**Предложения фонда «Әділ сөз»**

**к проекту Нормативного постановления Верховного суда Республики Казахстан**

**«**О применении в судебной практике законодательствао защите чести, достоинства и деловой репутации**»**

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| №№  пп | **Редакция Верховного суда РК** | **Редакция фонда «Әділ сөз»** | Обоснование |
| 1 | 1. При рассмотрении гражданских дел, возбужденных по основаниям и в порядке, предусмотренным статьями [141](jl:1006061.1410000%20),[143](jl:1006061.1430000%20) Гражданского кодекса Республики Казахстан (далее - ГК), статьями 23 и 150 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан (далее - ГПК) судам необходимо с исчерпывающей полнотой выяснять: были ли распространены сведения, об опровержении которых предъявлен иск, порочат ли они честь и достоинство или **деловую репутацию гражданина, репутацию организации**, соответствуют ли эти сведения действительности.  При проведении подготовки дела к судебному разбирательству судам следует разрешать вопрос о необходимости назначения судебной экспертизы для оценки смыслового содержания и однозначности понимания спорного текста, сообщения, фразы. | 1. При рассмотрении гражданских дел, возбужденных по основаниям и в порядке, предусмотренным статьями [141](jl:1006061.1410000%20),[143](jl:1006061.1430000%20) Гражданского кодекса Республики Казахстан (далее - ГК), статьями 23 и 150 Гражданского процессуального кодекса Республики Казахстан (далее - ГПК) судам необходимо с исчерпывающей полнотой выяснять: были ли распространены сведения, об опровержении которых предъявлен иск, порочат ли они честь и **достоинство гражданина, или деловую репутацию коммерческого юридического лица или индивидуального предпринимателя**, соответствуют ли эти сведения действительности.  При проведении подготовки дела к судебному разбирательству судам следует разрешать вопрос о необходимости назначения судебной экспертизы для оценки смыслового содержания и однозначности понимания спорного текста, сообщения, фразы. | Неимущественным правом «деловая репутация» обладают коммерческие юридические лицам или индивидуальные предприниматели. Физические лица, а также государственные органы/учреждения, некоммерческие организации не обладают деловой репутацией, т.к. реализуют публичные функции, не связаны с получением прибыли, финансовыми интересами. |
| 2 | 2. Судам следует иметь в виду, что:  честь - это общественная оценка **физического лица, мера его духовных и** социальных качеств;  достоинство **- это внутренняя** самооценка физическим лицом собственных качеств, способностей, **мировоззрения,** своего общественного значения;  деловая репутация - это устойчивая **положительная оценка деловых (производственных, профессиональных) качеств физического или юридического лица общественным мнением.** | 2. Судам следует иметь в виду, что:  честь - это общественная оценка **нравственных и** социальных качеств человека;  достоинство - самооценка физическим лицом собственных качеств, способностей, своего общественного значения;  деловая репутация - это устойчивое **общественное мнение о коммерческой деятельности коммерческого юридического лица или индивидуального предпринимателя, профессиональных качествах его работников и потребительских свойствах выпускаемой продукции или товаров народного потребления.**  **Государственные органы и государственные учреждения (законодательные, исполнительные, судебные, правоохранительные и специальные органы) деловой репутацией не обладают, поскольку реализуют публичные функции, не связанные с получением прибыли и финансовыми интересами.**  **Защита деловой репутации коммерческих юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, нарушенной распространением не соответствующих действительности сведений, осуществляется судом путем опровержения несоответствующих действительности распространенных сведений, умаляющих деловую репутацию, и взысканием упущенной выгоды в соответствии с пунктом 4 статьи 9 ГК.** | Использовано предложение судьи Верховного суда РК в почетной отставке Мамонтова Н.И. [https://online.zakon.kz/Document/?doc\_id =37531586#pos=34;-29](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id%20=37531586#pos=34;-29) |
