**УДК 347**

***Жайлауова А.Ш.***

аға оқытушы Орталық Азия инновациялық университеті

***Мұсабай Д.С.***

мұғалім, ЖШС "Зияткер-Білім" мектебі

Шымкент қ, Қазақстан Республикасы

**Конкурстық мiндеттеменiң мазмұны**

**\***

**Content of the tender obligation**

**Аннотация**

*Мақалада азаматтық конкурстық міндеттемелерді құқықтық реттеудің кейбір аспектілері талданады.*

**Түйін сөздер:** *конкурс, міндеттеме, реттеу, жария тапсырыс беруші, ұйымдастырушы, конкурстық міндеттемелердің ерекшелігі, конкурс түрлері.*

**Summary**

*The article analyzes some aspects of the legal regulation of civil tender obligations.*

Конкурстық міндеттемелер біржақты әрекеттерден міндеттемелердің тағы бір түрі болып табылады. Олар шет елдердің жеке құқығында квази-келісімшарт деп аталатын міндеттемелердің ерекшеліктерін жақсы көрсетеді. Жоғарыда айтылғандар, негізінен, біз бұрын қарастырған тапсырмасыз біреудің мүддесіндегі әрекеттерден туындайтын міндеттемелерге қатысты.

Қазақстан Республикасының Міндеттемелік құқығында жіктеудің мұндай негізі қолданылмайды, бірақ квази-келісімшарттық міндеттемелерді атап өту конкурстық міндеттемелерді жақсырақ түсінуге және бағалауға мүмкіндік береді. Олардың кейбіреулері келісімшарттық міндеттемелерге мүмкіндігінше жақын, өйткені конкурстық міндеттемелерге қатысушылардың еріктерін нақты келісу әлі де жалғасуда, бірақ заңнама конкурсты қандай да бір нысанда бастаған субъектінің еркіне ғана басым құқықтық мән береді және оны құқықтық қатынастардың негізі ретінде көрсету жеткілікті.

Қалған субъектілердің еркі көзделеді және қосалқы мәнге ие (кейбір жағдайларда олардың міндеттемелерге кіруі олардың конклюденттік іс-әрекеттер жасауымен қамтамасыз етілуі мүмкін, дегенмен олардың белсенді іс-әрекеттер жасауы, конкурстың барлық шарттарын сақтауы жоққа шығарылмайды).

Осы міндеттемелердің мазмұны әдетте борышкерлер бірқатар азаматтық-құқықтық шарттар - мердігерлік, тапсырмалар, комиссиялар және басқалар шеңберінде орындайтын конкурстық тапсырма бойынша конкурсқа қатысушылардың іс-әрекеттерін қамтуы мүмкін. Конкурсанттардың заңдық іс - әрекеттер жасауы-ғылым, әдебиет және өнер туындыларын жасауы жоққа шығарылмайды.

Бірінші жағдайда, бұл конкурсқа қатысушылардың конкурс жариялаған субъектінің пайдасына заңды маңызы бар іс-әрекеттер жасауы туралы емес, олардың конкурс жариялаған адамның өз шарттарын сақтауы үшін өздерін заңды міндеттеуге дайындығы туралы. Егер конкурсқа қатысушылардың біреуі іс-әрекеттер жасаса (жұмыс орындалса, тауарлар берілсе, қызметтер көрсетілсе) және конкурс жариялаған тұлға оларды қабылдаса (олармен келіссе) және соңғысының мүліктік саласы конкурсқа қатысушының іс-әрекетінің салдарынан белгілі бір игіліктермен толықтырылса, онда тараптардың өзара қарым-қатынасына белгілі бір шарт туралы ережелер қолданылуы тиіс.

Шарттар жасасуға қатысты конкурс жариялаған тұлға оферталар жасауды ұсынады және ең жақсы шарттары бар офертаға қосылуға міндеттеме алады.

Ғылым, әдебиет және өнер туындыларын жасауға арналған конкурс кезінде нақты іс-әрекеттер жасау көзделеді.

Конкурстық міндеттемелердің көмегімен тараптардың өзара қарым-қатынасы және қажет болған жағдайда шарттардан және әртүрлі зияткерлік меншік объектілерін құрудан басқа өзге де заңды маңызы бар іс-әрекеттер реттелуі мүмкін.

Конкурстық міндеттемелер туралы нормалар "Конкурстық міндеттемелер" ҚР АК 46-тарауында (910-916-баптар) қамтылған. Аталған баптардың нормалары сыйақының жария уәдесінен туындайтын конкурстық міндеттемелерді және сауда-саттық (тендерлер, аукциондар) негізінде туындайтын міндеттемелерді реттейді.

