежегодно до 01 февраля следующего года должен представлять в уполномоченный орган в области здравоохранения отчеты о результатах лабораторных исследований по предельно допустимому содержанию никотина и смолистых веществ во всех марках табака и табачных изделий, об ингредиентах табачных изделий, которые они выпускали или намерены выпускать, продавали или распространяли иным образом в предшествующие двенадцать месяцев на территории РК (Постановление от 22 ноября 2011 года №1368).

Однако в *Правилах представления отчетов производителями и импортерами табака и табачных изделий* отражен только один вид отчетности, который не в полной мере обеспечивает контроль за соблюдением прав человека. Установление обязательств и отчета об их исполнении должно носить комплексный характер, а способы исполнения обязательств и контроля за их исполнением должны отвечать требованиям системности.

Принципы Ругги, касающиеся соблюдения права человека в доступе к информации и должной заботе о правах человека *не находят прямого отражения в национальном законодательстве РК. Правовая защищенность охватывает лишь те сферы деятельности, которые являются значимыми для государства.*

Тем не менее, можно говорить о наличии законодательного базиса, который позволит, развивая, совершенствуя заданные направления создать возможность для установления вышеуказанных обязательств.

РК была разработана **Концепция информационной безопасности до 2016 года, которая создана с целью обеспечения интересов общества и государства** в информационной сфере, а также *защиты конституционных прав гражданина.*

При разработке Стратегий на последующие периоды, должны учитываться принципы Ругги. Деятельность государства в области соблюдения и охраны прав человека должна быть подотчетна негосударственным общественным институтам. Рассматриваемые принципы могут реализовываться посредством претворения внутренней политики предприятий, которая хотя и в значительной мере реализуется по усмотрению самих предприятий, но неизменно базируется на законодательном массиве в области защиты прав человека. Любые проекты и методики, внедряемые в деятельность предприятий, должны быть структурированы посредством комплексного подхода.

2.6. Вопросы возмещения предприятием причиненного ущерба

В тех случаях, когда предприятия устанавливают, что они оказали неблагоприятное воздействие на права человека или способствовали такому воздействию, им следует в рамках законных процессов возмещать причиненный ущерб или сотрудничать с целью его возмещения.

Данный принцип соответствует ряду положений, закрепленных в законодательстве РК.

Согласно п.4 ст.9 ГК РК *лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законодательными актами или договором не предусмотрено иное. При этом под убытками подразумеваются расходы, которые произведены или должны быть произведены лицом, право которого нарушено, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).*

Согласно п.1 ст.350 ГК РК должник, нарушивший обязательство, *обязан возместить кредитору вызванные нарушением убытки*. Моральный ущерб, причиненный нарушением обязательства, возмещается сверх убытков, предусмотренных ст.350 ГК РК.

Наиболее распространенным способом защиты права служит *возмещение причиненных нарушением убытков*. При этом в денежной форме компенсируется тот материальный ущерб, какой был причинен нарушителем. Применение этой меры вытекает непосредственно из закона. Поэтому убытки могут взыскиваться во всех случаях причинения нарушителем имущественного вреда. Взыскание убытков не применяется лишь в прямо предусмотренных законом случаях, когда защита права обеспечивается иными средствами.

К распространенным способам можно также отнести *возмещение морального вреда*, то есть денежная компенсация причиненных лицу физических или нравственных страданий. *Возмещение морального вреда не препятствует возмещению имущественного ущерба, хотя бы моральный и материальный вред были причинены одним и тем же действием нарушителя.*

Следует также отметить, что возможность защиты права в некоторых случаях зависит от вины нарушителя. В гражданском законодательстве РК, понятие вины отличается от соответствующего понятия в уголовном праве. Под *виной* в гражданском праве понимается *непринятие нарушителем всех зависящих от него мер для устранения нарушения или ограничения его объема*. Следовательно, для того, чтобы не совершать виновных действий предприятиям необходимо избегать и вовремя устранять нарушения защищенных прав человека.

Возмещение ущерба предусмотрено антимонопольным законодательством.

Так, *например*, ст.76 Закона о конкуренции предусматривается, что антимонопольный орган обращается в суд с ходатайством об освобождении субъекта рынка от изъятия монопольного дохода, полученного в результате совершения антиконкурентных соглашений или согласованных действий, *при добровольном возмещении субъектом рынка ущерба потребителям*, причиненного в результате совершения антиконкурентных соглашений или согласованных действий.

В данном случае *добровольное возмещение ущерба* при нарушении своих обязанностей, является *одним из способов освобождения предприятий от перечисления монопольного дохода*.

Согласно п.1 ст.7 Закона о защите прав потребителей *потребители имеют право на возмещение* в полном объеме *убытков (вреда)*, причиненных их жизни, здоровью и (или) имуществу вследствие недостатков товара (работы, услуги), а также на *возмещение морального вреда*.

Продавец (изготовитель, исполнитель) обязан возместить в полном объеме убытки (вред), причиненные жизни, здоровью и (или) имуществу потребителя вследствие недостатков товара (работы, услуги) (**ст.24** Закона о защите прав потребителей).

Следовательно, в обязанности предприятий продавцов (изготовителей) входит возмещать вред, причиненный товарами, за которые они несут ответственность и тем самым предприятия устраняют и смягчают свое неблагоприятное воздействия на права человека.

Возмещение ущерба предусматривается и трудовым законодательством РК.

В п.1 ст.162 ТК РК закреплено, что работодатель обязан возместить работнику не полученную им заработную плату и иные причитающиеся ему выплаты в случае незаконного перевода на другую работу, недопущения работника к рабочему месту, одностороннего

изменения условий трудового договора, отстранения от работы, необоснованного расторжения трудового договора.

Трудовым, коллективным договорами, актами работодателя, согласованными с представителями работников, *могут быть установлены дополнительные случаи возмещения работодателем ущерба*, причиненного незаконным лишением работника возможности трудиться (п.2 ст.162 ТК РК).

Согласно ст.163 ТК РК работодатель, причинивший ущерб имуществу работника, обязан возместить его в полном объеме в соответствии с условиями трудового, коллективного договоров.

При причинении вреда жизни и (или) здоровью работника в связи с исполнением им трудовых обязанностей *работодатель обязан возместить вред* в объеме, предусмотренном гражданским законодательством РК. Вред возмещается в полном объеме при отсутствии у работника страховых выплат. При наличии страховых выплат работодатель обязан возместить работнику разницу между страховой суммой и фактическим размером вреда (ст.164 ТК РК).

Следовательно, за действия нарушающие права работника (право собственности, право на труд, право на жизнь и др.) работодатель обязан возмещать ущерб.

Как показывает практика, работодатели по собственной инициативе редко признают свою вину и добровольно возмещают ущерб. В большинстве случаев, для того чтобы получить компенсацию работник вынужден обращаться в судебные инстанции.

В связи с этим большое значение имеет положения **Закона об обязательном страховании работника от несчастных случаев**.

Ст.10 Закона об обязательном страховании работника от несчастных случаев за выгодоприобретателем закреплено право на получение страховой выплаты в порядке и на условиях закона и договора обязательного страхования работника от несчастных случаев.

Получение выгодоприобретателем страховой выплаты является возмещением вреда, полученного в результате несчастного случая.

При этом вред, причиненный жизни и здоровью работника, *включает в себя материальное выражение вреда*, связанного с его смертью или с установлением ему степени утраты профессиональной трудоспособности, за исключением вреда, связанного с временной нетрудоспособностью работника. Размер вреда, причиненного жизни и здоровью работника, определяется на основании соответствующих документов (п.2 ст. 18 **Закона об обязательном страховании работника от несчастных случаев**).

Размер вреда, связанного с утратой заработка (дохода) в связи со смертью работника или установлением ему степени утраты профессиональной трудоспособности, определяется в соответствии с требованиями ГК РК (п.1 ст.19 **Закона об обязательном страховании работника от несчастных случаев**).

Таким образом, Закон об обязательном страховании работника от несчастных случаев обеспечивает возмещение вреда работникам при возможном наступлении несчастного случая за счет получения ими страховых выплат. Такие гарантии работников обеспечиваются возложением на предприятия обязанностей по обязательному страхованию своих работников.

В связи с последними экологическими событиями, произошедшими в мире (взрыв нефтяной платформы «Deepwater Horizon» в Мексиканском заливе, авария на АЭС «Фукусима-1» в г.

Окума и др.), особую актуальность приобретает возмещение вреда вследствие экологических катастроф антропогенного характера.

Согласно ст.322 ЭК РК лицо, причинившее вред окружающей среде, *вправе добровольно устранить нанесенный ущерб либо компенсировать его иным способом*. Обязательства лица об устранении либо компенсации ущерба должны быть изложены в гарантийном письме. Возмещение вреда может осуществляться в стоимостной форме за счет собственных средств лица, причинившего вред окружающей среде, или страховых выплат.

К *стоимостным формам* возмещения вреда относятся *денежные средства для восстановления окружающей среды до состояния*, имевшегося к моменту причинения вреда, выполнения мероприятий по воспроизводству природных ресурсов, возмещения истцу иных убытков, включая упущенную выгоду.

С согласия сторон по решению суда *вред может быть возмещен в натуральной форме* путем возложения на ответчика обязанности по *восстановлению окружающей среды*. К натуральным формам возмещения вреда относятся меры по восстановлению окружающей среды до состояния, имевшегося к моменту причинения вреда, предоставлению *равноценного природного ресурса* взамен уничтоженного либо поврежденного. Возмещение вреда в натуральной форме производится путем заключения договора и (или) соглашения, регламентирующих порядок, условия, сроки и объемы возмещения причиненного вреда. Взыскиваемые суммы возмещения вреда перечисляются в государственный бюджет, а в установленных законодательством РК случаях – потерпевшему лицу.

Возмещение вреда не освобождает лицо, причинившее вред окружающей среде, от административной и уголовной ответственности.

Посредством загрязнения земельных участков, атмосферного воздуха, воды, растительности гражданам и их объединениям наносится ущерб. Это отрицательно влияет на их хозяйственную деятельность. Наиболее существенные последствия в данном случае испытывают мелкие частные собственники. Тем самым, нарушается принцип равенства прав собственников.⁶³ В свою очередь, принцип «загрязнитель платит» фактически не работает. В результате, крупные добывающие и перерабатывающие предприятия наносят ущерб благосостоянию населения и переносят собственные экологические издержки на плечи потребителей.⁶⁴ Местное население, не привлекаемое к участию в принятии решений или ведению переговоров, вследствие экологических загрязнений вынуждено переселяться в другие районы. При этом гражданам не предоставляется никакого возмещения убытков, денежной компенсации, жилья или участка земли. Принцип обязательного возмещения вреда за экологические правонарушения на практике не реализуется.

3. Выводы

Нормы Конституции РК в общих чертах определяют критерии должного поведения предприятий по соблюдению социально-экономических прав человека и гражданина.

Гражданское законодательство РК обязывает предприятия соблюдать права человека. Однако некоторые положения гражданского законодательства не способствуют реализации прав человека. Например, в полной мере не урегулированы вопросы защиты прав потребителей, имеется множество пробелов в области антимонопольного законодательства, отсутствуют гарантии честной конкурентной борьбы субъектов частного

⁶³ Г. Вологодская, Нахлебались // Караван, 2009 г., 23 ноября.

⁶⁴ В связи с этим представляется справедливым, что п.1 ст.127 Закона о недрах предусмотрена обязанность виновного лица возместить причиненный вред (если не докажет, что вред возник вследствие непреодолимой силы или умысла потерпевшего) вследствие нарушения требований законодательства РК о недрах.

бизнеса. Возникающие в гражданско-правовой сфере проблемы также связаны с нарушениями в применении на практике норм. Например, в случае привлечения лиц причинивших вред к материальной ответственности.

Наиболее проблематичной с точки зрения соблюдения и защиты прав человека представляется область трудовых отношений. Нарушение прав человека в трудовой сфере носит повсеместный и регулярный характер. Причиной такого положения дел является не только неправильное применение норм трудового законодательства на практике, но и множество лакун трудового законодательства.

В Казахстане недостаточно развиты механизмы предупреждения и профилактики трудовых споров и конфликтов. Отсутствуют действенные процедуры внесудебного урегулирования споров и конфликтов. Работники и их объединения лишены возможности участвовать в управлении предприятиями.

В РК плохо урегулированы отношения по защите окружающей среды. Стремление к улучшению инвестиционного климата нередко происходит за счет снижения экологических стандартов. Не введены жесткие меры ответственности для недропользователей за экологические правонарушения.

Принципы Ругги, касающиеся соблюдения прав человека в доступе к информации и должной заботе о правах человека, не находят прямого отражения в национальном законодательстве РК. Тем не менее, можно говорить о наличии законодательного базиса, который в случае внесения в него соответствующих дополнений и изменений позволит, создать возможность для реализации стандартов заданных Ругги. Этим изменениям может поспособствовать, разработанная в РК **Концепция информационной безопасности до 2016 года, которая создана с целью** обеспечения интересов общества и государства в информационной сфере, а также защиты конституционных прав гражданина.

IV. СООТВЕТСТВИЕ НОРМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН ПРИНЦИПАМ РУГГИ, ОБЯЗЫВАЮЩИМ ПРЕДОСТАВЛЯТЬ ДОСТУП К ПРАВОВОЙ ЗАЩИТЕ

В данной части настоящего Заключение сделан общий обзор положений законодательства РК на их соответствие социально-экономическим принципам, обязывающим предоставлять доступ к правовой защите.

1. Общие положения

Необходимость защиты прав человека является основной целью права. Соблюдение прав человека государством и организациями непосредственно связано с возможностью гражданами защитить свои права в институтах разрешения споров. Вопросы доступа граждан к правовой защите были частично рассмотрены в предыдущих разделах настоящего Заключение.

Особенности юридического воззрения на существо права имеют свой корень именно в факте юридической защиты. *Юридическая (организованная) защита составляет основное отличительное свойство права, своим существованием обуславливающее и вызывающее другие характерные свойства его.*⁶⁵

В Докладе отмечается, что в рамках своей обязанности защищать от связанных с предпринимательской деятельностью нарушений прав человека государства посредством судебных, административных, законодательных и иных соответствующих средств должны

⁶⁵ С.А. Муромцев, Определение и основное разделение права, (Санкт-Петербург, 2004; ориг. публ. 1879), с.118.

принимать надлежащие меры для обеспечения того, чтобы в случаях, когда такие нарушения происходят на их территории и/или в пределах их юрисдикции, затрагиваемые стороны получали *доступ к эффективным средствам правовой защиты* (далее – «**обеспечение доступа к правовой защите**»).

Данный базовый принцип конкретизирует описанный в части II настоящего юридического Заключения *принцип обеспечения защиты государством прав человека от их нарушения третьими лицами, включая предприятия.*

Анализ законодательства РК позволяет выделить три вида институтов правовой защиты, которые обеспечивают защиту прав физических и юридических лиц.

Во-первых, следует выделить **государственные судебные механизмы**, статус и деятельность которых регулируется Конституцией РК, Конституционным законом о судебной системе, ГПК, УПК, КоАП, УК РК, Закон о порядке рассмотрения обращений, и др. Однако, даже там, где судебные системы являются эффективными и хорошо обеспеченными ресурсами, они не могут нести на себе все бремя, связанное с рассмотрением всех предполагаемых нарушений.

Следовательно, наряду с государственными судебными механизмами, необходимо выделить **государственные внесудебные механизмы рассмотрения жалоб**. Наряду с административным рассмотрением жалоб в РК выделяется такая досудебная процедура рассмотрения споров как медиация.

С принятием Закона о медиации была введена новая форма альтернативного разрешения споров. В соответствии с его положениями, *медиация представляет собой процедуру урегулирования спора (конфликта) между сторонами при содействии медиатора (медиаторов) в целях достижения ими взаимоприемлемого решения, реализуемая по добровольному согласию сторон, а медиатор является независимым физическим лицом, привлекаемым сторонами для проведения медиации на профессиональной и непрофессиональной основе.*

Медиатор должен проводить медиацию нейтрально, непредвзято, сообщать сторонам обо всех известных ему имеющихся или потенциальных конфликтах интересов в этом деле, проводить процедуру медиации только в том случае, когда у него имеются необходимые знания. Если во время проведения медиации медиатор приходит к выводу о недостатке собственной компетенции для продолжения медиации, он должен обсудить данную проблему со сторонами при первой же возможности и принять необходимые меры или прекратить медиацию. Медиатор должен работать над тем, чтобы обеспечить качество процесса, который требует соблюдения медиатором старательности и выполнения всех процедурных правил.

Нормы Закона о медиации направлены на снижение конфликтности и напряженности споров, защищая законные права и интересы граждан в социальной сфере. Это является еще и социальным фактором, позволяющим смягчить социально-психологическую обстановку в стране. Так как одним из признанных распространенных детерминантов социальной девиации в обществе выступает социальная неустроенность, и неуверенность людей в правосудии, ведь судебные тяжбы вполне могут довести человека до отчаяния. С внедрением медиации у граждан появляется надежда на мирное решение конфликта.

Институт медиации может существенным образом облегчить судебную систему, поскольку процедура медиации задумана как досудебная стадия. В отличие от судебного решения, которое удовлетворяет только одну сторону, *процедура медиации призвана удовлетворять все заинтересованные стороны, которые примирившись, как правило, не будут дальше обращаться в суд для разрешения спора.*

В Казахстане медиация может применяться только при урегулировании конфликтов, возникающих из *гражданско-правовых отношений*, в том числе, в связи с осуществлением предпринимательской и иной экономической деятельности, конфликтов, возникающих из *трудовых и семейных правоотношений*, иных частных правоотношений с участием физических и юридических лиц, а также в сфере *уголовно-правовых отношений по делам о преступлениях небольшой и средней тяжести*.

В-третьих, следует выделить негосударственные механизмы рассмотрения жалоб. Видами негосударственных механизмов рассмотрения жалоб являются: (а) механизмы создаваемые коммерческими организациями самостоятельно; (б) международные и региональные правозащитные механизмы.

В РК третья разновидность механизмов разрешения споров фактически не функционирует, управляющие не спешат создавать институты разрешения споров внутри предприятий.⁶⁶ К наиболее действенным международным механизмам разрешения споров в РК можно отнести лишь международные инвестиционные центры разрешения споров, предусмотренные в Контрактах по недропользованию.

V. РЕЗЮМЕ

Закрепленные в НПА РК положения, регулирующие отношения в сфере соблюдения и защиты прав человека, в целом выполняют возложенные на них задачи.

Конституционные нормы и принципы различных отраслей законодательства гарантируют гражданам реализацию прав и свобод. В целом материальные и регулятивные нормы соответствуют международным обязательствам, взятым на себя РК в сфере прав человека. В них отражены базовые принципы Ругги.

Такие отрасли законодательства как конституционное, гражданское, трудовое, природоохранное задают общие стандарты по соблюдению и защите прав человека государством, предполагают критерии ожидаемого поведения коммерческими организациями.

⁶⁶ В конце мая 2012 г. депутаты Мажилиса Парламента РК предлагали создать Комиссию по разрешению трудовых споров. Как отмечал депутат Сагиятулла Сарсенов, «сложившиеся трудовые споры показали, что необходимо глубже исследовать этот вопрос. К тому же на некоторых предприятиях конфликт проводится в скрытой латентной форме. Причина этого вопроса в том, что в нашей стране нет систематизированного исследования по решению социально-трудовых споров. Поэтому, в первую очередь, необходимо провести комплексные исследования по вопросам социально-трудовых отношений, они должны охватить следующие приоритетные направления: система отбора и найма, мотивационный пакет, система обучения, карьерная лестница, система решения трудовых споров, коллективный договор. Необходимы центры, которые будут рассматривать заявления и жалобы работников, будут вовремя брать под контроль этот вопрос, анализировать и разбираться в сути вопроса. Несмотря на то, что по трудовому законодательству в Казахстане есть возможность заключать коллективные договоры, ни один работодатель на деле не заключает коллективные договоры с работниками. В этой связи необходимо создать центральный координирующий орган, который будет направлять, контролировать взаимоотношения простых рабочих, профсоюзов, как малых так и крупных предприятий. Трудовое законодательство требует реформы. Необходимо создать институт для решения трудовых споров и конфликтов, пришла пора уделить внимание этому вопросу». – URL: <http://bnews.kz/ru/news/post/80985/>. Государственный секретарь РК Мухтар Кул-Мухаммед считает, что работа представителей министерства труда и социальной защиты населения в регионах по предупреждению социальных конфликтов и разрешению трудовых споров неэффективна. В июне 2012 года в республике зафиксировано более 23 трудовых споров и конфликтов. Количество трудовых споров и конфликтов растет. Отсутствует обратная связь между работником и работодателем. – URL: <http://www.newskaz.ru/society/20120723/3558779.html>.

Однако нормативные положения процессуального и охранительного характера не соответствуют вышеуказанным нормам, не позволяют реализовать их регулятивный потенциал. Цели, задачи и принципы по соблюдению и защите прав человека, закрепленные в НПА РК, не пронизывают всю систему законодательства, нередко носят декларативный характер, не реализуются на практике.

Наиболее остро эта проблемы стоит в трудовых отношениях, в реализации гражданами прав на благоприятную окружающую среду, доступе граждан к информационным ресурсам.

В Казахстане недостаточно развиты механизмы регулирования, предупреждения и профилактики трудовых споров и конфликтов. Отсутствуют действенные механизмы внесудебного урегулирования споров и конфликтов. Работники и их объединения лишены возможности участвовать в управлении коммерческими организациями, слабо развито профсоюзное движение.

Экологические нормы РК не гарантируют реализацию и защиту экологических прав и законных интересов граждан в случае их нарушения. Проблема повсеместного и регулярного нарушения экологических стандартов заключается в отсутствии качественных охранительных норм и действенных контрольных механизмов.

Принципы Ругги, касающиеся соблюдения прав человека в доступе к информации и должной заботе о правах человека, не находят прямого отражения в национальном законодательстве РК.

VI. ОБЩИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО ВНЕСЕНИЮ ДОПОЛНЕНИЙ И ИЗМЕНЕНИЙ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

1. Многие положения Конституции РК, *обязывающие* государство и третьих лиц, в том числе коммерческие организации соблюдать и защищать права человека, не закреплены (конкретизированы) в соответствующих положениях нижестоящих нормативных правовых актов. Отсутствуют конкретные правовые механизмы реализации обязывающих норм и/или меры ответственности в случае их нарушения.

Иначе говоря, не всегда прослеживается жесткая правовая последовательность: от общих положений Конституции к их конкретизации в нижестоящих актах и далее к действенным мерам защиты нарушенных прав.

2. Аналогичная ситуация складывается на следующем уровне законодательства. В структуре нормативных правовых актов сформулированные принципы не всегда имеют логическое продолжение, воплощение в последующих положениях актов.

3. Соблюдение прав человека коммерческими организациями возможно лишь при соответствующих гарантиях защиты прав человека со стороны государства. В связи с этим необходимо внести ряд дополнений и изменений в нормативные правовые акты, регулирующие деятельность государственных органов по соблюдению и защите прав человека.

В частности, требует переработки Закон Республики Казахстан от 27 ноября 2000 года № 107-II «Об административных процедурах».

Данный закон не соответствует сегодняшним реалиям. Например, как показывают данные, предоставленные Управлением по надзору за применением законов о рассмотрении обращений и делопроизводства Генеральной прокуратуры РК, 41% обращений граждан касается вопросов законности актов и действий органов уголовного преследования, 29% – актов и действий государственных органов и учреждений, 22% обращений касаются вопросов законности судебных актов и их исполнения. Более того, за последние пять лет

количество обращений, поступивших в органы прокуратуры, увеличилось почти на 25%.⁶⁷ В Казахстане назрела необходимость разработки и принятия Административно-процессуального кодекса.

4. С целью скорейшего устранения неравных условий конкуренции, преимуществ в различных сегментах рынка, государству следует внести изменения в некоторые законодательные акты.

Так, например, в связи с тем, что нефтегазовый комплекс Казахстана является локомотивом для всей экономики и способствует развитию других отраслей, было бы справедливым для всех субъектов недропользования ввести единый режим налогообложения. В частности, перевести всех без исключений, предусмотренных ст.308-1 НК РК, недропользователей, действующих на основании контракта, на общий налоговый режим.

5. С целью восстановления баланса прав и обязанностей работников и работодателей требуется внести множество изменений и дополнений в трудовое законодательство.

Как пишет известный американский исследователь Н. Хомский, «целостная система, включающая в себя индустрию развлечений, корпоративные СМИ, систему образования, политические институты и все остальное; это целая индустрия общественных отношений, которая долгое время, начиная со второй мировой войны, сознательно и с фантастической интенсивностью делала все возможное для выполнения ряда задач. Одна из них демонизировать профсоюзы». ⁶⁸ Более того, «около 80% населения считают, что рабочие не имеют достаточного влияния на то, что происходит. ... Профсоюзы не всегда четко представляют интересы рабочих. Так что доля правды в этом есть. Однако не в этом их настоящее предназначение. Дело в том, что через демократические профсоюзы рабочие получают слово. Но именно это было вытеснено из сознания людей». ⁶⁹

Отчасти схожая ситуация складывается в Казахстане. С одной стороны многочисленные социальные и политические институты нивелировали влияние профсоюзов в обществе, с другой – на самом деле из сознания людей вычеркнуто, что через демократические профсоюзы рабочие получают слово.

Поэтому представляется не случайным, что глава государства отметил, что «профсоюзные институты в Казахстане не всегда способны играть роль эффективного инструмента предотвращения и разрешения трудовых споров. Чтобы рабочие чувствовали себя достойно, профсоюзное движение должно быть на высоте. Одним из основных партнеров государства в вопросах совершенствования трудовых отношений выступают профсоюзы. Вместе с тем нынешний формат деятельности крупнейшего профцентра – Федерации профсоюзов Казахстана (ФПК) не соответствует требованиям времени, так как он строится по отраслевому принципу «советского образца». ⁷⁰

В связи с этим одной из первоочередных задач стоит принятие нового закона о профессиональных союзах. Действующий Закон Республики Казахстан от 9 апреля 1993 года № 2107-XII «О профессиональных союзах» уже давно утратил свою актуальность.

6. На практике граждане регулярно сталкиваются с дискриминацией в сфере труда (при приеме на работу, при продвижении по карьерной лестнице, гендерная дискриминация и т.д.).

⁶⁷ В Генеральной прокуратуре рассказали, на что жалуются казахстанцы // URL: <http://news.mail.ru/inworld/kazakhstan/society/11113467/?frommail=1>.

⁶⁸ Хомский Н. Классовая война: Интервью с Дэвидом Барзамяном / Пер. с англ. – М.: Праксис, 2003. С.223.

⁶⁹ Там же. С. 261.

⁷⁰ Н.А. Назарбаев, Социальная модернизация труда: двадцать шагов к обществу свободного труда // Казахстанская правда, 2012 г., 10 июля.

Согласно статистическим данным доля безработных женщин больше, чем мужчин в 1,5 раза.⁷¹

Закон Республики Казахстан от 8 декабря 2009 года № 223-IV «О государственных гарантиях равных прав и равных возможностей мужчин и женщин» носит декларативный характер. При принятии данного закона не был продуман механизм его реализации.

Одним из вариантов решения данного вопроса было бы утверждение института Уполномоченного по защите прав женщин.

7. Аналогичная ситуация сложилась в сфере трудовой миграции.

Как заметил заместитель Министра внутренних дел РК Кайрат Тыныбеков, «только за два года зарегистрировано свыше 2 миллионов прибывших в страну иностранцев, из них почти миллион человек – это граждане Кыргызстана, Узбекистана и Таджикистана. При этом менее 1 % из них целью приезда указали трудовую деятельность, а 96 % назвали частную цель пребывания».⁷²

В связи с этим в Казахстане нередко нарушаются права трудовых мигрантов, что во многом обусловлено различными административными сложностями (при выдаче разрешений на осуществление трудовой деятельности, приеме на работу и т.д.).

Законами Республики Казахстан от 28 июня 2011 года № 445-IV и от 19 декабря 2007 года № 12-IV были ратифицированы Соглашение о сотрудничестве по противодействию нелегальной трудовой миграции из третьих государств, а также Протокол о внесении изменений и дополнений в Соглашение о сотрудничестве в области трудовой миграции и социальной защиты трудящихся-мигрантов от 15 апреля 1994 года.

Требуется скорейшее принятие Закона Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам трудовой миграции».

8. Согласно проведенному Детским фондом Казахстана мониторингу, в РК нередко случаи привлечения детей к тяжелому физическому труду. Одной из основных причин привлечения детей является сложное материальное положение, в котором оказались их родители, находящиеся на нелегальном положении в Казахстане.⁷³

Ст.16-1 Закона Республики Казахстан от 8 августа 2002 года № 345-II «О правах ребенка в Республике Казахстан» предусматривает *право ребенка на защиту от экономической эксплуатации*. Однако в Казахстане практически отсутствуют действенные механизмы защиты прав детей.

Созданный постановлением Правительства Республики Казахстан № 36 от 13 января 2006 года Комитет по охране прав детей Министерства образования и науки Республики Казахстан и его структурные подразделения не могут обеспечить полноценную защиту прав детей.

В связи с этим представляется необходимым учредить в Казахстане должность Омбудсмана по правам ребенка.

9. Сложившаяся в целом ситуация требует системного пересмотра трудового законодательства РК. Государство должно прежде всего обеспечить защиту прав работников. Как показывают практика взаимоотношений работников и работодателей,

⁷¹ URL: <http://www.zakon.kz/4483126-uroven-bezraboticy-v-kazakhstane.html>.

⁷² URL: <http://www.rus.24.kz/novosti/politika/item/v-mazhilise-rk>.

⁷³ URL: <http://www.trend.az/regions/casia/kazakhstan/1795505.html>.

особенно в сфере недропользования следует устранить нарастающее проявление дискриминации в отношении работников-граждан РК. При этом следует не только внести изменения и дополнения в действующее трудовое законодательство, но и учредить должность независимого Омбудсмана по трудовым вопросам.

В связи с дискриминацией на рынке труда, следует обязать работодателей предоставлять официальную информацию о заработных платах.

10. Сегодня на практике нередки случаи, когда служащие банков, несмотря на положения ст.67 ТК РК, пытаются получить у работодателей персональные данные о работниках в связи с погашением последними задолженности перед банками.

Для обеспечения защиты прав человека и гражданина при обработке его персональных данных с учетом рекомендации ОЭСР **о защите неприкосновенности частной жизни и международных обменов персональными данными (23 сентября 1980 года)** требуется принять Закон «**О персональных данных**».

11. Указом Президента Республики Казахстан от 29 ноября 2004 года №1474 «О дальнейшем совершенствовании системы защиты конституционных прав и свобод человека и гражданина» из Положения об Уполномоченном по правам человека были исключены ряд действенных правомочий. Представляется целесообразным возратить эти правомочия Уполномоченному по правам человека.

12. В законодательство РК следует вводить принцип должной защиты прав человека на благоприятную окружающую среду. Данный принцип должен подкрепляться действенным механизмом его реализации.

В рамках реализации данного принципа следует обязать недропользователей разработать Программу по защите прав граждан на благоприятную окружающую среду. Контроль за реализацией Программы можно было возложить на Правительство РК. Государству следует стимулировать компании, особенно недропользователей, применять «зеленые» технологии.

Например, в последние годы Европа успешно зарабатывает на чистой энергии. В ЕС сектор «зеленых» технологий и услуг обеспечил занятость 3 миллионам человек. Отрасль постоянно развивается, наращивая конкурентоспособность. Так, в Лондоне, где не продохнуть от загрязняющих транспортных выбросов, власти планируют уже к 2020 году перевести все такси на чистое топливо с нулевым выхлопом.

