

*Приложение к письму
РГП на ПХВ «Институт
законодательства и
правовой информации
Республики Казахстан»
№ _____
от «___» июня 2021 г.*

АНАЛИТИЧЕСКАЯ СПРАВКА

**РГП на ПХВ «Институт законодательства и правовой информации
Республики Казахстан» Министерства юстиции Республики Казахстан
по результатам анализа эффективности
Закона Республики Казахстан от 4 мая 2010 года № 274-IV
«О защите прав потребителей»
(далее – Закон, анализируемый закон)**

I. Анализ закона на соответствие стратегическим целям государства, нормам Конституции Республики Казахстан, международным обязательствам Республики Казахстан, нормам конституционных законов и кодексов Республики Казахстан.

Введение

С ростом производства товаров, работ и услуг повышается роль института защиты прав потребителей. Потребители будучи непрофессиональными участниками гражданского оборота товаров, работ и услуг нуждаются в защите. В этой связи совершенствование данной сферы отношений представляется приоритетным направлением для государства, затрагивающим все отрасли жизни страны. Каждый гражданин Республики Казахстан, в той или иной степени, потребляет различные товары, работы, услуги, в результате чего сталкивается с вопросами защиты своих прав и законных интересов. С развитием института защиты прав потребителей внедряются новые механизмы защиты, что требует постоянного совершенствования действующего законодательства.

В научной литературе довольно широко изучается проблема правового регулирования отношений по осуществлению защиты прав потребителей.

Так, по мнению Акашева Н.И. и Потегаяева Ю.В., «защита прав потребителей является одной из важных социально-экономических проблем. По своей сути, защита прав потребителей представляет собой один из главных факторов развития экономики. Политика, проводимая государством в данной сфере, преследует две основные цели: первая – информировать потребителей об имеющихся на рынке товарах и услугах с тем, чтобы правильный выбор способствовал успешному формированию потребительского рынка, вторая — защищать потребителя в том случае, если его положение как слабой стороны ущемляется. Выполнение этих задач

позволяет обеспечить, с одной стороны, благосостояние потребителя, а с другой стороны эффективную экономику в целом»¹.

В этой связи, в правовых отношениях между потребителем товаров и услуг с одной стороны, и организацией, осуществляющей деятельность в сфере торговли и оказывающей услуги с другой стороны, регулируются и обеспечиваются государством посредством издания законодательных актов.

Также необходимо отметить, что отношения в области защиты прав потребителей регулируются также **нормативным постановлением Верховного Суда Республики Казахстан** от 25 июля 1996 года № 7 «О практике применения судами законодательства о защите прав потребителей».

Между тем, в 2018-2019 годах уполномоченный государственный орган (МНЭ) разрабатывал проект Закона Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам защиты прав потребителей». Однако предлагаемые разработчиком новшества по-прежнему сохраняют свою актуальность. В частности, интересны следующие предложения и рекомендации, изложенные в Концепции проекта закона.

совершенствование законодательства в сфере защиты прав потребителей, стандартизации и аккредитации;

- стимулирование производства и реализации на потребительском рынке качественных и безопасных товаров (работ, услуг);

- активное использование потенциала общественных объединений потребителей для защиты законных интересов и прав граждан;

- повышение эффективности системы защиты прав потребителей;

- оказание эффективной государственной поддержки отечественным экспортерам посредством субсидирования ставки вознаграждения при финансировании их экспортных операций с обеспечением страховой защиты.

В свою очередь, Институт законодательства и правовой информации РК направил свое заключение на Концепцию проекта Закона Республики Казахстан «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам защиты прав потребителей» (*исх. ИЗПИ № 19-03/434 от 19.08.2019г.*).

Предмет правового регулирования.

Закон определяет правовые, экономические и социальные основы защиты прав потребителей, а также меры по обеспечению потребителей безопасными и качественными товарами (работами, услугами).

Отрасль законодательства.

В соответствии с Классификацией отраслей законодательства Республики Казахстан, утвержденной постановлением Правительства Республики Казахстан от 11 апреля 2019 года № 190, анализируемый Закон

¹ Акашева Н.И., Потегаяева Ю.В. Правовые аспекты защиты прав потребителей. Электронный ресурс. Дата доступа: 18.11.2019г. <https://scienceforum.ru/2017/article/2017033232>.

относится к отрасли: 250.008.000. Законодательство о защите прав потребителей.

Соответствие закона стратегическим целям государства.

В Послании Первого Президента Республики Казахстан – Елбасы² Н.А. Назарбаева народу Казахстана «Рост благосостояния казахстанцев: повышение доходов и качества жизни»³ поставлена задача о необходимости институционального усиления и активного использования потенциала общественных организаций по защите прав потребителей, включая расширения возможностей по проведению экспертиз качества и безопасности товаров и услуг, опубликования перечня некачественной продукции и ее производителей.

В Стратегии «Казахстан-2050» указывается, что на законодательной основе необходимо создать условия, при которых бизнес будет сам регулировать вопросы контроля качества предоставляемых товаров, работ и услуг, выработать новую систему защиты прав потребителей, исключив для них многоуровневую систему принятия судебных решений.⁴

Кроме этого, в Послании Президента народу Казахстана упоминается, что интенсификация сельского хозяйства должна происходить с сохранением качества и экологичности продукции, а также необходимость установления повышенных требований к качеству, экологичности и энергоэффективности жилых зданий, применение новых методов строительства, современных материалов, принципиально иных подходов в проектировании зданий и планировании городской застройки.⁵

Необходимо отметить, что история правового регулирования договора купли-продажи насчитывает около четырех тысяч лет, однако в памятниках права зарубежных стран наряду с договором купли-продажи предусматривается ответственность за ненадлежащее выполнение работ. Наиболее ранней нормой, касающейся защиты прав потребителей является договор купли-продажи, который регулировал отношения между потребителем (покупателем) и продавцом⁶.

С ростом производства товаров, работ и услуг повышается роль института защиты прав потребителей, ввиду того, что потребители являются непрофессиональными участниками гражданского оборота товаров, работ и услуг и нуждаются в защите их прав и законных интересов.

² Конституционный закон Республики Казахстан от 20 июля 2000 года N 83-III «О Первом Президенте Республики Казахстан – Елбасы» // <https://adilet.zan.kz/rus/docs/Z000000083>

³ Послание Президента Республики Казахстан Н. Назарбаева народу Казахстана, 5 октября 2018 г. «Рост благосостояния казахстанцев: повышение доходов и качества жизни» // https://www.akorda.kz/ru/addresses/addresses_of_president/poslanie-prezidenta-respubliki-kazahstan-nazarbaeva-narodu-kazahstana-5-oktyabrya-2018-g

⁴ Стратегия «Казахстан-2050»: новый политический курс состоявшегося государства, Послание Президента Республики Казахстан - Лидера Нации Н.А. Назарбаева народу Казахстана, г. Астана, 14 декабря 2012 года

⁵ Новые возможности развития в условиях четвертой промышленной революции, Послание Президента Республики Казахстан Н. Назарбаева народу Казахстана, 10 января 2018 года

⁶ История становления и развития института защиты прав потребителей за рубежом, Астраханский государственный технический университет Кафедра теории и истории государства и права Т.М.Иванова, <https://cyberleninka.ru/article/n/istoriya-stanovleniya-i-razvitiya-institutazaschitypravpotrebiteleyzarubezhom>

В Послании Президента Республики Казахстан К-Ж. Токаева народу Казахстана: «**Казахстан в новой реальности: время действий**»⁷ отмечено, что важнейшее значение приобретает конкурентная политика. «Необходимо серьезно разнообразить конкурентное поле, создать действительно равные возможности для каждого предпринимателя, прекратить монополизацию рынков.

Не секрет, что многие рыночные ниши плотно «забетонированы» далеко не рыночными методами. Предприниматели не могут войти в рынок, а если и сумели войти, то вынуждены подчиняться частным монополистам. Антиккурентные проявления сохраняются повсюду: рынок угля, электроэнергии, нефтепродуктов, связи, фармацевтических препаратов, услуги аэропортов, услуги ЖКХ, логистики. Список можно продолжать. Об этом сказал Глава Государства, выступая с ежегодным посланием народу страны на открытии шестой сессии Парламента шестого созыва⁸.