Конкурстық міндеттемеде оның бастамашысы өз бетінше немесе заңнама талаптарына сәйкес оның нысанасын, сондай-ақ конкурстың бастапқы шарттарын айқындайды. Осыған сүйене отырып, ол оған белгісіз немесе белгілі бір адамдар тобына қатысуға ұсыныс жасайды және белгіленген сыйақыны конкурс жеңімпазына төлеуге және (немесе онымен конкурстық міндеттеменің мазмұнына сәйкес келетін шарт жасасуға міндеттенеді.

Конкурсқа қатысу туралы ұсынысты конкурстың бастамашысы тікелей немесе конкурсты ұйымдастырушы-делдал арқылы жасай алады. Конкурсты ұйымдастыру тәсіліне қарамастан, ол бойынша міндеттеме конкурсқа бастамашы болған адамда туындайды. Делдал мен бастамашының құқықтары мен міндеттері олардың арасындағы шартта айқындалады, ол өз табиғаты бойынша комиссия немесе тапсырма шарты болады.

Байқаудың өзі ашық болуы мүмкін. Ол бойынша конкурс бастамашысының конкурсқа қатысу туралы ұсынысы барлық тілек білдірушілерге жүгінеді. Мұндай ұсыныс баспасөзде хабарландыру арқылы немесе басқа бұқаралық ақпарат құралдары арқылы жасалады.

Ашық конкурс оның қатысушыларының біліктілік талаптарына негізделуі мүмкін, ол конкурсқа қатысуға ниет білдірген адамдарды алдын ала іріктеу арқылы айқындалатын болады.

Ашық конкурстан айырмашылығы, оған қатысу туралы ұсыныс конкурстың бастамашысын (бастамашыларын) таңдау бойынша белгілі бір тұлғалар тобына жіберілген кезде жабық конкурс жариялануы мүмкін-

Қоғамдық сыйақы туралы уәде. Конкурстық міндеттеменің бір түрі, жоғарыда айтылғандай, сыйақының жария уәдесінен туындайтын міндеттеме болып табылады.

Мұндай міндеттеме де бөлінеді. Сыйақының жария уәдесінен міндеттеме тұрмыстық салада туындауы мүмкін. Кейбір жағдайларда азаматтар өздеріне тиесілі заттарды (құжаттар, үй жануарлары және т.б.) жоғалтады және оларды табуға және қайтаруға тырысады. Сондықтан азаматтар бұқаралық ақпарат құралдарында хабарландырулар жариялайды немесе оларды қайтаруға үміттеніп, қалқандарға, осы үшін арнайы бөлінген орындарға іліп қояды. Азаматтардың мұндай әрекеттерінің салдарынан сыйақының жария уәдесінен міндеттемелер туындауы мүмкін. Олардың пайда болу шарттары мен элементтерін қарастырыңыз [1,27].

Қазақстан Республикасы Азаматтық кодексінің жалпы бөлігінің қабылдануына байланысты белгіленген жағдайлар тек конкурстық міндеттемелер туралы нормалармен ғана емес, сонымен қатар табу туралы нормалармен де реттелуі мүмкін (ҚР АК 245-бабы). Кеңестік азаматтық құқықтың қолданылу кезеңінде тараптардың өзара қарым-қатынасын реттеу үшін оны тапқан адам затты одан әрі қайтарған кезде, сол сияқты конкурстық міндеттемелер туралы нормалар қолданылды және Олжа үшін сыйақы төлеу тек оларға сәйкес жүзеге асырылуы керек еді. Табылған заттар туралы нормаларға сәйкес сыйақыға тікелей құқық пайда болған жоқ. Енді жоғарыда айтылғандарға сүйене отырып, міндеттемелер тек сыйақының жария уәдесі туралы нормалардың күшіне байланысты туындауы мүмкін емес екенін атап өтуге болады. Ол сондай-ақ Тараптардың бір адамның басқа адамның затын табуға байланысты құқықтық қатынастары аясында туындауы мүмкін.

Естеріңізде болса, 245-баптың 6-тармағына сәйкес затты тапқан адам зат құнының отыз пайызы мөлшерінде затты қайтаруды талап етуге құқылы. Бұл заңның нұсқауына байланысты туындайтын міндеттеме.