| 3 | Отсутствует | **Судам следует иметь в виду, что сведение – это утверждение о факте, истинном событии, действительном происшествии или явлении, существовавшем или существующим на самом деле. Утверждение о факте содержит сведения о действительности, то есть о событиях, явлениях.** | В ст. 143 ГК РК установлена гражданско-правовая ответственность в форме публикации опровержения за распространение сведений. При рассмотрении судебных споров важно различать такие виды информации, как сведения, мнения, предположения, оценочные суждения и пр. для правильной квалификации действий распространителя информации. |
| 4. | 3. Распространение сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию гражданина или **организации**, означает опубликование их в печати, сообщение по радио, телевидению, передача с использованием других средств массовой информации, сетей телекоммуникаций, включая сеть Интернет, электронную почту, социальные сети, мессенджеры, мобильные приложения, и других информационных технологий, изложение в характеристиках, публичных выступлениях, заявлениях, адресованных различным организациям, должностным лицам, или сообщение в иной, в том числе устной форме нескольким лицам или хотя бы одному лицу.  Сообщение таких сведений лишь одному лицу, **которого они касаются**, не может признаваться их распространением. | 3. Распространение сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию гражданина или **коммерческого юридического лица или индивидуального предпринимателя**, означает опубликование их в печати, сообщение по радио, телевидению, передача с использованием других средств массовой информации, сетей телекоммуникаций, включая сеть Интернет, электронную почту, социальные сети, мессенджеры, мобильные приложения, и других информационных технологий, изложение в характеристиках, публичных выступлениях, заявлениях, адресованных различным организациям, должностным лицам, или сообщение в иной, в том числе устной форме нескольким лицам или хотя бы одному лицу, **кроме того, о ком идет речь**.  Сообщение таких сведений лишь одному лицу, **о котором идет речь в распространенных сведениях**, не может признаваться их распространением. | Неимущественным правом «деловая репутация» обладают коммерческие юридические лицам или индивидуальные предприниматели. Физические лица, также государственные органы/учреждения, некоммерческие организации не обладают деловой репутацией, т.к. реализуют публичные функции, не связаны с получением прибыли, финансовыми интересами.  Более конкретная формулировка |
| 5 | 4. Порочащими являются такие не соответствующие действительности сведения, которые умаляют честь, достоинство или деловую репутацию гражданина или **организации** в общественном мнении или мнении отдельных граждан с точки зрения соблюдения законов, моральных принципов общества (например, сведения о совершении нечестного поступка, недостойном поведении в трудовом коллективе, в семье; сведения, порочащие производственно-хозяйственную деятельность, **репутацию** и т.п.).  В то же время не могут признаваться обоснованными требования об опровержении сведений, содержащих соответствующую действительности критику недостатков в работе, в общественном месте, в коллективе, в быту, а также сведений, изложенных в официальном обращении, адресованном государственному органу или должностному лицу, в том числе, поданном в порядке гражданского, уголовного и иных установленных законом форм судопроизводства, если они не носят оскорбительного характера и отсутствует злоупотребление правом со стороны автора. | 4. Порочащими являются такие не соответствующие действительности сведения, которые умаляют честь, достоинство или деловую репутацию гражданина или **коммерческого юридического лица или индивидуального предпринимателя** в общественном мнении или мнении отдельных граждан с точки зрения соблюдения законов, моральных принципов общества (например, сведения о совершении нечестного поступка, недостойном поведении в трудовом коллективе, в семье; сведения, порочащие производственно-хозяйственную деятельность и т.п.).  В то же время не могут признаваться обоснованными требования об опровержении сведений, содержащих соответствующую действительности критику недостатков в работе, в общественном месте, в коллективе, в быту, а также сведений, изложенных в официальном обращении, адресованном государственному органу или должностному лицу, в том числе, поданном в порядке гражданского, уголовного и иных установленных законом форм судопроизводства, если они не носят оскорбительного характера и отсутствует злоупотребление правом со стороны автора. |  |