Также, по словам Президента, необходимо «разобраться с так называемыми «монопольными игроками» – государственными и частными. Важно принять четкие правила: в каких случаях, и в какой форме они создаются, куда тратится прибыль. Необходим жесткий общественный мониторинг»⁹.

На основании вышеизложенного, можно сделать вывод о том, что Закон соответствует стратегическим целям государства.

Соответствие закона международным обязательствам Республики Казахстан¹⁰.

Закон Республики Казахстан от 4 мая 2010 года № 274-IV «О защите прав потребителей»¹¹ среди прочих содержит следующие положения:

1) касательно осуществления деятельности по продаже товаров физическим лицом (статья 24).

Данные положения соответствуют следующим международным обязательствам Республики Казахстан:

Согласно *Международному пакту об экономических, социальных и культурных правах 1966 года* (Ратифицирован Законом Республики Казахстан от 21 ноября 2005 года № 87)¹²:

«Участвующие в настоящем Пакте государства признают право на труд, которое включает право каждого человека на получение возможности зарабатывать себе на жизнь трудом, который он свободно выбирает или на

⁷Послание Главы государства народу Казахстана от 1 сентября 2020 года «Казахстан в новой реальности: время действий» // ИПС «Әділет» <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K2000002020>

⁸Послание Главы государства народу Казахстана от 1 сентября 2020 года «Казахстан в новой реальности: время действий» // ИПС «Әділет» <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K2000002020>

⁹Послание Главы государства народу Казахстана от 1 сентября 2020 года «Казахстан в новой реальности: время действий» // ИПС «Әділет» <http://adilet.zan.kz/rus/docs/K2000002020>

¹⁰ Данный показатель предоставлен Пановым С. и Абдильдиной Д. – научными сотрудниками отдела международного права и сравнительного правоведения РГП на ПХВ «Институт законодательства и правовой информации Республики Казахстан»

¹¹ <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z020000330>

¹² <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z050000087>

который он свободно соглашается, и предпримут надлежащие шаги к обеспечению этого права» (пункт 2 статьи 6).

Согласно Конвенции 1964 года о политике в области занятости (Ратифицирована Законом Республики Казахстан от 9 ноября 1998 г. № 286-1)¹³.

«В целях стимулирования экономического роста и развития, повышения уровня жизни, удовлетворения потребностей, ликвидации безработицы и неполной занятости каждый Член Организации провозглашает и осуществляет в качестве главной цели активную политику, направленную на содействие полной, продуктивной и свободно избранной занятости» (пункт 1 статьи 1).

2) касательно права общественных объединений потребителей объединяться в ассоциации (союзы) (статья 40).

Данные положения соответствуют следующим международным обязательствам Республики Казахстан:

Согласно Международному пакту о гражданских и политических правах 1966 года (Ратифицирован Законом Республики Казахстан от 28 ноября 2005 года № 91)¹⁴.

«1. Каждый человек имеет право на свободу ассоциации с другими ...» (статья 22).

Согласно Международной конвенции о ликвидации всех форм расовой дискриминации 1965 года (Ратифицирована Законом Республики Казахстан от 29 июня 1998 года № 245)¹⁵.

«В соответствии с основными обязательствами ... государства-участники обязуются ... обеспечить равноправие ... в особенности в отношении осуществления следующих прав: ...

d) других гражданских прав, в частности: ...

ix) права на свободу мирных собраний и ассоциаций; ...» (статья 5).

Согласно Международному пакту об экономических, социальных и культурных правах 1966 года (Ратифицирован Законом Республики Казахстан от 21 ноября 2005 года № 87)¹⁶.

«1. Участвующие в настоящем Пакте государства обязуются обеспечить:

а) 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;

¹³ <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z980000286>

¹⁴ <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z050000091>

¹⁵ <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z980000245>

¹⁶ <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z050000087>

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

с) 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; ...» (статья 8).

3) касательно обязательности содержания товарного знака изготовителя в информации о товаре (пункт 1 статьи 25).

Данные положения соответствуют следующим международным обязательствам Республики Казахстан:

Согласно Соглашению о единых принципах регулирования в сфере охраны и защиты прав интеллектуальной собственности 2010 года (Ратифицировано Законом Республики Казахстан от 30 июня 2011 года № 448-IV)¹⁷:

«Каждая Сторона обязуется зафиксировать в своем национальном законодательстве, положения о предоставлении физическим и юридическим лицам, результатам интеллектуальной деятельности и средствам индивидуализации государств других Сторон такого же уровня охраны и защиты прав интеллектуальной собственности, какой она предоставляет своим физическим и юридическим лицам, результатам интеллектуальной деятельности и средствам индивидуализации на своей территории в объеме, предусмотренном настоящим Соглашением и в рамках международных обязательств Сторон» (пункт 1 статьи 3).

«Стороны берут на себя обязательства по применению таких правоприменительных мер, которые будут обеспечивать эффективную защиту прав на результаты интеллектуальной деятельности» (статья 19).

Согласно Соглашению о расширенном партнерстве и сотрудничестве между Республикой Казахстан, с одной стороны, и Европейским Союзом и его государствами-членами, с другой стороны 2015 года (Ратифицировано Законом Республики Казахстан от 25 марта 2016 года № 475-V):

«Стороны сотрудничают в целях обеспечения эффективной охраны общеизвестных товарных знаков ...» (статья 79).

4) касательно обеспечения эффективной системы защиты прав и законных интересов потребителей (статья 2-1).

Данные положения соответствуют следующим международным обязательствам Республики Казахстан:

Согласно Договору о Евразийском экономическом союзе 2014 года (Ратифицирован Законом Республики Казахстан от 14 октября 2014 года № 240-V)¹⁸:

¹⁷ <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1100000448>

¹⁸ <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z1400000240>

«Права потребителей и их защита гарантируются законодательством государств-членов о защите прав потребителей, а также настоящим Договором ...» (статья 60).

Согласно Соглашению об основных направлениях сотрудничества государств-участников Содружества Независимых Государств в области защиты прав потребителей 2000 года (Утверждено Постановлением Правительства Республики Казахстан от 4 августа 2000 года № 1197)¹⁹:

«Права потребителей и их защита гарантируются национальным законодательством о защите прав потребителей...» (статья 3).

Согласно Договору о проведении согласованной антимонопольной политики 2000 года (Утверждено Постановлением Правительства Республики Казахстан от 28 декабря 2000 года № 1922)²⁰:

«2. Задачами настоящего Договора являются:
создание условий для развития конкуренции, эффективного функционирования товарных рынков и защиты прав потребителей; ... (статья 2).

5) касательно права потребителя на получение информации о товаре (работе, услуге), а также о продавце (изготовителе, исполнителе); касательно учета защиты персональных данных (статья 7, пункт 5 статьи 6-3).

Данные положения соответствуют следующим международным обязательствам Республики Казахстан:

Согласно Международному пакту о гражданских и политических правах 1966 года (Ратифицирован Законом Республики Казахстан от 28 ноября 2005 года № 91)²¹:

«1. Никто не может подвергаться произвольному или незаконному вмешательству в его личную и семейную жизнь, произвольным или незаконным посягательствам на неприкосновенность его жилища или тайну его корреспонденции или незаконным посягательствам на его честь и репутацию.

2. Каждый человек имеет право на защиту закона от такого вмешательства или таких посягательств» (статья 17).

«... это право включает свободу искать, получать и распространять всякого рода информацию» (пункт 2 статьи 19).

Согласно Конвенции Организации Объединенных Наций против коррупции 2003 года (Ратифицирована Законом Республики Казахстан от 4 мая 2008 года № 31-IV)²²:

«Каждое Государство-участник принимает надлежащие меры, в пределах своих возможностей и в соответствии с основополагающими принципами своего внутреннего законодательства... с помощью таких мер, как:

¹⁹ <http://adilet.zan.kz/rus/docs/P000001197>

²⁰ <https://adilet.zan.kz/rus/docs/P000001922>

²¹ <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z050000091>

²² <http://adilet.zan.kz/rus/docs/Z080000031>

...
 б) обеспечение для населения эффективного доступа к информации» (пункт 1 статьи 13).

