



Учредитель Института
В.В. Жириновский

ВЕСТНИК №14

ИНСТИТУТА МИРОВЫХ ЦИВИЛИЗАЦИЙ

**Материалы Международной научно-практической
конференции «Современное право России: проблемы и
перспективы» (1 декабря 2016 года)**

Москва - 2017

Учредитель издания – Негосударственная автономная некоммерческая организация высшего образования «Институт мировых цивилизаций»

Редакционная коллегия:

Председатель редакционной коллегии
Жириновский Владимир Вольфович,
доктор философских наук, профессор,
Учредитель НАНО ВО «ИМЦ»

Члены редакционной коллегии:
Слоботчиков Олег Николаевич,
кандидат политических наук, профессор, Ректор НАНО ВО «ИМЦ»

Курдюмов Александр Борисович,
кандидат экономических наук, депутат Государственной Думы ФС РФ,
член Совета Института мировых цивилизаций

Кокорева Елена Анатольевна,
первый проректор НАНО ВО «ИМЦ»

Попков Алексей Александрович,
кандидат экономических наук,
проректор по научной работе НАНО ВО «ИМЦ»

Столяров Николай Сергеевич,
доктор экономических наук, профессор, директор Научного центра
исследования истории и развития мировых цивилизаций

Киселев Вадим Васильевич,
кандидат психологических наук, ответственный редактор

- Материалы представлены в редакции авторов
- Мнение редакционной коллегии может не совпадать с точкой зрения авторов публикаций, ответственность за содержание публикаций несут авторы
- Рукописи не рецензируются и не возвращаются
- При перепечатке или воспроизведении иным способом ссылка на журнал «Вестник Института мировых цивилизаций» обязательна

© НАНО ВО «ИМЦ»

Оглавление

Ажибеков Мурат Абдылдаевич, Румянцева Марианна Олеговна. Понятие и значение стадии возбуждения уголовного дела.....	6
Артемова Елена Юрьевна. Правовое регулирование права собственности на самовольную постройку: Россия и Франция.....	11
Артемова Елена Юрьевна, Троян Елизавета Алексеевна. Правовое положение добросовестного приобретателя при истребовании у него имущества собственником с точки зрения решений Европейского Суда по правам человека	16
Балагуров Александр Юрьевич. Особенности правового регулирования коммерческой концессии (франчайзинга) в РФ и за рубежом	20
Барабанова Анастасия Васильевна. Особенности применения налоговых доктрин в налоговом праве.....	23
Батузов Александр Олегович, Поздняк Алина Владимировна, Сладкова Мария Михайловна. Влияние трудового права западных стран на трудовое право России	27
Безпалько Елена Олеговна. Очереди призвания к наследству по закону в российском и немецком праве	32
Бертовский Владимир Львович. Сравнительная характеристика дееспособности физического лица: Россия и Австрия	36
Бойцова Кристина Александровна. Объекты права интеллектуальной собственности по российскому и французскому законодательству.....	42
Булавина Мария Александровна. Религиозные источники естественных прав человека	46
Варакина Лилия Александровна. Проблема соотношения заработных плат руководителей и сотрудников.....	50
Горбовский Дмитрий Александрович. Сравнительный анализ законодательства о ломбардах Российской Федерации и штата Канзас (США)	54
Гребенкин Андрей Викторович, Курысь Наталья Владимировна. Право как инструмент инвестиционной и протекционистской политики	56
Доронина Юлия Юрьевна, Доронина Мария Игоревна. Профессиональные стандарты и независимая оценка квалификации работника: новое в трудовом законодательстве	61
Дубенская Виктория Сергеевна, Рузакова Анастасия Андреевна. Сравнительный анализ наследования по завещанию: Норвегия и Россия	64
Евсеенко Игорь Дмитриевич. Правовое регулирование труда на условиях совместительства в рамках современного трудового законодательства.....	67
Заикин Виталий Викторович. К вопросу об основных изменениях в налоговом законодательстве в 2017 году.....	74
Заикина Инна Викторовна, Козлитин Григорий Анатольевич, Альбов Алексей Павлович. Проблемы правового регулирования исполнения государственного контракта на поставку продукции для государственных нужд, заключенного по результатам электронного аукциона по итогам 2016 года	79

Захарова Варвара Вадимовна. Современная позиция проблемы правового нигилизма	85
Ишпаева Ирина Сергеевна. Значение Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод для развития правовой системы в Российской Федерации	88
Ковалева Елена Сергеевна. Торги: теоретические основы и проблемы правового регулирования.....	95
Коротнева Кристина Анатольевна. Защита прав ребенка при разводе родителей в РФ и США	100
Крайнов Радий Амазаспович. Некоторые вопросы, связанные с проведением антикоррупционной экспертизы нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов	105
Куликов Михаил Иванович. К вопросу о предмете залога в российском уголовном процессе	108
Леонтьева Инна Владимировна. Современные проблемы развития системы местного самоуправления в России.....	114
Лещинская Анна Валерьевна. Сравнительный анализ процедуры банкротства в России и Германии	121
Наибханова Райганат Исламутдиновна. Институт право- и дееспособности по римскому праву	126
Невострюева Елена Сергеевна, Саливоненко Дарья Андреевна. Виды налогов Российской Федерации и США	132
Носенко Анна Викторовна, Шутова Наталия Петровна. Банкротство физических лиц.....	135
Попов Игорь Алексеевич. Об отдельных проблемных аспектах при формировании единого таможенного регулирования в рамках Евразийского экономического союза	140
Ревкова Маргарита Александровна. Правовая характеристика сведений, опубликованных в сети Интернет, порочащих честь, достоинство и деловую репутацию	143
Рузакова Анастасия Андреевна. Рецепция правовых норм договорного права в области дарения.....	147
Рязанцева Татьяна Евгеньевна. Пенсионное обеспечение в Российской Федерации	151
Савченкова Елена Алексеевна. Отмена усыновления как одна из проблем семейного права РФ	154
Савчук Елена Михайловна. Особенности правового регулирования суррогатного материнства.....	157
Сафронский Георгий Эмильевич. Тактико-криминалистические аспекты представления суду доказательств по уголовным делам о незаконном сбыте наркотических средств и психотропных веществ.....	162
Седукина Ольга Николаевна. К вопросу о необходимости стадии возбуждения уголовного дела в современном российском уголовном судопроизводстве	173

Соболев Пётр Викторович. Проблемы и перспективы развития правового положения ребенка в семье на примере России и США.....	178
Соломатина Екатерина Александровна, Дао Фнон Бинь. Административно-правовое регулирование государственного принуждения	181
Соломатина Екатерина Александровна, Валентину Жоау Эдуарду. Особенности современного государственного устройства и государственного управления Республики Анголы.....	188
Соломатина Екатерина Александровна, Пак Вячеслав Сергеевич. Влияние «Я-концепции» на формирование антикоррупционного поведения у студентов юридических факультетов на примере формирования правосознания курсантов и слушателей факультета подготовки иностранных специалистов Московского университета МВД России имени В.Я. Кикотя	191
Соломатина Екатерина Александровна, Степанникова Яна Николаевна. К вопросу о сравнительном анализе развития юридических клиник в России и США.....	196
Судьбина Елена Викторовна. Проблема правового регулирования договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ романо-германской и англо-саксонской правовых систем	200
Титкина Елизавета Олеговна. Теория насилия как одна из самых распространенных теорий происхождения государства.....	205
Толич Йосип. Права детей в Хорватии	210
Фадеев Алексей Викторович. Правовое положение и проблематика усыновления иностранными гражданами детей	213
Харламенков Игорь Владимирович. Правовое регулирование миграционных процессов: европейский и российский опыт	216
Хлуднев Егор Игоревич. Внесение изменений в документы территориального планирования муниципалитетов как правовое последствие изменения их границ	218
Хорошун Полина Александровна. Проблемы социализации лиц, страдающих аутизмом.....	222
Заикина Инна Викторовна, Козлитин Григорий Анатольевич, Дегтярева Ирина Игоревна. Договор розничной купли-продажи продуктов питания в свете защиты прав потребителей.....	225

Ажибеков Мурат Абдылдаевич,
кандидат юридических наук,
старший преподаватель кафедры таможенного дела
Кыргызского государственного национального
университета им. Ж. Баласагына;
Румянцева Марианна Олеговна,
кандидат юридических наук,
доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин
НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций».

Понятие и значение стадии возбуждения уголовного дела

Аннотация. В данной статье исследовано понятие «возбуждение уголовного дела», проанализированы признаки первоначальной стадии уголовного процесса и определено значение стадии возбуждения уголовного дела.

Ключевые слова: возбуждение уголовного дела, первоначальная стадия уголовного процесса, признаки стадии возбуждения уголовного дела, участники стадии возбуждения уголовного дела.

Термин «возбуждение уголовного дела» не является однозначным в науке уголовного процесса. Во-первых, возбуждение уголовного дела – это уголовно-процессуальный институт, т.е. обособленная группа юридических норм уголовно-процессуального права, регламентирующих качественно однородные общественные отношения, возникающие в связи с поступлением в уполномоченные органы сообщения о совершенном или готовящемся преступлении, его последующей регистрацией, проверкой и разрешением.

Во-вторых, возбуждение уголовного дела – это регламентированная законом деятельность уполномоченных органов и должностных лиц, направленная на прием, регистрацию, проверку и разрешение поступивших сообщений о преступлениях. В-третьих, возбуждение уголовного дела – это итоговый акт, выносимый уполномоченным на то должностным лицом правоохранительного органа, содержащий указание на наличие признаков преступления, в поступившем заявлении о преступлении, с принятием которого завершается первоначальная стадия уголовного судопроизводства и, одновременно, начинается стадия предварительного расследования. Именно принятие решения о возбуждении уголовного дела порождает целый ряд уголовно-процессуальных действий, направленных непосредственно на последующее расследование преступления и избрание наказания виновного в его совершении.

И, наконец, в-четвертых, возбуждение уголовного дела – это первоначальная самостоятельная стадия уголовного судопроизводства, в ходе которой решается вопрос о целесообразности уголовного преследования в виду наличия или отсутствия в поступившем сообщении о преступлении признаков

преступления. При этом возбуждение уголовного дела, как и любая стадия уголовного судопроизводства, имеет собственные цель и задачи, временные рамки, специфический круг участников и специальные процессуальные средства, итоговый документ, выражающий решение должностного лица уполномоченного органа.

Анализ содержания норм, предусмотренных гл. 19 УПК РФ, показывает, что цель стадии возбуждения уголовного дела заключается в установлении законности повода и достаточности основания для принятия решения о возбуждении уголовного дела посредством проведения специальных мероприятий, указанных в ч. 1 ст. 144 УПК РФ. Следовательно, задачами, стоящими перед стадией возбуждения уголовного дела, являются:

– принятие и регистрация сообщения о любом совершенном или готовящемся преступлении;

– установление законности повода для возбуждения уголовного дела, т.е. соответствия поступившего сообщения о совершенном или готовящемся преступлении требованиям, предъявляемым ст.ст. 141-143 УПК РФ, а также ст. 20 УПК РФ;

– установление достаточности основания для возбуждения уголовного дела, т.е. данных, указывающих на признаки преступления, необходимых для принятия решения о возбуждении уголовного дела на основании пункта, части, статьи Уголовного кодекса Российской Федерации;

– установление оснований для принятия решения об отказе в возбуждении уголовного дела;

– вынесение итогового процессуального решения, дающего ход уголовному судопроизводству;

– оповещение о принятом решении необходимых участников.

В силу прямого указания ч. 1 ст. 144 УПК РФ сообщение о любом совершенном или готовящемся преступлении должно быть проверено и разрешено не позднее трех суток со дня поступления указанного сообщения. В то же время, руководитель следственного органа, начальник органа дознания вправе по мотивированному ходатайству соответственно следователя, дознавателя продлить срок проверки и разрешения сообщения о преступлении до десяти суток. Кроме того, при необходимости производства документальных проверок, ревизий, судебных экспертиз, исследований документов, предметов, трупов, а также проведения оперативно-розыскных мероприятий руководитель следственного органа по ходатайству следователя, а прокурор по ходатайству дознавателя вправе продлить этот срок до тридцати суток с обязательным указанием на конкретные, фактические обстоятельства, послужившие основанием для такого продления.

Отдельного внимания заслуживает круг участников стадии возбуждения уголовного дела. По общему правилу в уголовном процессе предусматривается наличие обширного круга участников: суда, участников со стороны обвинения, защиты, лиц, оказывающих содействие отправлению судопроизводства. На стадии возбуждения уголовного дела круг участников несколько иной:

отсутствуют потерпевший, поскольку решение о признании лица потерпевшим принимается только после возбуждения уголовного дела, подозреваемый или обвиняемый. Помимо дознавателя, органа дознания, следователя, руководителя следственного органа, прокурора и адвоката, глава 19 УПК РФ в качестве участников стадии возбуждения уголовного дела указывает таких лиц, упоминания о которых нет в Разделе II «Участники уголовного судопроизводства»: заявитель (ст.ст. 141, 145, 146 УПК РФ) и лица, участвующие в производстве процессуальных действий при проверке сообщения о преступлении (ст. 144 УПК РФ).

При этом ч. 1 ст. 144 УПК РФ наделяет лиц, участвующих в производстве процессуальных действий при проверке сообщения о преступлении, целым рядом прав и гарантирует обеспечение возможности осуществления этих прав в той части, в которой производимые процессуальные действия и принимаемые процессуальные решения затрагивают их интересы, в том числе права не свидетельствовать против самого себя, своего супруга (своей супруги) и других близких родственников, пользоваться услугами адвоката, а также приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, органа дознания, следователя, руководителя следственного органа. Кроме того, участниками стадии возбуждения уголовного дела, исходя из смысла ст. 144 УПК РФ, могут быть специалист и эксперт.

Часть 1 ст. 144 УПК РФ называет целый ряд следственных и процессуальных действий, посредством которых осуществляется проверка поступившего сообщения о совершенном или готовящемся преступлении:

- получать объяснения,
- получать образцы для сравнительного исследования;
- истребовать документы и предметы, изымать их в порядке, установленном УПК РФ;
- назначать судебную экспертизу, принимать участие в ее производстве и получать заключение эксперта в разумный срок;
- производить осмотр места происшествия, документов, предметов, трупов, освидетельствование;
- требовать производства документальных проверок, ревизий, исследований документов, предметов, трупов;
- привлекать к участию в проверочных действиях специалистов;
- давать органу дознания обязательное для исполнения письменное поручение о проведении оперативно-розыскных мероприятий.