С целью улучшения экологической ситуации следует внести изменения в главу 11 УК РК и главу 19 КоАП. Необходимо ужесточить меры ответственности за нарушение экологического законодательства.

Утратила силу в соответствии с Указом Президента РК от 13 апреля 2011 года № 47 «О признании утратившими силу некоторых указов Президента РК» Концепция экологической безопасности Республики Казахстан на 2004-2015 годы.

Требуется разработка нового концептуального документа направленного на достижение экологически устойчивого развития общества, обеспечения снижения воздействия на окружающую среду.

Вышеуказанные предложения должны поспособствовать защите прав человека от их нарушения субъектами предпринимательской деятельности.

Февраль 2013 г.

ЮРИДИЧЕСКОЕ ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по вопросам соотношения международно-правовых положений,
ратифицированных Республикой Казахстан, и основных социально-
экономических принципов прав человека в аспекте предпринимательской
деятельности⁷⁴

I. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ

1. Исходная информация

Республика Казахстан (**далее – «РК»**) стремится получить статус постоянного наблюдателя в четырех комитетах (Комитет по инвестициям, Комитет по политике в области образования, Комитет по сельскому хозяйству и Комитет по промышленности, инновациями предпринимательству) Организации экономического сотрудничества и развития (**далее – «ОЭСР»**), что предоставит возможность разработать и осуществить более эффективную экономическую политику страны.

Одним из приоритетных направлений ОЭСР является повышение ответственного поведения предприятий (особенно добывающего сектора). При этом ОЭСР рекомендует придерживаться принципа пропорциональности, прозрачности и отсутствия дискриминации. Казахстану, по мнению ОЭСР, следует придать судебной системе больше независимости, сделать систему государственных закупок более прозрачной, уделять большее внимание защите прав человека в сфере предпринимательской деятельности.

Любая экономическая политика, включая политику преодоления кризиса, влечет за собой огромные последствия по распределению финансов внутри государства и, следовательно, чревата нарушением социально-экономических прав граждан. Как известно, предыдущие экономические кризисы особенно тяжело сказывались на наименее защищенных слоях общества и приводили к нарушениям их естественных прав.

Продолжающиеся финансовый кризис и экономический спад остаются одной из главных проблем, вызывающих беспокойство как государственных органов, так и предпринимателей, которые пытаются усовершенствовать управление экономикой, восполнить пробелы нормативных правовых актов и определить меры для выхода из сложившейся ситуации.

Восстановление здоровой глобальной экономики требует возвращения государству соответствующей роли регулятора финансовых рынков. В дополнение к этому негативное влияние внешних факторов связанных с глобальным экономическим кризисом может быть устранено посредством возвращения правительству присущей ему роли организатора коллективных действий как на национальном, так и на глобальном уровнях.⁷⁵

Социальная несправедливость возникает прежде всего тогда, когда правительства, определяя пределы социальных и экономических прав, не принимают во внимание связь, существующую между этого рода правами и косвенно защищаемыми основными правами; когда в процессе этого определения пределов вмешиваются другие факторы, помимо

⁷⁴ Настоящее заключение подготовлено Научно-исследовательским институтом финансового и налогового права для Центра исследования правовой политики при технической поддержке Посольства Великобритании в Казахстане. Мнения и взгляды, содержащиеся в заключении, не отражают позицию Посольства Великобритании в Казахстане.

⁷⁵ Доклад Стиглица. О реформе международной валютно-финансовой системы: уроки глобального кризиса. Доклад Комиссии финансовых экспертов ООН (Москва, 2010), с.60.

требования охранять соответствующие основные права, – прежде всего невежество, а также интересы – личные, групповые, классовые и т.п. Или когда законы, определяющие установление и функционирование социальных и экономических отношений, например налоговые законы, гражданский кодекс и другие акты или законы более узкого охвата, применяются без учета внутренней связи, существующей между этого рода правами и косвенно охраняемыми основными правами, т.е. определяются без учета их предвидимых последствий для этих прав при существующих в данной стране условиях.⁷⁶

Предпринимательская деятельность представляет собой множество возможностей благодаря преобразованию производственных факторов в товары или услуги, что способствует экономическому развитию. Однако стимулирующие предпринимательство структуры слишком часто приводят к решениям, которые наносят ущерб осуществлению прав человека.

В связи с этим в своей резолюции 17/4 Совет по правам человека единогласно одобрил Руководящие принципы предпринимательской деятельности в аспекте прав человека. Сегодня Руководящие принципы стали общепризнанной нормой, направленной на предупреждение и ликвидацию негативного воздействия предпринимательской деятельности на права человека.

В 2005 г. по просьбе Комиссии по правам человека Генеральный секретарь назначил проф. Джона Ругги (John Ruggie) своим Специальным представителем по вопросу о правах человека и транснациональных корпорациях и других предприятиях с мандатом определять и разъяснять стандарты ответственности и отчетности предприятий применительно к правам человека и проработать вопрос о роли государства в этой связи.

2. Используемые международные и нормативные правовые акты Республики Казахстан

Для подготовки юридического заключения Специалист использовал следующие международно-правовые акты:

- 1) **Всеобщая декларация прав человека (принята и провозглашена резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеи от 10 декабря 1948 года) (Декларация);**
- 2) **Международный пакт о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г., ратифицирован Законом Республики Казахстан от 28 ноября 2005 года №91-III ЗРК «О ратификации Международного пакта о гражданских и политических правах» (Пакт о гражданских правах);**
- 3) **Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966 г., ратифицирован Законом Республики Казахстан 21 ноября 2005 года № 87-III ЗРК «О ратификации Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах» (Пакт об экономических правах);**
- 4) **Декларация МОТ об основополагающих принципах и правах в сфере труда от 18 июня 1998 г. (Декларация МОТ об основополагающих принципах);**
- 5) **Конвенция МОТ №29 о принудительном или обязательном труде от 28 июня 1930 г., ратифицирована Законом Республики Казахстан от 14 декабря 2000 г. №120-II «О ратификации Конвенции о принудительном или обязательном труде» (Конвенция МОТ №29);**
- 6) **Конвенция МОТ №87 о свободе объединений и защите права объединяться в**

⁷⁶ И. Кучуради, *Справедливость – социальная и глобальная*, Вопросы философии (2003, 2), с.23.

профсоюзы от 09 июля 1948 г., ратифицирована Закон Республики Казахстан от 30 декабря 1999 года № 29-II «О ратификации Республикой Казахстан Конвенции 1948 года о свободе ассоциаций и защите права на организацию» (**Конвенция МОТ №87**);

7) Конвенция МОТ №98 о применении принципов права на объединение в профсоюзы и на ведение коллективных переговоров от 01 июля 1949 г., ратифицирована **Законом Республики Казахстан от 14 декабря 2000 г. №118-II «О ратификации Конвенции о применении принципов права на организацию и на ведение коллективных переговоров» (Конвенция МОТ №98)**;

8) Конвенция МОТ №100 о равном вознаграждении мужчин и женщин за труд равной ценности от 06 июня 1951 г., ратифицирована Законом Республики Казахстан от 14 декабря 2000 г. № 115-II «О ратификации Конвенции о равном вознаграждении мужчин и женщин за труд равной ценности» (**Конвенция МОТ №100**);

9) Конвенция МОТ №105 об упразднении принудительного труда от 25 июня 1957 г., ратифицирована Законом Республики Казахстан от 14 декабря 2000 года №117-II «О ратификации Конвенции об упразднении принудительного труда» (**Конвенция МОТ №105**);

10) Конвенция МОТ №111 о дискриминации в области труда и занятий от 25 июня 1958 г., ратифицирована Законом Республики Казахстан от 20 июля 1999 года №444-I «О ратификации Республикой Казахстан Конвенции 1958 года о дискриминации в области труда и занятий» (**Конвенция МОТ №111**);

11) Конвенция МОТ №138 о минимальном возрасте для приема на работу от 26 июня 1973 г., ратифицирована Законом Республики Казахстан от 14 декабря 2000 г. №116-II «О ратификации Конвенции о минимальном возрасте для приема на работу» (**Конвенция МОТ №138**);

12) Конвенция МОТ №182 о запрещении и немедленных мерах по искоренению наихудших форм детского труда от 17 июня 1999 г., ратифицирована Законом Республики Казахстан от 26 декабря 2002 года №367-II «О ратификации Конвенции о запрещении и немедленных мерах по искоренению наихудших форм детского труда (Конвенция 182)» (**Конвенция МОТ №182**);

13) **Сиракузские принципы толкования ограничений и отступлений от положений Международного пакта о гражданских и политических правах. Документ ООН E/CN.4/1985/4, Приложение (1985) (Сиракузские принципы).**

Для подготовки юридического заключения использованы следующие нормативные правовые акты Республики Казахстан:

59) Конституция Республики Казахстан от 30 августа 1995 года, с учетом изменений и дополнений (**Конституция РК**);

60) Трудовой кодекс Республики Казахстан от 15 мая 2007 года №251-III, с учетом изменений и дополнений (**ТК РК**);

61) Гражданский процессуальный кодекс Республики Казахстан от 13 июля 1999 года №411-I, с учетом изменений и дополнений (**ГПК**);

62) **Закон Республики Казахстан от 07 февраля 2005 года №30-III ЗРК «Об обязательном страховании работника от несчастных случаев при исполнении им трудовых (служебных) обязанностей», с учетом изменений и дополнений (Закон об обязательном страховании работника от несчастных случаев)**;

63) Уголовный Кодекс Республики Казахстан от 16 июля 1997 года №167-І (УК РК);

64) Закон Республики Казахстан от 09 апреля 1993 года №2107-ХІІ «О профессиональных союзах» (с изменениями по состоянию на 29 апреля 2009 г.) (**Закон о профсоюзах**).

II. СООТНОШЕНИЕ МЕЖДУНАРОДНЫХ ПОЛОЖЕНИЙ, РАТИФИЦИРОВАННЫХ РК, НАЦИОНАЛЬНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА И РУКОВОДЯЩИХ ПРИНЦИПОВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В АСПЕКТЕ ПРАВ ЧЕЛОВЕКА

Часть II настоящего юридического заключения содержит аналитическое исследование соответствия национального законодательства международно-правовым обязательствам, принятым на себя РК, а также руководящим принципам предпринимательской деятельности в аспекте прав человека.

1. Общие положения

Республика Казахстан, ратифицировав международно-правовые акты, взяла на себя обязательства по осуществлению признаваемых в этих документах прав всеми надлежащими способами, включая принятие законодательных мер.

В настоящей части Заключения будет проведен сравнительный анализ положений НПА РК и международных актов, затронутых в Докладе Джона Ругги и посвященных соблюдению и защите социально-экономических прав человека.

На основании исследования Специалист попытается выяснить, какие международные положения, ратифицированные РК, непосредственно связаны с принципами Ругги, а также понять насколько соответствуют нормы казахстанского законодательства принятым РК международным обязательствам.

2. Взаимосвязь положений международного права и законодательства РК в контексте реализации принципов Ругги

В настоящем разделе Заключения будут рассмотрены международно-правовые положения, затрагивающие права человека и непосредственно взаимосвязаны с принципами Ругги.

2.1. Положения Всеобщей декларации прав человека, непосредственно связанные с принципами Ругги и направленные на соблюдение государствами и предприятиями прав человека

Согласно ст.2 **Декларации** *каждый человек должен обладать всеми правами и всеми свободами, закрепленными в Декларации, без какого бы то ни было различия, как то в отношении расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного, сословного или иного положения.*

При этом не должно проводиться никакого различия на основе политического, правового или международного статуса страны или территории, к которой человек принадлежит, независимо от того, является ли эта территория независимой, подопечной, самоуправляющейся или как-либо иначе ограниченной в своем суверенитете.

Все люди равны перед законом и имеют право, без всякого различия, на равную защиту закона. Все люди имеют право на равную защиту от какой бы то ни было дискриминации,

нарушающей Декларацию, и от какого бы то ни было подстрекательства к такой дискриминации (ст.7 Декларации).

В соответствии со ст.8 **Декларации** *каждый человек имеет право на эффективное восстановление в правах компетентными национальными судами в случаях нарушения его основных прав, предоставленных ему конституцией или законом.*

Согласно ст.20 **Декларации** *каждый человек имеет право на свободу мирных собраний и ассоциаций. Никто не может быть принуждаем вступить в какую-либо ассоциацию.*

Каждый человек имеет право на труд, на свободный выбор работы, на справедливые и благоприятные условия труда и на защиту от безработицы. Каждый человек, без какой-либо дискриминации, имеет право на равную оплату за равный труд. Каждый работающий имеет право на справедливое и удовлетворительное вознаграждение, обеспечивающее достойное человека существование для него самого и его семьи и дополняемое, при необходимости, другими средствами социального обеспечения. Каждый человек имеет право создавать профессиональные союзы и входить в профессиональные союзы для защиты своих интересов (ст.23 **Декларации**).

Ст.24 **Декларации** за каждым человеком закреплено право на отдых и досуг, включая право на разумное ограничение рабочего дня и на оплачиваемый периодический отпуск.

Данные положения Декларации воспроизведены в Конституции РК.

Так, согласно п.2. ст.13 Конституции РК, *каждый имеет право на судебную защиту своих прав и свобод.*

Все равны перед законом и судом. Никто не может подвергаться какой-либо дискриминации по мотивам происхождения, социального, должностного и имущественного положения, пола, расы, национальности, языка, отношения к религии, убеждений, места жительства или по любым иным обстоятельствам (ст.14 Конституции РК).

Каждый имеет право на свободу труда, свободный выбор рода деятельности и профессии. Принудительный труд допускается только по приговору суда либо в условиях чрезвычайного или военного положения. Каждый имеет право на условия труда, отвечающие требованиям безопасности и гигиены, на вознаграждение за труд без какой-либо дискриминации, а также на социальную защиту от безработицы. Каждый имеет право на отдых. Работающим по трудовому договору гарантируются установленные законом продолжительность рабочего времени, выходные и праздничные дни, оплачиваемый ежегодный отпуск (ст.24 Конституции РК). К основным обязанностям работодателя относится предоставлять работнику ежегодный оплачиваемый трудовой отпуск (пп.15 ст.23 ТК РК).

В соответствии со ст.32 Конституции, граждане РК вправе мирно и без оружия собираться, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирование. Пользование этим правом может ограничиваться законом в интересах государственной безопасности, общественного порядка, охраны здоровья, защиты прав и свобод других лиц.

Таким образом, сопоставление положений Конституции РК и Декларации позволяет согласиться с мнением, что конституционные нормы основаны на Всеобщей декларации прав человека. При разработке Конституции РК были использованы основополагающие международные акты в сфере прав человека.⁷⁷

⁷⁷ Приветственное послание Президента РК Н.А. Назарбаева участникам научно-практической конференции «Всеобщая декларация прав человека и реализация ее основополагающих принципов в Конституции Республики Казахстан» (02 декабря 2008г.): «Всеобщая декларация явилась первым универсальным международным документом в области прав человека. Ее принятие 10 декабря 1948

2.2. Положения Международного пакта о гражданских и политических правах, обязывающие государства и предприятия соблюдать права человека

Согласно п.3 ст.2 Пакта о гражданских правах каждое участвующее в Пакте государство обязуется: (а) обеспечить любому лицу, права и свободы которого, признаваемые в настоящем Пакте, нарушены, *эффективное средство правовой защиты*, даже если это нарушение было совершено лицами, действовавшими в официальном качестве; (b) обеспечить, чтобы *право на правовую защиту для любого лица*, требующего такой защиты, *устанавливалось компетентными судебными, административными или законодательными властями или любым другим компетентным органом*, предусмотренным правовой системой государства, и развивать возможности судебной защиты; (с) *обеспечить применение компетентными властями средств правовой защиты*, когда они предоставляются.

Согласно п.3 ст.8 Пакта о гражданских правах *никто не должен принуждаться к принудительному или обязательному труду*.⁷⁸

За каждым признается *право на мирные собрания*. Пользование этим правом не подлежит никаким ограничениям, кроме тех, которые налагаются в соответствии с законом и которые необходимы в демократическом обществе в интересах государственной или общественной безопасности, общественного порядка, охраны здоровья и нравственности населения или защиты прав и свобод других лиц (ст.21 Пакта о гражданских правах).

В соответствии со ст.22 Пакта о гражданских правах *каждый человек имеет право на свободу ассоциации с другими, включая право создавать профсоюзы и вступать в таковые для защиты своих интересов*. Пользование этим правом не подлежит никаким ограничениям, кроме тех, которые предусматриваются законом и которые необходимы в демократическом обществе в интересах государственной или общественной безопасности, общественного порядка, охраны здоровья и нравственности населения или защиты прав и свобод других лиц. Данное положение не препятствует введению законных ограничений пользования этим правом для лиц, входящих в состав вооруженных сил и полиции.

Согласно п.3 ст.22 Пакта о гражданских правах *государства*, участвующие в Конвенции МОТ 1948 года о свободе ассоциаций и защиты права на организацию, *не имеют право принимать законодательные акты в ущерб гарантиям*, предусматриваемым в данной Конвенции, или *применять закон таким образом, чтобы наносился ущерб этим гарантиям*.

В соответствии со ст.26 Пакта о гражданских правах, *все люди равны перед законом и имеют право без всякой дискриминации на равную защиту закона. Всякого рода*

года ГА ООН стало событием поистине исторического значения. В преамбуле этого документа было закреплено, что все народы и все государства должны стремиться к уважению прав и свобод человека и гражданина, содействовать их всеобщему признанию и осуществлению. С момента обретения независимости Казахстан всемерно придерживается этой политики. **При разработке Конституции Республики Казахстан были использованы основополагающие международные акты в этой сфере, и в первую очередь - Всеобщая декларация прав человека.** В нашей стране, утверждающей себя демократическим, светским, правовым и социальным государством, высшими ценностями признаются человек, его жизнь, права и свободы. Они принадлежат каждому от рождения, признаются абсолютными и неотчуждаемыми, определяют содержание и применение правовых актов. Наша Конституция **обязывает законодателей** исходить прежде всего из этой нормы и **ставить во главу угла права человека**». - <http://www.zakon.kz/127590-gossekreter-rk-vystupil-na.html>. См., также, пожалуйста, Ж.М. Абдильдин, **Конституция РК основана на Всеобщей декларации прав человека**, // Казинформ (2005 г., 28 октября). URL: <http://www.zakon.kz/66011-konstitucija-rk-osnovana-na-vseobshhejj.html>.

⁷⁸ Анализ Конвенции МОТ №105 об упразднении принудительного труда.

дискриминация должна быть запрещена законом, и закон должен гарантировать всем лицам равную и эффективную защиту против дискриминации по какому бы то ни было признаку, как-то расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного положения, рождения или иного обстоятельства.

Многие положения Пакта о гражданских правах идентичны положениям Всеобщей декларации прав человека и специальных конвенций МОТ, регулирующим отдельные трудовые права человека.

Казахстан присоединился к основополагающим международным пактам о гражданских, политических, экономических, социальных и культурных правах.

На данный момент многое сделано для полноценной реализации права каждого на судебную защиту. В стране действуют экономические, административные и ювенальные суды, уголовное судопроизводство в предусмотренных законом случаях осуществляется с участием присяжных заседателей. Право санкционирования ареста передано судам. В стране действует мораторий на смертную казнь. Утверждение должности Уполномоченного по правам человека упрочило институциональные гарантии обеспечения прав и свобод человека. Однако, как показывает правоприменительная практика, необходимо далее совершенствовать эффективность судов и повышать доверие к судебной системе.

2.3. Положения Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах, обязывающие государства и предприятия соблюдать права человека

Согласно ст.2 Пакта об экономических правах, участвующие в данном Пакте государства обязуются гарантировать, что права, провозглашенные в Пакте, будут осуществляться без какой бы то ни было дискриминации, как-то в отношении расы, цвета кожи, пола, языка, религии, политических или иных убеждений, национального или социального происхождения, имущественного положения, рождения или иного обстоятельства.

Согласно ст.6, участвующие в Пакте об экономических правах государства признают право на труд, которое включает право каждого человека на получение возможности зарабатывать себе на жизнь трудом, который он свободно выбирает или на который он свободно соглашается, и предпримут надлежащие шаги к обеспечению этого права. Меры, которые должны быть приняты участвующими в данном Пакте государствами в целях полного осуществления этого права, включают программы профессионально-технического обучения и подготовки, пути и методы достижения неуклонного экономического, социального и культурного развития и полной производительной занятости в условиях, гарантирующих основные политические и экономические свободы человека.⁷⁹

Государства, участвующие в Пакте об экономических правах, обязуются признать право каждого на справедливые и благоприятные условия труда, включая:

а) вознаграждение, обеспечивающее, как минимум, всем трудящимся: (i) *справедливую зарплату и равное вознаграждение за труд* равной ценности без какого бы то ни было различия (женщинам должны гарантироваться условия труда не хуже тех, которыми пользуются мужчины, с равной платой за равный труд); (ii) *удовлетворительное существование для них самих и их семей*;

⁷⁹ Согласно п.3 ст.140 ТК РК работодатель обязан создавать работникам, проходящим профессиональную подготовку, переподготовку и повышение квалификации, условия для совмещения работы с обучением, предусмотренные ТК РК, соглашениями, коллективным, трудовым договорами и даже если работник желает пройти обучение самостоятельно, а не по представлению работодателя, работодатель обязан предоставить ему учебный отпуск.

b) условия работы, отвечающие требованиям безопасности и гигиены;

c) одинаковую для всех возможность продвижения в работе на соответствующие более высокие ступени исключительно на основании трудового стажа и квалификации;

d) отдых, досуг и разумное ограничение рабочего времени и оплачиваемый периодический отпуск, равно как и вознаграждение за праздничные дни (ст.7 Пакта об экономических правах).⁸⁰

П.1 ст.8 установлено, что участвующие в Пакте об экономических правах государства обязуются обеспечить:

a) право каждого человека создавать для осуществления и защиты своих экономических и социальных интересов профессиональные союзы и вступать в таковые по своему выбору при единственном условии соблюдения правил соответствующей организации. Пользование указанным правом не подлежит никаким ограничениям, кроме тех, которые предусматриваются законом и которые необходимы в демократическом обществе в интересах государственной безопасности или общественного порядка или для ограждения прав и свобод других;

b) право профессиональных союзов образовывать национальные федерации или конфедерации и право этих последних основывать международные профессиональные организации или присоединяться к таковым;

c) право профессиональных союзов функционировать беспрепятственно без каких-либо ограничений, кроме тех, которые предусматриваются законом и которые необходимы в демократическом обществе в интересах государственной безопасности или общественного порядка или для ограждения прав и свобод других;

d) право на забастовки при условии его осуществления в соответствии с законами каждой страны.⁸¹

Республика Казахстан приняла на себя международные обязательства и закрепила право на забастовки в своем законодательстве.

Комитет МОТ отмечает, что право на забастовку, является правом, на которое работники и их организации вправе рассчитывать, что любые ограничения этого права не должны быть чрезмерными и законная реализация этого права не должна влечь за собой предвзятые санкции. Комитет МОТ также отмечает, что в Казахстане ограничения забастовок являются чрезмерными, а само участие в забастовках чаще всего влечет за собой различные санкции. Существующее в законодательстве широкое и нечеткое определение отраслей, где запрещены забастовки, составляет явное нарушение права работников на забастовку. В докладе, составленном международной наблюдательной организацией «Хьюман Райтс Вотч», отмечается, что обращение Казахстана с забастовщиками является

⁸⁰ Согласно пп.6) ст.317 ТК РК работодатель обязан создать работникам необходимые санитарно-гигиенические условия, обеспечить выдачу и ремонт специальной одежды и обуви работников, снабжение их средствами профилактической обработки, моющими и дезинфицирующими средствами, медицинской аптечкой, молоком, лечебно-профилактическим питанием, средствами индивидуальной и коллективной защиты в соответствии с нормами, установленными Правительством РК.

⁸¹ П.1 ст.298 ТК РК установлено, что работники могут принять решение о проведении забастовки, если посредством примирительных процедур не удалось добиться разрешения коллективного трудового спора, а также в случаях уклонения работодателя от примирительных процедур либо невыполнения соглашения, достигнутого в ходе разрешения коллективного трудового спора. Согласно п.4. ст.298 ТК РК, участие в забастовке является добровольным. Никто не может быть принужден к участию или отказу от участия в забастовке.

собой нарушение не только принятых на себя международных обязательств, но и собственного законодательства республики.⁸²

Согласно ст.9 Пакта об экономических правах государства обязуются признать право каждого человека на социальное обеспечение, включая социальное страхование. Данное положение Пакта отражено в ст.28 Конституции РК: гражданину РК гарантируется минимальный размер заработной платы и пенсии, социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца и по иным законным основаниям. В РК поощряются добровольное социальное страхование, создание дополнительных форм социального обеспечения и благотворительность.⁸³

2.4. Положения Декларации МОТ об основополагающих принципах и правах в сфере труда, обязывающие государства и предприятия соблюдать права человека

Согласно Декларации МОТ об основополагающих принципах все государства-члены, имеют обязательство, вытекающее из самого факта их членства в МОТ, **соблюдать, содействовать применению и претворять в жизнь добросовестно принципы, касающиеся основополагающих прав**, а именно: (а) свободу объединения и действительное признание права на ведение коллективных переговоров; (b) упразднение всех форм принудительного или обязательного труда; (с) действительное запрещение детского труда; и (d) недопущение дискриминации в области труда и занятий.⁸⁴

3. Положения основополагающих конвенций МОТ

Основополагающие конвенции МОТ, исходя из сферы регулируемых отношений, можно разделить на четыре группы:

- (1) регулирующие отношения в сфере **принудительного труда**;
- (2) регулирующие отношения в сфере **свободы объединений**;
- (3) регулирующие **недопущение и запрещение дискриминации**;
- (4) регулирующие положения в сфере **детского труда**.

3.1. Положения Конвенций МОТ регулирующих отношения в сфере принудительного труда

3.1.1. Положения Конвенции МОТ №29 о принудительном или обязательном труде

Согласно п.1 ст.2 Конвенции МОТ №29, термин **«принудительный или обязательный труд»** означает *всякую работу или службу, требуемую от какого-либо лица под угрозой какого-либо наказания, для выполнения которой это лицо не предложило своих услуг добровольно.*

При этом термин «принудительный или обязательный труд» *не включает* в себя:

⁸² URL: http://www.vb.kg/world/2012/09/11/199098_doklad_human_rayts_votch_osparivaet_oficialnyu_versiu_janaozens_kih_sobytij.html.

⁸³ Аналогичные положения закреплены в пп.13) п.2. ст.23 ТК РК и в пп.1) п.2 ст.8 Закона «Об обязательном страховании работника от несчастных случаев при исполнении им трудовых (служебных) обязанностей».

⁸⁴ Один из основных принципов трудового законодательства РК - **никто не может быть ограничен в правах в сфере труда, кроме случаев и в порядке, которые предусмотрены законами РК** (ст.5 ТК РК), вытекает из ст.12 Конституции РК и полностью соответствует Декларации МОТ об основополагающих принципах и правах в сфере труда.

а) любую работу или службу, требуемую в силу законов об *обязательной воинской службе* и применяемую для работ чисто военного характера;

б) любую работу или службу, являющуюся частью *обычных гражданских обязанностей* граждан полностью самоуправляющейся страны;

с) любую работу или службу, требуемую от какого-либо лица *вследствие приговора, вынесенного решением судебного органа*, при условии, что эта работа или служба будет производиться под надзором и контролем государственных властей и что указанное лицо не будет уступлено или передано в распоряжение частных лиц, компаний или обществ;

д) любую работу или службу, требуемую *в условиях чрезвычайных обстоятельств*, то есть в случаях войны или бедствия или угрозы бедствия, как-то: пожары, наводнения, голод, землетрясения, сильные эпидемии или эпизоотии, нашествия животных, насекомых или паразитов растений, и вообще обстоятельств, ставящих под угрозу или могущих поставить под угрозу жизнь или нормальные жизненные условия всего или части населения;

е) мелкие работы общинного характера, то есть работы, выполняемые для прямой пользы коллектива членами данного коллектива, и которые поэтому могут считаться *обычными гражданскими обязанностями членов коллектива* при условии, что само население или его непосредственные представители имеют право высказать свое мнение относительно целесообразности этих работ.⁸⁵

3.1.2. Положения Конвенции МОТ №105 об упразднении принудительного труда

Согласно ст.1 Конвенции каждый член МОТ, ратифицирующий Конвенцию МОТ №105, *обязуется упразднить принудительный или обязательный труд и не прибегать к какой-либо его форме:*

а) в качестве *средства политического воздействия* или воспитания или в качестве меры наказания за наличие или за выражение политических взглядов или идеологических убеждений, противоположных установленной политической, социальной или экономической системе;

б) в качестве *метода мобилизации и использования рабочей силы для нужд экономического развития;*

с) в качестве *средства поддержания трудовой дисциплины;*

д) в качестве *средства наказания за участие в забастовках;*

е) в качестве *меры дискриминации по признакам расовой, социальной и национальной принадлежности или вероисповедания.*

Ст.8 ТК РК *запрещает в РК принудительный труд* и практически воспроизводит понятие принудительного труда данное в Конвенции МОТ №29.

Принудительный труд означает *любую работу или службу, требуемую от какого-либо лица под угрозой какого-либо наказания, для выполнения которой это лицо не предложило добровольно своих услуг*, за исключением работ: (а) требуемых от какого-либо лица *вследствие приговора суда, вступившего в законную силу*, при условии, что работа будет производиться под надзором и контролем государственных органов и что лицо, выполняющее ее, не будет уступлено или передано в распоряжение физических и (или) юридических лиц; (б) требуемых *в условиях чрезвычайного или военного положения.*

⁸⁵ Позиция Республики Казахстан в отношении принудительного труда раскрывается при анализе Конвенции МОТ №105 об упразднении принудительного труда.

Положение о запрете принудительного труда закреплено в ст.24 Конституции РК. Принудительный труд может применяться только по решению государства и не допускается по воли предприятий или каких-либо других негосударственных учреждений.

Таким образом, указанные положения РК полностью соответствуют международно-правовым актам (Пакту о гражданских правах, конвенциям МОТ, Руководящим принципам предпринимательской деятельности в аспекте прав человека и др.).

3.2. Положения Конвенций МОТ, регулирующие отношения в сфере свободы объединений

3.2.1. Положения Конвенции МОТ №87 о свободе объединений и защите права объединяться в профсоюзы

Согласно ст.2 Конвенции МОТ №87, работники и работодатели без какого бы то ни было различия имеют *право создавать по своему выбору организации без предварительного на то разрешения*, а также право вступать в такие организации на единственном условии подчинения уставам этих последних.

Следует сразу отметить, что, в данной Конвенции термин **«организация»** означает *всякую организацию работников или работодателей, имеющую целью обеспечение и защиту интересов работников или работодателей* (ст.10 Конвенции МОТ №87).

В соответствии со ст.3 Конвенции МОТ №87, организации работников и работодателей имеют *право вырабатывать свои уставы и административные регламенты, свободно выбирать своих представителей, организовывать свой аппарат и свою деятельность и формулировать свою программу действий*. При этом государственные власти должны воздерживаться от всякого вмешательства, способного ограничить это право или воспрепятствовать его законному осуществлению.

Для выполнения своей обязанности соблюдать права человека, как указано в Докладе Ругги, предприятиям с учетом своих размеров и условий деятельности следует определить свою политику и процедуры, включая: (а) *программное обязательство* выполнять свои обязанности по соблюдению прав человека; (б) *процедуру обеспечения* должной заботы о правах человека в целях выявления, предотвращения, смягчения последствий и представления отчетности о том, каким образом они устраняют оказываемое ими воздействие на права человека; (с) *процедуры, позволяющие возместить ущерб* в связи с любыми видами неблагоприятного воздействия на права человека, оказанного ими самими или при их содействии.