Положения анализируемого Закона не противоречат вышеуказанным положениям международных договоров. Таким образом, можно прийти к выводу, что данный Закон соответствует международным обязательствам Республики Казахстан.

Соответствие закона нормам Конституции Республики Казахстан.

Конституцией Республики Казахстан предусматривается: «Каждый имеет право на свободу предпринимательской деятельности, свободное использование своего имущества для любой законной предпринимательской деятельности. Монополистическая деятельность регулируется и ограничивается законом. Недобросовестная конкуренция запрещается» (пункт 4 статьи 26). Таким образом, рассматриваемый Закон не противоречит нормам Конституции.

Соответствие закона нормам конституционных законов Республики Казахстан

В настоящее время на территории страны действует 11 Конституционных законов Республики Казахстан. При этом анализ Закона не выявил дефектов по его несоответствию положениям конституционных законов Республики Казахстан. Следовательно, можно утверждать, что анализируемый закон соответствует нормам конституционных законов.

II. Анализ закона на предмет выявления типичных дефектов закона, способствующих формированию различной практики применения действующего законодательства.

1. Согласно преамбуле анализируемый Закон **определяет** правовые, экономические и социальные основы защиты прав потребителей, а также меры по обеспечению потребителей безопасными и качественными товарами (работами, услугами).

Между тем, в соответствии с подпунктом 4) статьи 1 Закона «О правовых актах» закон это нормативный правовой акт, который **регулирует** важнейшие общественные отношения, устанавливает основополагающие принципы и нормы, предусмотренные [Конституцией](#) Республики Казахстан.

Преамбула Закона не соответствует понятию «закон», определенному в подпункте 4) статьи 1 Закона «О правовых актах», а именно не указаны общественные отношения, которые он регулирует.

Согласно части первой пункта 3 статьи 24 Закона «О правовых актах» **текст** нормативного правового акта **излагается** с соблюдением норм литературного языка, **юридической терминологии** и юридической техники, его положения должны быть предельно краткими, содержать четкий и **не подлежащий различному толкованию смысл**. Текст нормативного правового акта не должен содержать положения декларативного характера, не несущие смысловой и правовой нагрузки.

С учетом изложенного, предлагаем устранить данное **противоречие** и включить в преамбулу Закона **общественные отношения**, которые он регулирует.

2. В соответствии с частью первой статьи 8 Закона **потребитель имеет право на свободное заключение договоров на приобретение товаров (выполнение работ и оказание услуг)**. В свою очередь подпункт 1) статьи 7 Закона устанавливает, что **потребители имеют право на свободное заключение договоров на приобретение товаров (выполнение работ и оказание услуг)**.

На наш взгляд, в данных статьях Закона усматриваются дублирующие нормы. В связи с чем считаем необходимым устранить вышеуказанное дублирование путем исключения части первой статьи 8 Закона.

3. В соответствии с подпунктом 2) статьи 4 анализируемого Закона Правительство Республики Казахстан выполняет иные **функции**, возложенные на него Конституцией, законами Республики Казахстан и актами Президента Республики Казахстан.

При этом статья 4 называется «**Компетенция** Правительства Республики Казахстан в сфере защиты прав потребителей».

Так, согласно пункту 2-1 статьи 1 Закона «Об административных процедурах» под компетенцией государственного органа понимается совокупность установленных полномочий государственного органа, определяющих предмет его деятельности;

под полномочиями государственного органа понимаются права и обязанности государственного органа;

под правами государственного органа понимается возможность совершать определенные действия, требовать определенного поведения (действий или воздержания от совершения действий) от другого лица (других лиц);

под обязанностями государственного органа понимается круг действий, выполнение которых обязательно государственным органом;

под задачами государственного органа понимаются основные направления деятельности государственного органа;

под функциями государственного органа понимается осуществление государственным органом деятельности в пределах своей компетенции.

Данное определение соответствует выработанной теорией государства и права концепции, что «функции государства в целом осуществляются посредством функций отдельных государственных органов. Государственный орган, выполняя свои функции, тем самым одновременно участвует в реализации различных функций государства»²³.

²³Теория государства и права: Курс лекций / Под ред. Н.И. Матузова и А.В. Малько. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Юристъ, 2001. С. 52-53

С точки зрения Е.В. Харитоновой, компетенция есть «параметр социальной роли, который в личностном плане проявляется как компетентность, соответствие лица занимаемому месту»²⁴.

В специальной юридической литературе существует мнение, согласно которому компетенция государственного органа, в частности парламента, складывается из функций и полномочий. При этом под полномочиями подразумевается совокупность его прав и обязанностей²⁵.

С.А. Авакьян определяет компетенцию как совокупность прав и обязанностей органа государственной власти, органа местного самоуправления, должностного лица, которая закреплена соответствующими законами и иными нормативными правовыми актами²⁶.

Научным сообществом Казахстана также не раз поднимался данный вопрос, так, в своей статье «К вопросу об определении понятий «функции», «компетенция», «полномочия» государственного органа» авторы повествуют о том, что Систематизация нормативных правовых актов по вопросам четкого определения и разграничений «функций», «компетенции», «полномочий» соответствующего государственного органа позволит исключить противоречия в практике применения НПА государственными органами²⁷.

В нормативном постановлении Конституционного Совета Республики Казахстан от 15 октября 2008 года №8 «Об официальном толковании статьи 54, подпунктов 1) и 3) пункта 3 статьи 61, а также ряда других норм Конституции Республики Казахстан по вопросам организации государственного управления» закреплено, что «государственная функция осуществляется государственным органом в соответствии со своей компетенцией, имеет публично-правовой характер, распространяется на неограниченное число субъектов, может быть основана на государственном принуждении».

В Законе Республики Казахстан «Об административных процедурах» указано, что «функции государственного органа могут подразделяться на стратегические, регулятивные, реализационные и контрольные». Функции государственного органа является более широким понятием, объединяющим основные направления деятельности государственного органа.

Исходя из вышеизложенного, в анализируемом Законе происходит смешение понятий «компетенция» и «функции», которые существенно отличаются друг от друга и несут разную смысловую и правовую нагрузку.

²⁴Харитонова Е.В. Об определении понятий «компетентность» и «компетенция» //Успехи современного естествознания. 2007. № 3.,С. 67-68

²⁵ . Парламентское право России: Учебное пособие / Под ред. И.М. Степанова, Т.Я. Хабриевой. М.: Юристъ,1999, с. 34

²⁶Авакьян С.А. Конституционный лексикон: Государственно-правовой терминологический словарь /С.А. Авакьян. М.: Юстицинформ, 2015, с. 382

²⁷М. Габдуалиев, кандидат юридических наук, С. Шишимбаева, кандидат юридических наук, ведущие научные сотрудники Института законодательства Министерства юстиции Республики Казахстан «К вопросу об определении понятий «функции», «компетенция», «полномочия» // <https://www.zakon.kz/4583653-k-voprosu-ob-opredelenii-ponjatiji.html>

Для исключения данного грубого нарушения необходимо подпункт 3) статьи 4 Закона изложить следующим образом: «выполняет иные полномочия, возложенные на него Конституцией, законами Республики Казахстан и актами Президента Республики Казахстан».

Понятия «компетенция», «полномочия», «функции» полностью без изменений компилированы в Административный процедурно-процессуальный Кодекс Республики Казахстан (далее – АППК) (часть 1 статьи 41), который вступит в силу с 1 июля 2021 года.

Таким образом, данное замечание даже после вступления ААПК в законную силу останется уместным и актуальным.

4. Правоприменительная сторона данного Закона в настоящее время не включает в себя реальные механизмы защиты прав потребителей. Так, на сайте zakon.kz еще в 2014 году была опубликована статья «Правовое регулирование отношений в области защиты прав потребителей», где предложены рациональные поправки в анализируемый Закон.²⁸

Так, автором статьи предлагается изменить название Закона, назвав его Закон РК «О правах потребителей», так как закон с таким названием «О защите прав потребителей» предполагает, что потребителю надо сначала ждать нарушений со стороны продавца, (изготовителя, исполнителя) товара (работы, услуги), и только потом обращаться в общественное объединение или суд за защитой уже нарушенного права. Отсутствует возможность предупреждения правонарушений в области торговли, производства, строительства, медицины, банковских, страховых и других видов услуг.