Затқа меншік иесі немесе басқа құқық иесі сыйақы беруге уәде бере алады. Бұл ретте келісілген сыйақы мөлшері заңда көрсетілгеннен аз болуы мүмкін. Затты тапқан және уәде етілген сыйақының мөлшеріне сәйкес келмейтін адам онымен жоғарыда көрсетілген норма негізінде құқықтық қатынасқа түсе алады немесе аз мөлшерде сыйақы алуға келісе алады (конкурстық міндеттемеге кіре алады). Егер зат тек оның иесі үшін қызығушылық тудырса, онда сыйақы мөлшері сыйақының жария уәдесінен міндеттеменің шарттарымен тікелей анықталады. Сыйақының нақты мөлшері көрсетілмегені маңызды емес. Мұндай жағдайларда, егер келісімге қол жеткізілмесе, онда сот тәртібімен сыйақының жария уәдесінен міндеттеме бойынша тараптардың қосымша келісімімен белгіленеді.

Табылған кезде сыйақы туралы жария уәдеден міндеттеме туындауы үшін сыйақы туралы уәде жария болуы керек. Жариялылықтың негізгі критерийі-белгісіз адамдар тобына жүгіну. сонымен қатар, өтініш сыйақы уәде еткен субъектіні анықтауға мүмкіндік беруі керек.

Міндеттеме кейбір басқа ұқсас жағдайларда да туындауы мүмкін. Мысалы, қылмыскер туралы ақпарат бергені үшін сыйақы уәде етіледі.

Сыйақы беруге уәде берген адам төлемді оның пайдасына, оның мүддесіне мүліктік және мүліктік емес сипаттағы іс-әрекеттер жасауға негіздей алады. Бұл жағдайда сыйақының өзі әрқашан мүліктік (ақшалай немесе заттай) нысанда болуы керек.

Конкурстық міндеттемелердің көмегімен мәдениет, ғылым, білім беру ұйымдарының, мемлекеттік органдардың, коммерциялық құрылымдардың, қоғамдық бірлестіктердің алдында тұрған түрлі мәселелер шешіледі. Конкурс кейбір жағдайларда конкурсқа қатысушылардың мүдделері үшін ұйымдастырылады, оларды көтермелеу, қолдау және т.б. көбінесе конкурс арқылы зияткерлік меншік объектілерін құру қажеттіліктері қанағаттандырылады (негізінен оларға әдебиет, ғылым және өнер туындылары жатады).

Конкурстық негізде түрлі бағдарламалар (өңірлерді дамыту, қала құрылысы, жастармен жұмыс және т.б.) әзірленуі мүмкін.

Конкурстық міндеттемелердің ерекшелігі - олар тек заңнаманың жалпы талаптарын ұстануға міндетті. Конкурстың нақты шарттарын және оның мақсатын, нысанасын (құқыққа қайшы жағдайларды қоспағанда) конкурсты ұйымдастырушылар толығымен және толық айқындайды.

Сонымен бірге, сыйақының жария уәдесінде міндетті түрде тапсырманың мәнін, нәтижелерді ұсыну критерийлері мен тәртібін, сыйақының мөлшері мен нысанын көздейтін шарттар болуға тиіс. Конкурс шарттары нәтижелерді жариялау тәртібі мен мерзімдерін көздеуге тиіс.

Конкурсты ұйымдастыру кезінде бастамашы өзінің жария хабарландыруына сәйкес жұмысты үздік орындағаны немесе өзге нәтижелерге қол жеткізгені үшін ақшалай немесе өзге де нысанда сыйақы төлеуге міндеттеме алады. Яғни, ол әркімге төленбейді, тек көрсетілген критерийлерге сәйкес келетін адамға төленеді. Жағдайға байланысты бұл ережелер біршама өзгеруі мүмкін, мысалы, егер конкурсты ұйымдастырушылар сыйақы төленетін бірнеше номинацияларды қарастырса.

Сыйақы төлеу жөніндегі міндеттемені орындау конкурс шарттарына сәйкес жүргізіледі. Әрине, оны конкурстық міндеттемеде төлеу тәртібін тікелей реттеу жүргізілмейді, ол ақшалай немесе басқа мүліктік міндеттемені орындаудың жалпы ережелеріне сәйкес анықталады, бірақ оның орындалу мерзімі маңызды. Сыйақы төлеу туралы шешім және оны төлеудің өзі уәдеде белгіленген мерзімде қабылдануы және іске асырылуы тиіс.