Определение политики и процедур соблюдения и защиты прав человека должно предположительно осуществляться в таких обязательных документах как учредительный договор и устав. При этом в Докладе предполагается активное содействие государства предприятиям в этом направлении. В этом случае, существует риск нарушения государством ст.3 Конвенции МОТ №87.

В связи с этим, в НПА РК отсутствуют положения обязывающие предприятия регламентировать в программных документах политику соблюдения и защиты прав человека и процедуры возмещения вреда в случае их нарушения. Определение политики по соблюдению и защите прав человека для большинства предприятий является правом, а не обязанностью.

Организации работников и работодателей *не подлежат роспуску или временному запрещению* в административном порядке. Они имеют *право создавать федерации и конфедерации*, а также право присоединяться к ним, и каждая такая организация, федерация или конфедерация имеет право вступать в международные организации

работников и работодателей. При этом приобретение *прав юридического лица* организациями работников и работодателей, их федерациями и конфедерациями не может быть подчинено условиям, способным воспрепятствовать их деятельности.

Одним из ключевых положений Конвенции МОТ №87 является то, что национальное законодательство не должно затрагивать гарантии, предусмотренные настоящей Конвенцией, и применяется таким образом, чтобы не нарушать их (п.2. ст.8 Конвенции МОТ №87).

Трудовое законодательство РК в целом соответствует тем правовым стандартам, которые заложены в Конвенции МОТ №87.

Согласно пп.8) ст.22 ТК РК, работник имеет *право на объединение*, включая *право на создание профессионального союза или других объединений*, а также членство в них, для предоставления и защиты своих трудовых прав, если иное не предусмотрено законами РК.

Работодатель в соответствии с условиями коллективного договора *должен создать условия для деятельности профессионального союза*, действующего в организации (п.2 ст.266 ТК РК).

Согласно ст.4 Закона о профессиональных союзах граждане РК имеют *право объединяться в профессиональные союзы*. Профессиональные союзы создаются на основе равноправия их членов. Количество профессиональных союзов, создаваемых в рамках одной профессии (групп профессий), не ограничивается. Всем профессиональным союзам предоставляются равные правовые возможности. Воспрепятствование созданию профессионального союза, а равно противодействие его деятельности преследуются по закону.

П.4 ст.5 Конституции РК введены ограничение по деятельности профессиональных союзов. В частности, *не допускается деятельность политических партий и профессиональных союзов других государств, партий на религиозной основе, а также финансирование политических партий и профессиональных союзов иностранными юридическими лицами и гражданами, иностранными государствами и международными организациями.*

Таким образом, трудовое законодательство РК предоставляет право на объединения граждан, обязывает работодателей создавать условия для деятельности профессионального союза, затрагивает гарантии, предусмотренные Конвенцией о свободе объединений и защите права объединяться в профсоюзы. Однако в отличие от Конвенции запрещается финансирование политических партий и профессиональных союзов иностранными юридическими лицами. Тем самым ограничивает участие в деятельности профсоюзов иностранных лиц, международных организаций.

3.2.2. Положения Конвенции МОТ №98 о применении принципов права на объединение в профсоюзы и на ведение коллективных переговоров

В ст.1 Конвенции МОТ №98 закреплено, что *работники пользуются надлежащей защитой против любых дискриминационных действий, направленных на ущемление свободы профсоюзного объединения при приеме на работу*. Такая защита применяется особенно в отношении действий, целью которых является:

(a) подчинить прием работника на работу или сохранение им работы условию, чтобы он не вступал в профсоюз или вышел из профсоюза;

(b) увольнять или любым другим способом наносить ущерб работнику на том основании, что он является членом профсоюза или принимает участие в профсоюзной деятельности в нерабочее время или, с согласия работодателя, в рабочее время.

Организации работников и работодателей *пользуются надлежащей защитой против любых актов вмешательства* со стороны друг друга или со стороны их агентов или членов, участвовавших в создании и деятельности организаций и управление ими. Действия, имеющие своей целью способствовать учреждению организаций работников под господством работодателей или организаций работодателей или поддерживать организации работников путем финансирования или другим путем с целью поставить такие организации под контроль работодателей или организаций работодателей, рассматриваются как вмешательство (ст.2 Конвенции МОТ №98).

Там, где это необходимо, *принимаются меры, соответствующие условиям страны, в целях поощрения и содействия полному развитию и использованию процедуры ведения переговоров на добровольной основе между работодателями или организациями работодателей, с одной стороны, и организациями работников, с другой стороны, с целью регулирования условий труда путем заключения коллективных договоров* (ст.4 Конвенции МОТ №98).

Данная норма отражена в законодательстве РК.

Так, согласно ст.7 Закона о профессиональных союзах, *принадлежность к профсоюзам не влечет за собой какого-либо ограничения трудовых, социально-экономических, политических, личных прав и свобод граждан, гарантируемых законодательством. Запрещается обуславливать прием на работу, продвижение по работе, а также расторжение трудового договора по инициативе работодателя по причине принадлежности работника к определенному профсоюзу, вступлением или выходом из него.*

Таким образом, принцип недискриминации является одним из основополагающих для любого вида деятельности. Этот принцип представлен как в международно-правовых актах, так и в законодательстве РК.

3.3. Положения Конвенций, регулирующие недопущение и запрещение дискриминации

3.3.1. Положения Конвенции МОТ №100 о равном вознаграждении мужчин и женщин за труд равной ценности

Согласно п.1 ст.2 Конвенции МОТ №100 каждый член МОТ при помощи средств, соответствующих действующим методам установления ставок вознаграждения, поощряет и, в той мере в какой это совместимо с указанными методами, *обеспечивает применение в отношении всех работников принципа равного вознаграждения мужчин и женщин за труд равной ценности.*

Данный принцип может применяться посредством: (а) национального законодательства; (b) системы определения вознаграждения, установленной или признанной законодательством; (с) коллективных договоров между работодателями и работниками; (d) сочетания этих различных способов.

Положения Конвенции МОТ №100 отражены в трудовом законодательстве РК.

Например, согласно пп.15) п.1 ст.22 ТК РК, работник имеет право на равную оплату за равный труд без какой-либо дискриминации.

3.3.2. Положения Конвенции МОТ №111 о дискриминации в области труда и занятий

Согласно ст.2, каждый член МОТ, для которого Конвенция МОТ №111 находится в силе, обязуется *определить и проводить национальную политику, направленную на поощрение, совместимыми с национальными условиями и практикой методами, равенства*

возможностей и обращения в отношении труда и занятий с целью искоренения всякой дискриминации в отношении таковых.

Каждый член МОТ, для которого Конвенция МОТ №111 находится в силе, обязуется методами, соответствующими национальным условиям и практике:

а) *стремиться обеспечить сотрудничество организаций работодателей и работников, а также других надлежащих органов в деле содействия принятию и соблюдению этой политики;*

б) *ввести такое законодательство и поощрять такие образовательные программы, которые смогут обеспечить принятие и соблюдение этой политики;*

с) *отменять всякие законодательные положения и изменять всякие административные инструкции или практику, несовместимые с этой политикой;*

д) *проводить установленную политику в области труда под непосредственным контролем государственной власти;*

е) *обеспечивать соблюдение установленной политики в деятельности учреждений по профессиональному ориентированию, профессиональному обучению и трудоустройству под руководством государственной власти;*

ф) *указывать в своем ежегодном докладе о применении Конвенции МОТ №111 на мероприятия, проведенные согласно упомянутой политике, и на достигнутые с помощью этих мероприятий результаты (ст.3 Конвенции МОТ №111).*

Положения Конвенции МОТ №111 отражены в трудовом законодательстве РК.

Согласно ст.7 ТК РК каждый имеет равные возможности в реализации своих прав и свобод в сфере труда. Никто не может подвергаться какой-либо дискриминации при реализации трудовых прав в зависимости от пола, возраста, физических недостатков, расы, национальности, языка, имущественного, социального и должностного положения, места жительства, отношения к религии, политических убеждений, принадлежности к роду или сословию, к общественным объединениям.

Запрещается нарушение равенства прав и возможностей при заключении трудового договора (п.1 ст.25 ТК РК).

Таким образом, принцип соблюдения прав человека и устранения дискриминации в сфере труда находит свое выражение в Конвенции МОТ №111, п.2 ст.14 Конституции РК, а также нормах ТК РК.

3.4. Положения Конвенций, регулирующие положения в сфере детского труда

3.4.1 Положения Конвенции МОТ №138 о минимальном возрасте для приема на работу

П.1 ст.3 Конвенции МОТ №138 закреплено, что *минимальный возраст для приема на любой вид работы по найму или другой работы, которая по своему характеру или в силу обстоятельств, в которых она осуществляется, может нанести ущерб здоровью, безопасности или нравственности подростка, не должен быть ниже восемнадцати лет.*

При этом виды работы по найму или другой работы, определяются национальными законами или правилами, или компетентными органами власти после консультаций с соответствующими организациями работодателей и работников, где таковые существуют.

Несмотря на выше указанное, национальное законодательство или правила или компетентные органы власти могут, после консультаций с заинтересованными организациями работодателей и работников, где таковые существуют, разрешать работу по найму или другой вид работы лиц в возрасте не моложе шестнадцати лет при условии, что здоровье, безопасность и нравственность этих подростков полностью защищены и что эти подростки получили достаточное специальное обучение или профессиональную подготовку по соответствующей отрасли деятельности (п.2 ст.3 Конвенции МОТ №138).

В отличие от общего положения п.1 ст.3 Конвенции МОТ №138, п.1 ст.30 ТК РК установлено, что заключение трудового договора допускается с гражданами, достигшими шестнадцатилетнего возраста.

Более того, с письменного согласия одного из родителей, опекуна, попечителя или усыновителя трудовой договор может быть заключен с: (1) гражданами, достигшими **пятнадцати лет**, в случаях получения ими основного среднего, общего среднего образования в организации среднего образования; (2) учащимися, достигшими **четырнадцатилетнего возраста**, для выполнения в свободное от учебы время работы, не причиняющей вреда здоровью и не нарушающей процесса обучения; (3) с лицами, **не достигшими четырнадцатилетнего возраста**, в организациях кинематографии, театрах, театральных и концертных организациях, цирках для участия в создании и (или) исполнении произведений без ущерба здоровью и нравственному развитию с соблюдением условий трудовым законодательством (п.2 ст.30 ТК РК).

В этих случаях, наряду с несовершеннолетним, *трудовой договор должен подписываться одним из его родителей, опекуном, попечителем или усыновителем* (п.3. ст.30 ТК РК).

Таким образом, несмотря на то, что законодательством РК предусмотрен более ранний возраст для приема на работу по найму или другой работы, нормы ТК РК обязывают работодателя гарантировать соответствующие условия и безопасность труда работников, не достигших шестнадцатилетнего возраста.

3.4.2. Положения Конвенции МОТ №182 о запрещении и немедленных мерах по искоренению наихудших форм детского труда

Сразу следует отметить, что для целей Конвенции термин «**наихудшие формы детского труда**» включает:

a) *все формы рабства или практику, сходную с рабством*, как, например, **продажа детей и торговля ими, долговая кабала и крепостная зависимость**, а также принудительный или обязательный труд, в том числе принудительную или обязательную **вербовку детей** для использования их **в вооруженных конфликтах**;

b) *использование, вербовку или предложение ребенка для занятия проституцией*, для **производства порнографической продукции** или для порнографических представлений;

c) *использование, вербовку или предложение ребенка для занятия противоправной деятельностью*, в частности для **производства и продажи наркотиков**, как они определены в соответствующих международных договорах;

d) работу, которая по своему характеру или условиям, в которых она выполняется, может **нанести вред здоровью, безопасности или нравственности детей** (ст.3 Конвенции МОТ №182).

Проблема детского труда существует во всем мире, как в развитых, так и в развивающихся странах. Международный опыт показывает, что *детский труд не только наносит серьезный вред физическому и психосоциальному развитию ребенка, но и оказывает негативное воздействие на развитие человеческих ресурсов и общее социально-*

экономическое развитие страны. За последние годы Казахстан прошел путь от республики в составе бывшего СССР с социалистическим укладом экономики и централизованным управлением до независимого государства с наиболее динамично развивающейся экономикой в Центрально-Азиатском регионе. По мере развития экономики страны **рынок труда становится все более формализованным.** Это приводит к исчезновению некоторых типичных городских форм детского труда (например, мелкая торговля или продажа газет) и **концентрации детского труда**, в основном, в двух сферах – **сельском хозяйстве и в городском неформальном секторе экономики.**⁸⁶

Законодательство РК **запрещает наихудшие формы детского труда** и за нарушение его норм, нарушителям грозит **уголовная ответственность.** Такая ответственность устанавливается ст.131 УК РК – вовлечение несовершеннолетнего в преступную деятельность, ст.132 УК РК – вовлечение несовершеннолетнего в совершение антиобщественных действий, ст.132-1 УК РК – вовлечение несовершеннолетнего в занятие проституцией, ст.133 УК РК – торговля несовершеннолетними.

4. Рекомендации по улучшению законодательства в сфере молодежной политики

Для развития предпринимательства в целом, необходимо развивать его и среди молодежи, улучшая при этом законодательство в сфере молодежной политики.

Не случайно в своей статье «Социальная модернизация труда: двадцать шагов к обществу свободного труда» Н.А.Назарбаев отмечал, что необходимо модернизировать закон о государственной молодежной политике. Нужны правовые нормы о гарантиях трудоустройства и социальном пакете для молодых специалистов, порядке организации молодежной практики.⁸⁷

Приведение законодательства РК в сфере молодежного труда, предпринимательства, образования, социальных гарантий молодежи в соответствии с документами, действующими в рамках ЕврАзЭС, рекомендуется совместить с имплементацией в казахстанские НПА общепризнанных международных стандартов.

На основании вышеизложенного рекомендуется выделить и единообразно урегулировать следующие **основные направления** законодательного обеспечения молодежной политики на общем рынке труда.

I. В сфере законодательства, регулирующего предпринимательскую деятельность:

(а) создание законодательных условий для предпринимательской деятельности молодежи в производственной, научно-технической, инновационной сферах, а также в сфере оказания услуг населению;

(б) обеспечение государственной поддержки молодежному предпринимательству, включая льготное кредитование и инвестирование молодежного предпринимательства, предоставление государственных гарантий для молодежи, не имеющей залогового имущества, а также организацию региональных научно-предпринимательских центров и центров деловой поддержки;

(в) установление общей системы мер по социально-экономической, организационной и правовой поддержке предпринимательской, крестьянской (фермерской) деятельности

⁸⁶ Совместный план работы по искоренению наихудших форм детского труда и реализации международной Конвенции мот №182 в Республике Казахстан на 2009-2011 гг.

⁸⁷ Н.А. Назарбаев, *Социальная модернизация труда: двадцать шагов к обществу свободного труда* // Казахстанская правда, 2012 г., 10 июля.

молодых граждан, молодых семей, объединившихся для осуществления такой деятельности.

II. В сфере финансового законодательства:

(а) установление норм, обеспечивающих приоритетное кредитование и инвестирование в молодежное предпринимательство, формирование новых форм и механизмов его финансовой поддержки;

(б) унификация порядка предоставления образовательных кредитов и грантов.

III. В сфере трудового законодательства создание правовых условий для:

(а) выработки единого подхода к решению проблем занятости молодежи со стороны государственных структур и негосударственного сектора экономики;

(б) введения унифицированного порядка приема на работу и увольнения работника, сближение системы оплаты труда, охраны здоровья;

(в) обеспечения вторичной занятости, организации сезонной занятости учащихся и студентов, в том числе через систему общественных работ, формирование системы межгосударственных молодежных бирж труда;

(г) ежегодного квотирования рабочих мест для выпускников учебных заведений;

(д) ежегодного квотирования рабочих мест для лиц, прошедших срочную военную службу;

(е) унифицированной *регламентации рабочего времени, сверхурочных работ, оплачиваемых отпусков с учетом возраста принятия на работу, ученичества и профессионального обучения.*

IV. В сфере социального законодательства:

(а) законодательное обеспечение социального *страхования* молодых работников с предоставлением гарантированных *пособий* и *выплат* по безработице, материнству, профессиональной подготовке, инвалидности;

(б) предусмотреть *обеспечение равных возможностей* в получении работы всем социально демографическим группам молодежи.

V. В сфере налогового законодательства:

(а) *льготное налогообложение* для тех предприятий, на которых реализуются *программы обучения молодых;*

(б) *льготное налогообложение для субъектов молодежного предпринимательства*, а также льготный порядок уплаты налогов для трудящегося-мигранта в возрасте до 25 лет, гражданина государства - члена Сообщества;

(в) *унификация порядка уплаты налогов, сборов за трудящегося-мигранта в возрасте до 25 лет, гражданина государства - члена Сообщества.*

VI. В сфере законодательства об образовании:

(а) создание *льготных условий для молодежи*, проходящей профессиональное обучение на производстве или обучающейся в учебных заведениях без отрыва от производства;

(б) предоставление *образовательных кредитов* и установление на конкурсной основе стипендий и грантов для талантливой молодежи.

В случае, если в государстве-члене ЕврАзЭС применяется *специальный законодательный акт*, регулирующий государственную молодежную политику, рекомендуется внести в него соответствующие изменения и дополнения.

Кроме того, рекомендуется ввести в национальные законодательства государств Сообщества специальные нормы, регламентирующие *порядок направления граждан для трудовой деятельности за пределы государств и привлечения рабочей силы в государства*. Предоставить всем хозяйствующим субъектам, независимо от форм собственности, и лицам, занимающимся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, при наличии специального разрешения (лицензии) право направления соответствующих категорий молодежи государств Сообщества для трудовой деятельности за пределы государств и привлечения рабочей силы в государства. Трудящимся-мигрантам из стран ЕврАзЭС гарантировать признание на всей территории дипломов, свидетельств об образовании, соответствующих документов о присвоении звания, разряда, квалификации и других необходимых для трудоустройства документов государств Сообщества, полученных в государстве выезда, а также трудового стажа, включая стаж на льготных условиях и по специальности.⁸⁸

Соблюдение предприятиями прав человека является обязательным условием, однако международными актами допускается возможность введения государствами с учетом некоторых обстоятельств исключений из этого общего правила.

В качестве примера можно привести положения **Сиракузских принципов толкования ограничений и отступлений от положений** Международного пакта о гражданских и политических правах.

5. Положения Сиракузских принципов о введении и применения чрезвычайного положения и последующих мер по отступлению от обязательств

В п.2 ст.29 Всеобщей декларации прав человека закреплено: *«При осуществлении, своих прав и свобод каждый человек должен подвергаться только таким ограничениям, какие установлены законом исключительно с целью должного признания и уважения прав и свобод других и удовлетворения справедливых требований морали, общественного порядка и общего благосостояния в демократическом обществе»*.

Все процедуры в Пакте о гражданских правах подчинены *основной цели защиты прав человека*. В п.1 ст.5 Пакта о гражданских правах изложены конкретные ограничения мер, осуществляемых в соответствии с Пактом о гражданских правах: *«Ничто в настоящем Пакте не может толковаться как означающее, что какое-либо государство, какая-либо группа или какое-либо лицо имеет право заниматься какой бы то ни было деятельностью или совершать какие бы то ни было действия, направленные на уничтожение любых прав или свобод, признанных в настоящем Пакте, или на ограничение их в большей мере, чем предусматривается в настоящем Пакте»*.

⁸⁸ Приложение 1 к Постановлению Межпарламентской Ассамблеи Евразийского Экономического Сообщества от 16 июля 2003 г. №4-19 **«Рекомендации по гармонизации национальных законодательных актов в сфере молодежной политики на общем рынке труда Евразийского экономического сообщества»**.

Вышеуказанные универсальные положения применяются в полном объеме, но в случае когда ситуация представляет собой **угрозу жизни нации**, государства получают право отступить от своих обязательств.

Согласно п.61 Сиракузских принципов, **отступление от прав**, признаваемых в соответствии с международным правом с целью противостоять угрозе жизни нации, **не осуществляется в правовом вакууме**. Оно санкционируется законом и как таковое регулируется рядом правовых принципов общего характера.

Так, *например*, объявление чрезвычайного положения осуществляется законным путем на основании объективной оценки положения, с тем чтобы определить, в какой степени оно представляет угрозу жизни нации и имеет ли место такая угроза. Объявление чрезвычайного положения и последующие отступления от обязательств по Пакту о гражданских правах, которые осуществляются незаконным путем, являются нарушениями международного права (п.62 Сиракузских принципов). При этом *положения Пакта о гражданских правах*, допускающие некоторые отступления во время чрезвычайного положения, *следует толковать ограничительно*.

Во время чрезвычайного положения должна сохраняться законность. Отступление является санкционированной и ограниченной прерогативой, имеющей целью надлежащим образом противостоять угрозе жизни нации. *Отступающее от своих обязательств государство обязано обосновать свои действия* в соответствии с законом (п.64 Сиракузских принципов).

Законное объявление чрезвычайного положения допускает отступление от конкретных обязательств, однако не дает права на общее отступление от международных обязательств. В связи с этим особое внимание следует уделять международным обязательствам, которые применяются во время чрезвычайного положения в соответствии с Женевскими конвенциями и конвенциями МОТ.

Законодательством РК также предусматриваются положения допускающие отступления от общего правового режима в случаях чрезвычайного положения.

III. РЕЗЮМЕ

С принятием Всеобщей Декларации прав человека страны, входящие в ООН, взяли на себя обязательства сообща способствовать реализации тридцати статей о правах человека, которые впервые в истории были собраны и представлены в виде единого документа. Многие из этих прав в различных формах в настоящее время являются частью конституционных законов демократических стран.

Всеобщая декларация прав человека повсеместно признана в качестве стандарта, однако ее положения носят рекомендательный характер. В связи с чем, с 1948 по 1966 гг. основной задачей Комиссии ООН по правам человека была разработка таких международно-правовых актов по правам человека, которые бы основываясь на постулатах Декларации, создали эффективные механизмы для её поэтапного внедрения и обязательного соблюдения.

В результате работы Комиссии по правам человека было создано два основных документа: Международный пакт о гражданских и политических правах и Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах. Оба пакта были признаны международными стандартами в 1976 году. Данные международно-правовые акты представляют собой единый Международный билль о правах.

Международно-правовые нормы, направленные на защиту прав человека поэтапно развиваются и в целом способны обеспечить каждого человека достойным уровнем жизни.

На сегодняшний день важнейшей проблемой остается внедрение международных стандартов по соблюдению и защите прав человека в правовые системы государств.

Билль о правах остается во многих государствах декларативным документом. Наблюдается повсеместное нарушение прав человека. Согласно различным источникам, в частности, отчёту «Международной амнистии» за 2009 год, людей подвергают пыткам или жестокому обращению в 81 стране, несправедливым судебным преследованиями в 54 государствах, ограничение свободы самовыражения происходит в 77 странах. Наиболее частым притеснениям подвергаются женщины, дети, инакомыслящие и представители СМИ. Нередки нарушения прав человека в сфере предпринимательства.

Рассмотренные в настоящем Заключение международно-правовые положения являются основополагающими в области соблюдения и защиты прав и свобод человека и гражданина. Государства, ратифицировавшие эти документы, обязаны внести изменения и дополнения в национальное законодательство с учетом принятых на себя международных обязательств.

В данный период законодательство РК не полностью соответствует международным стандартам прав человека. Ряд документов в области защиты прав человека еще не ратифицированы. Несмотря на это основные положения по соблюдению и защите прав человека закреплены в НПА республики. Казахстан постепенно приводит свою нормативно-правовую базу в соответствие с ратифицированными международными актами. Сегодня ключевой проблемой остается вопрос реализации на практике принципов предпринимательской деятельности в аспекте прав человека.

IV. ОБЩИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО ВНЕСЕНИЮ ДОПОЛНЕНИЙ И ИЗМЕНЕНИЙ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО РЕСПУБЛИКИ КАЗАХСТАН

Республикой Казахстан ратифицированы все основные конвенции в области защиты прав человека, однако одним из важнейших факторов соблюдения прав человека является проведение норм этих конвенций в действующее законодательство и их неукоснительное исполнение.

С целью совершенствования трудового законодательства РК необходимо принять меры по улучшению реализации соблюдения в Казахстане Конвенций МОТ № 138 о минимальном возрасте для приема на работу и № 182 о запрещении и немедленных мерах по искоренению наихудших форм детского труда.

В частности, требуют улучшения условия труда несовершеннолетних, работающих по найму в творческой сфере, необходимо установить обязанности работодателя по фиксированию возраста несовершеннолетнего работника в документах при приеме на работу. Следует также внести положения, связанные с самостоятельным прохождением несовершеннолетними учащимися профессиональной практики на предприятиях по собственной инициативе, а также распространить требования Закона Республики Казахстан «О безопасности и охране труда» на лиц, проходящих профессиональную практику.

В целях реализации положений в области гендерного равенства необходимо обратить внимание на предложение Уполномоченного по правам человека и предусмотреть механизм обеспечения равных прав и свобод мужчин и женщин. Эффективная правовая норма – это норма, подкрепленная соответствующим механизмом реализации, в том числе должными мерами ответственности.

Международными организациями разработаны для Казахстана различные рекомендации по соблюдению прав человека. Одной из рекомендаций Комитета ООН является принятие мер по повышению уровня осведомленности среди работников судебных, законодательных и административных органов, гражданского общества и широкой общественности о положениях Пакта о гражданских и политических правах, обязывающие государства и

предприятия соблюдать права человека, Факультативного протокола и Заключительных замечаний в отношении государства, а также Пакта об экономических, социальных и культурных правах, обязывающие государства и предприятия соблюдать права человека.

Ключевым фактором эффективного обеспечения прав человека внутри страны является наличие действующего национального механизма защиты прав человека, в том числе независимой судебной системы, которая в соответствии с международными стандартами восстанавливает нарушенные права человека.

Необходимо обратить внимание на процедуру имплементации положений международных договоров, начиная с ратификации их высшим законодательным органом власти, приведения национального законодательства в соответствии с международными актами, вплоть до фактического использования норм международных договоров в правоприменительной практике судами, правоохранительными и другими уполномоченными государственными органами.

При должной защите прав человека на национальном уровне отпадает необходимость обращения с индивидуальными жалобами в Комитет ООН по правам человека. Поскольку на данный момент доверие к судебной системе РК находится на низком уровне,⁸⁹ а решения Комитета ООН по правам человека носят рекомендательный характер, для расширения прав граждан на судебную защиту Казахстану следовало было вступить в Совет Европы и присоединиться к Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод. В соответствии с этой Конвенцией граждане, чьи права были нарушены, прошедшие все стадии судебной защиты в Республике Казахстан могли бы обращаться в Европейский суд по правам человека, решения которого обязательны для исполнения.

Республике Казахстан рекомендуется более внимательно относиться к праву граждан на свободу ассоциации. Государственным органам рекомендуется уважать права лиц на ассоциацию, организацию, создание профсоюзов и мирные собрания вне зависимости от того, совпадают ли выражаемые ими взгляды с официальной позицией руководящих органов государства.

Уважение и поощрение свободы ассоциации работников и права работников на создание независимых профсоюзов, проведение забастовок и коллективных переговоров с работодателем кроме прочего вытекает из обязательств Казахстана по Международному пакту о гражданских и политических правах, Международному пакту об экономических, социальных и культурных правах, а также из членства республики в МОТ.

С целью соблюдения прав человека предпринимателями Казахстану рекомендовано обеспечить всеми частными, государственными и иностранными компаниями и предприятиями РК уважение к международным трудовым стандартам. Компании ответственные за нарушения должны отвечать за свои действия в соответствии с законодательством.

Для обеспечения эффективности проверок и разбирательств нарушений трудовых прав граждан рекомендуется расширить полномочия инспекции труда, с тем чтобы она могла в полном объеме расследовать все поступающие от работников заявления о нарушениях трудовых прав. Необходимо обеспечить укомплектование инспекции труда достаточным числом сотрудников с надлежащим уровнем подготовки для рассмотрения нарушений трудовых прав. Рекомендуется обеспечить наличие текстов профильных конвенций МОТ на русском и казахском языках во всех экономических судах и инспекциях труда.⁹⁰

⁸⁹ URL: <http://newskaz.ru/politics/20110225/1189848.html>; <http://kloop.kz/blog/2012/07/24/vsego-10-grazhdan-kazahstana-polnostyu-doverayut-sudebnoy-sisteme/>.

⁹⁰ URL: http://www.vb.kg/world/2012/09/11/199098_doklad_human_rayts_votch_osparivaet_oficialnyu_versiu_janaozens_kih_sobytiy.html.

Казахстану рекомендуется прекратить неправомерное применение слишком широких и неконкретно сформулированных уголовных норм, таких как обвинение в «возбуждении социальной вражды» или в «призывах к насильственному свержению конституционного строя», для задержания и ареста лиц, отстаивающих трудовые права или распространяющих информацию о них. С целью приведения уголовного законодательства в соответствие с международными нормами о правах человека следует отменить или изменить ст.164 УК РК.

Некоторыми международными организациями рекомендуется, чтобы партнеры Казахстана, в том числе, страны Евросоюза и США, последовательно ставили вопросы о нарушениях трудовых прав в Казахстане на самом высоком уровне. Международные партнеры должны призывать Правительство Казахстана законодательно и на практике защищать признанные международными конвенциями права работников, включая право на свободу ассоциации, право на организацию и коллективные переговоры.

Организация Human Rights Watch в своем докладе «Нефть и Забастовки. Нарушения трудовых прав в нефтяном секторе Казахстана» рекомендует МОТ обратить внимание Правительства РК к охраняемым международным правам работников на создание профсоюзов, коллективные переговоры и забастовку. По мнению Human Rights Watch, Правительству РК следует представить четкий график реформирования Трудового кодекса в интересах приведения его в соответствие с конвенциями МОТ № 87 о свободе ассоциации и защите права на организацию и № 98 о праве на организацию и на ведение коллективных переговоров. Необходимо призвать Правительство Казахстана выполнить рекомендацию Комитета по свободе ассоциации от 1996 г. о принятии мер по изменению 5-й статьи Конституции в интересах снятия запрета на получение национальными профсоюзами финансовой помощи от международных профсоюзных объединений.

Всем национальным и иностранным компаниям, инвестирующим ресурсы в предприятия РК, необходимо обеспечить независимые профсоюзы с возможностью свободно реализовывать свои права, в том числе посредством: допуска профсоюзных лидеров на рабочие места членов профсоюза без вмешательства или неоправданных ограничений; разрешения профсоюзам пользоваться конференц-залами для проведения общих собраний после работы или, с согласия менеджмента, в рабочее время без вмешательства или неоправданных ограничений; обеспечить, чтобы все работники были в полном объеме информированы и подготовлены относительно своих прав и способов их реализации, посредством обеспечения доступности информации о трудовых правах. Разработать или пересмотреть существующие внутрикорпоративные трудовые положения, предусмотрев в них защиту трудовых и других прав работников, занятых в компаниях, их субподрядчиках, дочерних компаниях и других контрагентах. Оказывать экспертное содействие в составлении внутренних трудовых положений, которые соответствовали бы международным стандартам защиты прав человека. Разрабатывать механизмы мониторинга по соблюдению внутренних трудовых положений, включая независимый контроль.

Все эти рекомендованные для компаний меры являются соблюдением принципа должной заботы о правах человека, которого должны придерживаться все организации при ведении своей деятельности.

Февраль 2013 г.