Если стадия возбуждения уголовного дела возникает в связи с поступлением в уполномоченные органы сообщения о совершенном или готовящемся преступлении из указанных в уголовно-процессуальном законе источников, то прекращается она в связи с вынесением должностным лицом уполномоченного органа постановления о возбуждении уголовного дела или постановления об отказе в возбуждении уголовного дела, либо постановления о передаче сообщения по подследственности или в суд (по уголовным делам частного обвинения). Вынесенное постановление о возбуждении уголовного

дела позволит возникнуть целому ряду уголовно-процессуальных отношений по поводу расследования преступления и изобличения лица, виновного в его совершении, в то время как постановление об отказе в возбуждении уголовного дела влечет за собой не только завершение первоначальной стадии, но и прекращение уголовного процесса вообще.

Таким образом, на основе исследования приведенных признаков, представляется возможным сформулировать следующее определение стадии возбуждения уголовного дела: это первоначальная обязательная стадия уголовного судопроизводства, в ходе которой должностные лица уполномоченных органов обязаны принять и проверить в установленный законом срок указанными процессуальными средствами поступившее сообщение о любом совершенном или готовящемся преступлении и, в зависимости от наличия или отсутствия признаков преступления, принять по нему решение о возбуждении уголовного дела или об отказе в таковом.

Стадия возбуждения уголовного дела традиционно представляет интерес для теоретиков и практиков уголовного судопроизводства. Не меньшей популярностью пользуется первоначальный этап уголовного судопроизводства и у законодателя. Как отмечает Л.Н. Масленникова, за время действия УПК РФ было внесено порядка тридцати изменений в статьи, регламентирующие стадию возбуждения уголовного дела [5; 42]. Тем не менее, несмотря на постоянно предпринимаемые шаги, приходится признать, что стадия возбуждения уголовного дела по-прежнему нуждается в дальнейшем совершенствовании.

Стадия возбуждения уголовного дела «призвана, с одной стороны – обеспечить решительное и оперативное реагирование на каждое сообщение о преступлении, что является гарантией быстрого и полного его раскрытия, с другой, – исключить незаконное и необоснованное вовлечение граждан в орбиту уголовного судопроизводства, а также напрасную трату сил и средств правоохранительных органов» [7; 16].

В то же время, последующее расследование уголовного дела и его судебная перспектива во многом зависят от того, насколько оперативно будет принято и зарегистрировано сообщение о совершенном или готовящемся преступлении, насколько тщательно будет произведена его предварительная проверка и своевременно возбуждено уголовное дело.

Деятельность на стадии возбуждения уголовного дела занимает значительный объем работы сотрудников правоохранительных органов, поскольку, в силу прямого указания ч. 1 ст. 144 УПК РФ, дознаватель, орган дознания, следователь, руководитель следственного органа обязаны принять, проверить сообщение о любом совершенном или готовящемся преступлении. Так, в 2014 году в правоохранительных органах было рассмотрено более 29 млн. сообщений о происшествиях, при этом зарегистрировано 2166,4 тыс. преступлений, возбуждено 1728,6 тыс. уголовных дел.

Статистические данные Генеральной прокуратуры Российской Федерации также неуклонно свидетельствуют о том, что на первоначальном

этапе уголовного судопроизводства отмечается стабильно высокий уровень нарушений уголовно-процессуального закона (на стадию возбуждения уголовного дела приходится более 60 % от общего количества нарушений закона, выявленных прокурорами в ходе досудебного производства). Так, в 2014 году прокурорами выявлено 3 605 162 нарушений закона, допущенных при приеме, регистрации и разрешении сообщений о преступлениях. Выявленные нарушения касались несоблюдения установленных правил ведения и книг и журналов учета, невыдачи заявителям талонов-уведомлений, умышленного искажения поступающих от пострадавших заявлений. Подавляющее большинство выявленных нарушений закона при приеме, регистрации и разрешении сообщений о преступлениях должностными лицами правоохранительных органов допускается при принятии процессуального решения об отказе в возбуждении уголовного дела. При этом прокурорами было отменено 2 518 508 необоснованных постановлений органов предварительного расследования об отказе в возбуждении уголовного дела.

При этом основными причинами отмены принятых решений послужили: процессуальные нарушения при составлении процессуальных документов, оформляющих сообщения о преступлениях; неполнота и низкое качество проведения предварительных проверок полученных сообщений о преступлениях; немотивированность принятого решения, а также несоответствие решения фактически установленным обстоятельствам; неисполнение письменных указаний прокурора. Кроме того, прокурорами выявлялись случаи оказания давления сотрудниками полиции на заявителей с целью их склонения к некриминальной версии произошедшего, фальсификации доследственных проверок и заведомо необъективного их проведения.

Еще в 2013 г. Президент Российской Федерации В.В. Путин, выступая на расширенной коллегии Генеральной прокуратуры, отметил, что «многие преступления остаются не только не раскрытыми, но даже и не зарегистрированными [6]. Несомненно, подобное положение вовсе не способствует защите прав и законных интересов граждан и организаций, потерпевших от преступлений, а наоборот, исключает возможность восстановления справедливости.

В свете сложившейся правоприменительной практики в научной литературе все чаще высказываются доводы о необходимости упразднения стадии возбуждения уголовного дела как таковой и возбуждать уголовное дело всякий раз при поступлении каждого сообщения о преступлении [1, 3, 4], что позволит избежать необоснованных отказов в возбуждении уголовного дела и откроет доступ потерпевших к правосудию. Однако сторонники идеи отказа от стадии возбуждения уголовного дела забывают, что и на без того загруженных работой следователей обрушится новый шквал уголовных дел, обоснованность возбуждения которых еще только надлежит установить, но в отношении которых будут действовать условия и сроки предварительного расследования.

Необоснованное возбуждение уголовного дела неизбежно повлечет бессмысленную трату материальных и человеческих ресурсов. Кроме того,

вовлечение в уголовный процесс лица, непричастного к совершению преступления, неминуемо вызовет у него, по меньшей мере, негативное отношение к правоохранительным органам и системе российского судопроизводства.

Невозможно не процитировать возражения А.Г. Волеводза по поводу упразднения стадии возбуждения уголовного дела: «Следователи и дознаватели просто не справятся с расследованием столь объемного потока уголовных дел, а в условиях повсеместного сокращения госаппарата, в том числе кадров правоохранительных органов, начнутся поиски выхода из этого. А выход будет один – еще более масштабное уклонение от приема заявлений о преступлениях, сокрытие их учета» [2].

Представляется, вышесказанное в очередной раз подтверждает, что стадия возбуждения уголовного дела играет слишком значимую роль в уголовном судопроизводстве, устранить которую без ущерба для правосудия не представляется возможным.

Список литературы:

1. Вицин С.Е. Институт возбуждения дела в уголовном судопроизводстве // Российская юстиция. – 2003. – № 6.
2. Волеводз А.Г. Упразднение стадии возбуждения уголовного дела: цена вопроса // Уголовный процесс. – 2014. – № 1.
3. Володина Л. М. Проблемы регламентации возбуждения уголовного дела // Библиотека криминалиста. – 2013. – № 4.
4. Кругликов А.П. Нужна ли стадия возбуждения уголовного дела в современном уголовном процессе России? // Российская юстиция. – 2011. – № 6.
5. Масленникова Л.Н. Правовые аспекты организации деятельности органов расследования по рассмотрению сообщений о преступлении // Организация деятельности органов расследования преступления: управленческие, правовые и криминалистические аспекты (к 60-летию кафедры управления органами расследования преступлений): сб. матер. Междунар. науч.-практ. конф.: в 2 ч. – М.: Академия управления МВД России, 2015. – Ч. 2.
6. Президентский надзор. Владимир Путин определил политическую задачу Генпрокуратуры // Российская газета. – 06 марта 2013 г. - № 6024.
7. Яшин В.Н. Предварительная проверка первичных материалов о преступлении. Дис. ... канд. юрид. наук. – М., 1999.

Артемова Елена Юрьевна,
студентка Московского политехнического университета (МАМИ).

Правовое регулирование права собственности на самовольную постройку: Россия и Франция

Аннотация. В данной статье рассмотрены проблемы правового регулирования самовольной постройки в России. Для более точного и

детального рассмотрения, отмеченная проблема рассматривается посредством сравнения этого института в российском и французском гражданском праве. Проанализированы характерные черты самовольной постройки, участники данного правоотношения, содержание понятия "постройка", варианты неправомерного возведения постройки и случаи, в которых такая постройка может быть сохранена или должна быть снесена. На основе произведённого исследования предлагается вывод, содержащий в себе обобщение основных сходств и различий в правовом регулировании самовольной постройки в России и Франции.

Ключевые слова: самовольная постройка, застройщик, право собственности, земельный участок, постройка.

Самовольная постройка является специфическим способом приобретения права собственности, но, несмотря на это, на практике встречается довольно часто, как и проблемы её идентификации и легализации. В данной статье право собственности на самовольную постройку будет рассматриваться на основе сравнения этого института в российском и французском гражданском праве.

Гражданский кодекс РФ в ч. 1 ст. 222 определяет самовольную постройку как здание, сооружение или другое строение, возведенные, созданные на земельном участке, не предоставленном в установленном порядке, или на земельном участке, разрешенное использование которого не допускает строительства на нем данного объекта, либо возведенные, созданные без получения на это необходимых разрешений или с нарушением градостроительных и строительных норм и правил [2; с. 106]. Нормы Гражданского кодекса Франции напрямую не дают такого определения, но придерживаются установки о сохранении построек на земельном участке собственника. Такое правило стало результатом формирования французского гражданского права под влиянием римского права, которое закрепляло "право почвы". Это право определяло все, находящееся на участке собственника - его собственностью. Такое правило подтверждала и презумпция собственности, говорящая о том, что все постройки на земельном участке собственника признаются построенными им самим и за его счёт, пока не доказано обратное. Таким образом, можно заметить, что в российском гражданском праве собственник должен доказывать свою собственность на самовольную постройку, когда по французскому праву - правовая судьба постройки зависит от правовой судьбы земельного участка.

Рассматривая ст. 222 ГК РФ, можно заметить, что одной из основных проблем применения данной статьи, будет само определение понятия "постройки". Сама статья в полной мере не раскрывает предмета - а именно, включает ли "постройка" только новый возведённый объект или же в него входит и реконструкция уже созданного объекта, оформленного и зарегистрированного по всем законодательным нормам. Но это положение раскрывается в Постановлении Пленума Верховного суда, говорящего о принуждении лица к сносу такого имущества только в том случае, когда объект

нельзя вернуть к состоянию, существовавшему на момент до начала самовольной реконструкции [5, п. 28]. В судебной практике по делам о самовольно реконструкции просматриваются решения о сохранении реконструированного объекта капитального строительства. Например, по делу № 2-451/11 г. Кавказского районного суда Краснодарского края было вынесено решение о признании за гражданкой С. права собственности на строение, реконструированное самовольно на основании того, что земельный участок принадлежит ей на праве собственности [9]. Таким образом, реконструированные объекты тоже признаются самовольной постройкой, и в случае, если они соответствуют градостроительным нормам и правилам, не затрагивают интересы третьих лиц, в процессе проведения данной реконструкции несущие конструкции здания затронуты не были и оно не создает угрозу жизни и здоровью граждан, то данная самовольно реконструированная постройка, по усмотрению суда, может быть сохранена.

Одну из важнейших ролей при вынесении решения о сохранении самовольной постройки играет земля, на которой она возведена. В этом вопросе можно заметить сходные черты норм российского и французского гражданского права. Если российское право закрепляет в Земельном кодексе РФ деление всех земель на категории [3, с. 6], то право Франции делит их на 3 зоны: белую, синюю и красную. Строительство разрешено только в белой зоне и синей, при получении специального разрешения. Также необходимым является индивидуальный градостроительный план, который регулирует высоту постройки и коэффициент застройки участка. Из этих положений можно сделать вывод о том, что начала и основные факторы для сохранения постройки, как в российском, так и французском гражданском праве являются схожими, а именно в том, что самовольная постройка не может быть сохранена в любом случае, если она возведена на землях, относящихся к той категории, на которой запрещено создание таких построек или, если она грубо нарушает градостроительные нормы.

Исходя из положений Гражданского кодекса РФ, можно заметить, что здание, сооружение или другое строение, возведенное в качестве самовольной постройки, изначально разделяется на 3 варианта неправомерного создания объекта [2; с. 106]:

1. На земельном участке, не предоставленном в установленном законом порядке;
2. На земельном участке, разрешенное использование которого не допускает строительства на нем данного объекта;
3. Без получения необходимых разрешений или с нарушением градостроительных и строительных норм и правил;

В первом случае, речь идет о производстве застройки на землях, находящихся в собственности других физических и юридических лиц. Руководствуясь принципом земельного права о единстве судьбы земельных участков и прочно связанных с ними объектов, рассматриваются три решения о самовольной застройке [3; с. 4]. Первое - это снос постройки, по требованию

лица, в чьей собственности находится данный земельный участок, лицом ее осуществившим, за свой счёт. Второе - передача собственником его участка в собственность лица, осуществившего самовольную постройку. И третий – признание права собственности на постройку за правообладателем участка [2; с. 106]. В третьем случае, застройщик может подать встречный иск о возмещении ему расходов.

Так, например, Туапсинский районный суд Краснодарского края удовлетворил иск гражданина В. к гражданину Н. о возмещении расходов на возведение домовладения и других строительных сооружений [9]. Такое решение было вынесено по той причине, что между Виноградовым и Назаровой была совершена сделка купли-продажи земельного участка, но, основываясь на взаимном доверии, они не оформили соответствующий договор. После значительной застройки участка Виноградовым, Назарова подает иск о сносе самовольной постройки, сопровождаемый документами, утверждающими её права на данный земельный участок. Иск был удовлетворен, после чего Виноградов подал встречный иск о возмещении расходов.

Второй из указанных вариантов возведения самовольной постройки - её создание на землях, находящихся в пожизненном наследуемом владении, постоянном (бессрочном) пользовании, то есть по своей сути, являющиеся государственными или муниципальными. Во избежание сноса, выход из такой ситуации указан в самой ст. 222 п. 3 ГК РФ, закрепляющий возможность предоставления такого участка в собственность [2; с. 106]. Это необходимо для дальнейшего признания самовольной постройки собственностью, что вытекает из принципа, закреплённого в Земельном кодексе, о единстве судьбы земельных участков и прочно связанных с ними объектов и при соблюдении норм строительства [3; с. 4], [4].