| 6. | 8. Исходя из смысла [статей 9](jl:1006061.90000 ) и [143](jl:1006061.1430000%20) ГК в случае, когда действия лица, распространившего **порочащие другое лицо измышления**, содержат признаки уголовного правонарушения, предусмотренного статьями 130 или 131 Уголовного кодекса Республики Казахстан, потерпевший вправе обратиться в суд с заявлением в порядке уголовного судопроизводства (статья 408 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан) о привлечении виновного к уголовной ответственности и предъявить иск о защите чести, достоинства и деловой репутации в порядке гражданского судопроизводства.  Отказ суда в возбуждении уголовного дела, вынесение обвинительного и оправдательного приговора или прекращение уголовного дела в отношении лица, распространившего порочащие сведения, не препятствуют возбуждению гражданского дела. | 8. Исходя из смысла [статей 9](jl:1006061.90000%20) и [143](jl:1006061.1430000%20) ГК в случае, когда действия лица, распространившего **недостоверное и порочащие честь и достоинство другого лица сведение**, содержат признаки уголовного правонарушения, предусмотренного статьями 130 или 131 Уголовного кодекса Республики Казахстан, потерпевший вправе обратиться в суд с заявлением в порядке уголовного судопроизводства (статья 408 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан) о привлечении виновного к уголовной ответственности и предъявить иск о защите чести, достоинства и деловой репутации в порядке гражданского судопроизводства.  Отказ суда в возбуждении уголовного дела, вынесение обвинительного и оправдательного приговора или прекращение уголовного дела в отношении лица, распространившего порочащие **и не соответствующие действительности сведения**, не препятствуют возбуждению гражданского дела. | Гражданское законодательство не содержит термина «измышление». |
| 7. | 10. Если иск содержит требование об опровержении сведений, распространенных в печати, других средствах массовой информации (сообщение по радио, телевидению и т.п.), в качестве ответчика привлекается автор и **соответствующий орган массовой информации (редакция, издательство и т.п.**), на которых в соответствии с пунктом 2 [статьи 143](jl:1006061.1430000%20) ГК суд вправе возложить обязанность опровергнуть порочащие истца сведения, признанные не соответствующими действительности. При опубликовании или ином распространении таких сведений без обозначения имени автора (например, в редакционной статье) ответчиком по делу является **соответствующий орган** массовой информации.  Если оспариваемые истцом сведения были воспроизведены средством массовой информации из официальных сообщений, выступлений на собраниях либо авторских выступлений, идущих в эфир, или получены от информационных агентств, то, в соответствии со статьями 49 и 50 ГПК, **суды могут привлекать к участию в деле в качестве ответчика**, наряду с **редакцией** средства массовой информации, **орган или** лицо, явившееся источником такой информации. В этом случае обязанность доказывания, что распространенные сведения соответствуют действительности, возлагается на указанные **орган и** лицо.  По искам об опровержении порочащих сведений, изложенных в служебных, бытовых и других видах характеристик, ответчиками признаются лица их подписавшие, и предприятие, учреждение, организация, от имени которых выдана характеристика.  По искам об опровержении порочащих сведений, распространенных с использованием сети Интернет, сетей телекоммуникаций, включая электронную почту, социальные сети, мессенджеры, мобильные приложения, и других информационных технологий ответчиками признаются их авторы и (или) владельцы учетной записи, абонентского номера сотовой связи, посредством которых распространены сведения.  Гражданин или **организация** вправе предъявить в суд иск одновременно к нескольким **органам** средств массовой информации и другим **органам** и лицам, распространившим сведения, порочащие его честь и достоинство или деловую репутацию и не соответствующие действительности (статья 49 ГПК). | 10. Если иск содержит требование об опровержении сведений, распространенных в печати, других средствах массовой информации (сообщение по радио, телевидению и т.