*Ричард ДИОН,
Независимый эксперт, Магистр постсоветских учений
Школы Славянских и Восточно-Европейских исследований
Университета Лондона*

Реализация прав человека в компании План действий⁹¹

Сокращения

КСО - Корпоративная социальная ответственность

СП - Совместное предприятие

МПГПП - Международный пакт о гражданских и политических правах

МПЭСКП - Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах

МФК - Международная финансовая корпорация (часть Группы Всемирного банка)

МОТ - Международная организация труда

ОЭСР - Организация экономического сотрудничества и развития

СИЗ - Средства индивидуальной защиты

СПГС - Специальный представитель Генерального секретаря ООН по бизнесу и правам человека (профессор Джон Рагги)

ГД ООН - Глобальный договор ООН

ВДПЧ - Всеобщая декларация прав человека

Соблюдение Прав человека - часть ведения бизнеса

В развивающемся сложном мире бизнеса, органы государственного управления и власти и гражданское общество выступают за улучшение политики и практики бизнеса.

За последние несколько лет, все больше внимания было сосредоточено на соблюдении прав человека в компаниях. Некоторые громкие дела включают в себя:

- Фохсопп, основной поставщик компьютеров компании Apple, использовали детский труд (14-16 лет) на китайском заводе в конце 2012 года;
- Заводские условия Nike, привели к рассмотрению политики и практики в области Прав человека компании;
- Деятельность Шелл Петролеум Девелопмент Корпорейшн (Shell Petroleum Development Corporation) в Нигерии была в центре внимания в течение 15 лет, что приводит к значительным перерывам в добыче нефти и газа и многомиллионным внесудебным соглашениям по обвинению в нарушении прав человека.

В 2005 году Организация Объединенных Наций назначила профессора Гарвардского университета Джона Рагги в качестве Специального представителя по вопросам Бизнеса и Правам человека, чтобы разработать концепцию, которая поставила бы действия компании в призму прав человека, не возлагая на какое-либо государство обязанности. Концепция профессора Рагги «Защита, Соблюдение и Средства защиты» была одобрена не только органами государственного управления и власти и гражданским обществом и утверждена Организацией Объединенных Наций, но что еще более важно, бизнесом, устанавливая роли и правила, в которых компании должны действовать, принимая во внимание Права

⁹¹ Настоящее заключение подготовлено Центром исследования правовой политики при технической поддержке Посольства Великобритании в Казахстане. Мнения и взгляды, содержащиеся в заключении, не отражают позицию Посольства Великобритании в Казахстане.

человека.

Права человека не являются мимолетным увлечением. Они являются частью процесса, в современном обществе, которое ожидает повышения производительности компаний. Процесс превратился из антикоррупционных мер и воздействий на окружающую среду в социально-экономические воздействия и воздействия на здоровье. В своей работе профессор Рагги специально старался уделять все больше внимания предпринимательству и правам человека с одновременным переписыванием нескольких важных международных стандартов и руководящих принципов. Влияние концепции Рагги можно увидеть в Руководящих принципах ОЭСР, Стандартах Международной финансовой корпорации Группы Всемирного банка (МФК), среди прочего, решение проблемы таким способом, чтобы Концепцию невозможно было игнорировать. Игнорирование Концепции Рагги будет большим риском для компаний. Эти стандарты и руководящие принципы очень важны, потому что они будут применяться **ко всем** субъектам предпринимательской деятельности, действующим в Республике Казахстан.

Структура и использование настоящего документа

Установление «Концепции Рагги»- это процесс, который может занять несколько месяцев. В некоторых компаниях с большой зоной размещения и сложными операциями, это может занять годы. Несмотря на то, как долго это будет длиться, введение уважения прав человека приведет к менее уязвимому, более благоприятному и, в конечном счете, более прибыльному бизнесу.

Этот документ предназначен обеспечивать **широкий план** для включения человеческих прав в политику компаний, надлежащую проверку и его процесс оценки воздействия. Он представляет план требований и идей для реализации политики.

Данный документ - не единый подход, но детализирует некоторые из ключевых компонентов в процессе, чтобы позволить компании взяться за дело без промедления и добиться быстрого прогресса.

А. Бизнес-модель Права человека

Ряд существенных причин существует для реализации в масштабах всей компании программы по Правам человека.

Судебные дела - ряд резонансных судебных дел, не только в так называемых "принимающих" странах (где действует международная компания), но и в стране "происхождения" (где международная компания имеет свою штаб-квартиру), показали, что нарушения прав человека (или предполагаемые нарушения) могут иметь тяжелые последствия. Многие НПО оказывают помощь жертвам нарушений прав человека в судебных делах, не только в государстве, в котором предполагаемые нарушения имели место, но и за рубежом. Дела так же слушались в Соединенных Штатах, где Закон о правонарушениях в отношении иностранных граждан обеспечил слушание дела для пострадавших людей. Внесудебные соглашения, уже в миллионы долларов, имея надежную программу по правам человека, могут значительно снизить судебные дела связанные с нарушениями прав человека. Кроме того, цена акций компании может существенно пострадать от таких судебных дел.

Стандарты проектного финансирования / Руководящие принципы ОЭСР - сейчас права человека это часть Руководящих принципов ОЭСР для многонациональных предприятий, которые **де-факто** заставят компании соблюдать Концепцию Рагги. Обновленные, в 2011 году, руководящие принципы о компаниях и правах человека, включают следующее:

1. Уважать права человека, что означает, что они должны избегать посягательств на права человека и должны устранить неблагоприятные влияния на права человека, в контексте той деятельности, которой они занимаются.
2. В рамках своей деятельности, избегать вызывания или способствовать неблагоприятным воздействиям на права человека и устранять такие последствия при их возникновении.
3. Искать пути для предотвращения или смягчения отрицательных воздействий на права человека, которые непосредственно связаны с хозяйственной деятельностью, продукцией или услугами, деловыми отношениями, даже если они не способствуют этим последствиям.
4. Иметь политическое обязательство уважать права человека.
5. Провести должную проверку соблюдения прав человека в соответствии с их размером, характером и контекстом операций и тяжести рисков неблагоприятных воздействий на права человека.
6. Обеспечить или совместно действовать через законные процессы в восстановлении неблагоприятных воздействий на права человека, где они определяют, что их вызвало или что способствовало этим воздействиям.

Нарушение Руководящих принципов, не финансово дорогостоящих самих по себе, может занять значительное количество времени, затрачиваемое на управление, и может серьезно повлиять на репутацию компании.

Права человека также являются частью норм и правил выполнения работ ЕБРР и стандартов Международной финансовой корпорации Всемирного банка. Стандарты МФК гласят следующее о правах человека:

Бизнес должен уважать права человека, а значит избегать ущемления прав человека и устранять неблагоприятные воздействия на права человека, которые может вызвать или способствовать бизнес. Каждый из Стандартов имеет элементы, связанные с аспектами прав человека, с которыми проект может столкнуться в ходе деятельности. Надлежащая проверка этих Стандартов позволит клиенту решить многие актуальные вопросы прав человека в своем проекте (Стандарты МФК, страница 10)

Эти два стандарта являются безошибочными показателями для международного финансирования проекта, и почти все большие финансовые институты и институты финансирования изучают деятельность в финансовых предложениях и политику прав человека в проекте. Гражданское общество и профсоюзы все чаще используют механизмы подачи жалоб в отношении нарушения этих стандартов, чтобы (как минимум) менять проекты или (как максимум), закрыть их из-за проблем связанных с нарушением прав человека.

Требования к управлению/листингу фондового рынка - биржи фондового рынка, по всему миру, все чаще делают права человека и так называемые "нетехнические" риски неотъемлемой частью оценки компании. Социально ответственные инвесторы (СОИ), те, кто инвестирует в прогрессивные компании, были позади этого движения. Хотя эти СОИ обычно не держат значительную часть акций компании, их влияние распространяется на круги гражданского общества и инвесторов, при поддержке ряда крупнейших финансистов мира. В период после 2008 года регулирование бизнеса увеличилось, в тех аспектах, которые выводят многонациональные компании за пределы их национальной юрисдикции.

Трудовая дисциплина - восприятие нарушений прав человека снизит морально-психологический климат персонала, что приведет к снижению производительности и уменьшит круг потенциальных сотрудников компании. Никто не хочет работать в компании, которая нарушает права человека.

Репутация - репутация компании может быть описана как разница между ее активами и

стоимостью ее акций. Безупречная репутация компании открывает двери, предоставляя доступ к лицам, принимающим решения. Она подает личный пример. Многие компании видят, что их репутация повышается за счет успешной работы с и в сферах, где они действуют. Нужно много лет, чтобы создать себе репутацию - и мгновение, чтобы уничтожить ее.

Концепция Джона Рагги – Что это такое, чем она не является Международные обязательства по Правам человека для бизнеса

Хотя десятки документов, деклараций и договоров существуют в области прав человека, профессор Рагги выделил несколько, в частности те, которые имеют отношение к частному бизнесу:

- Международную декларацию прав человека, которая была принята в 1948 году, и 30 прав, включая право на справедливые и благоприятные условия труда, эффективное средство правовой защиты, свободу выражения мнений и свободу от пыток, жестокого и бесчеловечного обращения;
- Международный пакт о гражданских и политических правах;
- Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах;
- «Основные» Конвенции Международной организации труда, касающиеся детского и принудительного труда и борьбы с дискриминацией:

Руководящие принципы ООН выделили концепцию «Защита, Соблюдение и Средства защиты»:

- **Защита** - государство должно защищать своих граждан от нарушений прав человека, принимая упреждающие меры для обеспечения защиты прав человека. Установление законности и порядка и обеспечение надзора за любыми нарушениями, через созданные и функционирующие органы государственного регулирования, являются двумя основными аспектами государственного долга «защищать».
- **Соблюдение** - компания должна уважать права человека тех людей, которые окружают ее деятельность. «Не навреди» это самый простой способ для описания той роли, которую компании должны играть в соблюдении прав человека. Компании не обязаны принимать упреждающие меры по защите прав человека. Они должны обеспечить, позицию, что своими действиями они не нарушают прав других лиц.
- **Средства защиты** - люди, пострадавшие от нарушения прав человека, должны иметь больше возможностей для устранения этих нарушений через механизмы рассмотрения жалоб. Многие компании, либо умышленно либо неумышленно, прямо или косвенно, нарушали права человека в своей деятельности. Тем не менее, этим жертвам редко удается сообщить свои претензии законному лицу, чтобы эти жалобы рассмотрели. Данный аспект Концепции Рагги заключается только в этом - дать голос немому, выслушивая их жалобы и решая их быстро и справедливо.

Многие компании бурно реагируют, когда используется термин «права человека». Один руководитель компании даже сделал колкое замечание: «Это не моя работа менять правительство Китая». Это демонстрирует непонимание многих руководителей.

Бизнес и права человека касаются действий компании и потенциального воздействия компании на права человека тех людей, которые окружают ее деятельность. Затронутые стороны могут включать в себя местные общины, собственных сотрудников компании, подрядчика в цепочке поставок и тех, кто потребляет продукцию компании.

Частный бизнес влияет на права человека

Компания может иметь несколько воздействий на права человека, предусмотренных и

непредусмотренных. Вот несколько примеров:

- Что такое практика найма компании? Включает ли она предпочтение одной этнической группе над другой, или это предубеждение против приема на работу женщин, опасаясь, что они будут заводить семью вскоре после того, как их взяли на работу?
- Есть ли у компании строго сформулированная политика детского труда, и соблюдается ли она? Делает ли она данную политику известной своим субподрядчикам и обеспечивает ли соблюдение политики посредством периодических проверок?
- Мешает ли работа компании местному населению, вести обычный образ жизни, или же загрязнение мешает ему добывать свои средства к существованию (например, отрицательно влияющие на животноводство)?
- Использует ли компания труд мигрантов, и если да, тогда полностью ли понятны правила и условия контракта рабочим до въезда в страну?
- Может ли контракт компании о кейтеринге косвенно поддерживать детский труд в стране, где работающие дети (сбор фруктов и овощей) являются обычным явлением?
- Должно ли правительство принудительно выселять какое-либо сообщество, чтобы освободить место для строительного городка компании? Возмещали ли убытки населению на основе международных принципов и стандартов расселения? Или просто сказали упаковать свои вещи?
- Снабжает ли компания бульдозер кондиционером при 40 градусах жары? Имеет ли водитель бульдозера достаточное количество перерывов на отдых во время экстремальных погодных условий?
- Оказывает ли найм компанией преподавателей/переводчиков и врачей, для собственного персонала, слишком большое давление на услуги образования и здравоохранения для удовлетворения потребностей местного сообщества?
- Позволяет ли компания создать профсоюз или форум, на котором сотрудники могут озвучить свои опасения по поводу работы? Есть ли у компании эквивалентный форум для местного сообщества?

Приведенные выше примеры демонстрируют широкие аспекты прав человека, в рамках бизнес-сектора и их функции. Некоторые руководители критиковали «появление» прав человека в бизнесе. Тем не менее, это ложная характеристика. Права человека были установлены частью международного права со времен Второй мировой войны, а вообще, со времен Великой хартии вольностей (13 век). Все возрастающее внимание к правам человека в бизнесе и правам человека вообще представляет пробуждение, в отношении все более и более изощренных и сложных способов, которые бизнес может осуществить в отношении нарушения прав человека.

Риски в области Прав человека в Казахстане

В Казахстане частный бизнес должен сосредоточиться на ряде вопросов касательно прав человека. Из-за своего советского прошлого, многие относящиеся к труду права человека имеют крепкую традицию и, таким образом, защищены.

Здоровье, безопасность и окружающая среда

Число погибших в аварии на шахте подчеркнуло **право на безопасные условия труда**. Безопасность все еще требует улучшения, и она должна улучшаться (например, нарушение права на безопасные условия труда). Вот некоторые основные проблемы безопасности:

- Имеет ли каждый сотрудник средство индивидуальной защиты (СИЗ)?
- Прошел ли работник соответствующее обучение для выполнения его/ее работы?
- Имеет ли (и берет ли) каждый сотрудник необходимое количество перерывов на отдых?

- Имеют ли те позиции, которые требуют тяжелой работы, дополнительное оборудование безопасности и перерывы на отдых?

Рабочие-мигранты

Казахстан привлек значительное количество трудовых мигрантов на несколько своих крупных нефтяных и газовых проектов. Застройка Астаны за эти годы и планы по модернизации многих городов будут продолжать привлекать тысячи мигрантов для удовлетворения требуемого спроса на рабочую силу на этих проектах. Однако, правила, по которым эти мигранты будут наняты (и поселены), остаются неясными.

- Будут ли они должны подписать контракт с четкими сроками и условиями? Могут ли они прочитать контракт и объясняли ли его им? Понимают ли они контракт?
- Куда их поселять? Сколько человек на комнату?
- Сколько часов работы и перерывов у них будет?
- Паспорт будет у них или у компании на «безопасном хранении». Если компания сохраняет паспорт, то она нарушает право на свободу передвижения. На международном уровне, многие бы назвали это подневольным трудом.

Детский труд

Многие компании говорят, что детский труд не влияет на их деятельность. Тем не менее, потенциал воздействия может быть в следующих областях:

- Имеет ли подрядчик компании заготовленные фрукты и овощи из мелких хозяйств, тех, которые обычно нанимают детей?
- Принимают ли молочные пункты сбора молоко, надоенное детьми?
- Мешает ли занятость ребенка ему или ей ходить в школу?

Компании должны быть осведомлены о непреднамеренных последствиях, когда имеют дело с детским трудом, который обычно влечет за собой увольнение ребенка. Хотя, это действие избавляет компанию от проблемы и приводит к потере средств к существованию семьи. Существуют различные варианты в решении проблемы. Это, как правило, наем совершеннолетнего родного брата или родной сестры или даже потенциального родителя, если это возможно. Таким образом, проблема будет решена, с наименьшим количеством вреда для обеих сторон, семье и компании.

Вопросы цепочки поставок

Компания будет обычно чувствовать себя комфортно касательно первого уровня ряда подрядчиков - тех устоявшихся подрядчиков «Проектирование-Закупки-Строительство», которые имеют силы и средства для обработки больших рабочих мест. Экономическая выгода для этих крупных проектов, особенно в нефтяной и газовой промышленности, сосредоточена вокруг местного содержания - закупки местных товаров и услуг. Некоторые цепочки поставок обширные, и более чем пятью уровнями отделены от основного подрядчика.

Так как многие компании идут вниз по цепочке поставок, некоторые из основных проблем прав человека включают в себя:

- В каком размере и как часто работник получает его/ее зарплату? Работник получает «жизненную» заработную плату, способную поддержать его/ее при его/ее зарплате?
- Сколько часов работает работник и, каковы условия его/ее работы?
- Соответствует ли его/ее завод всем местным правилам здоровья, безопасности и окружающей среды (в частности, переполненности и пожарной безопасности, например, многочисленно отмеченные пожарные выходы и огнетушители)?

Многие компании доверяют своим субподрядчикам, но во многих случаях они имеют мало

знаний о том, что на самом деле происходит дальше по цепочке поставок. Часто, они просто не хотят знать. К сожалению, многие руководители просто хотят, чтобы их продукт был доставлен в сроки и в рамках бюджета. Такое отношение может иметь серьезные финансовые и правовые последствия для компании.

Не ожидается, что основная компания-подрядчик всеведущая. Тем не менее, ожидается, что она практикует **должную проверку соблюдения прав человека** (см. раздел С) для тех подрядчиков, которые рассматриваются как потенциально нарушающие права человека.

Поддержка частным бизнесом концепции Джона Рагги

Десятки международных компаний и бизнес, и отраслевые ассоциации приняли Концепцию Рагги, потому что она впервые выделила обязательства по соблюдению прав человека компании. Частный бизнес активно участвовал в процессе Концепции Рагги с 2005 – по 2011 года, и это участие привело к тому, что Концепция является приемлемой для бизнеса. Международная торговая палата (МТП), Всемирный предпринимательский совет по устойчивому развитию (ВПСУР) и некоторые из крупнейших многонациональных корпораций мира, действующие в Казахстане, например, ENI, Total, Chevron, Total и Arcelor Mittal приняли Концепцию Рагги и включают права человека в свою политику и деятельность.

Кроме того, сотни компаний со всего мира присоединились к Глобальному договору ООН, платформе, которая способствует ответственному бизнесу. Эти компании (например, Kaz Temir Zholy, Kazkommertsbank, Samruk Energy и KazMunayGaz) подписали до 10 принципов Глобального договора, которые касаются прав человека, труда, окружающей среды и борьбы с коррупцией. Шесть из десяти принципов, касаются прав человека:

Права человека

- І Принцип 1: Субъекты предпринимательской деятельности должны поддерживать и уважать защиту провозглашенных на международном уровне прав человека; и
- І Принцип 2: убедитесь, что они не причастны к нарушениям прав человека.

Труд

- І Принцип 3: Субъекты предпринимательской деятельности должны поддерживать свободу ассоциаций и эффективное признание права на ведение коллективных переговоров;
- І Принцип 4: ликвидацию всех форм принудительного и обязательного труда;
- І Принцип 5: выступать за полное искоренение детского труда; и
- І Принцип 6: ликвидацию дискриминации в области труда и занятий.

С определенной и принятой основой, компании должны соответствовать своим конкурентам и реализации стратегии в области прав человека.

В. Реализация стратегии в области Прав человека

Реализация стратегии в области прав человека требует лидерства, времени и бюджета.

Руководство и видение генерального директора будет гарантировать, что данная стратегия получает необходимые людские трудовые и бюджетные ресурсы. «Главенствующий настрой» генерального директора имеет решающее значение для любого процесса изменения - возможно, тем более для прав человека учитывая нежелание некоторых в частном бизнесе. Должна быть создана рабочая группа по правам человека, состоящая из высокопоставленных руководителей по человеческим ресурсам, контрактам и закупкам, здоровью, безопасности и окружающей среде, правовой, социальной производительности и безопасности. **Рабочая группа должна включать в себя тех, кто в бизнесе, и не рассматриваться в качестве деятельности корпоративной штаб-квартиры.** Бизнес участие будет также гарантировать поддержку для реализации стратегии, и что она точно отражает потенциальные вопросы по правам человека.

Рабочая группа должна чаще встречаться в начале, а после создания плана работы - реже. Бюджет может включать в себя посещение, чтобы узнать об оперативном воздействии, сохранении внешней экспертизы, подготовки соответствующих кадров, а также общение с сотрудниками о значимости человеческих прав для компании.

Кроме того, руководство пошлет четкий сигнал для всей организации, что права человека должны быть приняты серьезно и могут существенно повлиять на благополучие компании. Видение генерального директора также включает в себя внешний мир, где осведомленность о правах человека может укрепить репутацию среди потенциальных клиентов и аналогичных компаний. Также это может привести к компании, являющейся «предпочтительной компанией» в рамках сектора.

Лидерство и видение не могут всё-таки сделать это в одиночку. Действие и последующая деятельность во множестве областей гарантируют заполнение политических пробелов и не исключено, что новые методы станут правилом.

Важность внешней экспертизы

Независимо от того, что необходимо, компании должны взять краткосрочную внешнюю экспертизу, позволяя компаниям учиться у других вопросам реализации стратегии. Привлечение внешнего эксперта также предупреждает компанию от срезания углов и, реализации стратегии, сфокусированной больше на связях с общественностью и меньше на исправлении погрешностей соблюдения прав человека. Существует конфликт интересов в попытке взяться за эту работу, поскольку компании могут преуменьшать серьезность любых возможных нарушений. И, наконец, внешний консультант будет также предоставлять легитимность стратегии компании в области Прав человека.

Приступая к работе - Документ «Состояние дел»

Как только рабочая группа создана, важно понять, на каком этапе сейчас находится компания и как далеко она должна идти к осуществлению своих обязательств по правам человека. Может быть, компания имеет большой опыт в трудовой практике, но с учетом характера ее деятельности, она озабочена своей цепочкой поставок. Возможно, это владение бизнесом, где конфиденциальность данных имеет решающее значение (например, поставщик услуг мобильной связи). Документ «Состояние дел» не предназначен для углубленного изучения проблем компании. В нем изложены соответствующие функции в области прав человека, он дает краткий обзор политики и практики, рекомендации о том, где начать решать изменения в политике и практике, и составляет стратегию, чтобы выполнить их. Это сопоставление потенциальных рисков и проблем, и их приоритизация позволят компании узнать, на чем она должна сосредоточиться.

Коммуникация и обучение

Внутренние

Коммуникация является важнейшим аспектом включения прав человека в политику и практику компании. В то время, как рабочая группа будет иметь полномочия для реализации стратегии, большинство сотрудников компании могут не понять причины изменений и, каким образом сотрудники должны осуществлять стратегию.

Рабочая группа, проанализировав области своей работы, могут осуществлять права человека по-разному, в зависимости от аудитории.

- Внутреннее письмо от Главы исполнительной власти о создании рабочей группы в области прав человека и определении направления для компании.
- Создать 10-12 слайд-презентаций (с примечаниями), которые обеспечат обзор Концепции Рагги, что это означает для компании и стратегию (и сроки), которые

компания выбрала. Представление презентации можно сделать доступным группам управления на их регулярных встречах. Дополнительная слайд-презентация могла бы рассмотреть противоречия соблюдения прав человека другой компании.

- Создание 6-8 дилемм в области прав человека в компании. Это может способствовать активности среди менеджеров, которые должны будут выполнять и применять адаптированные изменения. Дилеммы не могут разрешаться постоянно, однако, когда они правильно изложены, они способствуют осмыслению и обсуждению, и помещают дилемму в контекст прав человека.
- Когда материал будет представлен, создайте краткий тест (10-15 вопросов с многовариантным ответом) о правах человека, который позволил бы сотруднику проверить себя. **Тесты не должны проводиться в приказном порядке.**
- Высшее руководство потенциально может принять обновления касательно «обеденного семинара» на ежеквартальной основе, где сообщают о прогрессе и сотрудники отвечают на вопросы.
- Используйте День прав человека ООН (10 Декабря) как способ поставить вопрос держать его во главе угла. Это также очень удобное время, чтобы разработать стратегию на предстоящий год.

Некоторые компании делают ежегодные опросы, анкеты на 40-50 вопросов, о компании, ее направлении в бизнесе, уверенности в ее управлении, а также вопросы касательно условий труда. Постановка нескольких вопросов о правах человека обеспечит хороший обзор настроения сотрудников:

- «Двигает ли принятие стратегии в области прав человека компанию в правильном направлении?»
- «Вы смогли увидеть изменения в политике и практике с момента принятия стратегии?»

Эти виды деятельности повысят знания компании о правах человека. Некоторые функции и персонал будут нуждаться в дополнительном тренинге (см. ниже раздел о надлежащей проверке) для полного понимания последствия некоторых решений касательно прав человека. Примеры могут включать:

- Разработка нового бизнеса - те, кто в первых рядах создания бизнеса для компании должны будут понять сложность и потенциальные обязательства по правам человека, в основном за счет должной проверки и процесса оценки воздействия.
- Правовая функция - понимание судом юрисдикции и основы подобных случаев в бизнесе компании.
- Людские ресурсы - понимание последствий труда мигрантов и право на вступление в профсоюз (и понимание тонких способов предотвращения свободы объединения в профсоюзы).
- Безопасность - компании с крупными установками (например, завод или фабрика), полное понимание «правила задействования сил и средств» и использование «соответствующей силы» должны включать, для нарушителей, специальное обучение на Добровольных принципах на правах человека и безопасности (<http://www.voluntaryprinciples.org/>).
- Социальное исполнение/ТБОЗ и ООС - создание хорошо функционирующего механизма рассмотрения жалоб в соответствии с Концепцией Рагги, которая позволяет местным общинам подавать жалобы, которые компания обрабатывает быстро и справедливо.

Внешние

В зависимости от истории компании в сфере прав человека, на нее можно или нельзя подействовать, чтобы она общалась по вопросам принятия политики или о прогрессе, который она имеет. Некоторые компании уже сталкивались с такой проблемой обвинения в нарушениях прав человека, поэтому они должны были, активно общаться в сфере,

охватывающей права человека, но практика расходиться с риторикой.

НЕ рекомендуется внешне общаться относительно прогресса компании, если только компания уверена не только в необходимых изменениях в политике, но и, что на этом основании практика была реализована. Наличие политики в этой сфере это начало, не конец.

С. Надлежащая проверка соблюдения Прав человека

«Публичная огласка» является реакцией внешних заинтересованных сторон на отказ компаний уважать соблюдение прав человека. Знания и демонстрация это принятие уважения самими компаниями, посредством должной проверки соблюдения прав человека» - Специальный представитель Джон Рагги.

Переход от визуализации прав человека к осуществлению конкретных мер демонстрирует прогресс компании. Если ряд нерешенных проблем и вопросов возникает в ходе реализации, то изменения в политике, возможно, придется пересмотреть.

Рекомендуется испытать процесс проверки соблюдения прав человека в осуществлении двух проектов, основанных на самых предполагаемых потребностях.

- **Существующий проект**, чтобы продемонстрировать, как права человека могут быть интегрированы в длительную операцию проекта.
- **Новый бизнес-проект**, чтобы изучить, как новые проекты рассмотрят права человека с самого начала проекта.

Понимание концепции

Проверка соблюдения прав человека это процесс гарантирования, что компания не нарушает права человека в своей деятельности. Процесс включает в себя следующее:

- Политику защиты прав человека;
- Оценку воздействия;
- Интеграцию;
- Отслеживание эффективности.

Первым шагом надлежащей проверки является адаптация текущей политики - знать право человека. Второй этап процесса, оценка воздействия, концентрируется на развитии новых проектов и рассмотрении существующих проектов. Интеграция детализирует процесс, в котором права человека становятся частью компании, так же, как корпоративное управление и окружающая среда стали частью компании. И, наконец, отслеживание эффективности позволяет компании следить за прогрессом.

Приравненные к окружающей среде и вопросам корпоративного управления, права человека также должны быть интегрированы в компанию и стать частью культуры компании. Активизация этих процессов будет гарантировать проведение систематического, долгосрочного подхода к этому вопросу.

Некоторые из этих процессов будут включать в себя механизм рассмотрения жалоб и найма соответствующих специалистов, чтобы гарантировать, что права человека рассматриваются в проектах. Этот процесс будет также включать случайные корректировки благодаря законодательству или развитие нового бизнеса (такого, как информационные технологии), где право на неприкосновенность частной жизни становится очень важным вопросом. Наконец, компании должны быть готовы продемонстрировать - на самом деле «знания и демонстрацию» - какие меры были ими приняты для обеспечения соблюдения прав человека. Потенциальное участие внешних сторон "судить" процесс улучшит любые напряженные отношения с гражданским обществом и позволит ему увидеть сложности бизнеса и трудные решения, которые должны быть сделаны в соответствии с ограниченным

временем и финансовыми рамками. Эта демонстрация, проведенная добросовестно и признанные недостатки должны окупиться не только добавленной финансовой стоимостью к проекту, но и лучшей репутацией.

Обдумывание рисков в области Прав человека

Надлежащая проверка соблюдения прав человека это сочетание искусства и науки. Однако, это не следует рассматривать как непостижимую концепцию. Во всех решениях компании, есть экспертиза рисков. Риск может быть политическим, экономическим, финансовым, геологическим и экологическим. При расчете следует ли компании продолжать проект, эти виды рисков выстраиваются и исследуются. Права человека являются точно такими же. Объяснить права человека инженеру легко - он/она понимает риск. Что они делают, чтобы уменьшить этот риск и что они делают, чтобы ликвидировать его вообще? Некоторые операции столкнутся с различными рисками, оценят их и посмотрят, является ли проект до сих пор экономически выгодным. Если компания загрязняет что-либо, ей придется заплатить. Если политика налогов правительства меняется, тогда компании придется платить больше.

Для должной проверки соблюдения прав человека, компания должна принять другой менталитет. Некоторые сотрудники должны поставить себя на место тех, которые могут быть затронуты.

- Местное сообщество может подвергаться воздействию значительного количества пыли и шума за счет существенного увеличения дорожного движения. Как это можно изменить? Может быть, только в течение дня и во время занятий в школе, чтобы защитить любого ребенка от удара, когда он или она идет в школу?
- Субподрядчик может не оплачивать своим работникам прожиточный минимум или иметь безопасные условия труда. Может ли разговор с сотрудником быть начат о пожарной безопасности, перерывах на отдых и документах его основных субподрядчиков? Слышат ли они что-нибудь «на улице» о том, как субподрядчик относится к своим сотрудникам?

Во многих случаях компании НИКОГДА не приходилось думать о любом из этих вопросов. Медленно, понимание того, как компания действительно работает локально, начнет пускать корни. Это понимание должно установить «теорию» ценностей на практике.

Права человека не могут быть нарушены, а затем «исправлены», возмещением финансового вреда местному сообществу. Раньше некоторые компании нарушали права местных общин, а затем «исправляли» нарушения посредством социальных инвестиций. Нарушая права на информирование сообщества (умалчивая касательно возможных последствий операции), а затем занимаясь постройкой школы не меняет того факта, что компания нарушила право на информирование сообщества о том, сколько завод может загрязнить.

Есть и положительное

Руководители считают соблюдение прав человека трудной задачей. Однако, как только начнется процесс, многие руководители будут приятно удивлены, узнав, как много они уже вносят в соблюдение прав человека. Вот несколько примеров:

- Обеспечение безопасных условий труда
- Активное проведение антидискриминационной политики
- Предоставление общинам возможности высказать свои замечания по проекту, что может повлиять на них
- Предоставление работнику больше времени отдыха после рождения в семье ребенка

Работать систематично

Проявление должной осмотрительности требует системного подхода. Компании обычно проводят изучение политики должной осмотрительности в вопросах о потенциальных правах человека и бизнеса.