«Право оно есть или его нет. Если оно есть, то оно является обязательным для всех, как установленное законом, то есть право, защищаемое самим государством. И именно по этому, оно должно исполняться всеми без исключения. Ведь есть у нас законы: «О правах ребенка», «О жилищных отношениях», «О браке (супружестве) и семье», «О медиации», «О СМИ», «О недобросовестной конкуренции», и т.д.».

Часть 1 статьи 40 Закона предлагает изложить в следующей редакции: «Общественные объединения потребителей осуществляют деятельность, направленную на защиту прав потребителей, распространение правовых основ потребительского образования и повышения правовой грамотности в целях обеспечения потребителей безопасными и качественными товарами, работами и услугами».

В подпункте Закона после слов «общественного мнения о качестве товара (работы, услуги)» дополнить словами «путем проведения комиссионных контрольных закупок, с участием представителей общественности и государственных органов».

В подпункте 4) пункта 1 статьи 41 Закона после слов «осуществлять прием заявлений, жалоб» дополнить словами «и обращаться в соответствующие контролирующие органы без доверенности потребителя».

²⁸<https://www.zakon.kz/4622806-pravovoe-regulirovanie-otnoshenijj-v.html>

5. В соответствии с пунктом 1 статьи 14 Закона, покупатель вправе в течение четырнадцати дней с момента передачи ему непродовольственного товара, если более длительный срок не объявлен продавцом (изготовителем), обменять купленный товар в месте покупки или иных местах, объявленных продавцом (изготовителем), на аналогичный товар другого размера, формы, габарита, фасона, расцветки, комплектации и тому подобное либо на другой товар по соглашению сторон, произведя в случае разницы в цене необходимый перерасчет с продавцом.

При отсутствии необходимого для обмена товара у продавца (изготовителя) покупатель вправе вернуть приобретенный товар продавцу (изготовителю) и получить уплаченную за него денежную сумму (пункт 2 статьи 14 Закона).

Данная норма **не предусматривает срок возврата** уплаченной денежной суммы. Действительно, зачастую сделки совершаются безналичным расчетом, в таких случаях сроки с возвратом не возникают. Однако при расчете наличным способом на практике покупатель не всегда может получить моментально возврат денежной суммы (к примеру, по причине отсутствия с утра наличных средств на кассе продавца).

6. В последние годы участилась рассылка «навязчивых» сообщений о планируемых акциях от субъектов торговли. Вопрос запрета рекламной рассылки не запрошенных коммерческих сообщений посредством СМС, в мессенджерах, по электронной почте и т.п., кроме случаев, когда потребитель непосредственно дал свое согласие на осуществление такой рассылки (письменно или посредством каналов интернет связи), поднимается неоднократно. Однако законодательно на сегодняшний день не отрегулирован. Так как данный Закон имеет непосредственное отношение к правовой регламентации вопросов, относящихся торговой деятельности, полагаем актуальным обозначить его также в рамках данного Закона.

Во-первых, необходимо на законодательном уровне дать понятие дефинициям «рассылка смс сообщений», «спам». В разных странах само понятие «спам» определяется неодинаково, поэтому крайне важно определить объем новых для казахстанского законодательства понятий и дать детальную характеристику природы и сущности понятийного аппарата.

Во-вторых, определить критерии законности рассылки смс сообщений. К примеру, В Законе Российской Федерации «О связи» в качестве таких фильтров устанавливаются: во-первых, наличие предварительного согласия абонента на получение рассылки. Его должен получить либо заказчик рассылки, либо оператор - в зависимости от того, кто является инициатором рассылки. Во-вторых, наличие договора об осуществлении рассылки непосредственно между ее заказчиком и оператором связи, абоненту которого рассылка предназначается.

В результате внесения вышеупомянутых поправок в 2014 году в Российской Федерации планировалось устранять посредников при осуществлении рассылок. Предполагалось, что у заказчика не останется выбора, кроме как обратиться напрямую к оператору связи, подтвердив при

этом наличие согласия абонента на получение соответствующих сообщений. В результате операторы на законных основаниях автоматически должны блокировать рассылки, которые проводятся в отсутствие прямых договоров с ними и против воли абонента.

При этом в процессе определения таких критериев для казахстанской системы права крайне важно учесть тот факт, что спамеры к сожалению, также не стоят на месте и меняют формы своей работы подчас быстрее, чем вступают в силу те или иные регулирующие нормы.

В-третьих, необходима четкая регламентация форм согласия абонента на СМС/sms-рассылку. Эта необходимость вызвана наличием широкого выбора форм согласия и может повлечь последствия, связанные с вынесением решений в спорных ситуациях.

В-четвертых, соответствующими поправками в законодательство указать на кого возлагается обязанность по доказыванию наличия такого согласия.

В-пятых, предусмотреть меры ответственности за рассылку рекламных сообщений без согласия получателя.

В-шестых, внимательно изучить опыт европейских и других стран, в частности таких, где принято собственное реально действующее законодательство по борьбе со спамом (например, в Австралии, Австрии, Бельгии, Китае, Чехии, на Кипре, в Германии, Эстонии, Финляндии, Дании, Венгрии, Венгрии, Ирландии, Италии, Японии, Литве, на Мальте, в Голландии, Норвегии, Польше, Португалии, Румынии, Испании, Швеции, Великобритании и США).

Так, наиболее применяемыми являются принципы OPT-IN (рассылка законна только в том случае, если пользователь на неё подписывался и высказал своё согласие на получение данного рода информации) и OPT-OUT (возможность в любой момент отписаться от рассылки), принцип релевантности контента и заголовка, запрета на использование софта для сбора адресов, идентификации отправителя и др.

Для сравнения: в Германии допустимо делать рассылки, если клиент ранее что-то покупал у компании. В Великобритании под действие антиспам-закона попадают только частные адреса, тогда как на рабочую почту действие закона не распространяется. Американский антиспамовый закон не предусматривает обязательного соблюдения принципа opt-in, но при этом привлекает к ответственности за несоблюдение прочих принципов, таких как, например, opt-out, идентификации отправителя.

Установление права получателя данной рассылки отказаться ее принимать в дальнейшем (даже если ранее было дано согласие на рассылку) и обязать распространителей рассылки остановить осуществление ее рассылки в течение 3 рабочих дней решается следующим принципом.

Принцип OPT-OUT (возможность в любой момент отписаться от рассылки), как указывалось в пункте 2, имеет широкое распространение и популярен в европейских странах. Полагаем возможным его включение в казахстанское законодательство, установив при этом императивную норму –

обязанность распространителей рассылки – субъектом торговли остановить осуществление рассылки в течение 3 рабочих дней.

7. Полагаем целесообразным применять норму утратившего силу Закона «О защите прав потребителей» от 05 июня 1991 года о том, что общество потребителей предъявляет иски в судебные органы в интересах потребителей и в случае их удовлетворения сумма взысканного с ответчика штрафа в размере 70 процентов поступает в соответствующий бюджет и 30 процентов перечисляется на расчетный счет общества потребителей (статья 22) в силу того, что такая мера действительно влияла на качество продукции и была эффективной на практике.

8. Необходимо отметить, что в Казахстане существует омбудсмен по защите прав предпринимателей. Назрела необходимость института омбудсмана по защите прав потребителей. Эта инициатива несколько раз поднималась и обсуждалась на различных площадках, однако в жизнь так и не претворилась.

9. В июне 2020 года приняты законодательные поправки, которые способствуют построению целостной системы защиты прав потребителей с вовлечением неправительственных организаций и бизнеса. С учетом этих поправок в 2021 году у казахстанцев появилась возможность подать обращение о нарушении потребительских прав через Единую информационную систему защиты прав потребителей.

Единая система – это платформа для потребителей, услугодателей, неправительственных организаций и государственных органов, это единое окно подачи обращений и контроля за их рассмотрением.

Для реализации данной идеи каждому субъекту торговли должен быть присвоен уникальный идентификатор - QR-code, который будет размещен на видном месте. Если покупатель считает, что его права нарушены, он, просканировав QR-code, сможет войти в систему и направить жалобу в адрес продавца, общественного объединения потребителей, государственного органа.