В том же пункте ст. 222 ГК РФ указаны три обязательных условия для такого предоставления:

1. Лицо, осуществившее постройку, должно иметь право строительства на данном участке;
2. Производство застройки с учетом градостроительных, земельных, санитарно-эпидемиологических и других обязательных норм;
3. Проверка факта нарушения прав и охраняемых законом интересов других лиц и невозможность сохранения постройки при их нарушении;

Особенностью является соблюдение всех условий одновременно, что означает, что невыполнение одного из них влечёт к отказу в сохранении постройки.

Третий вариант - когда лицо возвело самовольную постройку на земле, принадлежащей ему, но без соблюдения надлежащих норм, без оформления обязательных документов. Основываясь на ст. 263 ГК РФ о праве собственника на застройку своего участка и ст. 209 ГК РФ - собственник земельного участка имеет право обременять свой земельный участок любым, не запрещённым законом способом, в том числе и возводить на нем постройки, но при этом действии у него остаётся необходимость оформить документы и разрешения на

данную постройку по законодательству РФ и в этом случае, постройка не будет подлежать сносу [2; с. 103, 119]. Эта ситуация будет иметь особенность в том, что суть иска будет заключаться в решении вопроса о получении документов, удостоверяющих, что постройка выполнена по всем надлежащим правилам.

Гражданское право Франции менее точно закрепляет основания самовольной постройки. Это:

1. Постройка, возведённая с учётом норм строительства на земельном участке сами застройщиком на своём Земельном участке.
2. Постройка, возведённая с учётом норм строительства на земельном участке, не находящимся в собственности застройщика.

В первом случае будет признан приоритет собственника распоряжаться своим участком. А во втором - учёт интересов третьих лиц, которые могут быть заинтересованы. Данное положение отражено в содержании ст. 554 ГК Франции: «Собственник земли, сделавший сооружения, насаждения и работы из материалов, которые ему не принадлежали, должен уплатить стоимость материалов; он может также быть присужден к уплате убытков, если таковые возникли...» [8].

Таким образом, можно сделать вывод о главных сходствах и отличиях определения, способов сохранения и узаконивания самовольной постройки в гражданском праве России и Франции. Самым явным отличием является подход к данному институту. Российское гражданское право рассматривает самовольную постройку в качестве нарушения порядка возведения построек независимо от вида принадлежности участка лицу, ее осуществившему. А французское право предоставляет больший объём свободы собственнику земельного участка, основываясь на приоритете его личного распоряжения своей собственностью. Вместе с тем, отличием является степень конкретизации самого понятия "самовольной постройки". Если гражданское право России прямо закрепляет его в статье Гражданского кодекса, где и даёт точное определение, то в гражданском праве Франции такого определения нет, так же как оно и не определяет в достаточной мере способы сохранения постройки, а закрепляет лишь обобщенные нормы о распоряжении собственником своим имуществом. Но при этом, и Россия, и Франция, в своих нормах закрепляют защиту прав третьих лиц при сносе или сохранении постройки, а именно то, что лицо, за которым признаётся право на самовольную постройку, должно возместить расходы на неё лицу, фактически ее осуществившему. И так, на основе всего вышесказанного, можно сделать вывод, что в праве России и праве Франции институт самовольной постройки имеет схожие аспекты, но, несмотря на это, законодатели изначально вкладывают в неё разный смысл.

Список литературы:

1. "Конституция Российской Федерации" (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Официальный текст Конституции РФ с

внесенными поправками от 21.07.2014 опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 01.08.2014.

2. "Гражданский кодекс Российской Федерации" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.07.2016) // Опубликовано на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 03.07.2016.

3. "Земельный кодекс Российской Федерации" от 25.10.2001 N 136-ФЗ (ред. от 03.07.2016) // Опубликовано на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2016.

4. "Градостроительный кодекс Российской Федерации" от 29.12.2004 N 190-ФЗ (ред. от 03.07.2016) // Опубликовано на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2016.

5. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 29 апреля 2010 г. N 10/22 г. Москва "О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав" // Российская газета - Федеральный выпуск №5188 от 21 мая 2010 г. – 109 с.

6. Григорьев М. Верховный Суд о самовольном строительстве // Газета "эж-Юрист" от 11 апреля 2016 г.

7. Попов С. Новое в законодательстве о самовольных постройках // Экономика и жизнь: российская еженедельная газета – №34 (9600) от 03 сентября 2015 г.

8. Французский гражданский кодекс 1804 г. С позднейшими изменениями на 1939 г. //Перевод И. С. Перетерского. М., 1941 г.

9. <http://www.gcourts.ru>.

Артемова Елена Юрьевна,
студентка Московского политехнического университета (МАМИ);
Троян Елизавета Алексеевна,
студентка Московского политехнического университета (МАМИ).

Правовое положение добросовестного приобретателя при истребовании у него имущества собственником с точки зрения решений Европейского Суда по правам человека

Аннотация. В данной статье авторы анализировали правовое положение добросовестного приобретателя при истребовании у него имущества в свете решений Европейского суда по правам человека и законодательства Российской Федерации. Авторами обращается внимание на законодательную регламентацию исполняемости решений ЕСПЧ в Российской Федерации.

Ключевые слова: добросовестный приобретатель, собственник, Европейский суд по правам человека, истребование имущества, незаконное владение.

Истребование имущества у добросовестного приобретателя является специфическим способом защиты права собственности и других вещных прав. Оно представляет собой требование возврата вещи собственником, не владеющим ей от несобственника владеющего ей. Перед началом рассмотрения Постановлений Европейского Суда по правам человека, разберем, что подразумевается под «истребованием имущества». В российском праве данный способ закреплен в ст. 301 ГК РФ, которая только указывает на возможность такого истребования из чужого незаконного владения [3]. Более подробно рассматриваемый вопрос раскрывается в статье 302 ГК РФ, которая определяет субъектный состав данного правоотношения и условия, при которых будет возможно истребовать собственнику свое имущество при добросовестном приобретении [3]. Так, добросовестным приобретателем признается лицо, которое на возмездной или безвозмездной основе приобрело имущество у лица, не имеющего права его отчуждать, то есть не имеющего права собственности на данное имущество. При этом, важнейшим элементом определения добросовестности приобретателя будет то, что он не знал или не мог знать о принадлежности вещи другому собственнику.

Собственник имеет право на истребование своего имущества из незаконного владения, но есть некоторые оговорки. Например, имущество, возмездно приобретенное у лица, которое не имело права им распоряжаться, может быть истребовано только в том случае, если оно было похищено, утеряно собственником или лицом, которому оно было вверено во владение или выбыло из их владения иным способом помимо их воли [3].

Таким образом, можно подытожить, что российское гражданское право практически в равной степени защищает права и собственника, и добросовестного приобретателя. Права собственника защищаются в первую очередь, так как защита частной и иных форм собственности является конституционной гарантией, закрепленной в ст. 8 [2]. Это подтверждается и тем, что действующее законодательство решает проблему истребования утерянного или похищенного имущества в пользу собственника [7, с. 16]. Интересы добросовестного приобретателя, в свою очередь, тоже не обходятся без возможностей защиты, так как Конституцией РФ закрепляется гарантия, предоставляющая право иметь имущество в собственности не только собственникам, но и другим участникам гражданского оборота [7, с.4]. Это выражено в ч. 1 ст. 302 ГК РФ, которая устанавливает определенные ограничения для случаев, когда собственник может истребовать свое имущество [3].

От взглядов на правовое положение собственника и добросовестного приобретателя в вопросе об истребовании имущества в российском гражданском праве заметное отличие имеет определение этой ситуации международными нормами. В этой статье применение таких норм на международном уровне будет рассматриваться на основе Постановлений Европейского Суда по правам человека (ЕСПЧ), в частности по делу "Гладышева против России", возбужденного на основании жалобы № 7097/10.

Для более точного ознакомления с точкой зрения ЕСПЧ необходимо обозначит основные факты данного дела. В 2005 году заявительницей была куплена квартира, которая и является предметом спора. Собственником указанной квартиры ранее был гражданин М., который зарегистрировал в неё гражданку Е., приходящуюся ему супругой, заверив данное действие у нотариуса. После смерти М., Е. Получила квартиру в качестве наследства, оформила ее приватизацию и продала В., который, в свою очередь, продал квартиру заявительнице. В 2008 году жилищный департамент г. Москвы предъявил иск к заявителю и предыдущим владельцам квартиры В. и Е., так как после проверки документов открылись обстоятельства, по которым действия М., Е. и В., а так же заявительницы, признаются незаконными. К таким обстоятельствам относятся: установление заключения брака между М. и Е. недействительным, объявление паспорта Е., использованного для процедур регистрации и приватизации, в 1996 году утерянным. Таким образом, приватизация и сделки, связанные с ней, являются недействительными. Рассмотрим решения ЕСПЧ по установлению следующих вопросов:

1. Проверка законности действий государственных органов, действовавших в процессе осуществления сделок с данным предметом недвижимого имущества.

2. Добросовестность приобретателя.

По первому пункту можно заметить, что ЕСПЧ возлагает на государство ответственность за недостаточную проверку документов, предоставленных для приватизации недвижимого имущества и регистрации гражданки Е., так как, при должной осмотрительности, уличение их сфальсифицированности было вполне возможным, отмечая, что "ошибки или недостатки в работе органов государственной власти должны работать в пользу пострадавших от них лиц" [1, п. 80]. Отсюда следует вывод, что разрешение этого вопроса по ч. 1 ст. 302 не имеет места быть, так как жилищный департамент г. Москвы вполне осознано предоставил квартиру путем приватизации, что не входит в понятие «выбытия помимо его воли» [3].

Также ЕСПЧ указывает факт нарушения принципа пропорциональности, что означает важное упущение со стороны государственных органов в вопросе соразмерения интересов общества и интересов частного лица. В данном случае, жилищный департамент г. Москвы, заявительнице отказал в предоставлении квартиры по договору социального найма, сославшись на соблюдение очереди на получение квартир, в результате чего, заявительница могла потерять единственное место жительства, что доказано в Постановлении [1, п. 86].

Говоря о добросовестности заявительницы, важно отметить, что «добросовестность» здесь понимается в том, что приобретатель не знал и не мог знать о правах третьих лиц на соответствующее имущество. В ЕСПЧ отметил «К исключительной компетенции государства относятся определение условий и порядка отчуждения своего имущества в пользу лиц, которых оно считает имеющими на него право, и контроль соблюдения этих условий», из чего следует, что в случаях со сделками, предмет которых должен быть каким-

либо образом зарегистрирован органами власти, изначально предполагается добросовестность и разумность действий участников [1, п. 79]. Именно это и подтверждается заявительницей, в отсутствие сомнений при наличии надлежащих документов, выданных государственными органами, передающими квартиру Е. в порядке приватизации.

Из всего вышесказанного, можно сделать вывод, что ЕСПЧ оказывает большое внимание добросовестному приобретателю, закрепляя за ним права на обеспечение компенсации соразмерной утраченного имущества, восстановление его нарушенных личных и имущественных прав при незаконном изъятии имущества. Вместе с тем, в Постановлении ЕСПЧ ясно определена обязанность государственных органов в надлежащей проверке документов при проведении сделок с имуществом, подвергающихся государственной регистрации, а так же возмещение нанесенного ущерба при неподобающем осуществлению надзора за соблюдением этих условий.

Но, необходимо заметить, что Федеральным конституционным законом от 14.12.2015 N 7-ФКЗ "О внесении изменений в Федеральный конституционный закон "О Конституционном Суде Российской Федерации" были внесены изменения в ст. 3 Федерального конституционного закона от 21.07.1994 N 1-ФКЗ (ред. от 14.12.2015) "О Конституционном Суде Российской Федерации", а именно – добавлен пункт 3.2, предоставляющий Конституционному суду полномочия на решение вопроса о исполнении постановлений межгосударственного органа по правам человека в жалобах, выдвинутых против России, в случае противоречия Конституции РФ [4].

Список литературы:

1. Постановление ЕСПЧ от 06.12.2011 "Дело "Гладышева (Gladysheva) против Российской Федерации" (жалоба N 7097/10) [рус., англ.] // Опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>.
2. "Конституция Российской Федерации" (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Официальный текст Конституции РФ с внесенными поправками от 21.07.2014 опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 01.08.2014.
3. "Гражданский кодекс Российской Федерации" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.07.2016) // Опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 03.07.2016.
4. Федеральный конституционный закон от 21.07.1994 N 1-ФКЗ (ред. от 14.12.2015) "О Конституционном Суде Российской Федерации" // Опубликован на Официальном интернет-портале правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 15.12.2015.
5. Зенин И. А. Гражданское право // И. А. Зенин – М.: Юрайт, 2013. - 773 с.
6. Суханов Е. А. Гражданское право в 2-х томах. Том 1 // Е. А. Суханов – М.: БЕК, 1993.- 376 с.

7. Костюк Н. Истребование имущества от добросовестного приобретателя (вопросы теории и практики) / Н. Костюк // Приложение к ежемесячному юридическому журналу «Хозяйство и право». - 2007. - №1. - С. 59.

Балагуров Александр Юрьевич,
студент 5 курса НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций».

***Особенности правового регулирования коммерческой концессии
(франчайзинга) в РФ и за рубежом***

Аннотация. На сегодняшний день для России франчайзинг это относительно новый вид договора по сравнению с другими странами, которые уже давно практикуют это договорное право. Для нашей страны это еще не вполне изученный институт гражданского и предпринимательского права с уже сформировавшейся судебной практикой, и имеющий ряд теоретических и правоприменительных проблем, которые требуют детальной проработки законодателем.

Ключевые слова: коммерческая концессия, франчайзинг, концедент, концессионер.

Понятие концессия происходит от латинского слова «concessio» - разрешение, уступка. Изначально концессия означала передачу на определенных условиях концедентом (государством) концессионеру на эксплуатацию природные ресурсы, инфраструктуру, предприятия, оборудование и иное имущество. Такие отношения между сторонами закрепляются путем подписания концессионного договора.

«Под концессионным договором обычно понимается договор, в соответствии с которым государство на возмездной и срочной основе предоставляет иностранному инвестору исключительное право на осуществление определенной деятельности и передает иностранному инвестору право собственности на продукцию и доход, полученные в результате такой деятельности» [4].

Коммерческая концессия подразумевает такую форму бизнеса, при которой одна компания передает другой компании или лицу право на продажу какого-либо товара либо право на предоставление услуг, используя имя этой компании, ее репутацию, концепцию и технологию ее товаров или услуг и иное. Компании или лица, которым будет передано такое право, будут обязаны выплачивать стоимость права в форме единовременной выплаты и ежемесячных платежей (в зависимости от договоренностей сторон), соблюдать условия и правила продажи товара или предоставления услуг, которые формирует компания, предоставляющая такие права.