Графическое представление основных конвенций и затем изучение всех аспектов бизнеса проводится в больших таблицах (к примеру, в Microsoft Excel), в таком случае ошибки неизбежны. Проявление должной осмотрительности в отношении труда молодежи (Конвенция МОТ № 182 о труде молодежи) можно представить в виде следующей таблицы:

Сторона бизнеса	Вероятность	Проверка	Необходимые требования	Систематический подход
Производственные рабочие	Нет	Все свидетельства о рождении в файле	<input type="checkbox"/> Потенциально ознакомить человека с его правами в компании. <input type="checkbox"/> Человеческие ресурсы для прогнозирования рисков при заключении договора и совершении закупок	Не требуется
Исполнители	Низкая	По контракту	<input type="checkbox"/> Ежегодное собрание основных исполнителей, <input type="checkbox"/> Условия, улучшенные и применимые к субподрядчикам, <input type="checkbox"/> Обсуждения потенциальных прав потребителя, <input type="checkbox"/> Представление в виде слайдов об идентификации, <input type="checkbox"/> Подверженным риску исполнителям дано 3 месяца для выполнения всех указаний.	<input type="checkbox"/> В случае вступления в силу стандартного шаблона, <input type="checkbox"/> Ознакомительные мероприятия для руководителей высшего звена компании, <input type="checkbox"/> Человеческие права теперь часть расчета добавочного дивиденда.
Продукция – компания выставляет на продажу безделушки, сделанные в странах, где есть принудительный детский труд?	Неясная – место производства не известно.	Устанавливается	<input type="checkbox"/> Установление продавца и места производства, <input type="checkbox"/> Какие меры необходимо принять компании для искоренения детского труда? <input type="checkbox"/> Проверка высшим руководством поставщика и постановка его на испытательный срок	<input type="checkbox"/> Если после испытательного срока нет никакого прогресса, возможно не подписание договора и информирование властей.

Почти все компании уверены, что они не используют детский труд, и указывают на политику компании, как оправдание. В большинстве случаев, даже на основных проверках поднимаются вопросы об установлении должной политики. Даже если компания уверена, что детский труд не используется, все же существует ряд рисков, которые участвуют в цепочке поставок. Обслуживание - это часть бизнеса, которой занимаются сезонные рабочие, так что она также должна быть рассмотрена. Еще один вид воздействия компании на детский труд, это то, что она продает. Возможно, она продает безделушки, преимущественно сделанные в Китае. В то время как многие хорошо продуманные продукты поставляются из Китая, существует риск, что совсем недорогие продукты (такие как шары, игрушки, фонарики) могут быть выставлены на продажу несовершеннолетними на заправочной станции. Во многих случаях, кроме тех, где говорят: "Сделано в Китае", место

производства неизвестно. Работники должны трезво оценивать риск и принимать соответствующие меры.

1. Формирование поведения

После подготовки Отчета о финансовом положении, необходимо выделить ряд проблем поведения. Как данные правила поведения вводятся, и какие из них оказывают влияние на функциональную часть компании в зависимости от ее структуры.

Права человека в структуре компании и ее культуре. Некоторые из них включают в себя:

- Соблюдение – контроль за политикой по борьбе с взяточничеством и коррупцией, управление рисками и взаимодействие с рядом контролирующих органов.
- Этику - интерпретации прав человека в виде нравственной проблемы, возможно, с Неисполнительным комитетом
- Здоровье, безопасность и окружающую среду / Устойчивое развитие - связь прав человека с окружающей средой, общественной работой, здоровьем и безопасностью.
- Юридический отдел - обработка большого количества судебных дел, с которыми компания не может справиться.

Многие небольшие компании не имеют возможности и необходимых сил, для рассмотрения основ прав человека. Для небольших компаний, может прийти на помощь советник генерального исполнительного директора, а также офис корпоративного поведения/соблюдения. Плюс небольших компаний в том, что они могут реализовать стратегии в области прав человека быстрее, чем крупные компании.

Как упоминалось ранее, должен быть изменен ряд политических документов. Эти документы могут включать в себя декларации ценностей, принципы ведения бизнеса, соблюдение и риск пособий. Очень важно заметить изменения в данных документах. У многих компаний основными ценностями являются, как правило, «уважение к другим» или подобные этой ценности. Основные ценности компании «Роял Датч Шел»: честность, порядочность и уважение к людям. Кроме того, компания должна изучать типовые соглашения и контракты, которыми она пользуется при ведении бизнеса. Эти контракты, как правило, представлены в виде шаблонов, которые необходимо обновить, для того, чтобы включить в них конкретные ссылки на документы по правам человека, которые Концепция Рагги приводит в качестве влияющих на бизнес аспектов, в частности, основных конвенций МОТ, касающихся детского и принудительного труда, а также дискриминации и потенциальных прав аудита. При этом подрядные компании должны быть осведомлены об изменениях и о конкретных замечаниях для каждой из сторон.

Выдвижение на первый план уважения к человеку в практических рекомендациях и документах могут быть жестче, чем можно подумать. Включение прав человека в предварительный юридической аудит – есть воплощение практических мер, принятых в целях осуществления этих политических решений (см. ниже).

Многие компании имеют «горячую линию», по которой сотрудники компании могут анонимно сообщать о неэтичном поведении внутри компании. Большинство горячих линий сосредоточено на выявлении неэтичного поведения, связанного с подчинением, коррупцией и конфликтами интересов. Многие горячие линии, как правило, доступны для внутренних целей – один сотрудник доносит информацию о сомнительном поведении другого сотрудника. Такие горячие линии может быть расширены (с соответствующей подготовкой персонала), для получения недовольств связанных с правами человека, как внутри компании, так и за пределами компании.

2. Оценка воздействия

Для всех крупных проектов, оценка воздействия на окружающую среду и социальную сферу (ОВОСиСС) не требуется. Руководящие принципы Рагги принимают попытки включения воздействий на права человека в своих проектах. ОВОСиСС как правило, имеют несколько консультантов, занимающихся изучением воздействия на окружающую среду и социальную сферу последствий в течение всей жизни проекта, обменом информации с обществом, вопросами проблем жизнедеятельности и выработкой рекомендаций, для увеличения вероятности положительного исхода и уменьшения отрицательного. Руководствуясь данными принципами, компания должна иметь экспертов по правам изучающих воздействия на права человека. Существует ряд вопросов и характеристик, связанных с правами человека и оценкой воздействий.

Проект «обзорный документ»

Перед тем, как соглашаться на проект, должен быть написан обзорный документ, который будет рассматривать некоторые из основных вопросов. Обзорный документ, написанный главным экспертом по этому вопросу, как правило, имеющий не больше 15-20 страниц, поможет компании понять потенциальное воздействие проекта и выделить подходящее время и бюджетные ресурсы для его развития. Для нефтяных, газовых и горнодобывающих проектов, существуют свои экологические, социальные проблемы и проблемы прав человека. Права человека включают в себя информацию и право на чистую окружающую среду, среди многих других. Для проектов, основанных на меньших городах с участием текстильного производства, проблема будет больше не в окружающей среде, а в возможностях поставки, сосредоточенных на безопасные условия труда. Обзорный документ выделяет эти вопросы, гарантируя, что они рассматриваются более подробно в процессе оценки воздействия.

Внешний опыт в оценке воздействия

Многие компании имеют тенденцию включать эксперта по правам человека, связанного с консультативной деятельностью, относящейся к окружающей среде. В настоящее время многие консультанты, однако, не имеют достаточного опыта для оценки воздействия прав человека. Приходится пользоваться услугами внешнего эксперта по правам человека. Этот специалист не только сделает лучше работу, но также обеспечит проект большей легитимностью. Настоятельно рекомендуется иметь в качестве одного из сотрудников компании «теневое» эксперта во время оценки воздействия прав человека, чтобы работник мог перенести собранный опыт обратно в компанию. Наличие внешнего эксперта по правам человека позволяет высшему руководству вести дискуссии о влиянии компании на права человека в равной степени распространения знаний и понимания в рамках всей компании, гарантируя наличие большого количества информации. Способность работника понять влияние прав человека растет, компания потенциально может использовать своих собственных сотрудников для детализации влияния прав человека на будущий проект.

Права человека как ценность

Процесс ОВОСиСС и его результаты проделаны исходя из большого опыта. Количество сообществ, их средств к существованию и частей на миллион (ЧНМ) выпуска химического вещества в атмосферу будут подробно описаны. География проекта также будет конкретно представлена - например, 2500 квадратных метров лагеря или одного километра трубопровода. Тем не менее, влияние права человека должно рассматриваться через различные линзы. Потенциальное сокращения пастбищной площади фермера (или его/ее имущества) можно рассматривать как ударное воздействие, которое может включать в себя нарушение права на достаточный жизненный уровень и право на собственность. Если компания доминирует на лингва-франка, то права меньшинства в своей собственной культуре могут быть нарушены. Компания будет принимать активные меры для обеспечения

того, чтобы эта культура не исчезла.

Права человека на язык и слушателя

Права человека могут касаться очень эмоциональной среды, провоцируя экспрессивные ответы, как от компаний, так и правительств. О правах человека не стоит говорить в любой аудитории. Обращение к местным жителям о последствиях проекта принесет гораздо больше информации, чем "Как вы думаете, эта компания или этот проект установит Ваши права на достаточный уровень жизни"? Важно иметь соответствующий ораторский опыт, чтобы перевести разговор на воздействие прав человека на проект. Беседы с правительством будут немного отличаться, но, вероятно, также включать недостаток понимания. Выступления перед начальником отдела по вопросам прав человека, не будут столь продуктивными, как обсуждения экологических, социальных и медицинских последствий.

К кому обратиться?

Концепция Рагги предпочитает говорить с правообладателями, чьи права затрагиваются проектом. Этих правообладателей часто легко распознать на фабрике или в обществе. В некоторых случаях, это будет не так-то просто. Крупные проекты обычно требуют рабочих-мигрантов. Хотя это очевидно, к кому компания должна обратиться? В подобных ситуациях, обращение к международным организациям (Международная организация труда) или НПО, знакомых с предметом деятельности, станет важной заинтересованной стороной в понимании последствий этих групп. Кроме того, работники секс-бизнеса, как правило, являются частью крупных инфраструктурных проектов. Компании должны также иметь в виду, что, обращение к некоторым представительным организациям, не всегда лучший вариант. Многие международные НПО представляют местные сообщества, например в случаях нефти и газового бурения в отдаленных регионах России или на Аляске в Соединенных Штатах.

Сроки и интеграция ОВОСиСС

В отличие от оценок воздействия на права человека, ОВОСиСС будет иметь нормативные требования со временем ограничения. Интеграция воздействия прав человека на ОВОСиСС с самого начала желательна, она позволит сэкономить значительный объем работы по координированию консультаций и меры по смягчению последствий в будущем. Организация двух отдельных процессов может быть выполнена заинтересованными сторонами. Они могут в равной степени владеть профессионализмом и обладать всеми знаниями, касающимися проекта. Управление двумя процессами уменьшает доходы и количество времени. Кроме того, ОВОСиСС, как требование, предусмотренное законом, будет иметь ряд действий, которые необходимо выполнить для реализации продвижения проекта. Воздействия прав человека не должны быть переданы в регулирующий орган. Тем не менее, было бы неплохо включить права человека в план действий по ликвидации последствий ОВОСиСС, так чтобы они могли быть задействованы.

3. Интеграция

Долгосрочное влияние стратегии в области прав человека будет заключаться в объединении политики и процедур проверки процессов компании. Если права человека хорошо интегрированы, то они могут стать частью ДНК компании, позволяя им стать такими же естественными, как антикоррупционные и природоохранные мероприятия. Компания также заинтересована в найме работников, специалистов по правам человека. Ниже приведены несколько способов, чтобы удостовериться, что слияние на самом деле происходит.

Стимулы и препятствие

Некоторые сотрудники не будут работать сразу на общее благо, но это может быть необходимым для стимулирования сотрудников больше работать. Добавление более «мягких» вопросов таких, как права человека или социальные проблемы в расчетах бонуса являются хорошим началом. Существует не только моральная проблема вокруг соблюдения прав человека, но и бескомпромиссный финансовый аспект к уважению прав человека, который, в конечном счете, позволяет обеспечить более устойчивые и финансово успешные проекты. Препятствия, а это не менее важно, должны быть введены. Отправка сообщения о нарушении прав кем-либо во имя финансовой выгоды не будут допускаться, и будут решаться быстро и жестко. Такая же политика существует для борьбы с взяточничеством и коррупцией.

Наем

Права человека будут доступны для большинства новичков. Тем не менее, есть специальные методы, благодаря которым можно изъясняться, без упоминания о них открыто:

- Можно спросить у инженера-нефтяника о влиянии сокращения бурения скважины вблизи поселения.
- Интервьюер может спросить заявителя менеджера проекта о том, что было бы лучшими критериями для механизма рассмотрения жалоб/горячей линии.
- претендента на позицию управляющего персонала можно спросить о том, что компания может сделать, чтобы облегчить ведение коллективных переговоров.
- Компания никогда не должна просить заявителя о создании семьи, которая может привести к дискриминации из-за дополнительных расходов на декретный отпуск.

Сотрудники, обладающие знаниями о правах человека, должны быть раскинуты по всей организации, а не скапливаться в одном отделе «прав человека», где они будут иметь ограниченный доступ к бизнесу. Для облегчения всей компании интеграции, человеческие ресурсы должны закрепить создание сети человеческих прав для сбора заинтересованных сотрудников для обмена опытом и расширения сети.

Обучение

Обучение может принимать различные формы – с помощью интернета, внешних презентаций или через проект «хоровода». Один из наиболее информативных интернет-сайтов на тему бизнеса и Центра документации прав человека (www.business-humanrights.org, на английском). Открывая сотруднику структурированный подход к обучению с веб-сайтов, а также деление уроков по задачам будет чрезвычайно полезно для понимания работника, поднятия его/ее моральный духа и производительности нижней ступени компании. Это очень дешевый подход к обучению. Объективные внешние эксперты могут быть привлечены по случаю «проверить» и проконтролировать прогресс компании. Данный подход позволяет сотрудникам узнать что-то новое, ранее неизвестное. Наконец, просмотр сайта проекта позволит лицам, ответственным за права человека, получить информацию для изучения из первых рук. Инспекции по заводскому цеху могут вызвать вопросы о пожарной безопасности, условиях труда и достаточном времени отдыха. Как упоминалось ранее, создание дилеммы о правах человека – как бы вы сбалансировали прибыль компании с возможным нарушением прав человека - также помогает сотрудникам критически мыслить о предмете.

Механизмы рассмотрения жалоб/Горячие линии

Третьей идеей Концепции Рагги является создание механизма рассмотрения жалоб, который является прозрачным, своевременным и эффективным. Многие компании могут подавать жалобы на своих собственных сотрудников, но почти все они не имеют возможности подать жалобу на тех, кто находится за пределами компании. Многие компании утверждают, что внешние механизмы слишком много работают и приводят к значительным

числам жалоб. Всплеск жалоб может произойти в тот момент, когда механизм впервые представили, однако их число, как правило, резко падает после короткого периода времени. Если жалобы сохраняются, то у компании есть комплексная проблема. Забегая вперед, хорошо сработанный механизм рассмотрения жалоб позволит сэкономить значительное количество времени и стоимости, действуя в качестве системы раннего предупреждения для компании. Как гласит старая пословица, "Один стежок, сделанный вовремя, стоит девяти».

4. Отслеживание эффективности

После нескольких месяцев, различия в поведении и практике должно быть видно. Внешний эксперт должен измерить эти изменения для обеспечения честного толкования того, насколько хорошо компания реализовала стратегию до определенного момента.

Данные являются важной частью преобразования прав человека. Они обеспечивают понимание того, где компания начала свой путь и куда ей двигаться дальше. Ниже приведены некоторые вопросы, которые необходимо отследить:

- Сколько менеджеров прошло обучение в области прав человека и бизнеса? Является ли обучение частью их плана развития и положения, о рисках прав человека должны знать сотрудники?
- Сколько действующих предприятий создало механизмы рассмотрения жалоб? Обязательные ли механизмы рассмотрения жалоб для всех новых проектов? Есть программы поведения для внесудебных механизмов жалоб? Каковы сроки для всех операций?
- Какое количество жалоб получила компания на протяжении своей работы? Отсутствие жалоб не обязательно говорит о том, что дела на предприятии идут хорошо – штат может не знать о механизме рассмотрения жалоб или процесс подачи жалобы может быть слишком сложным.

Профессор Рагги указал на необходимость для компаний правила «знать и показать», когда речь идет о правах человека. Это не только понимание сути, но и состояние продемонстрировать меры по соблюдению прав человека.

Комплексные решения

Существует ряд острых вопросов вокруг осуществления прав человека и бизнеса, учитывая различные аспекты вокруг юрисдикции, отсутствие осведомленности в вопросах поставок и обработки щепетильных ситуаций с правительством принимающей страны.

Экономический рычаг «Подрядчик» – Изменение поведения субподрядчика

Руководство компании колеблясь, ставит под сомнение происхождение продукта или даже разговор с субподрядчиком. Хотя, не поднимание этой темы с субподрядчиком, возможно, было уважительной причиной несколько лет назад, в настоящее время такие способы не приемлемы, так как могут оказать негативное влияние на репутацию компании. Речь идет о создателях Apple, которые допустили детский труд у одного из его субподрядчиков в Китае в конце 2012 года. Ответственные люди компании никак не связаны с детским трудом. Если детский труд будет найден, то важно устранить его, используя Импакт правила, ссылка на которые есть в оглавлении.

Насколько большая сделка компании А с компанией В, в результате которой может произойти нарушение прав человека? Какое влияние имеет компания А? Если контракт компании А составляет 2% от бизнеса компании В, то она имеет очень маленькое влияние. Однако, если компания А по контракту с компанией В составляет 30% от выручки компании В, то компания имеет значительное влияние, которое может привести к политическим изменениям.

Старшие менеджеры могут колебаться при использовании экономического рычага. "Мы не можем вмешиваться в их бизнес!" Или "Как мы можем позволить себе вмешиваться в их политику и практику?" Короткий ответ: "Как Вы можете позволить себе НЕ принять участие?" Одним из возможных форматов встречи есть ежегодное собрание 10 компаний крупнейших подрядчиков для обсуждения стратегии компании о правах человека и мер, которые необходимо принять для осуществления данной стратегии. Очень важно иметь общее представление о Концепции Рагги и что это означает для рабочих. Это даст возможность узнать больше о вопросах, с которыми сталкиваются работники и решить некоторые из них.

Кроме того, небольшие изменения в шаблоне договора, ссылаясь на Концепцию Рагги, конкретные положения о детском и принудительном труде, информация о том, что у компании есть политика, строго соблюдаемая, а также потенциал для аудита, скорее всего, приведет к изменению в поведении. В связи с установкой прав человека в качестве элемента предварительной квалификации, также будет меняться сомнительное поведение работника.

Не все решится в одночасье, однако во введенные работником сроки, совместимые права человека добьются требуемой цели. Это может привести к закрытию темы о правах человека.

Избегание отношений с правительством

Компании, имеющие активы или проекты, которые имеют большое значение для страны, могут оказаться замешанными в контактах с правительством. Причастность относится к косвенной принадлежности компании к государственным нарушениям прав человека. Вот несколько примеров:

- правительство уничтожает деревню и оставляет ее жителей без средств к существованию, без компенсации, чтобы освободить место для большой инфраструктуры (например, нефтеперерабатывающий завод или дорога),
- правоохранительные органы нарушают свободу выражения мнения противников проекта,
- службы охраны правопорядка, для оказания помощи в обеспечении инфраструктуры во время акции протеста, используют чрезмерную силу при обращении с демонстрантами, в результате – травмы и смерти.

В таких случаях, важно, чтобы компания провела качественную беседу о действиях правительства и том, какие необходимые и соответствующие меры могут быть приняты. Старк настоятельно просит во избежание «быть связанным с нарушением прав человека в стране» не быть продуктивным. Следующие распространенные ситуации могут быть решены следующим образом:

- Пример для больших инфраструктур - "получили ли эти люди должную компенсацию и переселились в соответствии с международными стандартами или это все еще ожидается?" "Как мы можем объяснить это?" Если компания не желает предоставлять должную компенсацию людям, то ее заставят отдать должную компенсацию сельским жителям.
- Противоположный пример - "как мы можем быть уверены, что эти люди имеют свое мнение и убедить их в том, что этот проект будет благоприятен для всего общества?"
- Для обеспечения безопасности - «как мы сможем справиться с данной ситуацией без травм?»

"Социальная" лицензия на эксплуатацию - общественное или коммунальное утверждение проекта - имеет решающее значение. Бестактность с заявителями протеста или подавление инакомыслия не обеспечит проект в долгосрочной перспективе. Это утверждение почти так же важно, как и «стандартная» лицензия на деятельность, бесчисленные разрешения и утверждения проектов, предоставляемые различными министерствами и ведомствами.

Если компания имеет более 50% акций в проекте, и проект все еще рабочий, то он может использовать международные стандарты. Совместное сотрудничество с Государственным предприятием (ГП), при которой не реализована стратегия в области прав человека, может

привести к трудностям в принятии решений. Управление проектом с 30% долей сложнее и потребует переговоров с ГП или с Государственным органом.

Международные стандарты против национальных

Компаниям, работающим в разных юрисдикциях трудно соблюдать ряд законов и нормативных актов. В некоторых странах правительство строго контролирует выполнение прав человека. Примеры преследуемых групп включают в себя женщин, коренные народы и цыган. О таких ситуациях, Концепция Рагги пишет:

Во всех контекстах, коммерческие предприятия должны: (а) соблюдать все применяемые законы и уважать международно-признанные права человека, где бы они ни работали; (б) искать честные пути в принципах международно-признанных прав человека, при столкновении с противоречивыми требованиями;

Комментарий: Хотя конкретная страна и местные условия могут повлиять на права человека на протяжении деятельности предприятия и деловых отношений, все бизнес-предприятия обязаны уважать права человека везде, где они работают. Если местное производство не позволяет удовлетворить эту необходимость полностью, предприятия должны уважать принципы международно-признанных прав человека насколько это возможно в данных обстоятельствах, и иметь возможность продемонстрировать свои умения в данном направлении (Руководящие принципы Рагги, пункт 23).

Хотя это может продлиться довольно долго, трата времени на изучение возможностей вокруг экономического рычага, размышления творчески в соответствии с международными стандартами прав человека, а также во избежание любой причастности к правительству, позволит избежать значительного материального ущерба и подрыва репутации вашего проекта и вашей компании.

Заключение

Данный документ представил план включения прав человека в малую или большую компанию. После того, как был определен тип бизнеса для компании, она начинает понимать степень ее обязательств по правам человека и пробелы, которые необходимо заполнить.

Преобразование политики и практики компании может занять несколько месяцев. В одной европейской международной компании, данная процедура заняла годы (и целый ряд весьма дорогостоящих судебных дел), чтобы качественно изучить предмет. Начало процесса с "чистого листа" и без внешнего давления позволит компании быть более аккуратным в создании действенной стратегии на многие годы. Сделанные наспех стратегии могут давать противоречивые советы, то есть призывать следовать национальным либо международным стандартам. Они также могут дезориентировать компанию при коллективном рассмотрении прав человека в качестве активов и бизнеса, рассматривая его как еще один барьер для бизнеса.

Разработку программного заявления, оценку воздействия, интеграции и отслеживание эффективности нельзя сделать за один день. Однако, если действовать систематически, можно добиться хороших результатов в короткие сроки и привести к финансовому оздоровлению компанию на долгое время с более продуктивной и выделенной рабочей силой. Политика сама по себе не избавляет компанию от нарушений прав. Главные изменения должны произойти на местах.

Февраль 2013 г.

Приложение первое – Соответствующие документы по правам человека и ссылки на них

Ссылки

Бизнес и Центр документации прав человека - www.business-humanrights.org/

Глобальный договор ООН - <http://human-rights.unglobalcompact.org/>

Организации Объединенных Наций управления Верховного комиссара по правам человека.

Права человека в переводе - <http://www.ohchr.org/EN/Issues/Business/Pages/Tools.aspx>

Международный совет по горной промышленности и металлургии - <http://www.icmm.com/page/225/business-and-human-rights>

Международная ассоциация компаний нефтедобычи в защиту МАНЗООС - тренинг по правам человека, обучающее ПО - <http://www.ipieca.org/focus-area/human-rights>

Датский институт по правам человека – www.humanrightsbusiness.org

Оценка производственной деятельности для восстановления детского труда в промышленных условиях - <http://www.impacttlimited.com/resources/resources-part-3>

Документы:

Всеобщая декларация прав человека (на русском языке) <http://www.un.org/ru/documents/udhr/>

Руководящие принципы по вопросам бизнеса и правам человека: осуществление ООН защиты, уважения и возмещения (на русском языке) - <http://www.business-humanrights.org/media/documents/ruggie/ruggie-guiding-principles-russian-21-mar-2011.pdf>

Приложение второе – Права человека из обновленной в 2011 версии Руководящих принципов ОЭСР для многонациональных предприятий (раздел 4)

Права человека

Государства обязаны защищать права человека. Предприятия должны, в рамках международно-признанных прав человека, международных обязательств по правам человека в странах, в которых они работают, а также соответствующих внутренних законов и правил:

1. Уважать права людей, а именно не ущемлять в правах других людей и не относиться враждебно к правам людей, с которыми работаешь.
2. В рамках своей деятельности, избегать служащих причиной или способствующих факторов неблагоприятного воздействия прав человека, а также устранять проблемы при их возникновении.
3. Искать пути для предотвращения или смягчения негативного воздействия прав человека, которые непосредственно связаны с их хозяйственной деятельностью, производством или услугами, деловыми отношениями, даже если они не участвуют в этих мероприятиях.
4. Вести себя достойно, уважая права других.
5. Провести анализ прав человека в той или иной ситуации в соответствии с размером, характером и сутью операции и тяжестью рисков неблагоприятного воздействия прав человека.
6. Обеспечить или совместно работать через законные процессы по ликвидации последствий неблагоприятных воздействий права человека, где компания определяет источники данных воздействий.

Комментарии по правам человека:

36. Эта глава начинается с вводной части, которая устанавливает рамки для конкретных рекомендаций, касающихся уважения прав человека на предприятии. Она основывается на ООН Модели для бизнеса и прав человека «на защиту, уважение и лечение» и в соответствии с Руководящими принципами для его осуществления.

37. Вводная часть и первый абзац рассказывают, что государства обязаны защищать права человека, и предприятия, независимо от их размера, сектора, оперативной связи, собственности и структуры, должны уважать права человека там, где они работают. Уважение прав человека является мировым стандартом поведения для предприятий независимо от особенностей государств и / или готовности выполнять свои обязательства по правам человека, без уменьшения обязательств.

38. Отказ государства от исполнения соответствующих внутренних законов, или не выполнения международных обязательств по правам человека или обвинение его в том, что он действует вопреки законам и международным обязательствам не говорит о том, что предприятие должно перестать уважать права человека. В странах, где существуют национальные законы и нормативные правила, конфликты с международно-признанными правами человека, предприятия должны решать честным путем, не нарушая правил внутреннего законодательства, в соответствии с пунктом 2, главы о понятиях и правилах.

39. Во всех случаях, независимо от страны или конкретного вида деятельности предприятий, следует помнить как минимум о международно-признанных правах человека, представленных в Международной билле о правах человека, состоящего из Всеобщей декларации прав человека и основных инструментов, через который он был кодифицирован: Международный пакт о гражданских и политических правах и Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах, а также принципах, касающихся основополагающих прав, закрепленных в 1998 году Международной организацией труда Декларацией об основополагающих принципах и правах в сфере труда.

40. Предприятия могут оказывать влияние практически на весь спектр международно-признанных прав человека. На практике некоторые права человека могут быть подвержены большему риску, чем другие, в частности, касающиеся промышленности, и, следовательно, будут находиться в центре повышенного внимания. Тем не менее, ситуация может измениться, так что все права необходимо периодически проверять. В зависимости от обстоятельств, предприятиям может понадобиться рассмотреть дополнительные стандарты. Например, предприятия должны уважать права человека для лиц, принадлежащих к определенным группам или популяциям, которые требуют особого внимания, где может быть на них оказано неблагоприятное воздействие. В связи с этим ООН разработало ряд документов по правам коренных народов, лиц, принадлежащих к национальным или этническим, религиозным и языковым меньшинствам, женщин, детей, инвалидов и трудящихся-мигрантов и членов их семей. Кроме того, в ситуациях вооруженных конфликтов предприятия должны соблюдать нормы международного гуманитарного права, которые могут помочь предприятиям избежать рисков, вызывающих или способствующих неблагоприятным воздействиям при работе в таких сложных условиях.

41. В пункте 1 системы фактических и потенциальных неблагоприятных воздействий прав человека состоят из принятия адекватных мер по их выявлению, предупреждению, где это возможно, и смягчению потенциального воздействия на права человека, исправление фактических воздействий, и рассмотрение неблагоприятного воздействия права человека в процессе. Термин «контрафактный» относится к людям, негативно влияющих на успех компании.

42. Пункт 2 рекомендует предприятиям избегать неблагоприятное воздействие прав человека посредством своей деятельности и устранение этих последствий при их возникновении. «Деятельности» может включать в себя как действия, так и упущения. Если предприятие ущемляет или неблагоприятно воздействует на права человека, оно должно предпринять необходимые шаги, чтобы прекратить или предотвратить это. Если предприятие способствует или может поспособствовать такому воздействию, оно должна принять необходимые меры, чтобы прекратить или предотвратить это, используя свое влияние, чтобы смягчить насколько это возможно любое оставшееся воздействие. Экономический рычаг существует там, где предприятие имеет возможность осуществлять изменения в практике поведения персонала, которые вызывают неблагоприятное воздействие на права человека.

43. Пункт 3 рассматривает более сложные ситуации, когда предприятие не способно остановить неблагоприятное воздействия прав человека, но это влияние, тем не менее, непосредственно связано с ее деятельностью, производством и обслуживанием его деловых отношений с другими лицами. Пункт 3 не предполагает переложить ответственность с лица, вызывающего неблагоприятные последствия для прав человека на предприятие, с которым он имеет деловые отношения. Выполнение условий в пункте 3 повлечет за собой, что предприятие, действующее в одиночку или в сотрудничестве с другими организациями, при необходимости, будет использовать свои экономические рычаги, чтобы повлиять на лицо, вызывающее неблагоприятные воздействия прав человека для предотвращения или смягчения этого воздействия. «Деловые отношения» включают в себя отношения с деловыми партнерами, организациями в своей цепочке поставок, и любыми другими негосударственными или государственными органами, непосредственно связанными с его хозяйственной деятельностью, производством и обслуживанием. Среди факторов, которые вступают в действие в таких ситуациях есть экономические рычаги предприятия, отвечающие за соответствующие вопросы, насколько важны отношения для предприятия, тяжести последствий, и может ли прекращение отношений с работником само по себе оказать неблагоприятное воздействие на права человека.

44. В пункте 4 предлагается предприятиям выразить свою приверженность уважению

прав человека посредством заявления, что политика: (i) утверждена на самом высоком уровне предприятий; (ii), сообщается соответствующими внутренними и / или внешними экспертами; (iii) устанавливает права человека на предприятии с персоналом, бизнес-партнерами и другими сторонами, непосредственно связанными с ее деятельностью, производством или обслуживанием; (iv) является общедоступной и сообщенной внутренне и внешне для всех сотрудников, деловых партнеров и других заинтересованных сторон; (v) отражена в оперативной политике и процедурах, необходимых для их внедрения в масштабе предприятия.

45. В пункте 5 рекомендуется осуществлять права человека на предприятии с должной осмотрительностью. Этот процесс влечет за собой оценку фактического и потенциального воздействия прав человека, интеграции и действуют в соответствии с результатами, отслеживая ответы и делаясь результатами. Права человека могут быть включены в более широкие системы управления рисками предприятий при условии, что оно не только выявляет и устраняет существенные риски для самого предприятия, чтобы добавить риска правообладателям. Данное упражнение дает понять, что риски по правам человека могут меняться с течением времени, а также развиваться, как деятельность предприятия и операционные связи. Дополнительные руководящие указания по тщательной проверке, в том числе проверки связи с цепочками поставок, и надлежащее реагирование на риски, возникающие в цепочках поставок, осуществляются в соответствии с пунктами А.10 - А.12 главы об общей политике и их комментариям.