п.), в качестве ответчика **привлекается автор и/или собственник средства массовой информации и/или главный редактор (редактор)**, на которых в соответствии с пунктом 2 [статьи 143](jl:1006061.1430000%20) ГК суд вправе возложить обязанность опровергнуть порочащие истца сведения, признанные не соответствующими действительности. При опубликовании или ином распространении таких сведений без обозначения имени автора (например, в редакционной статье) ответчиком по делу является **собственник средства массовой информации, в котором распространены эти сведения.**  Если оспариваемые истцом сведения были воспроизведены средством массовой информации из официальных сообщений, выступлений на собраниях либо авторских выступлений, идущих в эфир, или получены от информационных агентств, то, в соответствии со статьями 49 и 50 ГПК, суды могут **удовлетворять ходатайство истца о привлечении к** участию в деле в качестве ответчика, наряду **с собственников и/или главным редактором (редактором) средства массовой информации**, лицо, явившееся источником такой информации. В этом случае обязанность доказывания, что распространенные сведения соответствуют действительности, возлагается на указанные лицо.  По искам об опровержении порочащих сведений, изложенных в служебных, бытовых и других видах характеристик, ответчиками признаются лица, их подписавшие, и предприятие, учреждение, организация, от имени которых выдана характеристика.  По искам об опровержении порочащих сведений, распространенных с использованием сети Интернет, сетей телекоммуникаций, включая электронную почту, социальные сети, мессенджеры, мобильные приложения, и других информационных технологий, ответчиками признаются их авторы и (или) владельцы учетной записи, абонентского номера сотовой связи, посредством которых распространены сведения.  Гражданин или **коммерческое юридическое лицо или индивидуальный предприниматель** вправе предъявить в суд иск одновременно к нескольким **собственникам и/или главным редакторам (редакторам)** средств массовой информации и другим лицам, распространившим сведения, порочащие его честь и достоинство или деловую репутацию и не соответствующие действительности (статья 49 ГПК). | Согласно п.3 ст. 1 закона «О средствах массовой информации» массовая информация - предназначенные для неограниченного круга лиц печатные**,**[аудиовизуальные](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1005798" \l "sub_id=20010" \o "Закон Республики Казахстан от 10 июня 1996 года № 6-I \«Об авторском праве и смежных правах\» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 20.06.2018 г.)" \t "_parent) и иные сообщения и материалы.  Сообщения и материалы не имеют органов, не являются физическим или юридическим лицом, не обладают гражданской правоспособностью, не могут быть ответчиком в соответствии со ст. 43, 47 ГПК РК.  В соответствии со ст. 25 закона «О средствах массовой информации» ответчиками могут быть: собственник СМИ, главный редактор (редактор) СМИ, журналист.  В соответствии с п. 8 ст. 1 закона «О средствах массовой информации» редакция является структурным подразделением юридического лица. Следовательно, редакция не может выступать ответчиком в судебном процессе.  Ст.ст. 49 и 50 ГПК РК устанавливают право истца инициировать замену ответчика. Суд не вправе по собственной инициативе привлекать к участию в судебном разбирательстве лицо, которое истцом не заявлено ответчиком.  Согласно п.3 ст. 1 закона «О средствах массовой информации», массовая информация - предназначенные для неограниченного круга лиц печатные**,**[аудиовизуальные](https://online.zakon.kz/Document/?doc_id=1005798#sub_id=20010) и иные сообщения и материалы.  Сообщения и материалы не имеет органов, не являются физическим или юридическим лицом, не обладают гражданской правоспособностью, не могут быть ответчиком в соответствии со ст. 43, 47 ГПК РК.  В соответствии со ст. 25 закона «О средствах массовой информации» ответчиками могут быть: собственник СМИ, главный редактор (редактор) СМИ, журналист.  В соответствии с п. 8 ст. 1 закона «О средствах массовой информации» редакция является структурным подразделением юридического лица. Следовательно, редакция не может выступать ответчиком в судебном процессе. |