Однако не все субъекты торговли наделены таким кодом, что, в свою очередь, ограничивает потребителя в использовании сайта <https://e-tutynushy.kz> и соответственно прав на защиту своих интересов. Хотелось бы также рекомендовать активнее освещать возможность применения данного сайта популяризовать его среди населения.

III. Международный опыт правового регулирования сферы закона²⁹.

В Грузии в 2012 году был принят Кодекс «О безопасности и свободном обращении продукции»³⁰, который стал основным источником в сфере защиты прав потребителей. Целью данного Кодекса являются:

²⁹ Данный показатель предоставлен Пановым С. и Абдильдиной Д. – научными сотрудниками отдела международного права и сравнительного правоведения РГП на ПХВ «Институт законодательства и правовой информации Республики Казахстан»

³⁰ <https://matsne.gov.ge/ka/document/view/1659419?publication=33>

- охрана жизни, здоровья, собственности человека и окружающей среды;
- размещение на рынке и свободный оборот безопасного продукта;
- обеспечение и содействие конкуренции в процессе движения продукта и его размещения на рынке;
- обеспечение соответствия правилам эксплуатации объектов с повышенной технической опасностью путем осуществления государственного надзора и контроля;
- внедрение системы анализа риска и инспектирования, основанного на оценке;
- формирование системы технического инспектирования объектов с повышенной технической опасностью и создание правовой базы для деятельности органов инспектирования;
- разграничение полномочий юридического лица – Агентства технического и строительного надзора и органов инспектирования в сферах эксплуатации и контроля за объектами с повышенной технической опасностью;
- обеспечение осуществления строительной деятельности путем полного соблюдения требований, установленных техническим регламентом Грузии в сфере строительства;
- внедрение передовой практики в сферах стандартизации, метрологии, аккредитации и оценки соответствия, и приближение к законодательству Европейского союза.

Под понятием «продукт» в данном Кодексе подразумеваются все движимые вещи и связанные с указанными вещами услуги даже в случае, если эти вещи являются составными частями других движимых или недвижимых вещей. «Продукт» также охватывает размещенный на рынке товар, независимо от того, предназначен ли он непосредственно для конечного потребителя, поставляемый или иным образом доступный в коммерческих либо некоммерческих целях. «Продукт» может быть «безопасным» и «опасным». «Безопасный продукт» – это продукт, который по назначению, при разумном использовании и соблюдении срока годности не содержит риск либо содержит минимальный риск, признанный допустимым только с учетом безопасности человека и охраны здоровья.

Производитель несет ответственность за вред, вызванный некачественным продуктом, размещенным им на рынке. При этом вред – это результат несоответствия требованиям безопасности продукта, повлекший одно или два следствия: повреждение здоровья или смерть физического лица; повреждение или уничтожение любой части имущества, кроме самого некачественного продукта. Если не удалось установить производителя и в том случае, когда его имя указано на продукте, лицо, фактически разместившее продукт на рынке, считается производителем данного продукта, кроме случая извещения им пострадавшего в разумный срок о месте нахождения производителя или лица, доставившего ему продукт.

Бремя доказывания наступления вреда возлагается на пострадавшего. Пострадавший также обязан доказать причинно-следственную связь между некачественным продуктом и причиненным вредом. Некачественный продукт может быть размещен на рынке, если поставщик четко уведомил потребителя о том, что продукт некачественный. Ответственность производителя может быть сокращена либо исключена, если при наличии определенных обстоятельств вред бы вызван как недостатком продукта, так и неправильным действием пострадавшего или лицом, за которого ответственность несет пострадавший. Срок требования возмещения вреда составляет 3 года. Исчисление срока начинается с момента, когда пострадавшему известно или должно было стать известно, что ему причинен вред, и при этом им была осуществлена идентификация вреда, недостатка и производителя. Пострадавший вправе потребовать возмещения вреда в течение 10 лет с момента размещения вызвавшего вред продукта на любом рынке, кроме случая подачи пострадавшим иска в суд против производителя в указанный период.

Производитель обязан в пределах своей компетенции предупреждать потребителя о видимых либо невидимых рисках, которые содержит продукт при его использовании по назначению и в течение заранее определенного срока. Если производитель может избежать указанные риски, он обязан принять все меры по предотвращению подобных рисков. Производитель обязан действовать с надлежащим усердием, чтобы обеспечить соответствие основным требованиям безопасности продукта. Производитель не должен распространять продукт, который на основе имеющейся у него информации и знаний, не соответствует обязательным требованиям безопасности. Дистрибьютор в пределах своей деятельности должен способствовать обеспечению безопасности продукта, размещенного на рынке. Работодателями должны приниматься все необходимые меры для того, чтобы продукт, используемый на рабочем месте, был безопасным. На основании соответствующих указаний и инструкций работодателей занятые лица должны правильно использовать установки, устройства, другие средства производства и средства персональной безопасности. Согласно общим правилам занятые лица обязаны заботиться о собственной безопасности и здоровье, а также о безопасности и здоровье других лиц в период выполнения работы. Производитель ответствен за безопасность конечного продукта и в том случае, если продукт или его составные части изготовлены иным производителем. Также, он ответствен за действия, связанные с размещением авторизованным представителем продукта на рынке. По требованию потребителя продавец обязан предоставлять ему информацию, связанную с безопасностью продукта.

В Республике Молдова в 2003 году был принят Закон «О защите прав потребителей», который был принят с целью приближения национального законодательства к законодательству Европейского союза³¹. Данный Закон

³¹ https://www.legis.md/cautare/getResults?doc_id=110237&lang=ro

определяет общие требования по защите потребителей, обеспечению необходимых условий для их неограниченного доступа к продуктам и услугам, для полного информирования об главных характеристиках продуктов и услуг, защиты и обеспечения прав и законных интересов потребителей в связи с недобросовестными коммерческими практиками, а также для участия потребителей в обосновании и принятии решений, интересующих их в качестве потребителей. К основным правам потребителей Закон относит:

Каждый потребитель имеет право на:

- защиту своих прав государством;
- защиту от риска приобретения продукта, услуги, которые могут причинить вред его жизни, здоровью, наследственности или безопасности либо нанести ущерб его правам и законным интересам;
- бесплатное устранение недостатков, бесплатную замену, возврат стоимости продукта, услуги или соответствующее уменьшение цены, возмещение ущерба, в том числе морального, причиненного несоответствующими продуктом, услугой;
- неуплату стоимости услуги таксомоторной автотранспортной перевозки пассажиров, если водитель не выпустил или не выдал кассовый чек на бумаге или в электронной форме;
- полную, достоверную и точную информацию о приобретаемых продуктах, услугах;
- просвещение в области своих прав;
- организацию в общественные объединения по защите прав потребителей;
- обращение в органы публичной власти и представление своих интересов в них;
- обращение в объединения по защите прав потребителей и органы публичной власти по поводу нарушения своих прав и законных интересов в качестве потребителя и представление предложений об улучшении качества продуктов, услуг.

Согласно статье 7 данного Закона, правительство через органы центрального управления устанавливает специфические нормы и регламенты по защите жизни, здоровья, наследственности и безопасности потребителей в следующих случаях: производство, введение и/или предоставление на рынке, консервация, упаковка, этикетирование, манипулирование, транспортирование, хранение, подготовка к продаже и продажа продуктов; поставка и использование продуктов, а также оказание услуг.

Продукты, предоставляемые на рынке, должны сопровождаться сертификатами соответствия или декларациями о соответствии. Запрещаются производство, хранение, предоставление на рынке и реализация продуктов, оказание услуг, которые не соответствуют требованиям, предусмотренным в применяемых технических регламентах, или которые в нормальных условиях

их использования могут подвергнуть опасности жизнь, здоровье, наследственность и безопасность потребителей.