46. Когда предприятия устанавливает через предварительный юридический аудит права человека или другие средства, которые причинили ущерб или способствовали неблагоприятному воздействию, в Руководстве рекомендуется, чтобы предприятия имели средства для исправления последствий. В некоторых случаях требуется сотрудничество с судебными или с государственными несудебными механизмами. Иначе, есть оперативный уровень механизма подачи жалоб для тех, кто имеет потенциальное влияние на деятельность предприятия, это может быть эффективным средством обеспечения для таких процессов, при условии, что они отвечают основным критериям: законность, доступность, предсказуемость, равноправия, совместимость с Руководящими принципами и прозрачность, а на основе диалога и взаимодействия могут найти согласованное решение. Такие механизмы могут быть введены предприятием самостоятельно или в сотрудничестве с другими заинтересованными сторонами и могут быть источником непрерывного обучения. Оперативный уровень механизма подачи жалоб не должен использоваться для ослабления роли профсоюзов в решении трудовых споров, и они не должны исключать механизмы доступа к судебным или несудебным механизмам рассмотрения жалоб, в том числе Национальное координационное бюро, занимающееся написанием руководящих положений.

СУЛЕЙМЕН У.А.
Посол по особым поручениям МИД РК

Значение Руководящих принципов предпринимательской деятельности в аспекте прав человека и задача Республики Казахстан по вхождению в 30 развитых стран мира

Уважаемые дамы и господа!

Позвольте выразить благодарность за приглашение принять участие в Конференции, посвященной реализации в Казахстане Руководящих принципов предпринимательской деятельности в аспекте прав человека, которая, на наш взгляд, будет способствовать дальнейшей демократизации в моей стране.

Не буду останавливаться на всех руководящих принципах, поскольку основные их моменты были озвучены предыдущим оратором, а также в связи с тем, что большая часть из них требует экспертной оценки, которую надеюсь услышать в ходе сегодняшней Конференции. Остановлюсь лишь на отдельных общих аспектах на предмет их корреляции с основными задачами Республики Казахстан по вхождению в число 30 развитых стран мира.

Как известно, Руководящие принципы ООН следует толковать, исходя из их цели, которая заключается в повышении роли норм и практики, относящихся к предпринимательской деятельности в аспекте прав человека, с тем чтобы затрагиваемые отдельные лица и общины могли добиваться осязаемых результатов, и в этой связи также толковать их как вклад в обеспечение социально устойчивой глобализации.

Также, в указанном документе предписано, что ничто в руководящих принципах не должно толковаться как создающее новые международно-правовые обязательства или ограничения либо подрывающее какие-либо правовые обязательства в сфере прав человека, которые государства, возможно, уже приняли или примут на себя в соответствии с международным правом.

Помимо этого, отмечено было, что одобрение соответствующим Советом руководящих принципов само по себе не приведет к устранению противоречий между предпринимательской деятельностью и правами человека. Но оно ознаменует завершение первоначального этапа, способствовавшего формированию единой глобальной платформы действий, опираясь на которую можно будет шаг за шагом добиваться постепенного прогресса, не исключая появления в долгосрочной перспективе каких-либо других многообещающих изменений.

Вышеуказанным аспектам, на наш взгляд, полностью и даже более отвечает инициированная Главой государства и озвученная в Послании народу Казахстана в декабре 2012 года Стратегия «Казахстан-2050».

Как вы все помните, в Послании был отмечено, что Казахстан продвигается по ясной формуле: «Сначала – экономика, потом - политика». Каждый этап политических реформ увязывается с уровнем развития экономики. Страна последовательно продвигается по пути политической либерализации.

Также, как вы все помните, Стратегия «Казахстан-2030» была создана для периода становления нашей государственности. По своим базовым параметрам она выполнена. С учетом ее разработок и было предложено выстроить новый политический курс нации до 2050 года, внутри которого продолжится реализация задач Стратегии-2030. И главной целью является к 2050 году войти в число 30-ти самых развитых государств мира.

Подспорьем в реализации этой основной цели является, среди прочего, обеспечение дальнейшего развития и укрепления государственности; перехода на новые принципы экономической политики; всесторонней поддержки предпринимательства, являющейся ведущей силой национальной экономики; а также формирования новой социальной модели.

В основу экономической политики нового курса входит всеобъемлющий экономический прагматизм. Фактически, это кардинальная ломка наших сегодняшних взглядов и подходов, т.е. принятие всех без исключения экономических и управленческих решений с точки зрения экономической целесообразности и долгосрочных интересов; определение новых рыночных ниш, где Казахстан может участвовать как равноправный бизнес-партнер; создание эффективного частного сектора экономики и развитие государственно-частного партнерства. При этом, ключевым условием успеха новой экономической политики является совершенствование управленческого ресурса, а также внедрение современных инструментов менеджмента и принципов корпоративного управления в государственном секторе, включая привлечение внешнего кадрового ресурса через программы аутсорсинга.

Еще одной важной задачей является создание внутри страны «инфраструктурных центров» для «охвата» удаленных регионов или регионов с недостаточной плотностью населения жизненно важными и экономически необходимыми объектами инфраструктуры, в связи с чем Правительству поручено разработать и принять в 2013 году государственную программу по развитию инфраструктуры.

Глава государства также призвал покончить с практикой избирательной поддержки отдельных компаний или отраслей, и поддерживать только те отрасли, которые выполняют социально важные, стратегические функции и доказывают свою эффективность.

Еще одним важным аспектом, вполне отвечающим теме сегодняшней конференции, является всесторонняя поддержка предпринимательства, являющегося движущей силой нового экономического курса. Прогнозируется, что доля малого и среднего бизнеса в экономике должна к 2030 году вырасти по крайней мере вдвое, для чего предлагается поощрять стремление малого и среднего бизнеса к объединению и кооперации и создать систему их поддержки и поощрения; развивать внутренний рынок за счет поощрения местных бизнес-инициатив и минимального, но жесткого регулирования; предусмотреть введение новой, более жесткой, системы ответственности для госчиновников, которые создают искусственные препоны для бизнеса.

С учетом новых реалий, в том числе участия Казахстана в ЕЭП и предстоящего вступления в ВТО, необходимо усовершенствовать механизмы поддержки отечественных производителей и принимать все необходимые меры для защиты и продвижения их интересов. Более того, задачей сегодняшнего дня является создание необходимых условий и предпосылок для перехода мелких предприятий и индивидуальных предпринимателей в разряд средних. К сожалению, в настоящее время существующие перекосы в системе налогообложения малого и среднего бизнеса препятствуют их развитию и росту. Поэтому Правительству поручено до конца 2013 года внести изменения в законодательство, направленные на четкое разграничение понятий микро, малого, среднего и крупного бизнеса, а также отменить все разрешения и лицензии, которые напрямую не влияют на безопасность жизнедеятельности граждан Казахстана, и заменить их на уведомления. То есть, на законодательной основе необходимо создать условия, при которых бизнес будет сам регулировать вопросы контроля качества предоставляемых товаров, работ и услуг, и

выработать новую систему защиты прав потребителей, исключив для них многоуровневую систему принятия судебных решений.

Кроме того, для построения надежного диалога на принципах государственно-частного партнерства необходимо продолжить консолидацию бизнеса. Анализ международного опыта показывает, что консолидация предпринимателей в палатах – один из важных факторов эффективности экономики. Правительством совместно с Национальной экономической палатой Казахстана «Союзом «Атамекен» проработана концептуальная модель обязательного членства в Национальной палате предпринимателей, которая обеспечит делегирование палате широких полномочий и функций государственных органов в сфере профессионально-технического образования, комплексной сервисной поддержки малого бизнеса, особенно в сельской местности и моногородах, внешнеэкономической деятельности. В данном случае, национальная палата предпринимателей могла бы стать надежным и компетентным партнером Правительства, в связи с чем Правительству поручено разработать соответствующий законопроект и внести его в Парламент в 2013 году.

Еще одной задачей Правительства, которая перекликается с соответствующим Руководящим принципом ООН, является вторая волна широкомасштабной приватизации, ведущей к перераспределению ответственности между государством и рынком. Частный бизнес всегда и повсюду действует эффективнее государства. Поэтому государство намерено передать в частные руки предприятия и услуги нестратегического характера. Это принципиально важный шаг для укрепления отечественного предпринимательства. Первым шагом на этом пути стал успешный старт программы «Народное IPO».

Немаловажным для государства является необходимость модернизации политики обеспечения занятости и оплаты труда. В настоящее время разрабатывается Закон о профсоюзах и о регулировании трудовой деятельности в целях формирования принципиально новой модели трудовых отношений, сочетающей поддержку предпринимательства с учетом интересов работников. Помимо этого, Правительству поручено принять меры по выработке совершенно новых подходов в отношении оплаты труда и сокращению имеющихся здесь диспропорций.

Шакиров: Кроме того, Глава государства отметил необходимость усиления работы по предупреждению противоречий и нарушений прав и свобод в трудовой сфере.

В Руководящих принципах особое внимание уделено взаимодействию государства и бизнеса. В этом направлении и Госаппарат Казахстана должен выстроить новую систему взаимодействия с бизнес-сообществом. Государство должно дать бизнесу уверенность в завтрашнем дне. Предприниматели должны рассчитывать свои силы и знать, что государство их не обманет и защитит. От них требуется только честно работать. В этой связи, необходимо гарантировать де-факто незыблемость права частной собственности, а также гарантировать защиту договорных обязательств. В этих целях необходимо начать очередной этап модернизации национальной правовой системы. При этом законодательство должно не только защищать национальные интересы, но и синхронизироваться с динамично развивающейся международной правовой средой. Поэтому Правительству поручено принять системные меры по повышению конкурентоспособности правовой системы Казахстана во всех ее базовых отраслях как публичного, так и частного права.

Важным также является активная борьба против коррупции, которая подрывает веру в эффективность государства и является прямой угрозой национальной безопасности.

В то же время в целях разгрузки судов следует продолжить развитие институтов внесудебного урегулирования споров. Нужно предусмотреть такой механизм, при котором разрешение споров по незначительным вопросам будет проводиться во внесудебном порядке.

Возвращаясь к Руководящим принципам, следует отметить, что позиции государств к их применению характеризуются самыми разными подходами. Некоторые из них заключаются в принятии национальных мер, имеющих экстерриториальные последствия. Примерами могут служить требования к "материнским" компаниям отчитываться о глобальной производственной деятельности всей компании; многосторонние документы рекомендательного характера, в частности Руководящие принципы для многонациональных предприятий, принятые Организацией экономического сотрудничества и развития; и нормы производственной эффективности, требуемые учреждениями, которые поддерживают зарубежные инвестиции.

К примеру, в Казахстане функционирует крупная известная вам нацкомпания «Самрук-Казына», важной задачей для которой на новом этапе является улучшение корпоративного управления и создание новой стратегии. Поэтому Правительству и Министерству экономики и бюджетного планирования поручено внедрить стандарты ОЭСР в кратчайшие сроки и непрерывно искать такие пути улучшения бизнес-климата, а также упростить процедуры регистрации изобретений и патентов и достичь уровня стран ОЭСР по этому показателю.

Уважаемые участники Конференции!

Как вы заметили, все отмеченные выше задачи Республики по вхождению в число 30 развитых государств мира тесно увязываются с необходимостью совершенствования соответствующего законодательства, включая принятие новых законов и внесение требуемых временем поправок в существующие законодательные акты, что, в свою очередь, неизбежно ведет к укреплению и продвижению их основы, коей являются права человека, права граждан страны. Немаловажным, на наш взгляд, является консультативная и практическая помощь со стороны международных организаций и компаний, которые могли бы привнести свой опыт и идеи по обеспечению такой правовой базы и, что не менее важно, обеспечению сингармонизма указанных задач с Руководящими принципами предпринимательской деятельности в аспекте прав человека.

В заключение, позвольте выразить надежду, что по итогам нынешней Конференции будет предложен ряд рекомендаций и пожеланий относительно указанной выше цели.

Благодарю за внимание!

Судебные механизмы защиты прав человека в сфере предпринимательства на основе Руководящих принципов ООН

В пункте 26 Руководящих принципов предпринимательской деятельности в аспекте прав человека: осуществление рамок Организации Объединенных Наций в отношении «защиты и средств правовой защиты» закреплено: «При устранении связанных с предпринимательской деятельностью нарушений прав человека государствам следует принимать надлежащие меры для обеспечения эффективности национальных судебных механизмов, в том числе за счет изыскания способов снижения правовых, практических и других соответствующих барьеров, которые могли бы явиться причиной отказа в доступе к средствам правовой защиты». Смысл данной статьи раскрывается в прилагаемом к ней официальном Комментарии: «Эффективные судебные механизмы являются основой для обеспечения доступа к средствам правовой защиты. Их способность устранять связанные с предпринимательской деятельностью нарушения прав человека зависит от их беспристрастности, объективности и возможностей для проведения надлежащего судебного разбирательства». В этом же Комментарии призывают к тому, чтобы государства принимали меры для устранения могущих возникнуть барьеров, которые препятствуют подаче в судебные органы законных жалоб в случаях, когда обращение в суд становится основным средством получения доступа к правовой защите или когда отсутствуют иные средства правовой защиты. Государства также должны обеспечивать такое отправление правосудия в рамках судебного процесса, чтобы этому не препятствовала коррупция, чтобы сами суды не были зависимы как от экономического или политического давления со стороны других государственных органов, а также и от субъектов предпринимательской деятельности.

Хотелось бы определиться с названными выше барьерами, которые препятствуют рассмотрению жалоб на нарушения прав человека, связанные с предпринимательской деятельностью. Комментарий к данному пункту обращает наше внимание, к примеру, на такой барьер, когда «истцы сталкиваются с отказом в правосудии в принимающем государстве и не могут получить доступ к судам государства происхождения независимо от существа претензии». Другой барьер дискриминационно возникает перед некоторыми группами (коренные народы, мигранты), которые могут быть исключены «из системы правовой защиты их прав человека», которую применяют ко всему остальному населению страны. Еще один барьер может препятствовать «доступу к судебным средствам правовой защиты», когда устанавливают такие необоснованные суммы издержек, госпошлины при подаче иска, что заявитель просто вынужден отказаться от подачи иска.

В законодательстве многих стран нет законов или отдельных норм, посвященных реализации прав человека в пределах функционирования определенного предприятия или корпорации, поскольку вопросы защиты прав человека в предпринимательской сфере в рамках ООН начали рассматриваться недавно. Безусловно, государства не должны оставаться в стороне от реализации прав человека на предприятиях, фирмах и организациях, поскольку практически каждый человек большую часть своей жизни проводит на работе у себя на предприятии, организации, учреждении, компании, где довольно часто происходит как осуществление, так и нарушение норм, имеющих отношение к правам и свободам человека. Предприятие, организация могут многое сделать для реализации прав человека и основных свобод, они могут создавать условия для реализации разных видов прав человека. Но предприятия, компании, учреждения, как государственные, так и частные, а также государственные органы должны обеспечивать полный доступ к правосудию, обращение работниками этих предпринимательских структур в соответствующие судебные

органы, с тем, чтобы у них была возможность добиться осуществления своих прав и свобод, восстановления нарушенных прав и свобод.

Нужно иметь в виду, что на земле насчитывается 203 государства, из них 192 государства–члена Организации Объединенных Наций, 80 000 транснациональных предприятий, сотни тысяч их филиалов, а также миллионы и миллионы национальных фирм, предприятий, компаний, большая часть из которых относится к малым и средним предприятиям. В их числе находятся 301 372 казахстанских крупных, средних и малых предприятия, из которых 27 516 государственных предприятий, 258 278 частных предприятий, 9 372 совместных предприятий с участием иностранного капитала (Казахстан в 2011 году. Статистический ежегодник. – Астана. – 2012. – Стр. 237). Наличие львиной доли частных предприятий, а также наличие предприятий с участием иностранного капитала подчеркивают значимость и необходимость проведения надлежащей информационно-пропагандистской работы по правам человека на этих предприятиях. Эти государства и предприятия призваны обеспечивать осуществление прав человека и его основных свобод как внутри каждого государства, внутри каждого предприятия, корпорации, так и за пределами этих государств и корпораций, а также объединенными усилиями всех государств и предприятий на мировой арене. Вот этой последней функции содействуют и будут содействовать все специализированные и иные структуры ООН, которые на базе соответствующих международных конвенций и документов будут выверять свои шаги в заданном направлении.

Если мы внимательно изучим Закон Республики Казахстан от 31 января 2006 года «О частном предпринимательстве», то в русле рассматриваемой темы складывается такая картина, которую следует видоизменить и дополнить. Это нужно сделать для того, чтобы создать правовую основу, благодаря которой можно было обратиться в суд в случае нарушения норм этой правовой основы. Так, статья 8 в пункте 2 (подпункт 1) данного Закона определяет: «2. Субъекты частного предпринимательства обязаны: 1) соблюдать законодательство Республики Казахстан, права и охраняемые законом интересы физических и юридических лиц;». С учетом рекомендаций Руководящих принципов предпринимательской деятельности в аспекте прав человека ООН было бы желательно дополнить словом «свободы» и видоизменить положение данного подпункта следующим образом: «соблюдать законодательство Республики Казахстан, права, свободы и охраняемые законом интересы физических и юридических лиц;». Далее было бы желательным включить в порядке дополнения следующий подпункт: «2) в случае нарушения норм законодательства Республики Казахстан по правам, свободам и охраняемым законом интересы физических и юридических лиц они вправе восстанавливать их путем обращения в суд».

Статья 11 анализируемого Закона формулирует нормы об охране информации о субъекте частного предпринимательства, обращая при этом особое внимание на сохранение коммерческой тайны. Поскольку вопросы прав человека в любой сфере, в том числе и в предпринимательской сфере, не входят в состав коммерческой тайны предприятия, их следует рассматривать как общедоступную информацию. Это вытекает из содержания пункта 11 рассматриваемой статьи: «Обобщенная информация, не раскрывающая сведения, составляющие коммерческую и иную охраняемую законом тайну субъекта частного предпринимательства, является общедоступной». Но чтобы данный пункт позволил правозащитникам и гражданам-работникам предприятия защитить свои права в первую очередь в суде, необходимо пункт 12 этой же статьи, который 6-ю подпунктами «к общедоступной информации субъекта частного предпринимательства» относит только анкетные данные работника предприятия, необходимо дополнить этот пункт подпунктом 7 следующего содержания: «вопросы прав человека на предприятии и за пределами предприятия». Если вопросы прав человека на предприятии логически оказываются увязанными с коммерческой тайной предприятия, а правозащитники и работники предприятия хотели бы получить информацию об этих нарушенных правах человека, то они могли бы со ссылкой на пункт 9 статьи 11 Закона обратиться к правоохранительным органам, который гласит: «Правоохранительные органы вправе запрашивать и получать

необходимую информацию, в том числе составляющую коммерческую тайну, как от субъекта частного предпринимательства, так и от государственных органов, обладающих этой информацией, на основании санкции прокурора, постановления следственных органов о возбуждении уголовного дела либо на основании постановления суда». Кроме того, они должны иметь в виду, что может быть использована информация, «по которой имеется вступившее в законную силу решение суда», как это вытекает из содержания пункта 10 статьи 11 Закона о частном предпринимательстве, который сформулирован так: «Информация, составляющая коммерческую и иную охраняемую законом тайну, не может быть разглашена без согласия субъекта частного предпринимательства, за исключением информации, по которой имеется вступившее в законную силу решение суда».

Ссылки на пункты 9 и 10 статьи 11 Закона сделаны потому, что они функционируют в настоящее время, и до тех пор, пока они в силе, правозащитники и заинтересованные работники предприятий могут пользоваться теми положениями данных пунктов, которые позволяют выходить на положительное решение возникших в сферах предпринимательства и прав человека проблем. Вместе с тем, хотелось бы сверх 12 пунктов, в совокупности составляющих статью 11 Закона, включить дополнительный пункт под номером 13 следующего содержания: «Вопросы экономических, социальных, политических, гражданских, культурных и иных права человека на предприятиях не могут объявляться коммерческой тайной и при всех обстоятельствах должны находиться в виде общедоступной информации, которая может быть использована при всех публичных средствах восстановления прав человека, включая открытое судебное разбирательство».

В статье 14 казахстанского закона о частном предпринимательстве компетенция Правительства Республики Казахстан расписана в 24-х пунктах. В пунктах 1, 2-1, 3 и 19 данной статьи записано, что Правительство Республики Казахстан «разрабатывает основные направления государственной политики в области поддержки и развития частного предпринимательства», «определяет порядок оказания государственной поддержки частного предпринимательства», «образует и упраздняет консультативно-совещательные органы при Правительстве по вопросам частного предпринимательства», «поощряет персонал субъектов частного предпринимательства, взаимодействует с объединениями субъектов частного предпринимательства и работодателей». Из приведенных пунктов статьи 14 Закона видно, что у Правительства есть все условия для обеспечения надлежащего сотрудничества со структурами честного предпринимательства и в силу этого, Правительство достаточно легко может поставить вопрос о необходимости соблюдения прав и свобод человека в предпринимательской сфере. Именно поэтому было бы логично и целесообразно в порядке дополнения ввести в статью 25-й пункт со следующим содержанием: «Правительство Республики Казахстан: 25)сотрудничает с объединениями субъектов частного предпринимательства и работодателей в целях обеспечения прав и свобод человека в предпринимательской сфере республики».

Закон Республики Казахстан о частном предпринимательстве статьей 17, определяя компетенцию местных исполнительных органов страны, обращает внимание на необходимость определения «стратегии развития взаимоотношений местных исполнительных органов с объединениями субъектов частного предпринимательства и объектами рыночной инфраструктуры». Местные государственные органы по всей стране, определяя дальнейшую стратегию развития своих отношений со структурами субъектов частного предпринимательства, могут плавно ввести вопросы обеспечения прав человека на предприятиях данной местности. Организуя «обучение, подготовку, переподготовку и повышение квалификации специалистов и персонала для субъектов малого предпринимательства» (пункт 8 статьи 17), местные органы могли бы ввести темы о правах человека, о фактах их нарушениях на предприятиях и возможностях их восстановления.

В статьях 18-23, которые в совокупности составляют главу 4 Закона, которая называется как «Государственная поддержка частного предпринимательства», казахстанское государство могло бы в процессе оказания такой поддержки убеждать предпринимателей, работодателей, руководителей предприятий, концернов, корпораций, председателей

предпринимательских структур по отраслям экономики в том, что Республика Казахстан, подписав примерно 60 международных документов о правах человека, в том числе Международный пакт о гражданских и политических правах и Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966 года, взяла на себя серьезные международные обязательства по правам человека, которые необходимо исполнять во всех сферах жизни, в том числе и в предпринимательской сфере. В этой связи государство вправе потребовать от работодателей надлежащего соблюдения экономических, социальных прав работников предприятий и без давления со стороны профсоюзов. Кроме того, работодатели должны оказывать содействие своим работникам, которые хотят добиться реализации своих прав посредством обращения в суд. Эти предложения могли бы найти свое место в статьях главы 4 анализируемого закона.

Пункт 6 статьи 20 закона в рамках государственных, отраслевых (секторальных) и региональных программ поддержки и развития малого предпринимательства установил 7 категорий мер такой поддержки. Было бы желательно в качестве 8-й меры записать в данном пункте: «меры по защите прав и законных интересов предпринимателей всеми средствами, вплоть до судебных средств».

Рассматриваемый Закон о частном предпринимательстве состоит из 51-й статьи. Было бы целесообразно дополнить данный Закон несколькими дополнительными статьями, посвященными вопросам судебной защиты прав предпринимателей в случаях рейдерства, вымогательства, необоснованных проверок, незаконных действий или бездействия со стороны чиновников всех уровней, при воспрепятствовании частнопредпринимательской деятельности, при необоснованной невыдаче лицензий, сертификатов и иных незаконных действий, направленных против прав и законных интересов предпринимателей и работодателей.

Статья 5 Конституционного закона Республики Казахстан от 25 декабря 2000 года № 132-II «О судебной системе и статусе судей Республики Казахстан» указывает на законодательство, которое определяет порядок деятельности судов и статус судей в Республике Казахстан: «Судоустройство и статус судей, а также порядок отправления правосудия в Республике Казахстан определяются Конституцией, настоящим Конституционным законом и другими законодательными актами Республики Казахстан». Думается, данное положение Конституционного закона нуждается в дополнении: фразу «ратифицированными Республикой Казахстан Международными пактами о правах человека» целесообразно ввести в статью 5 данного закона и тогда вся эта статья могла бы выглядеть так: «Судоустройство и статус судей, а также порядок отправления правосудия в Республике Казахстан определяются Конституцией, настоящим Конституционным законом, *ратифицированными Республикой Казахстан Международными пактами о правах человека* и другими нормативными актами Республики Казахстан». При таком раскладе все судьи районных, областных, специализированных судов, Верховного суда Республики Казахстан при вынесении своих решений ссылались бы не только на законодательные нормы Республики Казахстан, но и на нормы Международного пакта о гражданских и политических правах и Международного пакта об экономических, социальных и культурных правах от 16 декабря 1966 года, которые были ратифицированы Республикой Казахстан 28 ноября и 21 ноября 2005 года. Тем самым Казахстан мог бы реализовать рекомендацию Комитета ООН по правам человека по этому поводу.

По нашему мнению, выполнение предписаний Руководящих принципов предпринимательской деятельности в аспекте прав человека: осуществление рамок Организации Объединенных Наций в отношении «защиты и средств правовой защиты» 2011 года в казахстанском правовом поле возможно при принятии новых законов. К примеру, в новом законе Республики Казахстан «О доступе к правосудию по правам человека» с учетом смысла пункта 26 приведенного выше документа ООН можно закрепить норму о необходимости снижения или устранения барьеров, что могло бы облегчить предпринимателям и работникам предприятий доступ к правосудию при нарушении их прав. В этом же законе можно записать примерно такое же положение, которое сформулировано в

Руководящих принципах ООН: «Государственные органы Республики Казахстан создают надлежащие условия всем гражданам для обеспечения доступа к правосудию путем подачи исков и жалоб». Можно выделить отдельно обеспечение прав человека в предпринимательской сфере посредством профсоюзов, специализированных структур, арбитражных и государственных судов.

Желательно в законе о доступе к правосудию выделить в отдельную главу особенности функционирования судебных механизмов по защите прав человека в предпринимательской среде, исходя из предписания Руководящих принципов ООН о том, что «эффективные судебные механизмы являются основой для обеспечения доступа к средствам правовой защиты». Анализируемый закон мог бы выиграть, если в нем зафиксировать идею Руководящих принципов ООН о том, что суды любого государства, в том числе и Республики Казахстан, должны быть свободны от коррупции, что особенно важно, если учитывать, что в предпринимательской среде возвращаются огромные потоки финансовых средств, которые могут быть использованы для подкупа судей. Немаловажными положениями в законе могли бы стать положения о необходимости обеспечения реальной независимости судей при рассмотрении ими исков и жалоб работников предприятий о нарушении их прав от политического или экономической давлению как со стороны государственных органов республики, так и работодателей, иных субъектов предпринимательской деятельности.

В данном Законе было бы желательно определиться с теми барьерами, которые препятствуют рассмотрению исков и жалоб на нарушения прав человека, в той или иной мере связанные с предпринимательской деятельностью. Так, идея Комментария к пункту 26 Руководящих принципов ООН о необходимости устранения барьера в виде отказа «в правосудии в принимающем государстве и не могут получить доступ к судам государства происхождения независимо от существования претензии» могла бы обосноваться в рассматриваемом проекте будущего казахстанского закона о доступе к правосудию по правам человека. Говоря другими словами, отдельная статья рассматриваемого закона могла бы выглядеть так: «Государственные органы Республики Казахстан обеспечивают безусловный доступ к правосудию» «независимо от существования претензии». Это означает, что официальный доступ к правосудию должны иметь все граждане, в том числе все предприниматели и работники предприятий, которые вправе предъявлять иски и жалобы в суд по рассмотрению спорных вопросов по правам человека любой категории и любой сферы без какой-либо дискриминации, в том числе в сфере предпринимательства. В закон должна быть введена норма о недопустимости установления необоснованной, завышенной суммы госпошлины при подаче иска, что может стать препятствием на пути к «доступу к судебным средствам правовой защиты».

Дополнительно говоря о судебных механизмах защиты прав человека в предпринимательской сфере, обратимся к статье 5 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан от 13 июля 1999 года, которая гласит: «Задачами гражданского судопроизводства являются защита нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан, государства и организаций, укрепление законности и правопорядка, предупреждение правонарушений». Нам представляется, что после слова «государства» необходимо вставить слово «предприятий», поскольку слово «организаций» наталкивает на мысль о государственных органах. Для точности приведем положение статьи 5 данного Кодекса с учетом нашего предложения: «Задачами гражданского судопроизводства являются защита нарушенных или оспариваемых прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан, государства, *предприятий* и организаций, укрепление законности и правопорядка, предупреждение правонарушений». Такой подход в известной мере сблизил бы понятия «права человека» и «предприятие, предпринимательская сфера».

Статья 8 Кодекса, озаглавленная как «Судебная защита прав, свобод и законных интересов лица» перекликается с рядом пунктов Руководящих принципов ООН: «Каждый вправе в порядке, установленном настоящим Кодексом, обратиться в суд за защитой нарушенных или оспариваемых конституционных прав, свобод или охраняемых законом

интересов. Государственные органы, юридические лица или граждане имеют право обратиться в суд с заявлением о защите прав и охраняемых законом интересов других лиц или неопределенного круга лиц в случаях, предусмотренных законом».

Статья 24 Кодекса регулирует вопросы корпоративных споров, приводит 9 видов этих споров, но среди них отсутствует категория споров, имеющих отношение к правам человека как внутри корпорации, так и вне ее. В этой связи было бы желательно ввести эту категорию споров в статью 24 Кодекса.

Как известно, прокурор участвует в гражданском судопроизводстве. Это видно из содержания статьи 55 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан, в пункте 2 которой записано: «Прокурор вправе вступить в процесс по своей инициативе или по инициативе суда для дачи заключения по делу в целях осуществления возложенных на него обязанностей и для защиты прав, свобод и законных интересов граждан, прав и законных интересов организаций, общественных или государственных интересов». На наш взгляд, было бы целесообразно из данного положения вывести фразу «прав, свобод и законных интересов граждан», которая вошла бы в дополнительное положение в пункт 2 статьи 55 Кодекса в следующем виде: «Прокурор *обязан* вступить в процесс в целях защиты прав, свобод и законных интересов граждан».

По общему правилу, гражданские дела рассматривают и разрешают в срок до 2-х месяцев по окончании подготовки дела к разбирательству в суде. Статья 174 делает исключение для следующих категорий дел: «Дела о восстановлении на работе, о взыскании алиментов и об оспаривании решений, действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных служащих рассматриваются и разрешаются в срок до одного месяца». Мы предлагаем включить в данное положение фразу «о восстановлении всех нарушенных прав человека во всех сферах жизни» и представить приведенное положение статьи 174 Кодекса в следующем виде: «Дела о *восстановлении всех нарушенных прав человека во всех сферах жизни*, действий (бездействия) государственных органов, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных служащих рассматриваются и разрешаются в срок до одного месяца». Тем самым, мы содействуем всем физическим лицам в сфере предпринимательства в решении их проблем, связанных с правами человека.

