

**АРГУМЕНТЫ**

**в пользу перенесения правонарушения «Клевета» в Гражданский кодекс РК**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
|  | **Гражданский процессуальный кодекс РК** | **Кодекс РК об административных правонарушениях** | **Выводы** |
| 1. | Статья 4. Задачи гражданского судопроизводства  Задачами гражданского судопроизводства являются **защита и восстановление** нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан, государства и юридических лиц, соблюдение законности в гражданском обороте и публично-правовых отношениях, содействие мирному урегулированию спора, предупреждение правонарушений и формирование в обществе уважительного отношения к закону и суду. | Статья 6. Задачи законодательства об административных правонарушениях  1. Законодательство об административных правонарушениях имеет задачей **охрану** прав, свобод и законных интересов человека и гражданина, здоровья, санитарно-эпидемиологического благополучия населения, окружающей среды, общественной нравственности, собственности, общественного порядка и безопасности, установленного порядка осуществления государственной власти и государственного управления, охраняемых законом прав и интересов организаций от административных правонарушений, а также предупреждение их совершения.  Статья 40. Понятие и цели административного взыскания  1. Административное взыскание является **мерой государственного принуждения**, применяемой уполномоченными на то законом **судьей, органами (должностными лицами)** за совершение административного правонарушения, и заключается в предусмотренном настоящим Кодексом лишении или ограничении прав и свобод лица, совершившего такое правонарушение. | Понятия «защита и восстановление» гораздо шире, чем «охрана» и более приемлемы к цели защиты чести и достоинства.  «Клевета» в уголовном праве относится к делам частного обвинения, которые следует разрешать в порядке гражданских споров, без привлечения представителей государственной власти.  В спорах о защите личных неимущественных прав не должно быть государственного принуждения. |
| 2. | Статья 7. Осуществление правосудия только судом  1. Правосудие по гражданским делам осуществляется **только судом** по правилам, установленным настоящим Кодексом. | Гл. 36. Подведомственность дел об административных правонарушениях, компетенциядолжностных лиц по рассмотрению дел и наложению административных взысканий  Дела об административных правонарушениях рассматривают судья или полиция или уполномоченный орган (в сфере гражданской защиты, по изучению недр, в области твердых полезных ископаемых, в области углеводородов и др.), местные исполнительные органы. | Авторитет судебного решения несоизмерим с постановлением уполномоченного органа, который, к тому же, в отношении квалификации содержания публикаций не определен. |
| 3. | Статья 15. Состязательность и равноправие сторон  1. Гражданское судопроизводство осуществляется на основе состязательности и равноправия сторон. | Статья 802. Поводы и основание для возбуждения дела об административном правонарушении  2. Основанием для возбуждения дела об административном правонарушении является наличие достаточных данных, указывающих на признаки административного правонарушения  4. Дело об административном правонарушении считается возбужденным с момента составления первого протокола о применении мер обеспечения производства по делу об административном правонарушении,  Статья 807. Случаи, когда протокол об административном правонарушении не составляется | В гражданском производстве достаточно искового заявления лица, который считает свои права нарушенными, и приложенного к нему минимального количества документов.  В административном производстве предстоит определить, будет ли составляться протокол, кем и пр.  В перечень случаев, перечисленных в ст. 807 КРКоАП, защита чести и достоинства не входит. |
|  | **Гражданский кодекс РК** |  |  |
| 4. | Статья 143. Защита чести, достоинства и деловой репутации  1. Гражданин вправе требовать в судебном порядке опровержения сведений, порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию. |  | В гражданском порядке, как и в уголовном, предусмотрено производство только по инициативе лица. В административном производстве не исключено вмешательство представителей гос.органов. |
| 5. | Статья 143. Защита чести, достоинства и деловой репутации  4.Требование гражданина или юридического лица о публикации опровержения либо ответа в средстве массовой информации 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. |  | Административный кодекс, в отличие от гражданского, не предусматривает процедуру досудебного урегулирования спора. |
| 6. | Статья 951. Возмещение морального вреда   3. Моральный вред возмещается, независимо от вины причинителя, в случаях, если:    3) вред причинен распространением сведений, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию; |  | Нормы КРКоАП предусматривают возмещение морального вреда только в случае незаконного привлечения к административной ответственности, в случаях незаконных действий судебных органов и должностных лиц (ст.ст. 866,862,863 КРКоАП). Указанные правила не имеют никакого отношения к восстановлению неимущественных прав (чести и достоинства) лица, посчитавшим себя оклеветанным. |

Выше приведенные различия между производством в административном и гражданском порядке говорят о преимуществах защиты неимущественных прав в гражданском порядке:

- большая доступность к судебной защите нарушенных прав;

- большее число субъектов имеет право и возможность восстановить нарушенные права; больший охват субъектов, имеющих права на защиту;

- состязательность судебного процесса;

- возможность получить от причинителя вреда денежную компенсацию за нанесенный моральный вред;

- большие возможности получения квалифицированной юридической помощи;

- неограниченный срок давности, в то время как в административном производстве сроки давности непродолжительные.

Следует отметить, что честь, достоинство и деловая репутация – понятия субъективные. Необходимость их защиты зависит от субъективного восприятия обладателем этих достоинств какой-либо внешней оценки, отличающейся от оценкисобственной. Именно поэтому и в уголовном, и в гражданском судопроизводстве дела по защите личных неимущественных прав относятся к делам частного обвинения.

Гражданский кодекс предусматривает возможность доказывания заведомости в действиях. Примером могут служить нормы ГК РК, регулирующие правоотношения в области страхования. Законодатель установил в статья 817, 832, 839, 843 ГК РК наступление определенных юридических последствий в случае предоставления заводомо ложных сведений или заведомо преследовалась цель извлечения неправомерной прибыли, и др. Таким образом, действующее гражданское законодательство позволяет суду установить в действиях ответчика такой признак, как заведомость.

**Правонарушения «клевета» не могут быть отнесены к административным правонарушениям по своей юридической природе. Административное право – это система правовых норм, регулирующая общественные отношения в сфере управленческой деятельности государственных органов и должностных лиц по исполнению публичных функций государства в процессе осуществления исполнительной власти органами государства.**

В правонарушении «клевета» нет публичных функций. Да, государственный орган или чиновник вправе защищаться от клеветы, но это межличностные отношения, а не публичные, стороной в которых является исполнительная власть.Метод административного права – совокупность правовых средств, способов воздействия на УПРАВЛЕНЧЕСКИЕ общественные отношения.

Президент Международного фонда

защиты свободы слова «Адилсоз»

Тамара Калеева