Производитель обязан:

- вводить или предоставлять на рынке только безопасные продукты, которые соответствуют требованиям, установленным в нормативных и заявленных актах, и которые должны сопровождаться документами, подтверждающими соответствие;

- приостанавливать поставку, соответственно изымать с рынка или у потребителей продукты при установлении контролирующими органами или собственными специалистами того, что они не соответствуют заявленным требованиям либо могут причинить вред жизни, здоровью, наследственности и безопасности потребителей, если это является единственно возможной мерой для устранения выявленных несоответствий;

- обеспечивать соблюдение санитарно-гигиенических требований;

- отвечать за причиненный несоответствующим продуктом ущерб в течение всего установленного срока службы или срока годности на дату минимального срока годности или в течение минимального срока годности/на конечную дату потребления при условии соблюдения потребителем требований транспортирования, хранения, использования и потребления.

Продавец обязан:

- удостовериться в безопасности предлагаемых для продажи продуктов и их соответствии установленным национальным законодательством или заявленным требованиям;

- не продавать продукты, в отношении которых располагает информацией о том, что они представляют опасность, или которые считаются опасными;

- безотлагательно информировать органы надзора за рынком, а также соответствующего производителя о наличии на рынке продукта, который известен ему как опасный и/или фальсифицированный (поддельный);

- изымать из продажи продукты при установлении контролирующими органами или собственными специалистами того, что они не соответствуют установленным в нормативных актах или заявленным требованиям либо могут причинить вред жизни, здоровью, наследственности и безопасности потребителей, если это является единственно возможной мерой для устранения выявленных несоответствий;

- обеспечивать соблюдение технических условий, установленных производителем для продукта;

- выдавать кассовый чек или иной документ, удостоверяющий факт покупки продукта, в соответствии с положением, утвержденным Правительством;

- хранить книгу жалоб на видном месте и регистрировать жалобы потребителей в соответствии с положением, утвержденным Правительством;

- обеспечивать соблюдение санитарно-гигиенических требований;

– отвечать за причиненный несоответствующим продуктом ущерб в течение всего установленного срока службы или срока годности на дату минимального срока годности или в течение минимального срока годности/на конечную дату потребления при условии соблюдения потребителем требований транспортирования, хранения, использования и потребления;

– получать и разрешать жалобы потребителей в течение срока, который не может превышать 14 календарных дней со дня информирования продавца потребителем о несоответствии продукта и передачи его продавцу или назначенному им лицу на основе документа передачи-приема.

Правительство Республики Молдова утверждает регламенты в целях предупреждения и борьбы с действиями, ущемляющими экономические интересы потребителей. Продавец обязан по требованию потребителя представить доказательства проверки качества продукта, услуги (если таковые предусмотрены).

Также, Законом запрещаются недобросовестные коммерческие практики. Коммерческая практика считается недобросовестной, если: противоречит требованиям профессионального мастерства; искажает или способна существенно исказить экономический подход среднего потребителя, которого она затрагивает или на которого направлена, либо среднего члена какой-либо группы в случае, когда коммерческая практика направлена на определенную группу потребителей.

Закон **Эстонской Республики** «О защите прав потребителей» был принят в 2015 году³². В данном Законе регулируются предложение и продажа товара или услуги потребителю или иная их реализация со стороны продавца, устанавливается порядок внесудебного разрешения споров между потребителем и продавцом, в том числе – организация работы комиссии по потребительским спорам, организация защиты прав потребителей и надзор в этой сфере, а также ответственность за нарушение законодательство Эстонской Республики в сфере защиты прав потребителей. Согласно данному Закону Потребитель имеет право:

– требовать и получать товар или услугу, которые соответствуют установленным требованиям, являются безопасными для жизни, здоровья и имущества потребителя, и владение и пользование которыми не запрещены;

– получать необходимую и достоверную информацию о предлагаемых товарах и услугах для того, чтобы сделать осознанный выбор, а также своевременную информацию о связанных с товарами или услугами рисках;

– получать информацию о правах потребителя и о сфере потребления;

– получать консультации и помощь в случае нарушения его прав;

– требовать возмещения причиненного ему имущественного и неимущественного ущерба;

³² <https://www.riigiteataja.ee/en/eli/ee/505032021002/consolide/current>

– добиваться учета своих интересов и быть представленным через потребительские объединения и союзы при принятии решений, формирующих потребительскую политику.

Продавец и изготовитель обязаны до приобретения товара или использования услуги предоставлять потребителю подробную информацию о свойствах и условиях использования товара или услуги либо о договоре, заключаемом в целях использования услуги. При заключении договора продавец предоставляет потребителю информацию об объеме обязательства потребителя и сроке оплаты. Если продавец не выполнит своего обязательства в полном объеме непосредственно перед заключением договора с потребителем либо если потребитель вправе выполнить свое обязательство позднее, продавец должен выставить потребителю счет относительно объема его обязательства и срока оплаты. При продаже товара или оказании услуги на основании внесрочного договора счет выставляется за каждый согласованный расчетный период. Счет выставляется по выбору потребителя на его почтовый адрес или адрес электронной почты.

При немедленной оплате товара или услуги продавец выдает потребителю подтверждающий покупку товара или услуги документ в письменной или, при согласии потребителя, письменно воспроизводимой форме, содержащий как минимум: имя или фирменное наименование, а также адрес места деятельности продавца; дату продажи товара или оказания услуги; наименование и цену каждого товара или каждой услуги и уплаченную за них сумму.

К технически сложным товарам, а также товарам, содержащим опасные вещества или требующим при их использовании специальных навыков, изготовитель должен прилагать руководство пользователя. Руководство пользователя должно содержать необходимую для потребителя информацию по правильной, целевой и экономной эксплуатации товара, его правильной сборке, установке, подсоединению, уходу или хранению, а в необходимых случаях также по утилизации товара. Если товар состоит из нескольких частей, то в руководстве пользователя приводится также перечень относящихся к товару частей.

Товары и услуги должны соответствовать установленным требованиям, быть безопасными для жизни, здоровья и имущества потребителя при их использовании по целевому назначению и иметь свойства, которые потребитель вправе предполагать в обычных условиях. Продаваемый потребителю товар или оказываемая ему услуга должны соответствовать условиям договора.

В данном Законе также используется понятие «маркетинговый прием» – это действие, бездействие, способ действий или манера представления продавца, коммерческое сообщение, в том числе реклама, и реализация, непосредственно связанные с рекламой, предложением, продажей или поставкой товаров, или услуг потребителю либо покупкой вещи у потребителя. Предложение и продажа потребителю товаров и услуг должны осуществляться с учетом добрых торговых обычаев и честно по отношению к

потребителю. Предложение товаров или услуг должно планироваться и осуществляться способом, дающим потребителю ясное представление о коммерческих целях предложения.

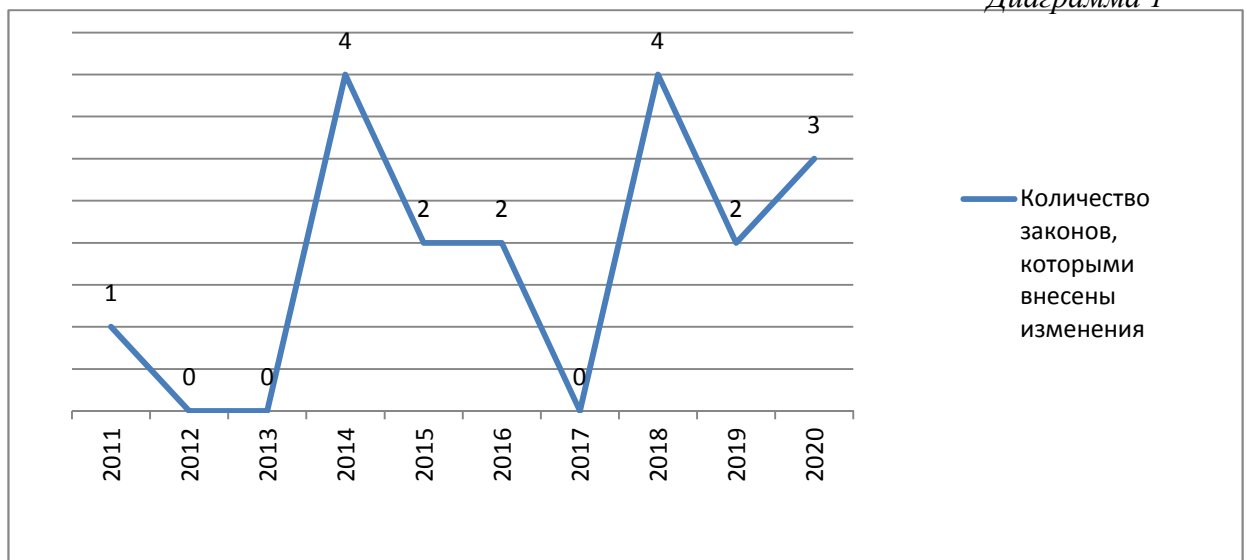
IV. Анализ стабильности (нестабильности) закона³³.