В российском предпринимательстве коммерческая концессия является относительно новой формой ведения бизнеса, которая в свою очередь готова предоставить огромные возможности участникам предпринимательской

деятельности в получении уже налаженного и отработанного механизма получения прибыли, включая управление и технологии (технологии производства, маркетинга) мировых лидеров в области бизнеса.

В России отсутствует законодательное закрепление понятия франчайзинга. Гражданский кодекс РФ (ГК РФ) дает нам определение договора коммерческой концессии, который является прототипом западного франчайзинга. Гражданский кодекс РФ дает следующее определение договора коммерческой концессии: «По договору коммерческой концессии одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав, включающий право на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав, в частности на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау)» [1, ст.1027].

«В современном российском праве договор коммерческой концессии – это договор, в силу которого одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс принадлежащих правообладателю исключительных прав» [2, с.345].

Гражданский кодекс РФ в части правового регулирования коммерческой концессии включает не только главу 54, которая посвящена договору коммерческой концессии, но и часть 4 Гражданского кодекса РФ, которая называет и определяет важные понятия, без которых смысл коммерческой концессии был бы ничтожен, например, 4 часть Гражданского кодекса РФ дает нам определения средств индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий.

В процессе развития франчайзинговых отношений в предпринимательской сфере в России очевидна необходимость совершенствования законодательства в этой области. Систематизация законодательства предоставит возможность законодателю при создании новой нормативно-правовой базы учесть ошибки действующего законодательства, обеспечит согласованность норм, исключит дублирование, поможет выявить устаревшие нормы.

Несмотря на уже длительное существование договора коммерческой концессии, не прекращаются дискуссии о ее месте в системе обязательственного права в РФ. «Главной причиной этого является комплексность соответствующего договорного института. Совмещение в нем элементов разных видов договоров (лицензионного, возмездного оказания услуг и др.) требует установления четких различий между ними и коммерческой концессией» [5].

Договор коммерческой концессии обладает схожими признаками с дистрибьютерским (эксклюзивным) договором. Дистрибьютерский договор заключается чаще всего крупными компаниями с предпринимателями-

посредниками с целью расширения рынка сбыта своей продукции. Крупная компания обеспечивает своего посредника сырьем, оборудованием, оказывает ему консультационные услуги в рамках предпринимательской деятельности, а также осуществляет контроль за деятельностью посредника, но только в рамках дистрибьютерского договора [3, с.376].

В ходе изучения поставленных задач были выделены особенности и некоторые проблемы правового регулирования коммерческой концессии в РФ, а также предложены пути решения таких проблем с учетом мирового опыта в области франчайзинга:

1. Предмет договора коммерческой концессии является дискуссионной темой для ученых и практикующих юристов, которые связаны с тем, что законодатель не совсем четко определил в Гражданском кодексе предмет договора коммерческой концессии. Руководствуясь смыслом и назначением договора, в качестве предмета договора коммерческой концессии можно выделить в первую очередь комплекс передаваемых исключительных прав с обязательным указанием на его возмездность. Чтобы исключить дискуссию относительно предмета договора в работе предложено изложить п. 2 статьи 1027 Гражданского кодекса РФ в следующей редакции: «Договор коммерческой концессии *может* предусматривать использование *за вознаграждение* комплекса исключительных прав, деловой репутации и коммерческого опыта правообладателя в объеме, *предусмотренном в договоре*, в частности, с установлением минимального и (или) максимального объема использования; с указанием или без указания территории использования применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности». Также стоит ввести легальные понятия деловой репутации и коммерческого опыта.

2. Предусмотренные п. 1 статьи 1033 Гражданского кодекса РФ возможные ограничения прав сторон по договору коммерческой концессии, список которых не является исчерпывающим, поэтому ограничения прав стороны могут дополняться сторонами в договоре, но такие ограничения всегда контролируются антимонопольными органами и могут быть признаны незаконными. Для нашей страны было бы полезно обратиться к опыту Европейского Союза. Необходимо обратиться к Договору об учреждении Европейского экономического союза, Регламенту № 2790/1999 с их условиями об изъятии ограничений прав из антимонопольных положений, например, включить в возможные ограничения запрет участия пользователя, прямо или косвенно, в любом схожем бизнесе на территории, где пользователь составит конкуренцию другим участникам сети и самому правообладателю, и предусмотреть возможность такого ограничения и после расторжения договора в течение 1 года.

3. Отсутствие преддоговорного этапа заключения договора коммерческой концессии, а именно отсутствие процедуры раскрытия информации о самом правообладателе, комплексе передаваемых прав, общих условиях будущего договора коммерческой концессии. Важность такого этапа

заключается в предоставлении времени пользователю для взвешивания своих рисков и окупаемости расходов в рамках договора. Считаем необходимым ввести в российское законодательство документ обязательный для предъявления правообладателем пользователю на преддоговорном этапе с содержанием следующих данных: информацию о передаваемом комплексе исключительных прав с документальным подтверждением прав на них, о предполагаемом объеме предоставления таких прав с указанием территории использования, общую информацию о компании с предоставлением учредительных документов, предполагаемые расходы для пользователя, анализ рынка на той территории, где будут использоваться права, а также информацию о предполагаемом размере вознаграждения. Введение такого документа положительно скажется на развитии договора коммерческой концессии и будет способствовать его популярности не только среди российского предпринимательства, но и среди зарубежных, так как для них заключение такого договора невозможно без преддоговорного этапа в виде предоставления информации правообладателем.

Необходимо отметить, что законодатель также поддерживает не только необходимость некоторых изменений в существующих положениях 54 главы Гражданского кодекса РФ, но и считает, что для такого договора, как коммерческая концессия, необходим отдельный закон с учетом детальной корректировки существующих норм, а также добавлением новых.

Список литературы:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 29.06.2015)// Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> от 29.05.2016;
2. Степанов С.А. Гражданское право: учебник: в 2 т. – 2-е изд., перераб. и доп. – Москва: Проспект, 2016. С. 928;
3. Сосна С.А., Васильева Е.Н. Франчайзинг. Коммерческая концессия. – М.: ИКЦ «Академкнига», 2005. – С.376.;
4. Богуславский М.М. Международное частное право: учебник. Москва, 2016. С. 324.;
5. Райников А.С. Соотношение договора коммерческой концессии со смежными гражданско-правовыми институтами// Вестник гражданского права. 2013. № 3.

Барабанова Анастасия Васильевна,
магистрант Финансового университета при Правительстве РФ.

Особенности применения налоговых доктрин в налоговом праве

Аннотация. В данной статье рассматриваются вопросы борьбы с агрессивным налоговым планированием, особенности применения судебных

доктрин в налоговом праве, а также приведен краткий анализ правового регулирования данного вопроса в зарубежных странах.

Ключевые слова: налоговые доктрины, налоговое планирование, налоговые схемы, налоговое право, низкооблагаемые налоговые зоны, уголовная ответственность.

Изучая актуальные проблемы налогового права, можно проследить закономерность меняющейся политики государства в отношении получения необоснованной налоговой выгоды, в которой на данный момент учитываются не только нормы права, но практика и «экономический смысл». Данные изменения стали преобладать в налоговой практике с момента одиннадцатого Президентского послания, в котором В.В. Путин призвал вести активную борьбу с оффшорными юрисдикциями. Практика такой борьбы пришла в Российскую Федерацию в основном из США, выразилась в судебных доктринах и продолжает развиваться в настоящее время.

Существует несколько разновидностей судебных доктрин, такие как доктрина «приоритета существа над формой», доктрина «деловой цели», доктрина «снятия корпоративной вуали», однако все они имеют одну цель – выявление получения необоснованной налоговой выгоды и, соответственно, доначисления неуплаченных налогов. В период экономического кризиса получение налогов в полном объеме особенно важно для государства, однако стоит отметить, что в связи с частичным законодательным закреплением указанных доктрин, налогоплательщик остается незащищенным.

Так, например, известные дела *Oriflame*, *Starbucks*, *Apple* показывают нам, что ведение налоговой политики в рамках налоговой оптимизации в течении многих лет может привести к доначислению налога в значительном размере, действия, признаваемые с точки зрения права законными, в итоге признаются противоправными. Судебные доктрины призваны именно для разграничения правомерного налогового планирования от получения необоснованной налоговой выгоды, устранения коллизий норм.

Значительная часть выведенных средств это результат использования схем «агрессивного налогового планирования», т.е. не фальсификация налогоплательщиком документов налогового учета и отчетности напрямую, а структурирование бизнеса или международных контрактов таким образом, чтобы распределить основную налоговую нагрузку на организации, зарегистрированные в низкооблагаемых налоговых юрисдикциях и в тех странах, с которыми заключены соглашения об избежании двойного налогообложения. Потом, обычно, выведенные на зависимые организации средства под видом замены, возвращаются обратно, в российскую организацию, и, соответственно, происходит занижение налоговой базы.

Вывод из России денежных средств и ввод обратно осуществляется с помощью компаний-прокладок, зарегистрированных в низкооблагаемых юрисдикциях. При этом определить владельца компании обычно невозможно, в связи с тем, что информация о владельцах в таких государствах не подлежит

раскрытию. В корне такие действия являются злоупотреблением гражданскими правами в сфере налогообложения.

В настоящий период в налоговом законодательстве Российской Федерации имеются инструменты борьбы с агрессивным налоговым планированием и незаконным выводом за рубеж денежных средств, однако их недостаточно, в связи с чем противодействие агрессивному налоговому планированию осуществляется не в полной мере. Стоит отметить, что в Налоговом кодексе Российской Федерации (далее – НК РФ) не закреплен прямой запрет на злоупотребление гражданскими правами в сфере налогообложения [4, с. 67]. Борьба с этим явлением ведется на уровне судебных доктрин Высшего Арбитражного Суда (разумная деловая цель, приоритет существа над формой, должная осмотрительность при выборе контрагента и т.д.), которые являются актами официального толкования закона. Но в соответствии со статьей 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) гражданские права, в том числе в сфере налогообложения и взимания страховых взносов, могут быть ограничены только на основании федерального закона [1, 3301], [2, с. 1].

Из-за отсутствия такого запрета на злоупотребление правами, агрессивное налоговое планирование в России не является уголовно наказуемым, хотя во многих государствах такие схемы давно влекут уголовную ответственность. Например, американская доктрина разумной деловой цели, которая предполагает признание незаконной налоговой выгодой результатов сделок, не преследующих никакой экономической цели, кроме как снижение размера налоговой обязанности, и которая ранее применялась на уровне судебного прецедента, в 2007 г. была прямо предусмотрена в Кодексе внутренних доходов США.

В результате прямого запрета в законодательстве США о налогах и сборах на подобного рода злоупотребления эти деяния попали в сферу уголовно наказуемых. Затем был принят Закон FATCA, который обязал банки, в том числе иностранные, раскрывать информацию о бенефициарах счетов американских резидентов.

Стоит отметить, что борьба с офшорами во всех странах мира основывается на трех основных правоохранных мерах:

- прямой запрет на злоупотребление гражданскими правами в сфере налогообложения. Например, международные правила против избежания налогов (General Anti-Avoidance Rules);
- уголовная ответственность юридических лиц, без которой невозможно ни экстерриториальное уголовное преследование иностранных организаций, а следовательно, и репатриация капитала, ни давление на кредитные организации, не раскрывающие информацию о бенефициарах наших резидентов [3, с. 83].

В России, в настоящее время, борьба с подобными схемами ведется только на уровне судебных доктрин, которые формально не закреплены, более того, есть еще одна особенность применения таких доктрин, а именно:

- прямое вторжение в хозяйственный оборот и дискрецию предпринимателя;
- широкое, почти неограниченное усмотрение чиновников и судей;
- облегченное доказывание путем указания лишь на совокупность подозрительных признаков, т.е. на косвенные, а не прямые доказательства правонарушений.

Учитывая особенность правосудия России, решение по одному делу по своей сути является прецедентом, такое же решение по другому делу – совпадение, ну а такое же решение по третьему делу – судебная практика.

Изначально понятие «налоговая оптимизация» не предполагает какого-либо нарушения закона со стороны хозяйствующего субъекта. Налоговое планирование является составным элементом системы финансового планирования любого предприятия - таким же, как и планирование издержек, связанных с приобретением товаров. Не всегда грань между налоговым планированием и уклонением от уплаты налогов бывает очевидна. Это и есть одна из опасностей, подстерегающих налогоплательщиков, которые, не имея необходимой квалификации, самостоятельно используют методы налогового планирования для снижения налоговых платежей.

Вопрос о необходимости разграничения налоговой оптимизации как правомерных действий налогоплательщика и уклонения от уплаты налогов как противоречащего закону деяния неоднократно вставал в практике. Возможно и желательно, чтобы он был решен принятием обсуждаемых законопроектов.

Список литературы:

1. "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 02.10.2016)// "Собрание законодательства РФ". 05.12.1994. N 32;
2. Письмо Президиума ВАС РФ от 17 марта 2003 г. N 71 "Обзор практики разрешения арбитражными судами дел, связанных с применением отдельных положений части первой Налогового кодекса Российской Федерации", де-факто содержащее нормативное толкование некоторых норм части 1 НК РФ // Вестник ВАС РФ. 2003. N 5;
3. Пепеляев С.Г. Современные способы борьбы с налоговыми злоупотреблениями // Налоговые споры: опыт России и других стран: по материалам Международной научно-практической конференции 12 - 13 ноября 2007 г., Москва: Сборник / Сост. М.В. Завязочникова; под ред. С.Г. Пепеляева. М.: Статут. 2008. С. 127;
4. Щекин Д.М. «О корректном применении в судебной практике критерия "необоснованная налоговая выгода» // Вестник ВАС РФ. 2009. N 7. С. 120.

Батузов Александр Олегович,
студент 1 курса факультета Современного права
НАНО ВО «Института мировых цивилизаций»;
Поздняк Алина Владимировна,
студентка 1 курса факультета Современного права
НАНО ВО «Института мировых цивилизаций»;
Сладкова Мария Михайловна,
студентка 1 курса факультета Современного права
НАНО ВО «Института мировых цивилизаций».

Влияние трудового права западных стран на трудовое право России

Аннотация. Трудовое право является самостоятельной отраслью права, которая представляет собой систему правовых норм, регулирующих трудовые отношения между работниками и работодателями, а также тесно связанные с ними иные отношения - предшествующие трудовым, сопутствующие трудовым и вытекающие из трудовых. В настоящее время в России, а точнее с 2002 года, основным нормативным актом, регулирующим нормы трудового права, является Трудовой Кодекс Российской Федерации. Трудовому Кодексу, который известен сегодня, предшествовало достаточно большое количество нормативных актов в сфере труда. Все они отвечали требованиям своего времени и решали задачи, стоящие перед государством в определенный период. Значительное место в развитии национального законодательства в сфере труда занимали, и продолжают занимать международные нормы, а также деятельность международной организации труда, к целям которой относятся установление норм, максимально отвечающих интересам обеих сторон трудовых отношений с особым уклоном на защиту трудовых прав работников.