В пункте 6 статьи 179 Кодекса закреплено, что «при массовом нарушении порядка присутствующими при разбирательстве дела гражданами суд может удалить из зала судебного заседания всех граждан, не участвующих в деле, и рассмотреть дело в закрытом заседании или отложить разбирательство дела». Непонятно, что понимается под понятием «при массовом нарушении порядка присутствующими при разбирательстве». Представители институтов гражданского общества, работника крупного концерна, предприятия могут присутствовать в зале судебного заседания и выражать свое законное возмущение при ненадлежащем решении вопросов, связанных с правами человека. Поэтому законодатель должен конкретизировать понятие о массовом нарушении порядка.

Статья 237 Кодекса предусматривает, что могут быть решения, подлежащие немедленному исполнению и приводит 6 категорий таких решений. Мы считаем, что необходимо в порядке дополнения между 4 и 5 пунктами внести такую категорию решения, как: «4-1) о восстановлении всех нарушенных прав человека во всех сферах».

У суда на основании статья 238 Кодекса есть право обратить решение к немедленному исполнению: «Суд может по просьбе истца обратить к немедленному исполнению решение, если вследствие особых обстоятельств замедление в исполнении решения может привести к значительному ущербу для взыскателя или исполнение решения может оказаться невозможным». Мы предлагаем приведенное положение дополнить

следующим предложением: «Суд обязан обратиться к немедленному исполнению решения о **восстановлении всех нарушенных прав человека во всех сферах**».

Мы считаем, что если эти предложения будут реализованы, то это в значительной мере приведет к осуществлению рекомендаций Руководящих принципов предпринимательской деятельности в аспекте прав человека: осуществление рамок Организации Объединенных Наций в отношении «защиты и средств правовой защиты» особенно в части пунктов о правовой и судебной защите прав и свобод человека в предпринимательской среде.

Ответственность предприятий за соблюдение прав человека закрепленных в Декларации Международной организации труда об основополагающих принципах и правах в сфере труда

Краткий анализ правовых аспектов

- I. Анализ Трудового кодекса Республики Казахстан**
- II. Анализ Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях**
- III. Анализ Уголовного кодекса Республики Казахстан**
- IV. Международные конвенции**
- V. Основополагающие принципы права в сфере труда**
- VI. Практика применения законодательства в сфере труда**
- VII. Вывод**
- VIII. Список использованных источников**

I. Анализ Трудового кодекса Республики Казахстан

15 мая 2007 года был подписан Трудовой кодекс Республики Казахстан, вступил в действие с 1 июня 2007 года. С его введением в действие утратили силу Законы РК «О труде в Республике Казахстан», «О коллективных договорах», «О социальном партнерстве в Республике Казахстан» и «О безопасности и охране труда».

В Трудовом кодексе содержатся 43 главы, состоящих из 365 статей.

В Трудовом кодексе к безопасности и охраны труда относится Раздел 5 Безопасность и охрана труда:

Глава 33. Государственное управление в области безопасности и охраны труда;

Глава 34. Гарантии прав работников в области безопасности и охраны труда;

Глава 35. Права и обязанности работников и работодателя в области безопасности и охраны труда;

Глава 36. Организация безопасности и охраны труда;

Глава 37. Расследование и учет несчастных случаев и иных повреждений здоровья работников, связанных с трудовой деятельностью.

Подробно определены в перечисленных главах гарантии безопасности и охраны труда, а также учет и расследование несчастных случаев.

Также касательно соблюдения трудового законодательства Республики Казахстан Раздел 6 Контроль за соблюдением трудового законодательства Республики Казахстан:

Глава 38. Государственный контроль;

Глава 39. Внутренний контроль по безопасности и охране труда;

Глава 40. Общественный контроль за соблюдением трудового законодательства Республики Казахстан.

За период действия Трудового кодекса 29 законами вносились изменения. Одновременно с принятием ТК РК был принят и с 1 июня 2007 года введен в действие сопутствующий Закон № 253-III, которым внесены корректирующие изменения и уточняющие дополнения в 57 действующих законов Казахстана.

В том числе Уголовный кодекс и Кодекс об административных правонарушениях предусматривают ответственность за правонарушения работодателя и должностного лица за нарушение трудового законодательства.

II. Анализ Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях⁹²

В Кодексе Республики Казахстан об административных правонарушениях 8 статей устанавливают административную ответственность физических лиц, индивидуальных предпринимателей и юридических лиц, за посягательства на права в сфере трудовых отношений.

Статья 87. Нарушение трудового законодательства Республики Казахстан

1. Нарушение работодателем или должностным лицом трудового законодательства Республики Казахстан, за исключением действий, предусмотренных частью третьей настоящей статьи, - влечет штраф на должностных лиц, индивидуальных предпринимателей, юридических лиц, являющихся субъектами малого или среднего предпринимательства или некоммерческими организациями, в размере от пяти до десяти, на юридических лиц, являющихся субъектами крупного предпринимательства, - в размере от двадцати до двадцати пяти месячных расчетных показателей.

Примечания.

1. Работодателем в настоящем Кодексе признается юридическое лицо, представляемое ее руководителем (администрацией), либо физическое лицо, с которым работник состоит в трудовых отношениях.

2. Под должностными лицами, указанными в частях первой и второй настоящей статьи, следует понимать руководителей исполнительных органов и иных организаций, если возглавляемые ими организации задержали выдачу (перечисление) средств на выплату заработной платы.

Данная статья впервые в 2001 году вводит в законодательстве об административных правонарушениях нормы, обеспечивающие защиту законодательства о труде. Однако, эта защита имеет определенные рамки, поскольку каждый имеет право на свободу труда, свободный выбор рода деятельности и профессии.

Общим объектом правонарушения является установленный порядок обеспечения законодательства о труде.

Родовым объектом данного правонарушения являются общественно-правовые отношения, возникающие при соблюдении и исполнении законодательных и нормативных правовых актов о труде.

Объективная сторона правонарушения выражается в нарушении работодателем или должностным лицом законодательных и иных нормативных правовых актов о труде. При этом следует отметить несколько характерных моментов. Во-первых, нарушение может быть в форме несоблюдения либо неисполнения норм права должностным лицом, хотя служебные обязанности предусматривают прямое применение норм. Во-вторых, работодателем, в контексте статьи, может быть юридическое либо физическое лицо, с которым работник состоит в трудовых отношениях.

2. Действие (бездействие), предусмотренное частью первой настоящей статьи, совершенное повторно в течение года после наложения административного

⁹² Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях от 30 января 2001 года № 155-II (с изменениями и дополнениями по состоянию на 29.01.2013 г.)

взыскания, - влечет штраф на должностных лиц, индивидуальных предпринимателей, юридических лиц, являющихся субъектами малого или среднего предпринимательства или некоммерческими организациями, - в размере от пятнадцати до двадцати, на юридических лиц, являющихся субъектами крупного предпринимательства, - в размере от двадцати пяти до тридцати месячных расчетных показателей.

3. Невыплата заработной платы работодателем в полном объеме и в сроки, которые установлены трудовым законодательством Республики Казахстан, а равно неначисление и невыплата пени за период задержки платежа - влекут штраф в размере от двадцати до пятидесяти месячных расчетных показателей.

Объективная сторона правонарушения проявляется в неисполнении прямых обязанностей - невыплате заработной платы по вине работодателя или должностного лица организации в полном объеме и в сроки, установленные коллективными и индивидуальными трудовыми договорами.

4. Действия (бездействие), предусмотренные частью третьей настоящей статьи, совершенные повторно в течение года после наложения административного взыскания, - влекут штраф в размере от ста до двухсот месячных расчетных показателей.

В 2011 году в соответствии с Законом РК от 18 января 2011 года № 393-IV, Кодекс дополнен статьей **87-4 Нарушение правил охраны труда**, в котором устанавливается административная ответственность за нарушение правил охраны труда:

Нарушение правил техники безопасности, промышленной санитарии или иных правил охраны труда, совершенное лицом, на котором лежали обязанности по организации или обеспечению соблюдения этих правил, повлекшее по неосторожности причинение средней тяжести вреда здоровью, - влечет штраф в размере от трехсот до пятисот месячных расчетных показателей либо административный арест до сорока пяти суток.

Административная ответственность может наступить при совершении указанных правонарушений, если это повлекло по неосторожности причинение вреда здоровью человека в виде легкого телесного повреждения или заведомо создало опасность для жизни и здоровья (производственный травматизм).

Статья 89 Нарушение правил обеспечения безопасности и охраны труда:

1. Нарушение работодателем или должностным лицом трудового законодательства Республики Казахстан, не повлекшее за собой несчастного случая, - влечет штраф на должностных лиц, индивидуальных предпринимателей, юридических лиц, являющихся субъектами малого или среднего предпринимательства или некоммерческими организациями, в размере от двадцати до сорока, на юридических лиц, являющихся субъектами крупного предпринимательства, - в размере от пятидесяти до ста месячных расчетных показателей.

В соответствии со статьей 24 Конституции РК каждый имеет право на условия труда, отвечающие требованиям безопасности, санитарии и гигиены.

Общим объектом правонарушения являются установленный порядок обеспечения правил охраны труда.

Родовым объектом правонарушения являются общественно-правовые отношения, возникающие при соблюдении, исполнении, применении правил по охране труда.

Законодательство об охране труда является составной частью трудового законодательства. В этой связи важно подчеркнуть, что в трудовом законодательстве произошли определенные изменения. Особенность регулирования новыми нормативными правовыми актами, договорами, контрактами состоит в том, что каждая сторона (работодатель и работник) обязана уделить персональное внимание соблюдению правил по охране труда. Не исключено, что в отдельных пунктах правил охраны труда может быть ответственен и работник. Но в контексте требований комментируемой статьи ответственность возлагается на работодателя или должностное лицо.

Объективная сторона правонарушения состоит в неисполнении или недобросовестном исполнении законодательства, нарушении правил охраны труда (пожарной, радиационной, технической безопасности).

2. Действия, предусмотренные частью первой настоящей статьи, совершенные повторно в течение года после наложения административного взыскания, - влекут штраф на должностных лиц, индивидуальных предпринимателей, юридических лиц, являющихся субъектами малого или среднего предпринимательства или некоммерческими организациями, в размере от сорока до шестидесяти, на юридических лиц, являющихся субъектами крупного предпринимательства, - в размере от ста до ста пятидесяти месячных расчетных показателей.

3. Неосуществление должностным лицом обязанностей по контролю и надзору за соблюдением трудового законодательства Республики Казахстан, если это повлекло несчастный случай с причинением легкого вреда здоровью работника или заведомо создало опасность для его жизни и здоровья, - влечет штраф в размере от двадцати до пятидесяти месячных расчетных показателей.

Статья 90. Уклонение от участия в переговорах по коллективному договору, соглашению.

Уклонение от участия в переговорах по заключению, изменению или дополнению коллективного договора, соглашения или нарушение сроков проведения указанных переговоров, не обеспечение работы соответствующей комиссии в определенные сторонами сроки - влечет штраф на лиц, уполномоченных на ведение переговоров, в размере от двухсот до пятисот месячных расчетных показателей.

Статья 91. Необоснованный отказ от заключения коллективного договора, соглашения.

Необоснованный отказ от заключения коллективного договора, соглашения - влечет штраф на лиц, уполномоченных заключить коллективный договор, соглашение, в размере от двухсот до пятисот месячных расчетных показателей.

Статья 92. Невыполнение или нарушение коллективного договора, соглашения.

Невыполнение или нарушение обязательства по коллективному договору, соглашению - влечет штраф на лиц, виновных в невыполнении обязательств по коллективному договору, соглашению, в размере от двухсот до пятисот месячных расчетных показателей.

Статья 93. Непредставление информации, необходимой для проведения коллективных переговоров и осуществления контроля за выполнением коллективных договоров, соглашений.

Непредставление информации, необходимой для проведения коллективных переговоров и осуществления контроля за выполнением коллективных договоров, соглашений, - влечет штраф на лиц, виновных в непредставлении информации, в размере от пятидесяти до ста месячных расчетных показателей.

Статья 94. Нарушение законодательства о занятости населения.

1. Нарушение физическим или юридическим лицом законодательных и иных нормативных правовых актов о занятости населения - влечет штраф в размере от восьми до десяти месячных расчетных показателей.

2. Действия (бездействие), предусмотренные частью первой настоящей статьи, совершенные повторно в течение года после наложения административного взыскания, - влекут штраф в размере от десяти до двадцати месячных расчетных показателей.

III. Анализ Уголовного Кодекса Республики Казахстан⁹³

В уголовном кодексе в Главе 3 «Преступления против конституционных и иных прав и свобод человека и гражданина» предусмотрена уголовная ответственность в 5 статьях за нарушения в сфере трудовых отношений.

Статья 148. Нарушение трудового законодательства Республики Казахстан

1. Незаконное прекращение трудового договора с работником, неисполнение решения суда о восстановлении на работе, а равно иное нарушение трудового законодательства Республики Казахстан, повлекшее причинение существенного вреда правам и законным интересам граждан, - наказываются штрафом в размере от ста до двухсот месячных расчетных показателей либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пяти лет.

В статье 24 Конституции Республики Казахстан говорится, что каждый имеет право на вознаграждение за труд без какой-либо дискриминации, а также на социальную защиту от безработицы.

Нарушение этого права может повлечь уголовную ответственность при определенных обстоятельствах, предусмотренных ст. 148 УК.

Данное преступление посягает на общественные отношения, обеспечивающие соблюдение законности в трудовых правоотношениях независимо от их форм собственности. Потерпевшими в результате нарушения правил охраны труда могут быть не только постоянные рабочие и служащие предприятий, организаций или учреждений, но и лица, временно работающие на них.

Объективная сторона преступления, ответственность за которое предусмотрена ч. 1 ст. 148 УК, заключается в совершении одного из трех деяний: а) незаконном прекращении трудового договора с работником; б) неисполнении решения суда о восстановлении на работе; в) ином нарушении трудового законодательства Республики Казахстан, повлекшем причинение существенного вреда правам и законным интересам граждан.

2. Необоснованный отказ в заключении трудового договора с женщиной или необоснованное прекращение с ней трудового договора по мотивам ее беременности или необоснованный отказ в заключении трудового договора или необоснованное прекращение трудового договора с женщиной, имеющей детей до трех лет, по этим мотивам, а равно необоснованный отказ в заключении трудового договора или необоснованное прекращение трудового договора с инвалидом по мотивам инвалидности либо несовершеннолетнего по мотивам его несовершеннолетия - наказываются штрафом в размере от двухсот до пятисот месячных расчетных показателей либо лишением права занимать определенные должности на срок до пяти лет, либо исправительными работами на срок до двух лет.

⁹³ Уголовный кодекс Республики Казахстан от 16 июля 1997 года № 167-І (с изменениями и дополнениями по состоянию на 08.01.2013 г.).

По части 2 ст. 148 УК предусмотрена уголовная ответственность за необоснованный отказ в заключении трудового договора с женщиной или необоснованное прекращение с ней трудового договора по мотивам ее беременности или необоснованный отказ в заключении трудового договора или необоснованное прекращение трудового договора с женщиной, имеющей детей до трех лет, по этим мотивам, а равно необоснованный отказ в заключении трудового договора или необоснованное прекращение трудового договора с инвалидом по мотивам инвалидности либо несовершеннолетнего по мотивам его несовершеннолетия.

Существование данных норм в УК является одной из форм защиты материнства и детства, регламентированных Конституцией Республики Казахстан, а также защиты трудовых прав наиболее уязвимой части населения нашей страны - инвалидов и несовершеннолетних.

Отказ в приеме на работу будет необоснованным, когда указанных женщин не принимают на работу в связи с их беременностью или наличием у них детей в возрасте до трех лет, а несовершеннолетних - в связи с их несовершеннолетним возрастом, а также когда им отказывают якобы в связи с отсутствием вакантной должности, с сокращением штатов и т.д. Эти же предлоги могут быть использованы и при увольнении.

3. Неоднократная задержка лицом, выполняющим управленческие функции, выплаты заработной платы в полном объеме и в установленные сроки в связи с использованием денежных средств на иные цели - наказывается штрафом в размере от трехсот до семисот месячных расчетных показателей либо лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до пяти лет.

Часть 3 рассматриваемой статьи УК предусматривает ответственность за неоднократную задержку лицом, выполняющим управленческие функции, выплаты заработной платы в полном объеме и в установленные сроки в связи с использованием денежных средств на иные цели.

Неоднократность означает два и более раза в течение года. Обязательным условием применения ч. 3 ст. 148 УК является установление того, что заработная плата была выплачена позже установленных сроков (на несколько дней, месяцев, лет) и не в полном объеме.

Неоднократной следует признать не только задержку выплаты заработной платы одному человеку два и более раза, но и задержку выплаты заработной платы по одному разу нескольким лицам.

Выдача аванса считается выплатой заработной платы не в полном объеме.

Необходимо также установить, что причиной задержки выплаты заработной платы в полном объеме было использование денежных средств на иные цели.

Под использованием денежных средств, предназначенных для выплаты заработной платы, на иные цели следует понимать их использование, например, на закупку оборудования, материалов, сырья, на уплату налогов и т.п.

Статья 150-1. Воспрепятствование законной деятельности представителей работников.

Воспрепятствование законной деятельности представителей работников должностным лицом с использованием служебного положения, а равно вмешательство в их законную деятельность, совершенное должностным лицом с использованием своего служебного положения, повлекшее существенное нарушение их прав и законных интересов, совершенное лицом, к которому в течение года применялось административное взыскание за совершение такого же деяния, -

наказываются штрафом в размере от ста до пятисот месячных расчетных показателей либо исправительными работами на срок до двух лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

Объектом данного преступления являются трудовые права граждан. Данная статья направлена на защиту трудовых прав граждан от произвола работодателей, которые обеспечиваются представителями работников. К представителям работников можно отнести органы профессиональных союзов, их объединений и (или) иные уполномоченные работниками физические и (или) юридические лица.

Объективная сторона данного преступления выражается в совершении одного из следующих деяний:

- а) воспрепятствовании законной деятельности представителей работников должностным лицом с использованием служебного положения;
- б) вмешательстве в законную деятельность представителей работников, совершенном должностным лицом с использованием своего служебного положения.

Воспрепятствование - это оказание препятствия, противодействие совершению каких-либо действий. Воспрепятствование законной деятельности представителей работников может быть в разнообразных формах, в результате которых профессиональные союзы, их объединения и (или) иные уполномоченные работниками физические и (или) юридические лица не могут выполнять стоящие перед ними задачи и свои функции.

Обязательным условием наступления уголовной ответственности по комментируемой статье является установление законности деятельности представителей работников, которым оказывается противодействие.

Воспрепятствование незаконной деятельности представителей работников не образует объективную сторону состава рассматриваемого преступления. Например, когда они пытаются организовать незаконные забастовки.

Состав преступления относится к числу материальных. Для признания преступления оконченным необходимо установить наступление последствия совершения указанных деяний в виде существенного нарушения их прав и законных интересов представителей работников.

Статья 151. Воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них.

Незаконное воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования или участию в них, либо принуждение к участию в них, если эти деяния совершены должностным лицом с использованием своего служебного положения либо с применением насилия или угрозы его применения, - наказываются штрафом в размере от пятисот до семисот месячных расчетных показателей, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

В соответствии со ст. 32 Конституции Республики Казахстан граждане Республики Казахстан вправе мирно и без оружия собираться, проводить собрания, митинги и демонстрации, шествия и пикетирование. Порядок организации и проведения собраний, митингов, уличных шествий и демонстраций регулируется Законом Республики Казахстан от 17 марта 1995 года № 2126 «О порядке организации и проведения мирных собраний, митингов, шествий, пикетов и демонстраций в Республике Казахстан».

Непосредственным объектом данного преступления являются общественные отношения по обеспечению прав граждан, закрепленных в ст. 32 Конституции Республики Казахстан.

Объективная сторона преступления, предусмотренного ст. 151 УК, включает совершение следующих деяний, которые могут совершаться как путем действия, так и путем бездействия: а) незаконное воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования; б) незаконное воспрепятствование участию в них; в) принуждение к участию в указанных мероприятиях.

В число обязательных включены следующие признаки состава рассматриваемого вида преступления: а) использование должностным лицом своего служебного положения; б) применение насилия или угрозы его применения. Они касаются специального субъекта и способа совершения данного преступления.

Для применения ст. 151 УК необходимо установление хотя бы одной из перечисленных трех форм деяния и хотя бы одного из двух дополнительных признаков состава данного преступления, признаков специального субъекта или указанных способов совершения преступления.

Незаконным признается воспрепятствование проведению собрания, митинга, демонстрации, шествия, пикетирования, когда, например, должностное лицо без оснований запрещает проводить гражданам указанные политические мероприятия, дает указание разогнать участников указанных мероприятий, проводимых на законных основаниях.

Воспрепятствование участию в собраниях, митингах, шествиях, пикетировании является незаконным, если принимаются меры по недопущению граждан к месту собрания и других мероприятий, если граждане подвергаются насильственному удалению с этого места и т.п.

Принуждение к участию в массовых политических мероприятиях заключается в оказании давления награждай с целью привлечения их к участию в таких мероприятиях помимо их воли.

Насилие или угроза его применения являются формой воспрепятствования реализации прав граждан на проведение митингов, собраний и т.п. Насилие может быть в виде причинения легкой тяжести вреда здоровью, связывания, запираения в помещении, нанесения побоев или угрозы применения физической силы.

Преступление считается оконченным с момента совершения указанных деяний независимо от последствий.

Статья 152. Нарушение правил охраны труда

1. Нарушение правил техники безопасности, промышленной санитарии или иных правил охраны труда, совершенное лицом, на котором лежали обязанности по организации или обеспечению соблюдения этих правил, повлекшее по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью, - наказывается штрафом в размере от двухсот до пятисот месячных расчетных показателей либо исправительными работами на срок до двух лет, либо ограничением свободы на тот же срок с лишением права занимать определенные должности либо заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет.

2. То же деяние, повлекшее по неосторожности смерть человека, - наказывается ограничением свободы на срок до пяти лет либо лишением свободы на тот же срок с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

В соответствии со ст. 24 Конституции Республики Казахстан каждый имеет право на свободу труда и условия, отвечающие требованиям безопасности и гигиены. Право на безопасные условия труда - одно из основных прав работника (ст. 22 Трудового кодекса Республики Казахстан). Нарушение этого права может повлечь уголовную ответственность при определенных обстоятельствах, предусмотренных ст. 152 УК.

Условия труда, закрепленные законодательством, являются объектом указанного в рассматриваемой статье преступления.

Потерпевшими в результате нарушения правил охраны труда могут быть не только постоянные рабочие и служащие предприятий (учреждений, кооперативов, фермерских (крестьянских) хозяйств и других организаций различных форм собственности и хозяйствования), но и лица, временно работающие на них.

Объективная сторона преступления заключается в действиях (бездействии) путем нарушения правил техники безопасности, промышленной санитарии или иных правил охраны труда, повлекших по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью. Диспозиция ст. 152 УК является бланкетной. Так как правила охраны труда весьма многочисленны и разнообразны и перечислить их в статье закона практически невозможно, поэтому для привлечения виновного к уголовной ответственности необходимо установить, какие специальные правила были нарушены. Эти нарушения правил техники безопасности, промышленной санитарии или иных правил охраны труда и будут являться фактическим содержанием преступных деяний.

Статья 153. Принуждение к участию в забастовке или к отказу от участия в забастовке. Принуждение к участию в забастовке или к отказу от участия в законной забастовке, совершенное лицом с использованием своего служебного положения либо путем насилия или угрозы применения насилия, - наказывается штрафом в размере от пятисот до семисот месячных расчетных показателей, либо исправительными работами на срок до двух лет, либо лишением свободы на срок до трех лет с лишением права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью на срок до трех лет или без такового.

Забастовка - мера борьбы трудового коллектива за удовлетворение своих социально-экономических и профессиональных требований в коллективном, трудовом споре между трудовым коллективом и работодателем, выражающаяся в полном или частичном прекращении работы (невыходе на работу, невыполнении трудовых обязанностей) членами трудового коллектива на определенный срок или на срок до удовлетворения работодателем требований трудового коллектива.

Порядок проведения забастовок регулируется Трудовым кодексом Республики Казахстан от 15 мая 2007 года.

Признаются незаконными забастовки по политическим мотивам, в том числе с требованиями об изменении конституционного строя, созыва, роспуска или изменения порядка деятельности государственных органов, отставки их руководителей, а также требованиями, влекущими нарушение национального и расового равноправия, изменение территориальной целостности страны.

Принуждение к участию в забастовке или отказу от участия в законной забастовке имеет место в случае, когда против воли, желания и прав трудового коллектива лицо (должностное лицо) принуждает к участию в забастовке или отказу от участия в законной забастовке, а также в случае принуждения органа, возглавляющего забастовку, действовать за пределами прав, предоставленных ему законом, и полномочий, которыми наделяет его трудовой коллектив. В соответствии со ст. 153 УК принуждение к отказу от участия в незаконной забастовке не является преступлением.

Объектом преступления, предусмотренного ст. 153 УК, являются политические права граждан Республики Казахстан, обеспечивающие им возможность участия или неучастия в забастовке, а также право трудового коллектива на борьбу за удовлетворение своих социально-экономических и профессиональных требований в коллективном споре между трудовым коллективом и работодателем. В качестве дополнительного объекта может выступать здоровье граждан.

Объективная сторона преступления выражается в принуждении к участию в забастовке или к отказу от участия в законной забастовке, т.е. оказание гражданину Республики Казахстан препятствий в осуществлении своих политических прав.

Принуждение заключается в оказании физического или психического давления на гражданина с целью заставить его участвовать в забастовке или заставить отказаться от участия в законной забастовке в то время, когда он желал принять участие в такой забастовке. Состав рассматриваемого преступления будет иметь место как в случаях принуждения к участию в законной забастовке, как и в случаях принуждения к участию в забастовке, когда она организована с нарушением законодательства о порядке организации и проведения забастовок.

Рассматриваемая статья УК содержит формальный состав. Преступление считается оконченным с момента совершения указанных действий независимо от того, наступили или нет какие-либо последствия, достиг или нет виновный желаемого результата.

Законодатель альтернативно указывает в качестве обязательных два признака состава рассматриваемого преступления. Один из них относится к признакам специального субъекта, а другой касается способов принуждения к участию в забастовке или к отказу от участия в ней. Это деяние должно совершаться либо лицом (в том числе должностным) с использованием своего служебного положения, либо путем насилия (физическое насилие) или угрозы применения такого насилия (психическое насилие).

Статистический отчет о зарегистрированных преступлениях см. Приложение № 1.

IV. Международные конвенции

В пункте 3 статьи 4 Конституции установлено, что "международные договоры, ратифицированные Республикой, имеют приоритет перед ее законами и применяются непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание закона". Это означает, что Республика Казахстан выражает свое согласие на преимущественную юридическую силу тех заключенных ею международных договоров перед национальным законодательством, которые ратифицированы Парламентом Республики путем принятия соответствующего закона.

Из смысла приведенной нормы Конституции вытекает, что приоритет перед законами Республики могут иметь только ратифицированные Казахстаном международные договоры. Непосредственное применение таких международных договоров, имеющих приоритет перед законами Республики, не означает отмену ими норм действующих законов. Приоритет перед законами и непосредственное применение ратифицированных международных договоров на территории Республики предполагают ситуативное превосходство норм таких договоров в случаях коллизий с нормами законов. Иначе говоря, такое преимущество возможно, когда возникают условия, подпадающие под действие ратифицированных международных договоров, если из самих договоров не следуют требования издать законы для их применения.

Нератифицированные международные договоры таким приоритетом перед законами Республики не обладают. Все международные договоры, заключенные Казахстаном после принятия Конституции 1995 года, не подлежащие ратификации, должны исполняться в той мере, пока они не входят в противоречие с законами Республики. В случае коллизии между ними стороны договоров имеют возможность в соответствии с Указом Президента Республики Казахстан, имеющим силу закона, "О порядке заключения, исполнения и денонсации международных договоров Республики Казахстан", а также нормами международного права разрешать их путем согласительных процедур.

Пункт 2 статьи 4 Конституции устанавливает, что "Конституция имеет высшую юридическую силу и прямое действие на всей территории Республики". Согласно пункту 1 этой статьи, действующим правом в Республике Казахстан признаются соответствующие нормам Конституции международные договоры и иные обязательства Республики. Международные договоры, не предусматривавшие ратификации как условия вступления в силу, заключенные Республикой Казахстан до принятия Конституции 1995 года, о приоритетности которых говорится в вышеприведенных законодательных актах, являются действующими и должны надлежаще выполняться. Следовательно, эти договоры и обязательства Казахстана, существующие в новом конституционно-правовом поле, в одно время с нормами Конституции 1995 года, входят в систему действующего в стране права.

Пункт 3 статьи 4 Конституции Республики Казахстан устанавливает «Международные договоры, ратифицированные Республикой, имеют приоритет перед ее законами и применяются непосредственно, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для его применения требуется издание закона».

Данный пункт следует понимать так, что преимущественную юридическую силу перед законодательством Республики имеют международные договоры, заключенные ею в соответствии с Конституцией Республики, в установленном законодательством порядке и ратифицированные Парламентом Республики путем принятия соответствующего закона. Международные договоры, не предусматривавшие ратификации как условия вступления в силу, заключенные до принятия Конституции 1995 года, являются действующими и сохраняют приоритет перед законодательством Республики, если такой приоритет для этих международных договоров прямо предусмотрен законами Республики, регулирующими соответствующие сферы правоотношений⁹⁴.

В целом, сотрудничество между МОТ и РК осуществляется на основе национальной программы достойного труда.

Национальная программа по достойному труду в Республике Казахстан на 2010-2012 годы была подписана между МОТ и Казахстаном в июне 2010 года. Основные приоритеты, которой являются:

1. Регулирование вопросов в сфере трудовых отношений в соответствии с международными стандартами;
2. Содействие эффективной занятости и социальной защите мужчин и женщин;
3. Развитие трехстороннего сотрудничества и социального диалога;

Казахстан ратифицировал 21 и более Конвенций МОТ, включая все основополагающие конвенции:

1. № 29 от 28 июня 1930 года «О принудительном или обязательном труде»
2. № 81 от 19 июня 1947 года «Об инспекции труда в промышленности и торговле»
3. № 87 от 10 июля 1948 года «О свободе ассоциаций и защите права на организацию»
4. № 88 от 9 июля 1948 года «Об организации службы занятости»
5. № 98 от 8 июля 1949 года «О применении принципов права на организацию и ведение коллективных переговоров»
6. № 100 от 6 июня 1951 года «О равном вознаграждении мужчин и женщин за труд равной ценности»
7. № 105 от 5 июня 1957 года «Об упразднении принудительного труда»
8. № 111 от 4 июня 1958 года «О дискриминации в области труда и занятости»
9. № 122 от 17 июня 1964 года «О политике в области занятости»
10. № 129 от 4 июня 1969 года «Об инспекции труда в сельском хозяйстве»
11. № 135 от 2 июня 1971 года «О защите прав представителей трудящихся на предприятии и предоставляемых им возможностях»
12. № 138 от 6 июня 1973 года «О минимальном возрасте для приема на работу»

⁹⁴ Постановление Конституционного Совета Республики Казахстан «Об официальном толковании пункта 3 статьи 4 Конституции Республики Казахстан» от 11 октября 2000 г. № 18/2.

13. № 144 от 2 июня 1976 года «О трехсторонних консультациях для содействия применению международных трудовых норм»
14. №148 от 1 июня 1977 года «О производственной среде»
15. №155 от 3 июня 1981 года «О безопасности и гигиене труда и производственной среде»
16. № 162 от 24 июня 1986 года «Об охране труда при использовании асбеста»
17. № 167 от 20 июня 1988 года «О безопасности и гигиене труда в строительстве»
18. № 182 от 1 июня 1999 года «О запрещении и немедленных мерах по искоренению наихудших форм детского труда»
19. №183 от 15 июня 2000 года «О Конвенции (пересмотренной) 1952 года об охране материнства»
20. № 185 от 19 июня 2003 года «О Конвенции (пересмотренной) 1958 года об удостоверениях личности моряков»
21. №156 «О равном обращении и равных возможностях для трудящихся мужчин и женщин: трудящиеся с семейными обязанностями».