Сыйақының жария уәдесі бойынша өз міндеттемелерін орындаған конкурстың бастамашысы, егер сыйақының жария уәдесінде өзгеше белгіленбесе, туындыны жасаушымен оны пайдалануға арналған гонорар төлей отырып шарт жасасуға басым құқық алады. Яғни, белгілі бір дәрежеде конкурсқа қатысу конкурсқа қатысушыны да міндеттейді. Ол ұсынылған шарттарға алдын - ала келіседі, сондықтан автор конкурс бойынша сыйақы алғандықтан, ол жасаған туындыны пайдаланғаны үшін сыйақы азайтылуы немесе белгілі бір мерзімге төленбеуі мүмкін. Мұндай жағдайларда Тараптардың құқықтары мен міндеттерін айқындай отырып, сыйақының жария уәдесінің шарттарына, сондай-ақ зияткерлік меншік объектілерін құруға байланысты қатынастарды реттейтін заңнамаға сүйену қажет.

Сыйақы туралы жария уәде берген тұлға, егер конкурс шарттарында өзгеше көзделмесе, оларды жасаушыларға сыйақы берілмеген жұмыстарды қайтаруға міндетті. Жұмыстар қайтарылмаған жағдайда, конкурсты ұйымдастырушылар оларды жасаушылардың айрықша құқықтарын сақтамай пайдалануға құқылы емес.

Сыйақы төлеу туралы жариялаған жеке тұлға немесе ұйым осы уәдеден сол нысанда бас тартуға құқылы. Егер бұл конкурс шарттарында тікелей айтылса, олардан бас тартуға жол берілмеуі туындаса немесе сыйақы уәде етілген әрекеттерді жасау үшін белгілі бір мерзім берілсе, бас тартуға жол берілмейді. Кері шақырылған адамдардың кем дегенде біреуі хабарландыруда көрсетілген әрекеттерді жасаған жағдайда да жария уәдеден бас тартуға жол берілмейді. Өз уәдесінің Күшін жойған Субъект хабарландыруда көзделген әрекеттерді жасаған кез келген кері шақырылған адамға олардың жасалуына байланысты шеккен шығыстарды өтеуге міндетті. Бұл ережені конкурстың бастамашысы үшін жауапкершілік санкциясы ретінде қарастыруға болады, бұл жағдайда оның мөлшері конкурсқа қатысушылардың нақты залалымен шектеледі. Бұдан басқа, барлық жағдайларда өтемақы мөлшері хабарландыруда көрсетілген сыйақыдан аспауға тиіс.

Конкурс тоқтатылмайтын және Конкурсқа қатысушы сыйақыға лайық емес әдеттегі жағдайларда оның шығыстарының өтемі жүргізілмейді.

Сыйақының жария уәдесіне лотереялар, тотализаторлар және өзге де ойындар өткізу де жатады. Конкурс Мұнда өзгеше мәнге ие, үміткерлерді іріктеу кездейсоқ негізде жүргізіледі, лотереяларды, тотализаторларды және өзге де ойындарды өткізу кезінде конкурстық міндеттемелердің шарттан тыс сипаты неғұрлым айқын көрсетіледі.

Бұл конкурстық міндеттеме субъективті құраммен ерекшеленеді. Лотереяларды, тотализаторларды, ойындарды ұйымдастырушылар уәкілетті органдар (немесе олардың өкілдері) атынан мемлекет немесе әкімшілік-аумақтық бірлік не уәкілетті мемлекеттік органнан лотереяларды, тотализаторларды және тәуекелге негізделген өзге де ойындарды өткізуге лицензия алған субъектілер болып табылады. Субъектілердің соңғы тобының лотерея ұйымдастырушысы (тотализатор, ойын) ретінде қатысқан кезде лотерея, тотализатор, ойын өткізуден туындайтын міндеттеме кәсіпкерлік болуы мүмкін.

ҚР Азаматтық кодексінің 913-бабында айтылған Лотерея, тотализатор немесе басқа ойын тәуекелге негізделген. Оларға қатысу туралы ұсыныс әрқашан белгісіз адамдар тобына бағытталған.

Осы зерттеу тақырыбының аспектісінде енді инвестициялық сипаттағы конкурстық міндеттемелерді қарастыруға көшейік. ҚР Азаматтық кодексінің "инвестициялық міндеттеме" терминімен жұмыс істемейтіні айқын. Екінші жағынан, ҚР "Инвестициялар туралы" Заңының орнына келген нормативтік акт - ҚР Кәсіпкерлік Кодексі-бұл терминді ешқандай жолмен анықтамаса да қолданады.