Ключевые слова: трудовое право, история трудового права, индивидуальное трудовое право, коллективное трудовое право.

В нынешней форме трудовое право представляет собой совокупность правовых норм, прецедентов и административных решений, устанавливающих права и обязанности для работодателей и работников, систему взаимоотношений между работниками (представителями работников), работодателями (представителями работодателей), органами государственной власти, органами местного самоуправления, направленную на обеспечение согласования интересов работников и работодателей по вопросам регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений [1]. Например, в Канаде трудовое законодательство для работников, состоящих в профсоюзе, отличается от норм права для работников, не являющихся членами профсоюза. В настоящее время в трудовом праве выделяют две основные категории [3]:

1. Коллективное трудовое право - регулирует отношения между профсоюзом, работником и работодателем.

2. Индивидуальное трудовое право - устанавливает права работников на труд при заключении трудового договора.

Ключевую роль в процессе определения и принятия законов, касающихся защиты трудовых прав сыграло мировое рабочее движение 19 и 20 веков. Стоит отметить, что с начала промышленной революции трудовые права были неотъемлемой частью социально-экономического развития. Бытует мнение, что возникновение трудового права является результатом борьбы рабочего класса за улучшение условий труда. Но согласиться с этим в полной мере нельзя. Трудовое право также является и результатом требований работодателей ограничить полномочия работников (не допустить повышения расходов на оплату труда). Правильнее сказать, что трудовое право возникло благодаря необходимости для обеих сторон в упорядочивании трудовых взаимоотношений, закрепления основных обязанностей и прав двух сторон.

К основным вопросам, возникающим в трудовых взаимоотношениях, следует отнести вопросы:

- рабочего времени;
- охраны здоровья и безопасности труда;
- дискриминации в сфере труда;
- детского труда.

В развитии процесса определения рабочего времени большое влияние оказало развитие индустриализации. Благодаря внедрению и развитию новых технологий количество рабочих часов уменьшилось. До этого 14-15 часовой рабочий день считался нормой, кроме того не считался исключением и 16 часовой рабочий день. Обычным явлением было использование детского труда, особенно на заводах. Так в 1788 году в Англии и Шотландии примерно 2/3 работников новых водяных текстильных фабрик были детьми.

Борьба движения за восьмичасовой рабочий день привела к тому, что в 1833 году в Англии был принят закон, который ограничивал продолжительность рабочего дня: для шахтёров рабочий день стал длиться 12 часов, а для детей 8. Уже к 1848 году рабочий день стал 10-часовым, а в дальнейшем продолжительность рабочего времени сократилась ещё больше. Первый закон о труде был принят в Великобритании в 1802 году. А в Германии Канцлер Германии Отто Фон Бисмарк провёл ряд патерналистических социальных реформ, в которых впервые гарантировалось социальное обеспечение. В 1883 году был издан закон об обязательном больничном страховании, предусматривающий право работников на страхование здоровья; при этом работник платил 2/3, а работодатель 1/3 денежной суммы. В 1884 году был принят закон о страховании от несчастных случаев, в 1889 году были установлены пенсии по старости и инвалидности, другие законы ограничили использование труда женщин и детей.

В 1841 году появился первый закон о труде во Франции. Однако, он только ограничил продолжительность рабочего дня несовершеннолетних шахтёров и практически не применялся до периода третьей республики.

В 1802 году был разработан первый фабричный закон, касающийся охраны безопасности и здоровья детей, работающих на ткацких фабриках.

Дискриминация по расовому или этническому признаку является недопустимой. Конвенция международной организации труда № 158 предусматривает, что «трудовые отношения с трудящимися не прекращаются без законных к тому оснований и до тех пор, пока ему не предоставят возможность защищаться в связи с предъявленными ему обвинениями». Так, 28 апреля 2006 года после неофициальной отмены первого французского трудового договора, суд по трудовым спорам признал новый трудовой договор, противоречащий нормам международного права и следовательно незаконным и не имеющим юридической силы.

В большинстве стран и международных организациях детский труд рассматривается как форма эксплуатации. В недавнем прошлом детский труд был широко распространён, однако после появления всеобщего школьного образования, признания концепций безопасности труда и прав детей, области, в которых применялся детский труд стали сокращаться. Детский труд имеет множество форм, к примеру: труд на фабриках, работа в сельском хозяйстве, помощь родителям (например, продажа продуктов питания) или случайные заработки.

В законодательствах некоторых стран предусмотрены положения, касающиеся соблюдения профсоюзами ряда требований при осуществлении их деятельности, к примеру: проведение голосования обязательно в случаях организации забастовки и сбора членских взносов на реализацию политических проектов. Право на вступление в профсоюз (запрет стороны работодателя) не всегда закреплено в законодательстве. В соответствии с положениями некоторых кодексов, на членов профсоюза могут возлагаться определённые обязательства, к примеру: поддерживать мнение большинства при проведении забастовки.

Вполне возможно, что забастовки являются одним из самых эффективных средств разрешения трудовых споров. В большинстве стран забастовки признаются законными при соблюдении ряда условий, к которым относятся следующие:

- забастовка должна соответствовать демократическим процессам («дикая забастовка» признаётся незаконной);
- всеобщая забастовка может быть запрещена в целях соблюдения общественного порядка;
- работникам определенных профессий может быть запрещено участвовать в забастовках (работники аэропорта, медицинские работники, учителя, полицейские, пожарные и т. д.);
- забастовка может проходить даже тогда, когда работник не прекращает выполнение своих служебных обязанностей. Такие забастовки имеют место, например, в Японии, когда работники, увеличивая производительность труда, нарушают установленный план производства.

Развитие трудового права в России также имеет свою долгую историю. Созданная князем Ярославом Мудрым «Русская Правда» является первой нормой трудового права Киевской Руси. По этому документу основные нормы трудового права прежде всего касались социального положения купцов. Так, кредиторы не могли требовать возмещения убытков, если купец утратил весь товар в результате кораблекрушения, а если же купец пропивал весь товар, то ему присуждалось наивысшее наказание - поток и разграбление (ст. 54 «Русская правда»).

Соборное Уложение 1649 года закрепило определенные экономические свободы за такими субъектами правоотношений, как крестьяне. Теперь они имели право менять помещика и уезжать на сезонные работы. Первым нормативным актом, регулирующим трудовые отношения на территории России, являлось положение 1835 года "об отношениях между хозяевами фабричных заведений и рабочими людьми, поступающими на оныя по найму", которое содержало 10 статей и вводило для работодателей такое понятие, как правила внутреннего распорядка. Однако в положении ничего не упоминалось о содержании этих правил, и поэтому работодатель мог действовать по своему усмотрению без вмешательства посторонних лиц.

Первым законом о труде в СССР стал КЗоТ 1918 года, в котором все нормы носили императивный характер, что исключало возможность договорных отношений между администрацией и трудящимся [2]. Все аспекты трудовой деятельности строго регламентировались, поэтому именно биржа труда занималась вопросами найма работника на ту или иную работу, так как он не имел права сделать это самостоятельно (раздел vi "о вознаграждении за труд). КЗоТ 1922 года, пришедший на смену КЗоТу 1918 г. закрепил в едином законодательном акте основные достижения советского законодательства о труде: 8-часовой рабочий день, ежегодные 2-недельные отпуска с сохранением заработка, санитарно-техническую охрану труда, особую охрану труда женщин и несовершеннолетних, социальное страхование всех рабочих и служащих, осуществляемое исключительно за счёт предприятий и учреждений, с высокими нормами обеспечения и т.д.

Также появился принцип всеобщей трудовой повинности, впервые было введено понятие сверхурочных работ, что являлось единственным источником дополнительной оплаты труда. Кроме того, каждый имел право на больничный - во время болезни через больничные кассы выдавалось пособие и право на отпускные (ст. 106 и 107).

В наше время большинство развитых стран являются участниками Международной организации труда (МОТ), принципом которой является слоган «труд не является товаром», кроме того особый акцент делается на том, что уважение человеческого достоинства требует равноправия и справедливости на рабочем месте. Международной организации труда принято множество конвенций, страны-участники которой должны стараться приводить национальное законодательство в соответствие с ними. Созданная в 1919 году в наше время она насчитывает более 180 государств-участниц. Первым поводом

для создания МОТ послужили революции в России и ряде других Европейских стран. В целях противодействия стихийному разрешению возникающих в обществе противоречий взрывным, насильственным, революционным путём, организаторы МОТ решили создать международную организацию, призванную всемирно содействовать социальному прогрессу, установлению и поддержанию социального мира между различными слоями общества, способствовать разрешению возникающих социальных проблем эволюционным мирным путём[4]. Тяжелыми и неприемлемыми были условия труда и жизни трудящихся в начале XX века. Они подвергались жестокой эксплуатации, их социальная защита практически отсутствовала. Социальное развитие значительно отставало от экономического, что тормозило развитие общества. Стремление отдельных стран к улучшению положения трудящихся вызывало увеличение затрат, рост себестоимости продукции, что потребовало решения противоречий в трудовых отношениях между государством, работодателями и работниками в большинстве стран. В Преамбуле отмечается, что «непредоставление какой-либо страной трудящимся человеческих условий труда является препятствием для других народов, желающих улучшить положение трудящихся в своих странах». В итоге МОТ было разработано и утверждено более 200 Конвенций в сфере труда.

Рассматривая вопрос становления трудовых норм т, изучая историю трудового права стран Европы и России, можно сделать вывод, что развитие общества во всех государствах сопровождалось развитием отношений в сфере наемного труда. Но процесс нельзя назвать исторически закончившемся, он продолжается и по сей день. В настоящее время Россия является страной-участницей МОТ, ратифицировавшей более 60 Конвенций МОТ на своей территории. Также Россия постоянно изучает европейскую практику и применяет на своей территории нормы трудового права, совершенствующие национальное законодательство в сфере труда.

Список литературы:

1. Трудовой Кодекс Российской Федерации - Консультант плюс
2. Иванов С.А., Лившиц Р.З., Орловский Ю.П. - Советское трудовое право: вопросы теории. М., 1978. с. 16.
3. Крыжан В.А. - Правовой обычай и судебная практика как источники трудового права (на фоне интеграции отраслей российского права и интеграции российской федерации в мировое сообщество государств): Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Пермь, 2006;
4. Устав Международной организации труда

Безпалько Елена Олеговна,
студентка Московского политехнического университета (МАМИ).

Очереди призвания к наследству по закону в российском и немецком праве

Аннотация. Данная статья посвящена сравнительному анализу российского и немецкого права в отношении очередности призвания к наследству по закону в российском и немецком праве. Анализ очередности наследования производится в соответствии с действующим гражданским законодательством Российской Федерации и Германским гражданским уложением.

Ключевые слова: наследование по закону, очередность призвания к наследованию, очереди, парантеллы.

Большинство национальных систем гражданского права указывают на то, что при отсутствии завещания, к наследованию в первую очередь призываются члены семьи, родные и близкие наследодателя.

В основе формирования круга этих лиц лежит главенствующее в обществе понятие семейных и родственных отношениях, вследствие чего перечень лиц, призываемых к наследованию по закону, кардинально отличается в различных право порядках. Перечисленные лица, обычно распределяются по нескольким группам (очередям, разрядам, парантеллам, классам и пр.), которые построены по иерархическому принципу. Принадлежность лица к конкретному классу определяет для него не только права на имущество наследодателя, но и возможность призвания к наследованию наследодателя. Наследники, которые принадлежат к одной группе, классу, могут призываться к преемству умершего лишь при условии полного отсутствия лиц, которых закон относит к более высокой иерархической ступени.

Рассмотрим очереди призвания к наследству по закону в российском праве.

Гражданский Кодекс 1964 года, предусматривал только две очереди наследования по закону [3, ст.15]. Данное положение было изменено Законом Российской Федерации от 14 мая 2001 года, который вступил в силу со дня его опубликования, т. е. с 17 мая 2001 года. Число очередей наследников по закону увеличилось с двух до четырех, причем две первые очереди изменениям не подверглись. Первая и вторая очереди оставались такими же, какими были по первоначальной редакции [3, ст. 53]. Соответственно этому к моменту принятия части третьей Гражданского Кодекса, т. е. к 26 ноября 2001 г., в Гражданском Кодексе 1964 г. были зафиксированы четыре очереди наследования по закону [4, ст. 30].

Вновь принятый Гражданский Кодекс, оставил без изменений четыре очереди наследников по закону, который предусматривал ранее действовавший Гражданский Кодекс, добавил к ним еще четыре. Главная причина увеличения числа очередей наследников по закону – довести их до восьми – состоит в том,

дабы свести к минимуму случаи перехода наследства как выморочного в собственность государства, что позволяет сохранить и передать имущество по родовой ветви.

Призвание наследников к наследованию по закону в Российской Федерации, как и в большинстве стран Европы, осуществляется в порядке очередности. Наследники каждой последующей очереди наследуют, при условии, что отсутствуют наследники предыдущих очередей, либо никто из них не имеет права наследовать, или все они отстранены от наследства, либо лишены наследства, или никто из них не принял наследства, или же все они отказались от наследства [1, ч.1 ст.1141]

Гражданский кодекс Российской Федерации устанавливает восемь очередей наследования по закону:

Согласно статье 1142 Гражданского Кодекса Российской Федерации наследниками первой очереди по закону являются дети (наследственные права детей, родившихся в браке, признанном недействительным, или в течение 300 дней со дня признания брака недействительным, приравниваются к правам детей, родившихся в действительном браке [2, п. 3 ст. 30, п. 2 ст. 48], супруг и родители наследодателя (если не лишены родительских прав). Наследники одной очереди наследуют имущества в равных долях. Внуки наследодателя, а также их потомки наследуют по праву представления [1, ст.1142]

Если отсутствуют наследники первой очереди, наследниками второй очереди по закону являются полнородные и неполнородные братья и сестры наследодателя, его дедушка и бабушка как со стороны отца, так и со стороны матери. Дети полнородных и неполнородных братьев и сестер наследодателя (племянники и племянницы наследодателя) наследуют по праву представления [1, ст.1143]

К наследникам третьей очереди статья 1144 Гражданского кодекса Российской Федерации относит полнородных и неполнородных братьев и сестер родителей наследодателя (дяди и тети наследодателя). Двоюродные братья и сестры наследодателя наследуют по праву представления [1, ст. 1144]

Статья 1145 Гражданского Кодекса Российской Федерации предусматривает очередность признания к наследованию всех остальных родственников: Четвертая очередь – родственники третьей степени родства: прадедушки и прабабушки наследодателя; Пятая очередь – родственники четвертой степени родства: двоюродные внуки и внучки, двоюродные дедушки и бабушки; Шестая очередь – родственники пятой степени родства: двоюродные правнуки и правнучки, двоюродные племянники и племянницы, двоюродные тети и дяди; Седьмая очередь - пасынки, падчерицы наследодателя; отчим и мачеха наследодателя; Восьмая очередь - нетрудоспособные иждивенцы наследодателя, которые не менее года до его смерти находились на его иждивении и проживали вместе с ним. Данное положение относится только к тем наследникам, которые не входят в круг наследников с первой по седьмую очереди по закону [1, ст.1145]

Практически нормы третьей части Гражданского кодекса Российской Федерации предусматривают неограниченный круг наследников. Благодаря этому снижается вероятность наследования государством за гражданином.