1. *Общие показатели стабильности Закона Республики Казахстан «О защите прав потребителей».*

Закон был принят 4 мая 2010 года. Начиная с 4 мая 2010 года по 15 мая 2021 года (*132 месяцев 11 дней*) изменения и дополнения в Закон внесены **18 законами**. Наибольшее количество изменений было внесено в 2014 и 2018 гг. – по **4** изменений; в 2020 г. – по **3** изменений; в 2015, 2016, 2019 гг. – по **2** изменений; а в 2011 г. было **1** изменение (*Диаграмма 1*).

В целом, следует отметить тенденцию по увеличению количества принимаемых правовых актов, изменяющих и дополняющих Закон, что является характерной особенностью развития законодательства в области защите прав потребителей, а также обусловлены принятием отраслевых законов, которыми предусматривается внесение соответствующих изменений и дополнений в Закон.

Диаграмма 1



Понятие «коэффициент нестабильности» означает величину, определяемую, как результат деления количества нормативных актов, вносивших в него изменения, на количество месяцев, прошедших от момента принятия акта до момента измерения.

Чем выше коэффициент нестабильности, тем чаще менялся закон. Значение коэффициента нестабильности ($K_{\text{нестаб.}}$) находится в зависимости от двух параметров: количества законов, вносящих изменения (А) и периода

³³Статистические данные представлены Оташевой Г.Ж.–руководителем Управление формирования информационных правовых систем РГП на ПХВ «Институт законодательства и правовой информации Республики Казахстан» (по состоянию на 15 мая 2021 года).

действия закона, в месяцах (Т) и определяется как соотношение их числовых величин и выражается в следующей формуле:

$$K_{\text{нестаб.}} = A/T = 18/132 = 0,13$$

Средний период стабильности рассматриваемого Закона равен $7,3^{34}$, из чего следует, что в среднем в рассматриваемый Закон вносились изменения один раз в период 7 месяцев и 3 дня.

Анализ проведенных поправок Закона по ежемесячным показателям, демонстрирует, что наибольшее число изменений было внесено в апреле, ноябре и декабре (по 3 закона) (Таблица 1).

Таблица 1

	январь	февраль	март	апрель	май	июнь	июль	август	сентябрь	октябрь	ноябрь	декабрь	всего
мес.	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10	11	12	
2010	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-
2011	-	-	-	-	-	-	1	-	-	-	-	-	1
2012	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-
2013	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-
2014	1	-	-	-	-	-	-	-	-	-	2	1	4
2015	-	-	-	-	-	-	-	-	-	1	1	-	2
2016	-	-	-	2	-	-	-	-	-	-	-	-	2
2017	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-	-
2018	-	-	-	-	1	1	-	-	-	1	-	1	4
2019	1	-	-	1	-	-	-	-	-	-	-	-	2
2020	-	-	-	-	-	1	1	-	-	-	-	1	3
Всего	2	-	-	3	1	2	2	-	-	2	3	3	18

Необходимо отметить, что из 18 законов, внесшие изменения и дополнения в Закон, 2 закона были связаны с вопросами защиты прав потребителей (Таблица 2).

Таблица 2

№	Количество законов, которыми внесены изменения и дополнения в Закон	2011	2014	2015	2016	2018	2019	2020
1	общее количество, в т. ч. принято с целью:	1	4	2	2	4	2	3
2	связанные с вопросами защиты прав потребителей	0	0	0	1	0	0	1
3	по иным вопросам	1	4	2	1	4	2	2

³⁴ Средний период стабильности – длительность условного периода, в течение которого в законодательный акт не вносятся изменения. Среднее значение периода стабильности определяется через соотношение общего срока действия закона, в месяцах, на общее количество законов, которые вносили изменения и дополнения.

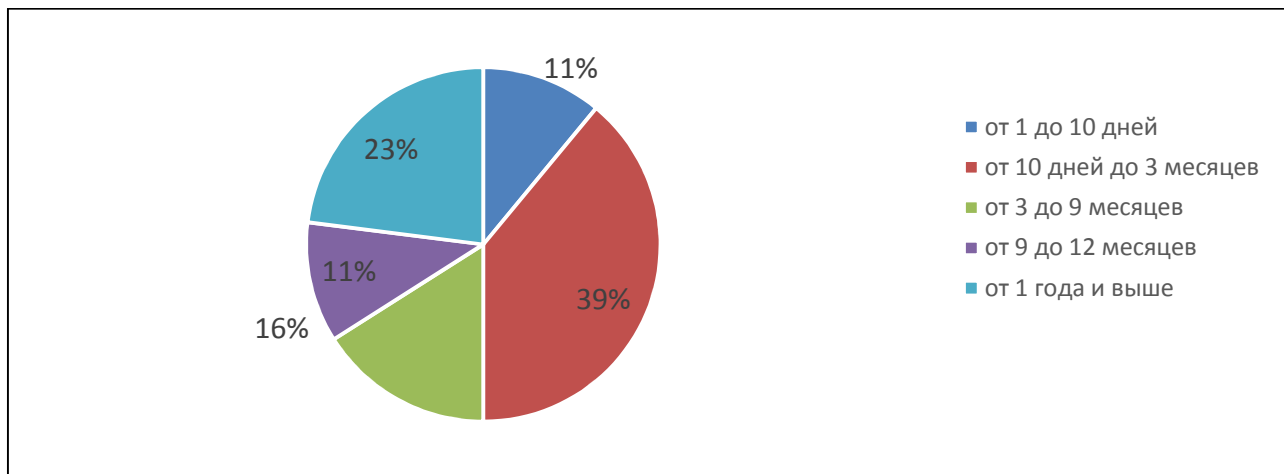
В ходе анализа стабильности Закона установлено следующее.

- принятие закона с разницей в **8 дней** (ЗРК от 25 июня 2020 года № 346-VI и ЗРК от 3 июля 2020 года № 359-VI);
- принятие закона с разницей в **10 дней** (ЗРК от 7 ноября 2014 года № 248 и ЗРК от 17 ноября 2014 года № 254).

Период стабильности Закона в минимальном значении составляет **8 дней**, а в максимальном **2 года 6 месяцев 8 дней** (ЗРК от 5 июля 2011 года № 452 и ЗРК от 13 января 2014 года № 159) (Таблица 3, Диаграмма 2).

Таблица 3

	от 1 до 10 дней	от 10 дней до 3 мес.	от 3 до 9 мес.	от 9 до 12 мес.	от 1 года и выше	всего
2010	–	–	–	–	–	–
2011	–	–	–	–	1	1
2012	–	–	–	–	–	–
2013	–	–	–	–	–	–
2014	1	1	–	1	1	4
2015	–	1	–	1	–	2
2016	–	1	1	–	–	2
2017	–	–	–	–	–	–
2018	–	2	1	–	1	4
2019	–	2	–	–	–	2
2020	1	–	1	–	1	3
Всего	2	7	3	2	4	18



2. Статьи анализируемого Закона Республики Казахстан «О защите прав потребителей».