Мәселен, ҚР АК 159-бабы жұмыс бағдарламасының міндеттемелері тұрғысынан инвестициялық міндеттемелер туралы айтады, бұл терминнің басқа семантикалық жүктемесін білдіреді. ҚР АК 280-бабы инвестор құқықтарының басқа тұлғаға өту процесін реттей отырып, "шарттық міндеттемелер"туралы айтады. Соңында, ҚР АК 296-бабы "инвестициялық дау инвесторлар, оның ішінде ірі инвесторлар мен инвестордың инвестициялық қызметіне байланысты мемлекеттік органдар арасындағы шарттық міндеттемелерден туындайтын дау болып табылатынын" тікелей айқындайды. Құқық нормасында қолданылған терминология, ол инвестициялық міндеттемелерге емес, инвестициялық дауларға қатысты болғанына қарамастан, жоғарыда аталған және басқа баптарда қолданылған "инвестициялық міндеттеме" терминін басқа міндеттемелер емес, келісімшарт ұғымымен байланыстыруға мүмкіндік береді[2,19].

Екінші жағынан, қазақстандық тәжірибеде инвестициялық жобалармен байланысты түрлі конкурстар кеңінен таралды, бұл ретте салыстырмалы түрде үлкен уақыт аралығында.

Ия, және конкурстық рәсімдерден тыс кез-келген инвестициялық келісімшарттар жасасу (яғни баламасыз әдіс) уақытша құрал болып саналуы керек, өйткені бұл жағдайда конкурстық іріктеу мемлекет мүддесі үшін де, инвестордың мүддесі үшін де негізделген болып көрінеді. Сонымен қатар, мемлекеттік сатып алу саласында, белгілі бір ерекшеліктерді қоспағанда, рәсім салыстырмалы түрде ұзақ уақыт бойы конкурстың әртүрлі түрлеріне негізделген.

Осыған байланысты, егер инвестициялық және конкурстық міндеттемелердің арақатынасы туралы айтатын болсақ, онда ҚР ӨК нормаларына сүйене отырып, инвестициялық міндеттемені шарттық міндеттемеге жатқызу керек. Егер біз қазақстандық доктринада конкурстық міндеттеме "шарттық" болып табылмайтынын, бірақ мәмілелерден (біржақты әрекеттерден) туындайтын міндеттемелерге жататынын айтқан бұрын баяндалған мәселелерге негізделетін болсақ, онда инвестициялық міндеттемеге қатысты құқықтық режимнің айырмашылығы бар - егер инвестициялық міндеттеме конкурс өткізбей туындаса, мұндай міндеттеме бағынатын болады "шарттық міндеттеменің" құқықтық режиміне; егер инвестициялық міндеттеме конкурс нәтижесінде туындаса, онда оған "конкурстық міндеттеме" режимі қолданылатын болады. Бұл тәсіл азаматтық айналымның тұрақтылығына ықпал етуі екіталай. Азаматтық заңнамада белгіленген конкурс жариялау, өтінім беру, оны қарау тәртібі, конкурс бастамашысының мүдделерін қорғау, кепілдік жарна, конкурстық міндеттемелерді бұзғаны үшін жауапкершілік және басқалар туралы нормалар болған жағдайда, инвестициялық заңнама шеңберінде параллель реттеу жүйесін құру қажет, сонымен қатар жоғарыда сипатталған ресейлік модельге тән[3,20].

Егер отандық қазақстандық міндеттемелер теориясы тұрғысынан бізде белгілі бір түрде әзірленген "конкурстық міндеттеме" конструкциясы болса, онда біз жоғарыда аталған институттың бұрыннан бар және жеткілікті перспективалы тетіктерін пайдалану үшін инвестициялық заңнаманы осы институтқа сәйкес келтіру керек сияқты. Осылайша, бірыңғай реттеу қамтамасыз етілетін болады, бұл іс жүзінде мемлекеттің де, инвесторлардың да мүдделерін қорғауға ықпал ететін болады.

Осылайша, жоғарыда айтылғандарға сүйене отырып, "инвестициялық міндеттеме" ұғымын отандық заңнамада бар "конкурстық міндеттеме"ұғымына сәйкес келтіру үшін ҚР инвестициялық заңнамасына тиісті нақтылаулар енгізу орынды деп санауға болады.

**Әдебиет тізімі**

1.Урисбаева А., Муксинова А.Т. Азаматтық іс жүргізу, жалпы бөлім, Оқулық, Қазақ Университеті / Алматы, - 2018

2. Цокур Е.Ф., Новрузова О.Б. Понятие конкурсного обязательства: отдельные аспекты гражданско-правового регулирования. Известия Юго-Западного государственного университета. 2017

3. Омарова А.Б., Абишева А.Н., Гражданское право. Учебное пособие. – Алматы, 2015 – 219 с.