Рассмотрим очереди призвания к наследству по закону в праве Германии.

В Германии категории наследников и очередность их призвания к наследованию устанавливаются по парантеллам [5, § 1924—1931]

Парантелла - группа кровных родственников, образуемая общим предком и его нисходящими.

Наследники следующим образом распределяются по парантеллам:

Первая парантелла - нисходящие родственники наследодателя. Прямой нисходящий родственник, находящийся в живых на момент открытия наследства, исключает наследование другими нисходящими, состоящими с наследодателем в родстве через него. Дети наследуют в равных долях. [5, § 1924];

Вторая парантелла - родители наследодателя и их нисходящие родственники. Если на момент открытия наследства родители живы, то наследуют лишь они так же как и дети, в равных долях. [5, § 1925];

Третья парантелла - дед и бабушка наследодателя и их нисходящие родственники, если на момент открытия наследства деды или бабушки живы, то наследуют лишь они в равных долях. [5, § 1926];

Четвертая парантелла - прадеды, прабабушки наследодателя и их нисходящие родственники. Если на момент открытия наследства прадеды и прабабушки живы, то наследуют лишь они; если их несколько, они наследуют в равных долях, независимо от того, относятся ли они к одной линии или к разным [5, § 1928];

Пятая и следующие парантеллы - прапрадеды и прапрабабушки наследодателя и их нисходящие родственники.

Закон не устанавливает преград к формированию и дальнейшему разрастанию и увеличению количества парантелл. Каждая парантелла призывается к наследованию лишь при отсутствии родственников предшествующей парантеллы. Этот принцип относится как к российскому праву, так и к немецкому праву.

Наряду с родственниками первой, второй и третьей парантелл также наследует супруг наследодателя. При отсутствии указанных родственников переживший супруг наследует единолично. Если при открытии наследства произошел раздел имущества и если наряду с пережившим супругом в качестве наследников по закону к наследованию призваны один или два ребенка наследодателя, то переживший супруг и все дети наследуют в равных долях [5, § 1931].

Права внебрачных детей имеют равное положение относительно законнорожденных детей. В случае смерти внебрачного ребенка отец и его нисходящие наряду матерью и ее нисходящими, рожденными в законном браке, могут потребовать указанную компенсацию [5, § 1934a].

Предусмотренный Германским Гражданским Уложением порядок призвания наследников по закону гарантирует вероятность перехода имущества наследодателя к наиболее отдаленным родным. Так же как и в российском праве, при отсутствии наследников по закону и завещанию наследственное имущество по праву наследования переходит к государству [5, § 1936].

Итак, рассмотрев и сравнив Российское право и право Германии в части очередности призвания к наследству по закону, можно выделить общие черты данных национальных систем и их особенности.

Право на призвание к наследованию по закону осуществляется на основании законодательного акта. В Российской Федерации – это Гражданский кодекс, а в Германии – Германское гражданское уложение.

Как в российском, так и в немецком праве при отсутствии завещания в первую очередь к наследованию призываются близкие наследодателя, порядок призвания построен по иерархическому признаку.

Согласно российскому и немецкому праву родственники, принадлежащие к одной очереди, наследуют имущество в равных долях. Переход с первой на вторую и последующие очереди возможен только при условии полного отсутствия близких родственников на предшествующей очереди.

Предусмотренный Гражданским кодексом Российской Федерации и Германским гражданским уложением порядок призвания к наследованию по закону практически исключает возможность перехода имущества к государству.

Гражданским кодексом Российской Федерации установлено ограниченное количество очередей призвания к наследованию по завещанию. Германское гражданское уложение не ограничивает количество парантелл, и не создает преград для дальнейшего формирования.

Гражданский кодекс Российской Федерации и Германское гражданское уложение полностью регулируют вопрос очередности призвания к наследству по закону.

Список литературы:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (ред. от 27.12.2009). // Российская газета. - 08.12.1994. - N 238-239.
2. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 25.11.2013) // Российская газета.- N 17.- 27.01.1996.
3. Гражданский кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11.06.1964) (ред. от 26.11.2001).
4. Гражданский кодекс Российской Федерации от 26 ноября 2001 года N 146-ФЗ.
5. Bürgerliches Gesetzbuch, BGB от 1.01.1900 года №21.

Бертовский Владимир Львович,
студент НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций».

***Сравнительная характеристика дееспособности физического лица:
Россия и Австрия***

Аннотация. В статье рассматривается понятие дееспособности субъекта (физического лица) как социальное качество, поскольку оно напрямую связано с человеческим индивидуумом, дается сравнительная характеристика данного понятия в законодательстве стран России и Австрии.

Ключевые слова: правоспособность, дееспособность, Гражданский кодекс РФ, Общее гражданское уложение Австрии, источник гражданского права.

Общественные отношения, урегулированные нормами гражданского права, существуют между людьми. Исторически представление о правовом положении лица связывалось с его принадлежностью к определенной социальной общности: роду, семье. Отдельный человек, в отрыве от родо-семейного образования, не рассматривался как носитель каких-либо прав. Благодаря развитию римского права появляется понятие *persona*, которое подавляющим большинством исследователей переводится и интерпретируется как понятие «субъект права», «лицо». Термин *persona* обозначал юридически значимый момент личности, задействованный в правоотношении.

Современное отечественное право меру участия лиц в правовых отношениях связывает с таким их качеством, или свойством, называемым правосубъектностью, которое определяет меру участия субъектов в правовых отношениях.

Правосубъектность является особым свойством, политико-юридическим состоянием определенного лица и включает три элемента [10].

Правоспособность - предоставленная законом возможность иметь гражданские права и нести обязанности.

Дееспособность — способность лица, своими действиями приобретать и осуществлять права и обязанности.

Деликтоспособность - способность нести юридическую ответственность за свои действия.

Обладать дееспособностью - значит иметь способность лично совершать различные юридически значимые действия: заключать договоры, выдавать доверенности и т.п., а также отвечать за причиненный имущественный вред (повреждение или уничтожение чужого имущества, повреждение здоровья и т.п.), за неисполнение договорных и иных обязанностей.

Содержание и объем дееспособности зависит от нескольких факторов:

1. От возраста правоспособного субъекта. Законодательство всех стран определяет возраст гражданского совершеннолетия, по достижении которого личность становится дееспособной, то есть может своими действиями в полном

объеме приобретать гражданские права и создавать для себя гражданские обязанности (гражданская дееспособность) [9].

2. Равным образом законодательно определяется возраст политического совершеннолетия, с наступлением которого гражданин приобретает политические права и несет соответствующие обязанности (например, имеет право избирать и быть избранным в органы государственной власти; будучи депутатом, обязан отчитываться о своей деятельности перед избирателями).

3. Наконец, во всех странах устанавливается возраст брачного совершеннолетия, когда человек может вступать в брак и в полном объеме осуществлять брачно-семейные права и обязанности.

В зависимости от возраста субъекта его дееспособность является полной или ограниченной. Так, несовершеннолетние совершают сделки только с согласия родителей, усыновителей или попечителей.

С точки зрения правовой природы механизма возникновения субъективного права дееспособность - это юридический факт.

В настоящее время законодательство практически всех стран мира определяет, что дееспособным в полном объеме гражданин становится с момента достижения определенного возраста, установленного в законе, который считается возрастом совершеннолетия. В современном законодательстве Франции, Великобритании, Германии, Австрии, России возрастом совершеннолетия является наступление 18-летнего возраста. Японский законодатель устанавливает несколько выше возраст наступления полной дееспособности - 20 лет. В ряде штатов США совершеннолетие наступает в возрасте 21 года.

Последним универсальным систематизированным сборником, охватывающим почти все отрасли русского права, было Соборное Уложение 1649 г.

В 1832 г. был издан Свод законов Российской империи. В нем сохранились элементы сословного неравенства, ограничения вещных и обязательственных прав. Так, крестьянам запрещалось выходить из общины и закреплять за собой земельный надел. Ограничивалась правоспособность и дееспособность духовных лиц и еврейского населения.

Гражданское право в России XVIII века в значительной мере восприняло многие западноевропейские правовые нормы и институты. Постепенно усиливалась индивидуализация частных имущественных и обязательственных прав. Сложившееся в процессе присоединения новых территорий правило оставлять там старые законы сохранялось и в XX в. Поэтому в Финляндии продолжало действовать Шведское уложение 1734 г., а в царстве Польском применялся Французский гражданский кодекс (с дополнениями и изменениями). В Прибалтийских губерниях продолжал действовать Свод местных узаконений губерний Остзейских (т. 3). Кочевые и полукочевые народы азиатской части Российской империи (бродячие инородцы) жили по своим национальным обычаям.

К концу 19 в. в виду устарелости положений Свода законов в части гражданского права началась разработка нового закона — Гражданского Уложения. Первая часть его была завершена в 1913, но так и не была введена в действие в связи с началом Первой Мировой войны.

В 1917 году были отменены все законы Российской империи.

По окончании гражданской войны и в связи с переходом к политике НЭПа в целях регулирования товарно-денежных отношений был принят первый советский Гражданский кодекс 1922 года.

Со свертыванием НЭПа в 1926—28 и в связи с развитием командной экономики область применения гражданского права значительно сузилась.

Следующая кодификация гражданского права завершилась принятием Основ гражданского законодательства СССР и союзных республик в 1961 году, который стал крупным шагом на пути создания в стране единого гражданско-правового регулирования.

Первая часть нового Гражданского кодекса РФ, действующего в настоящее время, была принята лишь в 1994 году.

Дееспособность согласно ГК РФ (по юридической природе) - субъективное право гражданина. Это право отличается от других субъективных прав своим содержанием: оно означает возможность определенного поведения для самого гражданина, обладающего дееспособностью, и вместе с этим этому праву соответствует обязанность всех окружающих гражданина лиц не допускать его нарушений. Под гражданской дееспособностью физического лица законодатель понимает способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (ст. 21 ГК РФ).

Содержание гражданской правоспособности состоит в возможности:

- иметь имущество на праве собственности;
- наследовать и завещать его;
- заниматься предпринимательской деятельностью;
- создавать юридические лица;
- заключать любые, не противоречащие закону, сделки и участвовать в обязательствах;
- избирать место жительства;
- иметь авторские права на произведения науки, литературы и искусства;
- иметь иные имущественные и неимущественные права.

Ограничение правоспособности возможно только на основании закона и только в строго определенных случаях (запрет на занятие какой-либо деятельностью, как санкция за преступление). Полный или частичный отказ физического лица от правоспособности не влечет никаких юридических последствий, за исключением случаев, когда такие сделки разрешаются законом.

В России правоспособность возникает с момента рождения физического лица и действует до его смерти, правоспособность может возникнуть до рождения:

- по случаю потери кормильца;
- у наследников, рожденных после смерти завещателя [7.8].

Дееспособность, как и правоспособность, не является врожденным естественным свойством человека, а представляет собой его характеристику как субъекта права.

Дееспособность принадлежит не всем гражданам и не является для всех одинаковой, в отличие от правоспособности. Для того чтобы приобретать права и осуществлять их собственными действиями, принимать на себя и исполнять обязанности, надо разумно рассуждать, понимать смысл правовых норм, осознавать последствия своих действий, иметь жизненный опыт. Именно поэтому гражданской дееспособностью в полном объеме физическое лицо наделяется не с момента рождения, а по достижению им определенного возраста.

Гражданская дееспособность состоит из двух основных элементов: способность к совершению правомерных действий и способностью к несению гражданско-правовой ответственности.

Это означает, что лишь полная дееспособность позволяет гражданам собственными действиями реализовать всю свою правоспособность. Исходя из этого, можно говорить об особенностях дееспособности, присущей тому или иному субъекту:

- недееспособность - возникает на основании решения суда применительно к психически больным или слабоумным, не понимающим фактический характер и социальную значимость своих действий, и заключается в том, что их права и обязанности осуществляют законные представители (ст. 29 ГК РФ, опека);

- нулевая дееспособность (от 0 до 6 лет) - права и обязанности ребенка осуществляют его законные представители (родители, усыновители, опекуны и попечители - ст. 31 ГК РФ);

- ограниченная дееспособность - возникает на основании решения суда в отношении алкоголиков, наркоманов и токсикоманов, ставящих своих близких в тяжелое материальное положение, при этом устанавливается суженный объем дееспособности (ст. 30 ГК РФ, попечительство);

- неполная (частичная) дееспособность - лицо может осуществлять собственными действиями некоторые, прямо указанные в законе права и обязанности, или же за него правомерные действия осуществляют его законные представители:

- частичная дееспособность (от 6 до 14 лет) - малолетние субъекты вправе осуществлять незначительный комплекс прав и обязанностей (личные права и мелкие бытовые сделки), а в других юридически значимых действиях их замещают законные представители (ст. 28 ГК РФ, родители, усыновители, опекуны);

- неполная дееспособность (от 14 до 18 лет) - ст. 26 ГК РФ;

- полная дееспособность (ст. 21, 27 ГК РФ) - лицо вправе совершать любые юридически значимые действия: а) с 18 лет; б) с 16 лет при вступлении в брак; в) с 16 лет - в случае эмансипации (ст. 27 ГК РФ) [2].

В качестве основного источника гражданского права в Австрии продолжает действовать Общее гражданское уложение 1811 г. с весьма значительными изменениями, которые вносились в него неоднократно. С началом Первой мировой войны оно было дополнено так называемыми рабочими новеллами (1914, 1915 и 1916 гг.), что приблизило это законодательство к Германскому гражданскому уложению 1896 г., вступившему в силу с 1900 г.