| 8 | 14. Согласно пункту 3 [статьи 141](jl:1006061.1410000%20) и пункту 1 [статьи 143](jl:1006061.1430000%20) ГК обязанность доказывания, что распространенные сведения соответствуют действительности, возлагается на ответчика.  Истец обязан доказать лишь сам факт распространения порочащих его сведений лицом, к которому предъявлен иск, при этом он вправе также представить доказательства несоответствия действительности сведений, порочащих его честь, достоинство или деловую репутацию.  Если доказательства недостаточны, суд вправе предложить сторонам представить дополнительные доказательства или истребовать их по своей инициативе. | ИСКЛЮЧИТЬ | Обязанность доказывать достоверность распространенных сведений возлагалась на ответчика в старой редакции ч. 1 ст. 143 ГПК РК.  Законом от 06.02.2009 г. № 123-1V «О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты Республики Казахстан по вопросам средств массовой информации» ч. 1 ст 143 ГК РК изложена в новой редакции, слова старой редакции « если распространивший такие сведения не докажет, что они соответствуют действительности» ИСКЛЮЧЕНЫ. Таким образом было исключено процессуальное неравенство сторон в гражданском процессе по данной категории дел.  В соответствии с действующей нормой ч. 1 ст. 143 ГК РК стороны действуют в соответствии с правилами ч. 1 ст. 72 ГПК РК. |
| 9 | 15. По смыслу пункта 1 статьи 9 ГК обращаясь в суд с требованием о защите чести, достоинства или деловой репутации истец вправе избрать такой способ защиты как восстановление положения, существовавшего до нарушения права, в том числе в форме принесения официальных извинений за причиненный вред.  Исковые требования о принесении официальных извинений могут быть заявлены как самостоятельно, так и совместно с требованиями об опровержении порочащих истца сведений или публикации ответа.  Официальное извинение должно быть выражено в письменной форме и подписано ответчиком, а также содержать слова о принесении истцу официального извинения за причиненный вред. | ИСКЛЮЧИТЬ | В [пункте 1 статьи 9](http://online.zakon.kz/Document/?link_id=1000004216) ГК не предусмотрен такой способ защиты нарушенных личных неимущественных прав, как принесения извинения устно, публично или в средствах массовой информации.  В ст. 143 ГК РК предусмотрено два вида гражданско-правовой ответственности: опубликование опровержения или опубликование бесплатного ответа.  Иных форм ответственности за нарушение чести, достоинства и умалении деловой репутации действующим гражданским законодательством не предусмотрено.  Согласно ст. 5 закона «О правовых актах», в нормативном постановлении ВС РК содержатся разъяснения по вопросам судебной практики. ВС РК не наделен правом законотворчества и не вправе устанавливать новую форму гражданско-правовой ответственности. |
| 10. | 17. **На требования об опровержении сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию истца, а также связанные с ними требования о возмещении морального (неимущественного) вреда исковая давность в силу статьи 187 ГК не распространяется, кроме случаев, предусмотренных законом.** | **17. На основании подпункта 1) статьи 187 ГК на требования физических лиц о защите чести и достоинства срок исковой давности не распространяется.**  **На требования коммерческих юридических лиц или индивидуальных предпринимателей о возмещении вреда, причиненного умалением деловой репутации, распространяется общий срок исковой давности, исчисляемый в порядке, установленном пунктом 1 статьи178, пунктом 1 статьи 180, пунктом 1 статьи 185 ГК.** | Юридическая техника |
| 11. | 18. **При установлении несоответствия действительности сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию, обязанность по их опровержению возлагается на ответчика независимо от наличия его вины в распространении этих сведений.**  Если порочащие истца сведения признаны судом соответствующими действительности или если распространенные сведения не являются порочащими, то требования об их опровержении удовлетворению не подлежат.  **Если суд установит, что сведения, опубликованные в средствах массовой инфомации, ущемляют права или законные интересы истца, то иск о публикации ответа подлежит удовлетворению.** | 18.  Если порочащие истца сведения признаны судом соответствующими действительности или если распространенные сведения не являются порочащими, то требования об их опровержении удовлетворению не подлежат. | Юридическая техника – приведение в соответствие со ст. 143 ГК РК. |