Конституция провозглашает, что «права и свободы человека принадлежат каждому от рождения, признаются абсолютными и неотчуждаемыми, определяют содержание и применение законов и иных нормативных правовых актов».

Пункт 1 статьи 1 Конституции провозглашает, что "Республика Казахстан утверждает себя ...социальным государством ...". Это общее положение Раздела I Конституции означает, что Казахстан намерен развиваться как государство, которое берет на себя обязательство смягчать социальное неравенство путем создания условий для достойной жизни своим гражданам и свободного развития личности, адекватных возможностям государства. Данное положение раскрывается в различных нормах Основного Закона страны таких, как: право граждан на социальную помощь от безработицы, на отдых, на установленные законом продолжительность рабочего времени, выходные и праздничные дни, оплачиваемый ежегодный отпуск (статья 24); гарантированность минимального размера заработной платы и пенсии, социальное обеспечение по возрасту, в случае болезни, инвалидности, потери кормильца и поощрение добровольного социального страхования, создание дополнительных форм социального обеспечения и благотворительности (статья 28); право граждан на охрану здоровья, на бесплатное получение гарантированного объема медицинской помощи, установленного законом (статья 29); гарантированность бесплатного среднего образования, право на получение на конкурсной основе бесплатного высшего образования (статья 30); государственная охрана окружающей среды, благоприятной для жизни и здоровья человека (статья 31); государственная защита семьи, материнства, отцовства и детства (статья 27); создание государством условий для обеспечения граждан жильем, предоставление жилья нуждающимся за доступную плату из государственных жилищных фондов в соответствии с установленными законом нормами (статья 25)⁹⁵.

Основной гарантией защиты интересов граждан является право на судебную защиту своих прав и свобод, закрепленное в пункте 2 Конституции Республики Казахстан. Судебная власть, согласно статьи 75 Конституции Республики Казахстан, осуществляется посредством гражданского, уголовного и иных установленных законом форм судопроизводства.

Граждане Казахстана вправе обращаться за защитой своих прав и свобод к широкому кругу субъектов, начиная от национальных государственных органов и специализированных учреждений до международных учреждений и органов.

⁹⁵ Постановление Конституционного Совета Республики Казахстан «Об официальном толковании пункта 1 статьи 1 Конституции Республики Казахстан» от 21 декабря 2001 года № 18

V. Основополагающие принципы и права в сфере труда

В 1993 Республика Казахстан стала членом Международной организации труда, которая является специализированным агентством ООН, которое ставит своей целью продвижение принципов социальной справедливости, международно-признанных прав человека и прав в сфере труда.

Международная организация труда заявляет, что все государства-члены, даже если они не ратифицировали Конвенции, имеют обязательство, вытекающее из самого факта их членства в Организации, соблюдать, содействовать применению и претворять в жизнь добросовестно в соответствии с Уставом принципы, касающиеся основополагающих прав, которые являются предметом этих Конвенций, а именно:

1. Свободу объединения и действенное признание права на ведение коллективных переговоров

Для работников очень важно иметь социальные гарантии, чувство стабильности и защищенности. Для помощи председателям профсоюзных комитетов, руководителям организаций (предприятий), работникам, профсоюзному активу привлекаемых к коллективным переговорам, в Республики Казахстан существуют методические рекомендации Федерации профсоюзов Республики Казахстан, которые призваны помочь в осуществлении работы по заключению коллективных договоров.

В Методических рекомендациях Федерации профсоюзов Республики Казахстан о порядке заключения коллективных договоров в организациях указано, что в нормах МОТ коллективные переговоры рассматриваются в качестве действия или процесса, ведущего к заключению коллективного соглашения. В Рекомендации № 91 коллективные соглашения определены как «всякое письменное соглашение относительно условий труда и найма, заключаемое, с одной стороны, между работодателем, группой работодателей или одной или несколькими организациями работодателей и, с другой стороны, одной или несколькими представительными организациями работников или – при отсутствии таких организаций – представителями самих работников, надлежащим образом избранными и уполномоченными согласно законодательству страны» (Рекомендации № 91, Параграф 2). Право на коллективные переговоры является основополагающим правом, с которым члены МОТ согласились, вступая в Организацию; на них лежит обязательство уважать и добросовестно реализовывать его, содействовать ему (Декларация МОТ об основополагающих принципах и правах в сфере труда и механизм ее реализации). Коллективные переговоры являются, с одной стороны, правом работодателей и их организаций, а с другой стороны, организаций трудящихся (профсоюзы, федерации и конфедерации).

Ответственность сторон в коллективных переговорах указаны в статье 93 Кодекса Республики Казахстан «Об административных нарушениях» от 30 января 2001 года, в котором указано что за непредставление информации, необходимой для проведения коллективных переговоров и осуществления контроля за выполнением коллективных договоров, соглашений. Непредставление информации, необходимой для проведения коллективных переговоров и осуществления контроля за выполнением коллективных договоров, соглашений влечет штраф на лиц, виновных в непредставлении информации, в размере от пятидесяти до ста месячных расчетных показателей.

2. Упразднение всех форм принудительного или обязательного труда

В Конвенции «О принудительном или обязательном труде» говорится что каждый член Международной Организации Труда, который ратифицирует настоящую Конвенцию, обязуется упразднить применение принудительного и обязательного труда во всех его формах в возможно кратчайший срок. Данная Конвенция была ратифицирована в

Казахстане Законом «О ратификации Конвенции о принудительном или обязательном труде» от 14 декабря 2000 года.

Основной закон нашего государства запрещает принудительный труд. Пункт 1 статьи 24 Конституции Республики Казахстан гласит, что каждый имеет право на свободу труда, свободный выбор рода деятельности и профессии. Принудительный труд допускается только по приговору суда либо в условиях чрезвычайного или военного положения. Принудительный труд запрещен также статьей 8 Трудового кодекса Республики Казахстан: Принудительный труд запрещен. Принудительный труд означает любую работу или службу, требуемую от какого-либо лица под угрозой какого-либо наказания, для выполнения которой это лицо не предложило добровольно своих услуг, за исключением работ: требуемых от какого-либо лица вследствие приговора суда, вступившего в законную силу, при условии, что работа будет производиться под надзором и контролем государственных органов и что лицо, выполняющее ее, не будет уступлено или передано в распоряжение физических и (или) юридических лиц; требуемых в условиях чрезвычайного или военного положения.

3. Действенное запрещение детского труда

Одним из принципов Трудового законодательства является запрещение дискриминации, принудительного труда и наихудших форм детского труда.

Ответственность за нарушение прав ребенка закреплено в Законе Республики Казахстан «О правах ребенка в Республики Казахстан» от 8 августа 2002 года. Лица, виновные в нарушении законодательства Республики Казахстан о правах ребенка, несут ответственность в соответствии с законодательными актами Республики Казахстан.

- ИПЕК (IPEC — International Programme on the Elimination of Child Labour) Международная программа по искоренению детского труда. Начатая МОТ в 1992 году.

В целях оказания технической поддержки странам-участникам в деле искоренения детского труда МОТ создала Программу по искоренению детского труда (ИПЕК). Работа ИПЕК направлена на поддержку инициатив на национальном уровне, а также необходимости содействовать практической реализации принципов Конвенций в национальном законодательстве. Данная Программа реализуется и в Республике Казахстан. «Искоренение детского труда в Центральной Азии — реальные действия» (PROACT-CAR, этап III) — это текущий проект Международной Организации Труда, исполняемый ее международной Программой по искоренению детского труда (МОТ-ИПЕК), который нацелен на борьбу с наихудшими формами детского труда (НФДТ) в четырех странах Центральной Азии.

При Министерстве труда и социальной защиты населения РК действует Национальный Координационный Совет по борьбе с детским трудом (Приказ Министра №73-п от 31.03.2006). В соответствии с положением Совет проводится раз в полугодие под председательством Вице-Министра. Совет состоит из представителей социальных партнеров — Конфедерации Работодателей РК и Федерации Профсоюзов РК, госорганов (МВД РК, МОН РК, МЗ РК, МСИ РК, Генеральная Прокуратура РК, Аппарат Уполномоченного по правам человека в РК, Комиссия по делам семьи и гендерной политики,) НПО (Союз кризисных центров Казахстана, Центр социально-психологической реабилитации и адаптации для женщин и детей «Родник», Кризисный центр «Забота», Общественное Объединение «Союз женщин интеллектуального труда»). Задачи Совета — координировать работу в области искоренения НФДТ в стране, распространять информацию, предоставлять руководство и политическую поддержку от соответствующих государственных органов и организаций.

Новый совместный план работы по искоренению детского труда и реализации международной конвенции МОТ №182 в Республике Казахстан на 2009-2011 гг. утвержден

Министром труда и социальной защиты населения РК в декабре 2008 года и включает в себя следующие направления деятельности:

- Создание информационной базы по НФДТ;
- Повышение информированности и распространение информации
- Действия, направленные на предотвращение эксплуатации детей, освобождение от НФДТ и реабилитацию детей;
- Координация и объединение усилий;
- Совершенствование политики и законодательства, их реализация и контроль исполнения;
- Региональный компонент программы.

Вопросы, относящиеся к сфере трудовой деятельности несовершеннолетних, отражены в Трудовом кодексе. Одним из принципов трудового законодательства Республики Казахстан является запрещение наихудших форм детского труда.

Трудовым кодексом РК установлены:

- допустимый возраст приема на работу с 16 лет;
- с письменного согласия одного из родителей, опекуна, попечителя или усыновителя трудовой договор может быть заключен с:
 - с гражданами, достигшими 15 лет, в случаях получения ими основного среднего, общего среднего образования в организациях среднего образования;
 - учащимися, достигшими 14 лет, для выполнения в свободное от учебы время работы, не причиняющей вреда здоровью и не нарушающей процесса обучения;
 - с лицами, не достигшими 14 возраста, в организациях кинематографии, театрах, театральных и концертных организациях, цирках для участия в создании и (или) исполнении произведений без ущерба здоровью и нравственному развитию с соблюдением условий, определенных пп.2) настоящей статьи; (Ст. 30);
- не допускается прием на тяжелые физические работы и работы с вредными и (или) опасными условиями труда лиц моложе 18 лет (Ст. 179);
- установлена сокращенная продолжительность рабочего времени для работников в возрасте от 14 до 16 лет — не более 24 часов в неделю, от 16 до 18 лет — не более 36 часов в неделю (Ст. 181);
- к сверхурочным работам не допускаются работники моложе 18 лет (Ст. 183).

Защиту детей от действий сексуального характера, вовлечения их в преступную деятельность и совершения антиобщественных действий предусматривает ЗРК «О правах ребенка в Республике Казахстан» № 345 от 8 августа 2002г. В соответствии с ним запрещается использование детского труда в производстве или реализации алкогольной продукции и табачных изделий, на тяжелых физических работах и работах с вредными или опасными условиями труда. Установлены также запреты на вовлечение детей в проституцию, изготовление, продажу или иное распространение наркотических средств, психотропных, сильнодействующих или ядовитых веществ, их привлечение к участию в военных действиях и вооруженных конфликтах.

Таким образом, подводя итог можно сказать, что в Казахстане существует достойная правовая база, которая позволяет бороться со всеми видами нарушений прав детей в области труда.

Министерством внутренних дел Республики Казахстан внесены изменения и дополнения в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросу профилактики детской безнадзорности и предупреждения правонарушений среди несовершеннолетних. А именно, статью 112-1 Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях от 30 января 2001 г. дополнили следующим содержанием «Допуск несовершеннолетних в развлекательные заведения в ночное время». То есть допуск несовершеннолетних в период с 23.00 до 06.00 часов в развлекательные заведения без сопровождения законных представителей или лиц, их заменяющих, — влечет штраф на должностных лиц развлекательных заведений от пяти до десяти, индивидуальных предпринимателей, юридических лиц, являющихся субъектами малого или среднего предпринимательства или некоммерческими организациями, — в размере от двадцати пяти до тридцати, на юридических лиц, являющихся субъектами крупного предпринимательства, - в размере от сорока до пятидесяти месячных расчетных показателей. Закон был принят 10 июня 2009 года.

Министерством труда и социальной защиты населения РК обновлен и дополнен «Список работ, на которых запрещается применение труда работников, не достигших восемнадцатилетнего возраста, предельных норм переноски и передвижения тяжести работниками, не достигшими восемнадцатилетнего возраста». Так, например, запрещено применять труд несовершеннолетних на плантациях опийного мака, табака и хлопка, запрещено заниматься всеми видами работ с применением пестицидов и гербицидов, работать в ночных клубах, кабаре, ресторанах, запрещено принимать на работу связанную с торговлей и хранением вина, спирта и ликеро-водочной продукции и пива, табачных изделий и т. д.

В Генеральном соглашении между Правительством Республики Казахстан, республиканскими объединениями работников и республиканскими объединениями работодателей на 2009-2011 годы в соответствии с пунктом 31 стороны обязуются обеспечить реализацию Плана по искоренению наихудших форм детского труда на 2010-2011 годы.

Искоренение наихудших форм детского труда требует постоянной борьбы, вовлечения социальных партнеров и общества в целом. В нынешнем конкурентном мире процветание любого государства зависит от качества ее человеческих ресурсов. Республика Казахстан, взяв на себя международные обязательства, и впредь намерена проводить работу по защите прав детей и выполнению положений Конвенции МОТ 1999 года «О наихудших формах детского труда» (№182) и 1973 года «О минимальном возрасте для приема на работу» (№138).

4. Недопущение дискриминации в области труда и занятий

Согласно статьи 6 Трудового Кодекса каждый имеет право свободно выбирать труд или свободно соглашаться на труд без какой бы то ни было дискриминации и принуждения к нему, право распоряжаться своими способностями к труду, выбирать профессию и род деятельности.

Также в пункте 4 статьи 7 указывается, что лица, считающие, что они подверглись дискриминации в сфере труда, вправе обратиться в суд или иные инстанции в порядке, установленном законами Республики Казахстан.

В Трудовом кодексе 8 раз используется термин *дискриминация*:

1. пункт 3 статьи 4 запрещение дискриминации, принудительного труда и наихудших форм детского труда;

2. Статья 6 Каждый имеет право свободно выбирать труд или свободно соглашаться на труд без какой бы то ни было дискриминации и принуждения к нему, право распоряжаться своими способностями к труду, выбирать профессию и род деятельности;

3. Пункт 2 статьи 7 Никто не может подвергаться какой-либо дискриминации при реализации трудовых прав в зависимости от пола, возраста, физических недостатков, расы, национальности, языка, имущественного, социального и должностного положения, места жительства, отношения к религии, политических убеждений, принадлежности к роду или сословию, к общественным объединениям;

4. Пункт 3 статьи 7 Не являются дискриминацией различия, исключения, предпочтения и ограничения, которые определяются свойственными данному виду труда требованиями либо обусловлены особой заботой государства о лицах, нуждающихся в повышенной социальной и правовой защите;

5. Пункт 4 статьи 7 Лица, считающие, что они подверглись дискриминации в сфере труда, вправе обратиться в суд или иные инстанции в порядке, установленном законами Республики Казахстан;

6. пункт 15 статьи 22 Работник имеет право на равную оплату за равный труд без какой-либо дискриминации;

7. пункт 1 статьи 145 Государство гарантирует гражданам в сфере занятости населения защиту от любых форм дискриминации и обеспечение равных возможностей в получении профессии и работы.

В целях осуществления контроля за соблюдением Трудового Кодекса и иных нормативных правовых актов о труде на территории Республики Казахстан разработано Положение о государственном инспекторе труда Министерства труда и социальной защиты населения Республики Казахстан.

Одной из основных задач госинспекторов труда является обеспечение государственного контроля за соблюдением работодателями трудового законодательства Республики Казахстан и в пределах своей компетенции иных нормативных правовых актов в сфере деятельности Министерства.

Трудовая деятельность граждан, выбор ими профессии, вида и характера занятости (в том числе и не связанной с выполнением оплачиваемой работы, например, воспитание детей, ведение домашнего хозяйства, общественная деятельность и т.п.) основывается на исключительной их добровольности. Не допускаются любые формы административного и иного принуждения граждан к труду, кроме случаев, предусмотренных законодательными актами. В частности, согласно Конституции РК (п. 1 ст. 24) принудительный труд допускается только по приговору суда либо в условиях чрезвычайного положения.

Уголовный кодекс РК (статьи 39, 42) предусматривает в числе наказаний, которые могут быть применимы к лицам, совершившим преступления, исправительные работы без лишения свободы, а также такие виды наказания, как привлечение к общественным работам и исправительные работы. Под общественными работами в данном случае понимаются общедоступные, не требующие, как правило, специальной профессиональной подготовки виды временной трудовой деятельности. Что касается исправительных работ, то они выступают в качестве самостоятельного вида наказания. Они требуются от конкретного лица вследствие приговора суда, вступившего в законную силу. Особенность исправительных работ состоит в том, что они производятся под надзором и контролем соответствующих государственных органов. При этом лица, привлеченные к исправительным работам в порядке наказания, не могут быть переданы в распоряжение физических и юридических лиц для использования в своих целях.

Статья 8 ТК РК не относит к принудительному труду работы, выполняемые для прямой пользы коллектива членами данного коллектива и которые поэтому могут считаться обычными гражданскими обязанностями. Подобные работы могут быть связаны с

потребностями предприятия или организации (производственными, социально-культурными, хозяйственными и т.д.). Однако в этих случаях требуется выполнение условий, что члены коллектива или их представители имеют право высказать свое мнение относительно целесообразности подобных работ.

Согласно Плана Законодательных работ Правительства Республики Казахстан на 2013 год (утвержденным Постановлением Правительства Республики Казахстан от 29 декабря 2012 года № 1778) пунктом 51 предусмотрена подготовка проекта Закона Республики Казахстан «О социальных рабочих местах» с внесением в Мажилис Парламента в декабре текущего года.

VI. Практика применения законодательства в сфере труда

Согласно докладу Министра труда и социальной защиты населения РК на расширенном заседании Коллегии 28 января 2009 год на рынке труда, характерно ежегодное повышение экономической активности населения. За последние 10 лет с увеличение численности занятых с 6,7 млн. человек (в 2002 году) до 8,5 млн. человек (в 2012 году), изменилась ее качественная структура.

Если в 2002 году в структуре наемных работников доля молодежи составляла менее 20%, то сегодня она превышает 30 %. И это является главным фактором повлиявшим: во-первых, почти пятикратное снижение уровня безработицы среди молодежи - с 17,3% в 2002 году до 3,8% в 2012 году; во-вторых, на рост их доходов. О росте заработной платы свидетельствует динамика поступлений пенсионных отчислений. Объем пенсионных накоплений молодежи, участвующей в накопительной пенсионной системе не более 6 лет, равен и даже превышает накопления лиц, участвующих в системе с начала ее введения.

Если при введении социального страхования количество женщин получающих пособия за счет ГФСС было 198 тысяч, то за 4 года их количество выросло до 320 тысяч с ежегодной динамикой роста в 13%.

На активную занятость населения влияет также разработанная по поручению Главы государства и реализуемая с 2011 года Программа занятости 2020. За период реализации охвачено более 200 тыс. человек, из республиканского бюджета выделено 95 млрд. тенге. Участниками являются 27% самозанятые, 66% - безработные, 6% - малообеспеченные.

В рамках первого направления Программы завершили обучение 60 тыс. человек, из них на постоянные рабочие места трудоустроено 39 тыс. человек. Это направление дает возможность получить новую специальность, повысить квалификацию, соответственно, трудоустроиться.

Так же в настоящее время в Казахстане реализуются проекты:

- Проект «Преодоление кризиса и обеспечение достойного и безопасного труда», направленный на продвижение занятости, охрану труда и социальное обеспечение. Проект, финансируемый Правительством Финляндии, охватывает Казахстан, Кыргызстан, Таджикистан, Туркменистан и Узбекистан в Центральной Азии и Армению, Азербайджан и Грузию – в Закавказье;

В соответствии с Планом законопроектных работ Правительства Республики Казахстан на 2013 год, утвержденным 29 декабря 2012 года разрабатываются ряд законов касающихся трудовых отношений «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам деятельности профессиональных союзов и регулирования трудовых отношений», «О минимальных социальных стандартах и

гарантиях», «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам предпринимательства», «О социальных рабочих местах».

В Программе «Социальная модернизация Казахстана: Двадцать шагов к Обществу Всеобщего Труда» было дано поручение Правительству РК до конца 2012 года внести предложения:

- об изменениях и дополнениях в Закон РК «О государственном контроле и надзоре» и Трудовой кодекс в части проведения проверок на предприятиях в соответствии с ратифицированной Конвенцией МОТ;
- о включении в Трудовой, Административный и Уголовный кодексы положений об ответственности за умышленное провоцирование трудовой конфликтности;
- об усилении административной и уголовной ответственности за возбуждение социальной вражды, принуждение к забастовке, несвоевременную выплату заработной платы, невыполнение коллективных договоров и другие правонарушения.

Также в Программе отмечалось необходимость выстроить эффективный многоуровневый механизм регулирования противоречий в сфере трудовых отношений.

Согласно «Оперативного отчета по реализации Операционного плана министерства труда и социальной защиты населения на 2012 год» по итогам 2012 года, в рамках работы по совершенствованию трудового законодательства в феврале т.г. принят Закон Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в Трудовой кодекс Республики Казахстан». Законом Республики Казахстан от 16 ноября 2012 года № 50-V ратифицирована Конвенция МОТ «О равном обращении и равных возможностях для трудящихся мужчин и женщин: трудящиеся с семейными обязанностями».

30 апреля 2012 года утвержден Совместный план работы по искоренению наихудших форм детского труда и реализации Конвенции МОТ № 182 в Республике Казахстан на 2012-2014 гг. Проведены 2 заседания Национального Координационного совета по искоренению наихудших форм детского труда.

В целях регулирования трудовых отношений и защиты трудовых прав граждан принимаются меры по развитию системы социального партнерства.

В рамках института социального партнерства продолжается активное сотрудничество, направленное на обеспечение социальной стабильности и общественного согласия. Действуют трехсторонние комиссии на всех уровнях, заключено Генеральное соглашение на 2012-2014 г.г., 22 отраслевых и более 200 региональных соглашений (на уровне области, города, района).

Республиканской трехсторонней комиссии по социальному партнерству и регулированию социальных и трудовых отношений в текущем году проведено 2 заседания, даны рекомендации Акиматам областей, городов Астаны, Алматы, центральным государственным органам, республиканским объединениям работников и работодателей по ведению системного мониторинга социальной напряженности на региональном и отраслевом уровнях, усилению координирующей роли центральных исполнительных органов по развитию и охвату системой социального партнерства в курируемых отраслях экономики.

В соответствии с объявленной Главой государства акцией «Заключите коллективный договор» продолжалась работа по расширению охвата предприятий и организаций системой коллективно-договорных отношений и проведению ее мониторинга. На 1 декабря 2012 года системой коллективных договоров охвачено 56,1 тыс. предприятий, или 31,6% из числа действующих предприятий. При этом из числа крупных и средних предприятий 86,6% предприятий имеют коллективные договора.

С 2008 года Министерство проводит мониторинг по Меморандуму по реализации социальных проектов. На 1 декабря 2012 года заключено 13,8 тыс. меморандумов на сумму порядка 70,2 млрд. тенге.

Меморандумы, соглашения, коллективные договоры являются действенным механизмом защиты интересов и прав работника, решения социальных вопросов.

Уже пятый раз проведен конкурс «Парыз» по социальной ответственности бизнеса, учрежденный Указом Главы государства. За 2008-2012 годы документы для участия представило 2186 предприятий со всех регионов страны.

Проводится работа по улучшению условий производства (внедрение системы оценки рисков, международных стандартов по безопасности и охране труда, аттестация предприятий).

Согласно Оперативной отчетности по реализации «Операционного плана министерства труда и социальной защиты населения на 2012 год», за 11 месяцев 2012 года пострадало на производстве 1958 человек, (в аналогичном периоде 2011 года - 1916 пострадавших). При этом число погибших в случае производственного травматизма со смертельным исходом в 2012 году составило 238 человек, в аналогичном периоде 2011 года – 288.

Министерством проводится еженедельный мониторинг задолженности по заработной плате и совместно с Генеральной прокуратурой, региональными антикризисными штабами принимаются меры по ее погашению.

Так, если на 1 декабря 2011 года просроченная (свыше 3-х месяцев) задолженность по заработной плате по республике составляла – 1,5 млрд. тенге, то к 1 декабря 2012 года составила – 1,1 млрд. тенге.

Контроль за соблюдением трудового законодательства осуществляется на основе системы оценки рисков (COP), внедренной с начала 2010 года.

По состоянию на 1 декабря 2012 года госинспекторами труда осуществлено 15824 проверок, в ходе которых было выявлено более 50,2 тыс. нарушений трудового законодательства.

По результатам выявленных нарушений в отношении юридических лиц и должностных лиц организаций, госинспекторами труда наложено более 11,6 тыс. штрафов на общую сумму 434,5 млн. тенге (на 01.12.2011 г. – 399,4 млн. тенге).

VII. Выводы

На основе проведенного краткого анализа правовых аспектов «Ответственности предприятий за соблюдение прав человека закрепленных в Декларации Международной организации труда об основополагающих принципах и правах в сфере труда», по шести разделам: анализ Трудового кодекса Республики Казахстан, анализ Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях, анализ Уголовного кодекса Республики Казахстан, международные конвенции, основополагающие принципы права в сфере труда, практика применения законодательства в сфере труда позволяет сделать вывод, что Казахстан ратифицировал 21 Конвенций Международной организации труда, при этом согласно Конституции пункта 3 статьи 4 Международные договоры, ратифицированные Республикой, имеют приоритет над национальным законодательством. Кроме того в Трудовом кодексе постоянно вносились изменения и дополнения 29 Законами Республики Казахстан.

За правонарушения в сфере трудового законодательства Республики Казахстан, предусмотрено 3 вида ответственности:

- дисциплинарная (физических лиц);
- административная (физических, индивидуальных предпринимателей и юридических лиц);
- уголовная (физических лиц).

В Кодексе Республики Казахстан об административных правонарушениях предусмотрены несколько составов правонарушений в сфере трудовых отношений, по которым предусмотрена ответственность юридических лиц:

Статья 87. Нарушение трудового законодательства Республики Казахстан

1. Нарушение работодателем или должностным лицом трудового законодательства Республики Казахстан, за исключением действий, предусмотренных частью третьей настоящей статьи, - влечет штраф **на должностных лиц, индивидуальных предпринимателей, юридических лиц**, являющихся субъектами **малого или среднего предпринимательства или некоммерческими организациями**, в размере от пяти до десяти, на юридических лиц, являющихся субъектами крупного предпринимательства, - в размере от двадцати до двадцати пяти месячных расчетных показателей.

2. Действие (бездействие), предусмотренное частью первой настоящей статьи, совершенное повторно в течение года после наложения административного взыскания, - влечет штраф **на должностных лиц, индивидуальных предпринимателей, юридических лиц**, являющихся субъектами **малого или среднего предпринимательства или некоммерческими организациями**, - в размере от пятнадцати до двадцати, на юридических лиц, являющихся субъектами крупного предпринимательства, - в размере от двадцати пяти до тридцати месячных расчетных показателей.

3. Невыплата заработной платы работодателем в полном объеме и в сроки, которые установлены трудовым законодательством Республики Казахстан, а равно неначисление и невыплата пени за период задержки платежа - влекут штраф в размере от двадцати до пятидесяти месячных расчетных показателей.

4. Действия (бездействие), предусмотренные частью третьей настоящей статьи, совершенные повторно в течение года после наложения административного взыскания, - влекут штраф в размере от ста до двухсот месячных расчетных показателей.

Примечания.

1. Работодателем в настоящем Кодексе признается юридическое лицо, представляемое ее руководителем (администрацией), либо физическое лицо, с которым работник состоит в трудовых отношениях.

2. Под должностными лицами, указанными в частях первой и второй настоящей статьи, следует понимать руководителей исполнительных органов и иных организаций, если возглавляемые ими организации задержали выдачу (перечисление) средств на выплату заработной платы.

Статья 89. Нарушение правил обеспечения безопасности и охраны труда

1. Нарушение работодателем или должностным лицом трудового законодательства Республики Казахстан, не повлекшее за собой несчастного случая, - влечет штраф **на должностных лиц, индивидуальных предпринимателей, юридических лиц**, являющихся субъектами **малого или среднего предпринимательства или некоммерческими организациями**, в размере от двадцати до сорока, на юридических лиц,

являющихся субъектами крупного предпринимательства, - в размере от пятидесяти до ста месячных расчетных показателей.

2. Действия, предусмотренные частью первой настоящей статьи, совершенные повторно в течение года после наложения административного взыскания, - влекут штраф **на должностных лиц, индивидуальных предпринимателей, юридических лиц**, являющихся субъектами **малого или среднего предпринимательства или некоммерческими организациями**, в размере от сорока до шестидесяти, **на юридических лиц, являющихся субъектами крупного предпринимательства**, - в размере от ста до ста пятидесяти месячных расчетных показателей.

3. Неосуществление должностным лицом обязанностей по контролю и надзору за соблюдением трудового законодательства Республики Казахстан, если это повлекло несчастный случай с причинением легкого вреда здоровью работника или заведомо создало опасность для его жизни и здоровья, - влечет штраф в размере от двадцати до пятидесяти месячных расчетных показателей.

Список использованной литературы

1. Конституция Республики Казахстан принята на республиканском референдуме 30 августа 1995 года;
2. Трудовой кодекс Республики Казахстан от 15 мая 2007 года № 251-III (с изменениями и дополнениями по состоянию на 04.02.2013 г.);
3. Кодекс Республики Казахстан об административных правонарушениях от 30 января 2001 года № 155-II (с изменениями и дополнениями по состоянию на 29.01.2013 г.);
4. Уголовный кодекс Республики Казахстан от 16 июля 1997 года № 167-I (с изменениями и дополнениями по состоянию на 08.01.2013 г.);
5. Постановление Конституционного Совета Республики Казахстан «Об официальном толковании пункта 3 статьи 4 Конституции Республики Казахстан» от 11 октября 2000 г. № 18/2;
6. Постановление Конституционного Совета Республики Казахстан «Об официальном толковании пункта 1 статьи 1 Конституции Республики Казахстан» от 21 декабря 2001 года № 18;
7. Программная статья Президента Казахстана Нурсултана Назарбаева. Социальная модернизация Казахстана: Двадцать шагов к Обществу Всеобщего Труда. Астана. 10 июля 2012 г. <http://www.kazpravda.kz/k/1279195455/2012-07-10>;
8. Статья Национального Координатора МОТ Т.Умиржанова Казахстан-МОТ: на пути к Достойному Трудю. <http://www.enbek.gov.kz/node/269902>;
9. Конвенции МОТ ратифицированные Республикой Казахстан. Официальный сайт Федерации профессиональных союзов Республики Казахстан. <http://www.fprk.kz>;
11. Доклад Министра труда и социальной защиты населения РК Абденова С.С. на расширенном заседании Коллегии МТСЗН РК. Астана. Февраль 2013 г. <http://zhambyl.enbek.gov.kz/node/269902>;
12. <http://procuror.kz>;
13. Комментарий к Кодексу Республики Казахстан об административных правонарушениях. В двух книгах. Книга 1. - Алматы: ТОО «Издательство «Норма-К», - 2002. 464 с.;
14. Комментарий к Уголовному кодексу Республики Казахстан. В двух книгах. Книга 1 (статьи 1-188). - Алматы: ТОО «Издательство «Норма-К», 2012. 600 с.