Австрийский гражданский кодекс 1811 г. – один из первых кодексов в романо-германской правовой семье. Он отличается несколько громоздкой организацией – разделен на Вводный титул и три части. Во Вводном титуле даны определение предмета гражданского права, правила толкования, соотношение с обычным правом, статусное право и другие правовые нормы. В первой части изложены «права лиц», включая семейное право. Вторая часть посвящена вещному праву. В третьей части собраны положения, общие для прав лиц и вещного права. Она носит смешанный характер.

Так, уже в своей первоначальной редакции 1811 г. Общее гражданское уложение Австрии (*Allgemeines bürgerliches Gesetzbuch (ABGB)*), равно как и в редакции, действующей более чем через 200 лет, устанавливается: "Каждому человеку от рождения принадлежат неотъемлемые права, которые являются отражением его личности [3.16]. Это утверждение не является декларацией, а представляет собой основополагающую норму австрийского права [4].

Австрийский законодательный уклад исходит из всеобщего права личности, либо - из отдельных прав личности [5].

Это отражено в § 16 ABGB.

Интересно также, что § 22 ABGB устанавливает, что нерожденные дети с момента зачатия имеют право на защиту закона (т.е. на правоспособность).

Особенности возникновения дееспособности в Австрии и России сходны между собой:

- дети до 7 лет полностью недееспособны и сделки, заключенные с ними, не имеют юридической силы. Исключением являются лишь сразу же оплаченные и очень мелкие покупки, характерные для детей такого возраста. Например, покупка пищевых продуктов согласно возрасту действительна, покупка сигарет – нет.

- дети от 7 до 14 лет вправе осуществлять сделки. Но данные сделки относительно недействительны и требуют последующего одобрения законного представителя ребенка (как правило, речь идет о родителях). Отсутствие одобрения лишают сделку юридической силы. Например, родители имеют полное право вернуть купленный вскрытый Товар в магазин и получить деньги обратно.

- неполная дееспособность – от 14 до 18 лет.

В отличие от Российского законодательства понятие «эмансипация» в Австрийском законодательстве относится только к вступлению в брак.

Таким образом, дееспособность носит общий характер, представляет собой тесно связанное с личностью человека общественное свойство, признаваемое за ним государством, неотчуждаемое и неизменяемое по воле отдельных лиц. Это основные свойства физических лиц, характеризующие их положением в качестве субъектов гражданского права [6].

Это подтверждается проведенным сравнением двух законодательных укладов: России и Австрии.

Также можно сделать вывод, что вкладываемые в понятие дееспособность и реализуемые законодательно нормы имеют свои плюсы и минусы.

На мой взгляд, одной из негативных отличительных черт Российского законодательства является установление правоспособности с момента рождения. В этом плане, с точки зрения реализации законных прав граждан, представляется более предпочтительным установление правоспособности, как предусматривает гражданское законодательство Австрии - с момента зачатия. Так как смещение времени возникновения правоспособности к моменту рождения, в ряде случаев, может привести к ограничению дееспособности в последующем (Например, если после зачатия и до момента рождения отчуждается какая-либо собственность, то, не будучи правоспособным в момент отчуждения, ребенок не сможет осуществлять своими действиями распоряжение имуществом).

На основании выше изложенного, считаю возможным имплементацию данного положения Австрийской правовой нормы в Российское законодательство.

Одновременно с этим, полагаю, что положения об эмансипации при осуществлении предпринимательской деятельности можно распространить в гражданское право Австрии, что позволит ее гражданам в более полном объеме осуществлять свои экономические права, предусмотренные Международным пактом об экономических, социальных и культурных правах [1].

Список литературы:

1. Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах от 16.12.1966 г. (пакт, принятый Генеральной Ассамблеей ООН 16 декабря 1966 года и вступивший в силу 3 января 1976 года)
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 02.10.2016). // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 03.07.2016).
3. Allgemeines burgerliches Gesetzbuch.
4. Unger J. System des osterreichischen allgemeinen Privatrechts. Bd. I. Breitkopf und Hartel, 1856. S. 71 (Fn. 16).

5. Bar Chr. von. Gemeineuropaisches Deliktsrecht. Bd. II: Schaden und Schadensersatz, Haftung fur und ohne eigenes Fehlverhalten, Kausalitat und Verteidigungsgrunde. Rz. 81 (Fn. 508).
6. Aicher J. in: Kommentar zum ABGB / P. Rummel (Hg.). 3. Aufl. Manz, 2000. § 16. Rz. 3.
7. Веберс Я.Р. Правосубъектность ребенка в семье//Вестник Южно-Уральского государственного университета. Серия «Право».-2002.-№4.-с.62.
8. Кузнецова Л.Г, Шевченко Я.Н. Гражданско-правовое положение несовершеннолетних. М., 1968, С. 19.
9. Илларионова Т.И., Б.М. Гонгало, В.А. Плетнева. Гражданское право: Учебник, ч.1. М., 1998, с.64.
10. Илларионова Т.И. Структура гражданской правосубъектности // В межвуз. сб. науч. тр.: Правовые проблемы гражданской правосубъектности, вып. 62. Свердловск, 1978, с.58-59.

Бойцова Кристина Александровна,
студентка Московского политехнического университета (МАМИ).

Объекты права интеллектуальной собственности по российскому и французскому законодательству

Аннотация. В данной статье автором осуществляется анализ объектов права интеллектуальной собственности на примере законодательства двух стран – России и Франции, с учетом действия норм международного частного права. Рассматриваются источники права интеллектуальной собственности двух стран и проводится анализ классификации объектов права собственности.

Ключевые слова: объекты, право, интеллектуальная собственность, гражданское право, произведения, программы.

Право интеллектуальной собственности - это собирательное понятие и поэтому довольно сложно дать такое определение, которое в полной мере даст разъяснение данному понятию. Однако, анализируя общие положения, касающиеся выбранной мною темы, можно сделать вывод, что интеллектуальная собственность - это подотрасль гражданского права, регулирующая охраняемые законом средства индивидуализации и результаты интеллектуальной деятельности человека в любой области (литературной, художественной производственной, научной и иной), а также права на средства индивидуализации юридического лица, продукции, выполненные работы или услуги. [6,Ст.1225]

Российское законодательство в области интеллектуальной собственности в 21 веке было существенно изменено. В 2008 году вступила в силу четвертая часть Гражданского кодекса РФ, в которой были уточнены, существенно развиты и объединены существовавшие до того времени в разрозненных правовых актах положения о правовой охране и защите прав интеллектуальной собственности.

Право интеллектуальной собственности, как и любая самостоятельная отрасль, осуществляется посредством относящихся к ней объектов. Данный перечень объектов впервые был назван на Стокгольмской Конвенции в 1967 году. [5] Объекты интеллектуальной собственности являются результатом умственной деятельности человека, обладающей бестелесностью, идеальностью и специфической формой закрепления прав. В соответствии с четвёртой частью Гражданского кодекса Российской Федерации к таковым объектам относят [6, Ст.1225]:

1) произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения. К таковым относят: литературные; драматические и музыкально-драматические, сценарные; декоративно-прикладного и сценографического искусства; хореографические и пантомимы; музыкальные с текстом или без него; аудиовизуальные; живописи, скульптуры, графики, архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов; графические рассказы, комиксы; фотографические и полученные способами, аналогичными фотографии; географические, геологические и другие планы, эскизы, карты и пластические произведения, относящиеся к топографии, географии и другим наукам; программы для ЭВМ, охраняемые как литературные произведения. [6, Ст.1259]

2) программы для ЭВМ и базы данных [6, Ст.1261]. Программы для ЭВМ являются специфическим объектом авторского права.

Базой данных является представленная в объективной форме совокупность самостоятельных материалов (статей, расчетов, нормативных актов, судебных решений и иных подобных материалов), систематизированных таким образом, чтобы эти материалы могли быть найдены и обработаны с помощью электронной вычислительной машины (ЭВМ).

3) объекты патентного права [6, Ст.1345]. Объектами правоотношений, возникающих в научно-технической сфере и в сфере художественного конструирования и отвечающие требованиям ГК РФ, являются следующие результаты интеллектуальной деятельности:

1) в научно-технической сфере:

- изобретения, в том числе на селекционные достижения (сорта растений, породы животных, зарегистрированные в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений) [6, Ст.1412].

- полезные модели [6, Ст.1351]

2) в сфере художественного конструирования:

- промышленные образцы [6, Ст.1352]

4) Объекты права на нетрадиционные объекты интеллектуальной собственности:

- селекционные достижения [6, Ст.1408];

- топологии интегральных микросхем [6, Ст.1448]

До принятия международных соглашений правовые отношения в сфере интеллектуальной собственности между различными государствами

регулировались, главным образом, двусторонними договорами. В 1861 г. Россия, в частности, заключила соглашение с Францией о взаимной охране авторских прав. [4] 20 марта 1911 года Российская империя приняла «Закон об авторском праве», влияние на который оказало французское законодательство. [2] После Французской революции 1789 года право собственности было заложено как первое средство гарантии индивидуальной свободы. Во Французском Гражданском Кодексе право собственности является самым абсолютным правом — его охрана есть венчающая цель всей юридической системы.

Во Франции действует единый кодифицированный нормативный правовой акт в сфере интеллектуальной собственности — Кодекс интеллектуальной собственности. С его принятием были отменены специальные законы и подзаконные акты в данной области правового регулирования, которые с определенными изменениями легли в основу данного Кодекса.

Выбор права интеллектуальной собственности Франции в качестве одного из объектов моего исследования объясняется схожестью правовых систем России и Франции. Так же, как и в России, во Французской республике нет единого понятия интеллектуальной собственности. Но, анализируя вышеупомянутый Кодекс, можно сделать вывод, что интеллектуальная собственность во Франции — это охраняемые законом авторские и смежные права, а также объекты промышленной собственности.

В Кодексе интеллектуальной собственности Франции перечислен перечень объектов, охраняемых законом, который включает [7, Ст.L112-2]:

1. книги, брошюры и другие литературные, художественные и научные произведения;
2. лекции, обращения, проповеди и другие произведения того же характера;
3. драматические и драматическо-музыкальные произведения;
4. хореографические произведения, цирковые фокусы, пантомимы, реализация которых фиксируется в письменной или иной форме;
5. музыкальные композиции (как со словами, так и без);
6. кинематографические работы и другие произведения, которые состоят из последовательно движущихся изображений;
7. произведения графики, живописи, архитектуры, скульптуры, гравюры и литографии;
8. фотографические произведения и произведения, полученные с использованием методов, аналогичных фотографии;
9. произведения прикладного искусства;
10. иллюстрации, карты;
11. планы, эскизы и произведения, относящиеся к географии, топографии, архитектуры и науки;
12. программное обеспечение, включая подготовительные материалы
13. творения сезонных отраслей промышленности одежды и украшений

В заключение, хотелось бы сказать, что Россия и Франция относятся к романо-германской правовой семье, а их законодательство в области интеллектуальной собственности базируется на Стокгольмской конвенции 1967 года[5], Бернской конвенции об охране литературных и художественных произведений[3], а также Женевской конвенции об авторском праве[1]. Именно этими факторами объясняется такое сходство права интеллектуальной собственности в данных странах. К их общим чертам необходимо отнести то, что законодательные акты этих стран дают лишь собирательное понятие интеллектуальной собственности, представляющее собой все права на результаты интеллектуальной деятельности. Гражданский кодекс РФ и Кодекс интеллектуальной собственности Франции являются основными нормативно-правовыми актами, содержащими перечень объектов данной отрасли права. Данный перечень имеет большое количество сходств и лишь несколько различий. Например, Кодекс Франции охраняет такие устные творческие произведения, как проповеди, лекции, обращения и другие произведения того же характера. Российский законодатель так же признает произведения в устной форме, но, несмотря на это, он не включил данные творческие произведения в перечень объектов интеллектуальной собственности. Так же в отличие от французского, российский законодатель включил в перечень изобретения, в том числе на селекционные достижения, а также промышленные образцы и полезные модели. Но в целом следует отметить, что содержание права интеллектуальной собственности России и Франции не имеет принципиальных отличий.

Список литературы:

1. Всемирная конвенция об авторском праве (Заключена в Женеве 06.09.1952) (с изм. 26.04.2007)
2. Закон Российской империи «Об авторском праве» (ред. от 20.03.1911)
3. Бернская конвенция по охране литературных и художественных произведений (Заключена в г. Берне 09.09.1886) (с изм. от 28.09.1979)
4. Конвенция между Россией и Францией о литературной и художественной собственности от 25.03.1861.
5. Конвенция, учреждающая Всемирную организацию интеллектуальной собственности от 14.07.1967 (с изм. от 02.10.1979)
6. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 N 230-ФЗ (ред. от 03.07.2016). // Официальный интернет-портал правовой информации- 04.07.2016
7. Code de la propriété intellectuelle (version consolidée au 25 avril 2016)

Булавина Мария Александровна,
кандидат юридических наук, доцент,
зав. кафедрой теории и истории государства и права
НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций».

Религиозные источники естественных прав человека

Аннотация. В статье рассматривается исторический путь формирования понятия естественных прав человека. Особое внимание уделено влиянию религиозных источников на формирование данной категории. Автор исследует проблему сквозь призму христианских источников и их толкование.

Ключевые слова: права человека, религия, мораль, правовые нормы, христианство, конфессия.

Все чаще в научных дискуссиях обсуждается вопрос о влиянии религии, нравственности, морали на формирование правовых норм. Связано это и с вновь и вновь возникающими спорами об этических аспектах некоторых провозглашаемых прав человека и с обсуждением пределов действия этих прав. Актуальность исследования прав человека связана и с активной деятельностью Европейского суда по правам человека, а также иных международных организаций, действующих в данной сфере.

Ни для кого не секрет, что споры вокруг эвтаназии, клонирования, аборт, смертной казни не утихают. И в этих бурных дискуссиях часто слышен голос представителей различных религиозных деноминаций. В связи с этим хотелось бы еще раз обратиться к вопросу о религиозных источниках права. Мы остановимся лишь на христианской традиции, что ни в коем случае не говорит об отсутствии влияния иных конфессий на правовые нормы соответствующих стран, народов и эпох.

Думаем, многие готовы признать, что сегодняшние нормы права – как национальные, так и международные, так или иначе восходят к заре человечества. Право, как и любой общественный феномен проходит долгий процесс эволюции и преобразований, не заверченный и к настоящему времени. И естественным для этого процесса является преемственность. Можно сказать, что право, как и другие науки должно идти по пути выявления существующих закономерностей, сути событий и явлений. Правовые отношения необходимо выявлять, а не выдумывать. И именно это позволит избежать ошибок и негативных последствий реализации правовых норм.