| 12. | 21. В соответствии со статьей 143 ГК публикация в печати или иное сообщение (по радио, телевидению и т.п.) **о решении суда, признавшего распространенные сведения порочащими честь, достоинство или деловую репутацию лица и не соответствующими действительности,** осуществляется теми же средствами массовой информации, которые распространили эти сведения.  **Комментарии средств массовой информации - ответчиков по делу, противоречащие выводу суда, недопустимы. Если такие комментарии допущены, то решение суда считается неисполненным.** | 21. В соответствии со статьей 143 ГК публикация в печати или иное сообщение (по радио, телевидению и т.п.) **опровержения о признании судом распространенных сведений** порочащими честь, достоинство или деловую репутацию лица и не соответствующими действительности, осуществляется теми же средствами массовой информации, которые распространили эти сведения. | В ст. 143 ГК РК предусмотрено опубликование опровержения, а не «о решении суда».  Приведение в соответствии со ст. 143 ГК РК.  Действующее законодательство не содержит нормы, запрещающей комментировать что-либо, в том числе вступившие в законную силу судебные акты. По сути, это установление цензуры.  Комментарий – это выражение мнения.  Противоречит ст. 19 Международного пакта о гражданских и политических правах, ст. 20 Конституции РК, ст. 2 закона «О средствах массовой информации». |
| 13. | 22. При неисполнении или **ненадлежащем исполнении в установленный срок решения об опровержении сведений, порочащих честь, достоинство или деловую репутацию физического или юридического лица, ответчик может быть привлечен к административной или уголовной ответственности в порядке, предусмотренном законодательными актами.**  Привлечение к административной или уголовной ответственности не освобождает ответчика от обязанности исполнить решение об опровержении порочащих истца сведений, публикации ответа **или принесении официальных извинений.** | 22. При неисполнении решения суда в **установленные сроки в части опровержения распространенных порочащих сведений причинитель вреда может быть привлечен к административной ответственности по статье 653 Кодекса Республики Казахстан об административных правонарушениях либо по статье 430 Уголовного кодекса Республики Казахстан.**  Привлечение к административной или уголовной ответственности не освобождает ответчика от обязанности исполнить решение об опровержении порочащих истца сведений, публикации ответа.  **Решение суда в части взыскания компенсации морального вреда или упущенной выгоды, не исполненное причинителем вреда (должником) добровольно, подлежит исполнению частным судебным исполнителем в порядке, установленном Законом Республики Казахстан «Об исполнительном производстве и статусе судебных исполнителей».** | Юридическая техника |
| 14 | ОТСУТСТВУЕТ | При подаче иска о взыскании компенсации морального вреда, причиненного распространением сведений, порочащих честь или достоинство, физическое лицо обязано уплатить государственную пошлину в размере одного процента от суммы иска.  Коммерческое юридическое лицо или индивидуальный предприниматель при подаче иска о возмещении вреда, причиненного умалением деловой репутации, обязано уплатить государственную пошлину в размере трех процентов от суммы иска.  При наличии обстоятельств, предусмотренных статьей 541 Кодекса Республики Казахстан «О налогах и других обязательных платежах в бюджет» (Налоговый кодекс), истец освобождается от уплаты государственной пошлины. |  |
| 15 | ОТСУТСТВУЕТ | Если сведения, достоверность которых оспаривается, распространены средством массовой информации, то истец обязан соблюсти досудебный порядок опровержения таких сведений, установленный пунктом 4 статьи 143 Гражданского кодекса Республики Казахстан.  При несоблюдении досудебного порядка урегулирования спора судья определением возвращает исковое заявление в соответствии с подпунктом 1) части 1 статьи 152 ГПК. | В соответствии с п.2 ч. 1 ст. 104 ГПК РК,  п. 14, 15 ч. 1 ст. 610 Кодекса Республики Казахстан «О налогах и других обязательных платежах в бюджет» (Налоговый кодекс). |
|  | ОТСУТСТВУЕТ | Размер компенсации морального вреда в денежном выражении определяется судом по правилам, установленным статьей 952 ГК РК, а размер упущенной выгоды, возникший в результате умаления деловой репутации, не должен влечь наступление неплатежеспособности юридического лица -причинителя вреда. |  |