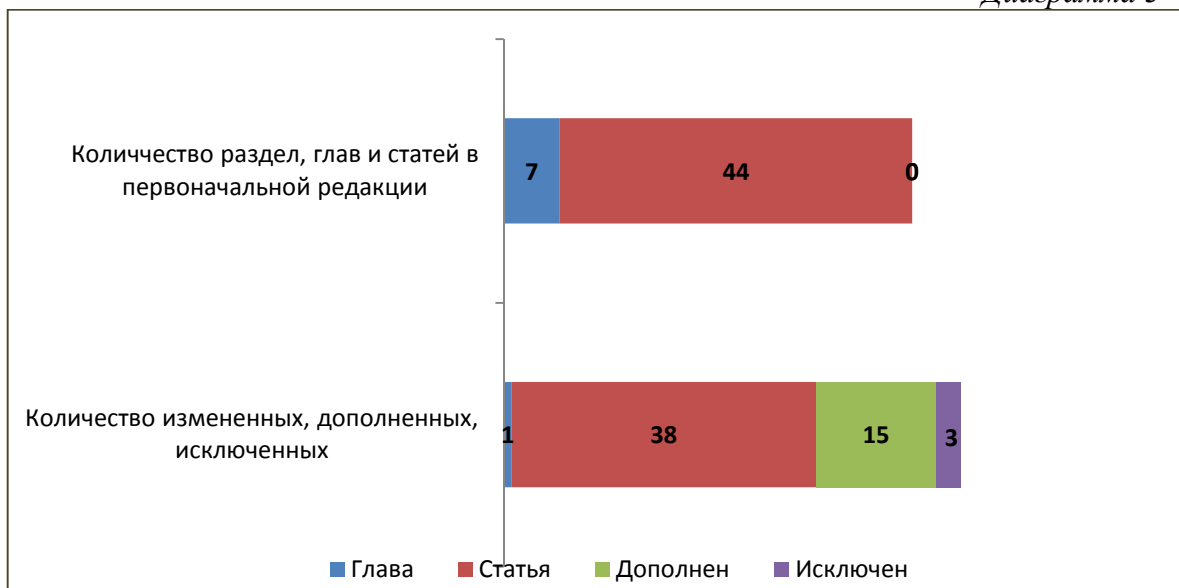
Общее количество «Главы» – **8**, «Статья» – **59**, из них: подвергшихся изменениям – **38** статей (подвергнуто редакционной правке – 11 статей), исключено – **3**, дополнено – **15** статей (Таблица 3, диаграмма 3).

Таблица 3

№	Главы закона	Объем статей
1	Глава 1. Основные положения	3
2	Глава 2. Государственное регулирование в сфере защиты прав потребителей и государственный контроль за соблюдением	7

	законодательства Республики Казахстан о защите прав потребителей	
3	Глава 3. Права потребителей и их защита	17
4	Глава 4. Права и обязанности продавца (изготовителя, исполнителя)	13
5	Глава 5. Выполнение работы (оказание услуги)	6
6	Глава 6. Общественные объединения потребителей	3
7	Глава 6-1. Меры по защите прав и законных интересов потребителей	8
8	Глава 7. Заключительные положения	2

Диаграмма 3



Анализ законодательных актов, которыми вносились поправки в Закон, показал, что наиболее частым изменениям подвергалась **статья 30** «Обязанности продавца (изготовителя) при продаже товара как надлежащего, так и ненадлежащего качества» (внесено 6 изменений и дополнений), а в **статьи 5** «Компетенция уполномоченного органа», **статьи 24** «Обязанности продавца (изготовителя, исполнителя)» и **25** «Обязанность продавца (изготовителя, исполнителя) по предоставлению информации о товаре (работе, услуге)» (внесено по 5 изменений и дополнений).

Как видно из проведенного анализа больше половины статей Закона подверглись изменениям и дополнениям, а также введено большое количество новых статей. Такая частота внесения изменений и дополнений обусловлена наличием родственных законов, а также отраслевых законов, внесение изменений в которые влечет внесение соответствующих поправок в Закон.

Таким образом, на основе проведенного статистического анализа Кодекса сделаны следующие выводы:

1. Изученный законодательный акт является нестабильным (среднее значение стабильности составляет 7,3), т.е. изменения в Закон вносились каждые 7 месяцев и 3 дня.

2. Больше количество изменений и дополнений были внесены в части обязанности продавца (изготовителя), а также компетенции уполномоченного органа.

3. В приведенном законодательном акте отмечены факты внесения изменений и дополнений в течение определенного времени со значительным интервалом между законами о внесении изменений и дополнений. Период стабильности Закона в минимальном значении составляет **8 дней**, а в максимальном **2 года 6 месяцев 8 дней**.

V. Выработка предложений и рекомендаций по совершенствованию действующего законодательства.

По итогам анализа можно сделать вывод, что, в целом, Закон эффективен. Вместе с этим выявлены отдельные противоречия и недостатки, для устранения которых предлагается:

1) включить в преамбулу Закона **общественные отношения**, которые он регулирует;

2) устранить в части первой статьи 8 и в подпункте 1) статьи 7 Закона дублирующие нормы, путем исключения части первой статьи 8 Закона.

3) Разграничить понятия «компетенция» и «функции», которые существенно отличаются друг от друга и несут разную смысловую и правовую нагрузку. Для исключения данного грубого нарушения необходимо подпункт 3) статьи 4 Закона изложить следующим образом: «выполняет иные полномочия, возложенные на него Конституцией, законами Республики Казахстан и актами Президента Республики Казахстан».

4) изложить в следующей редакции:

- часть 1 статьи 40 Закона: «Общественные объединения потребителей осуществляют деятельность, направленную на защиту прав потребителей, распространение правовых основ потребительского образования и повышения правовой грамотности в целях обеспечения потребителей безопасными и качественными товарами, работами и услугами.

- в подпункте 3) пункта 1 статьи 41 Закона после слов «общественного мнения о качестве товара (работы, услуги)» дополнить словами «путем проведения комиссионных контрольных закупок, с участием представителей общественности и государственных органов».

- в подпункте 4) пункта 1 статьи 41 Закона после слов «осуществлять прием заявлений, жалоб» дополнить словами «и обращаться в соответствующие контролирующие органы без доверенности потребителя».

5) предусмотреть срок возврата уплаченной денежной суммы в статья 14 Закона. Действительно, зачастую сделки совершаются безналичным расчетом, в таких случаях сроки с возвратом не возникают. Однако при расчете наличным способом на практике покупатель не всегда может получить моментально возврат денежной суммы (к примеру, по причине отсутствия с утра наличных средств на кассе продавца).

б) закрепить норму о запрете рекламной рассылки не запрошенных коммерческих сообщений посредством СМС/SMS, в мессенджерах, по электронной почте и т.п., кроме случаев, когда потребитель непосредственно дал свое согласие на осуществление такой рассылки (письменно или посредством каналов интернет связи).

а. закрепить в Законе дефиницию понятий «рассылка СМС сообщений/sms-рассылку», «спам».

б. определить критерии законности рассылки СМС/SMS сообщений.

с. законодательно регламентировать формы согласия абонента на СМС/SMS рассылку «навязчивых» сообщений о планируемых акциях от субъектов торговли.

д. рассмотреть вопрос о возложении обязанности по доказыванию наличия такого согласия на субъектов торговли.

е. предусмотреть меры ответственности за рассылку рекламных сообщений без согласия получателя.

ф. изучить опыт европейских и других стран и совершенствовать национальное законодательство по борьбе с рассылкой «навязчивых» сообщений о планируемых акциях от субъектов торговли.

г. установить принцип OPT-OUT (возможность в любой момент отписаться от рассылки). При этом в Законе предусмотреть императивную норму – обязанность распространителей рассылки – субъектом торговли остановить осуществление рассылки в течение 3 рабочих дней со дня получения такого отказа.

7) применять норму утратившего силу Закона «О защите прав потребителей» от 05 июня 1991 года о том, что общество потребителей предъявляет иски в судебные органы в интересах потребителей и в случае их удовлетворения сумма взысканного с ответчика штрафа в размере 70 процентов поступает в соответствующий бюджет и 30 процентов перечисляется на расчетный счет общества потребителей (статья 22) в силу того, что такая мера действительно влияла на качество продукции и была эффективной на практике.

8) рассмотреть вопрос касательно института омбудсмена по защите прав потребителей.

9) рекомендовать активнее освещать возможность применения <https://e-tutynushy.kz> и популяризовать его среди населения.

Анализ эффективности Закона Республики Казахстан от 4 мая 2010 года № 274-IV «О защите прав потребителей» проведен по состоянию на 02 июня 2021 года.

*Исп.: к.ю.н. Шишимбаева С.С., Карахожаев О.С.
в части меж. опыта Панов С. и Абдильдинай Д.
в части стат. данных Оташева Г.Ж.*