Соотношение правовых и религиозных предписаний – тема многоаспектная. Связь права с морально-нравственными предписаниями, а через них с религиозными нормами отмечается многими учеными. Еще античные авторы оценивают закон как выражение правды и справедливости. В Институциях Гая говорится, что право, как основу законодательства «между всеми людьми установил естественный разум» [4, с. 17]. И уже в христианский период развития римского права в Дигестах Юстиниана мы видим: «Право

получило свое название от "правосудия" (*iustitia*), ибо, согласно превосходному определению Цельса, право есть наука о добром и справедливом» [4, с. 157]. И вполне естественно, что с распространением христианства, понятия о добре и справедливости стали напрямую выводиться и осмысливаться как понятия божественные.

Добро и справедливость ставили выше закона представители юридических школ в X-XI вв., считавшие, что любая правовая норма должна быть оценена с точки зрения справедливости.

Современные авторы, часто связывают формирование происхождения позднейших теорий естественных прав с христианской юриспруденцией XII века. Это век двух разнонаправленных тенденций. С одной стороны – это возрождение классического римского права, с другой – кодификация канонического права. У Фомы Аквинского выдвигаются категории Вечного и человеческого закона, что по сути, можно признать, по квалификации В. Нерсесянца «христианско-теологическим вариантом юридического миропонимания» [2, с. 443].

Для нас, является принципиально важным в этом то, что новое личностное начало проникает в язык канонистов, когда они начали обсуждать понятие естественное право (*ius naturale*).

Прежде фраза *ius naturale* понималась в объективном смысле как естественный закон или «то, что справедливо естественным образом», однако канонисты, писавшие где-то около 1200 г., прочитывали древние тексты в контексте своей более гуманистической, более индивидуалистской культуры, присовокупляя новое определение. Теперь в их сочинениях *ius naturale* иногда определялось в субъективном смысле как способность, сила, свойственная отдельному человеку. Приняв это исходное субъективное определение, канонисты разработали множество видов естественных прав. Около 1250 г., папа Иннокентий IV писал, что право на собственность берет начало в естественном законе и что даже неверные пользуются этим право наряду с правом формировать свои правительства [6, с. 35].

К началу XIV века, вместе с развитием юридического языка, происходит проникновение доктрины естественных прав в политическую философию. Ярким примером здесь могут служить труды Уильяма Оккама, опиравшегося на раннюю каноническую традицию. У него прослеживается трансформация понятия библейской, евангельской свободы в свободу от тиранического правления. В дальнейшем идеи Оккама были развиты Жаном Жерсоном, видным французским богословом, который развивает идею о том, что закон Христа представляет собой закон свободы. «Сочетая учение Павла о христианской свободе со своей идеей естественных прав, Жерсон далее утверждал, что основная обязанность христианина заключается в том, чтобы свободно принимать богооткровенный закон Писания, а также естественный закон, который его разум и совесть в состоянии определить. В крайнем случае можно использовать присущее человеку естественное право на самозащиту от

любой деспотической власти, включая папу, право, которое не может упразднить никакой человеческий закон» [6, с. 36].

Однако, средневековая мысль, не перешла к обсуждению и утверждению зрелого учения о религиозной свободе.

Следующий виток в познании правовых постулатов Священного Писания относится к эпохе Реставрации. Новые религиозные учения вызвали, как следствие, различное понимание религиозных догм. По мнению Р.А. Папаяна это подтолкнуло также к появлению «теории тиранического правления (трактат Н.Макиавелли «Государь», 1513 г.), теории социализма («Утопия» Т.Мора, 1516 г.)» [5, с. 7-8]. Здесь также необходимо упомянуть и М. Лютера, который выдвигает свои новые подходы к христианству. Однако, как отмечает Р.А. Папаян, и Н. Макиавелли и Т. Мор не игнорировали в своих государственно-правовых воззрениях христианство. «Первый оставлял христианскую мораль в системе правления на будущие, более удобные времена, а второй считал необходимым приспособление христианства к уже существующим нормам, но, к сожалению, не наоборот» [5, с. 8].

Реформация подготовила формирование нового этапа в развитии изучения влияния Библии на право и осмыслении естественных прав человека. Борьба за религиозную свободу во многом подготовила почву для последующего совершенствования института прав человека.

Эпоха Возрождения привносит более осмысленный и широкий взгляд на права человека. Для философов этого времени характерно утверждение прав человека, сравнение естественного и позитивного права. Однако, даже в этот период мы слышим отголоски духовного начала в учениях Т. Гоббса, Д. Локка, Ш. Монтескье, И. Канта, Г.Гегеля и др. Иначе как можно объяснить поиски Ш. Монтескье «духа законов» или утверждение И.Канта о том, что право представляет собой «чистый, а priori законодательный разум, не принимающий в соображение ни одной из эмпирических целей»? [1, с. 283]

Однако следует признать также, что все они искали новый подход к осмыслению права вообще и государственного строительства в частности. Для философов этого времени, во многом само государство должно было стать источником закона. Однако такой подход требовал не только признания позитивизма как основной идеи, но и установления прав человека, как противовеса безграничным возможностям государства.

Многочисленные труды этих философов и общая историческая обстановка так или иначе подготавливали будущие крупные изменения на nive утверждения и закрепления естественных прав человека.

Нельзя отрицать, что американские декларации прав возникли под двояким влиянием: с одной стороны – духа христианского просвещения, идеи равенства людей, созданных по образу и подобию Божьему, а с другой – идеи равного достоинства людей, сформировавшейся в естественном праве.

В свою очередь, Французская революция совершалась под знаменем антиклирикализма, что, скорее всего и стало основой понимания прав человека как феномена абсолютно обособленного от христианской правовой мысли.

XIX век вставил свою лепту в кризис авторитета веры. Началось изучение Библии с точки зрения исторической критики. Появилось множество пониманий и интерпретаций, изложенных в Библии постулатов. Это был еще один шаг к размежеванию права и божественных откровений.

Анализ эпохи Просвещения дает основания сделать вывод о том, что разнонаправленные тенденции породили очень важную идею – идею независимости человека от любых авторитетов (как светских, так и религиозных).

Имея своими источниками христианскую и «естественную» традиции, эта идея содействовала окончательному признанию за человеческой личностью правосубъектности и стала важнейшим ориентиром правовой науки. Но ее проникновение в конституционные системы многих государств проходило довольно медленно, растянувшись более чем на полтора столетия, пока эта идея не стала неотъемлемым компонентом международного права с принятием Всеобщей декларации прав человека в 1948 г. [7, с. 47]

Путь поиска связи современного права с христианским учением сложен и долог.

«Важно отметить, что идея прав человека, проходя сложными извилистыми путями через всю историю человеческого общества, воплотившись в международных декларациях, соглашениях и ряде конституций развитых западных стран христианской культуры, на процедурно-функциональном уровне "как" выражает, по сути дела, "что" библейско-христианской традиции – понимание человека как сотворенного "по образу и подобию Божию", вообще универсализм в понимании человека (Во Христе нет ни иудея, ни эллина, ни раба, ни свободного; ни мужского пола, ни женского. – Рим. 10, 12; Гал. 3, 28)» [3].

Список литературы:

1. Кант И. Сочинения на немецком и русском языках. – Т.1. Трактаты и статьи. – М., 1994. –
2. Нерсисянц В.С. Философия права – М., 1997.
3. Отец Вениамин (Новик) Православие. Христианство. Демократия. – СПб, 1999. – С. 306-307. [Электронный ресурс] // URL: http://www.gumer.info/bogoslov_Buks/ortodox/novik/ Дата обращения 10.11.2016.
4. Памятники римского права. – М., 1997.
5. Папаян Р.А. Христианские корни современного права. – М.: Издательство НОРМА, 2002.
6. Тьерни Б. Религиозные права: историческая перспектива / Права человека и религия. Хрестоматия.– М.: Библейско-богословский институт св. апостола Андрея, 2001.
7. Хубер В. Права человека и библейское законодательство / Права человека и религия. Хрестоматия.– М.: Библейско-богословский институт св. апостола Андрея, 2001.

Варакина Лилия Александровна,
старший преподаватель кафедры гражданско-правовых дисциплин
факультета современного права
НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций».

Проблема соотношения заработных плат руководителей и сотрудников

Аннотация. Время жесткого регулирования уровня заработных плат и тарификации работ закончилось одновременно с распадом Союза Советских Социалистических Республик. В СССР данному вопросу уделялось много внимания и разница в оплате труда руководящего состава и сотрудников подчинялась строгим правилам, соответствовала нормам труда, уровню квалификации, отрасли производства. Буквально за несколько лет хорошо отлаженная система, не смотря на то, что она также не совершенна, была разрушена. Прошло почти тридцать лет и к этому вопросу стали возвращаться все чаще и чаще. В результате появились законодательные инициативы с разными предложениями, но с одной идеей - определить законодательно правила установления заработных плат с точки зрения соотношения оплаты труда руководителей и их подчиненных.

Ключевые слова: заработная плата, оплата труда, работники, руководители, трудовой кодекс.

В рамках трудовых отношений одним из самых актуальных вопросов остается вопрос оплаты труда. Почему этот вопрос во все времена стоит на первом месте - ответ прост: каждый человек желает для себя и своей семьи обеспечить достойное существование, и основной возможностью сделать это для большинства является наличие работы. В соответствии с Конституцией Российской Федерации любой труд должен быть оплачен. При этом в соответствии со статьей 37 Конституции РФ [1] вознаграждение за труд должно быть без какой бы то ни было дискриминации. Трудовым Кодексом Российской Федерации устанавливаются основные принципы правового регулирования трудовых отношений и одним из них является принцип обеспечения права каждого работника на своевременную и в полном размере выплату справедливой заработной платы, обеспечивающей достойное человека существование для него самого и его семьи, при этом в соответствии со статьей 132 ТК РФ [2] заработная плата каждого работника должна зависеть от его квалификации, сложности выполняемой работы, количества и качества затраченного труда.

Мировое сообщество, составной частью которого является и Россия, убеждено, что социальная справедливость имеет важнейшее значение для обеспечения всеобщего и прочного мира. При этом экономический рост сам по себе имеет важнейшее значение, но недостаточен для обеспечения равенства, социального прогресса и искоренения бедности. Таким образом, можно сказать, что глобальной стратегией социально-экономического развития, является

постоянное взаимное усиление экономической политики и социальной политики, создавая условия для широкомасштабного и устойчивого развития государства, улучшения качества жизни его граждан [3].

Законодательное регулирование оплаты труда является одной из ступеней, ведущей к достижению поставленных задач. Наиболее сложным и неотрегулированным вопросом в оплате труда является вопрос соотношения средних заработных плат сотрудников среднего звена и руководителей организаций, а также руководителей высшего звена - заместителей руководителей организаций, главных бухгалтеров.

На практике многие склонны рассматривать среднюю заработную плату при вопросе определения соотношений зарплат между сотрудниками и руководителями отталкиваясь исключительно от окладной части или тарифа. Однако в соответствии со статьей 129 Трудового Кодекса Российской Федерации заработная плата (оплата труда работника) это вознаграждение за труд в зависимости от квалификации работника, сложности, количества, качества и условий выполняемой работы, а также компенсационные выплаты (доплаты и надбавки компенсационного характера, в том числе за работу в условиях, отклоняющихся от нормальных, работу в особых климатических условиях и на территориях, подвергшихся радиоактивному загрязнению, и иные выплаты компенсационного характера) и стимулирующие выплаты (доплаты и надбавки стимулирующего характера, премии и иные поощрительные выплаты). А Постановление Правительства РФ от 24.12.2007 N 922 "Об особенностях порядка исчисления средней заработной платы" [4] четко определяет, что относится к выплатам для расчета средней заработной платы:

- для расчета среднего заработка учитываются все предусмотренные системой оплаты труда виды выплат, применяемые у соответствующего работодателя, независимо от источников этих выплат. К таким выплатам относятся:

а) заработная плата, начисленная работнику по тарифным ставкам, окладам (должностным окладам) за отработанное время;

б) заработная плата, начисленная работнику за выполненную работу по сдельным расценкам;

в) заработная плата, начисленная работнику за выполненную работу в процентах от выручки от реализации продукции (выполнения работ, оказания услуг), или комиссионное вознаграждение;

г) заработная плата, выданная в неденежной форме;

д) денежное вознаграждение (денежное содержание), начисленное за отработанное время лицам, замещающим государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, депутатам, членам выборных органов местного самоуправления, выборным должностным лицам местного самоуправления, членам избирательных комиссий, действующих на постоянной основе;

е) денежное содержание, начисленное муниципальным служащим за отработанное время;

ж) начисленные в редакциях средств массовой информации и организациях искусства гонорар работников, состоящих в списочном составе этих редакций и организаций, и (или) оплата их труда, осуществляемая по ставкам (расценкам) авторского (постановочного) вознаграждения;

з) заработная плата, начисленная преподавателям профессиональных образовательных организаций за часы преподавательской работы сверх установленной и (или) уменьшенной годовой учебной нагрузки за текущий учебный год, независимо от времени начисления;

и) заработная плата, окончательно рассчитанная по завершении предшествующего событию календарного года, обусловленная системой оплаты труда, независимо от времени начисления;

к) надбавки и доплаты к тарифным ставкам, окладам (должностным окладам) за профессиональное мастерство, классность, выслугу лет (стаж работы), знание иностранного языка, работу со сведениями, составляющими государственную тайну, совмещение профессий (должностей), расширение зон обслуживания, увеличение объема выполняемых работ, руководство бригадой и другие;

л) выплаты, связанные с условиями труда, в том числе выплаты, обусловленные районным регулированием оплаты труда (в виде коэффициентов и процентных надбавок к заработной плате), повышенная оплата труда на тяжелых работах, работах с вредными и (или) опасными и иными особыми условиями труда, за работу в ночное время, оплата работы в выходные и нерабочие праздничные дни, оплата сверхурочной работы;

м) вознаграждение за выполнение функций классного руководителя педагогическим работникам государственных и муниципальных образовательных организаций;

н) премии и вознаграждения, предусмотренные системой оплаты труда;

о) другие виды выплат по заработной плате, применяемые у соответствующего работодателя.

Для расчета среднего заработка не учитываются выплаты социального характера и иные выплаты, не относящиеся к оплате труда (материальная помощь, оплата стоимости питания, проезда, обучения, коммунальных услуг, отдыха и другие).

Как видно из сказанного, законодательно не определен весь перечень выплат по заработной плате, что дает возможность работодателю расширить указанный перечень, введя другие виды выплат локальным нормативным актом.

Статистические исследования в сфере оплаты труда проводятся в России на постоянной основе. Анализируются заработные платы в коммерческих структурах, в бюджетной сфере, в разных отраслях и регионах. И все эти данные подтверждают наличие проблемы соотношений заработных плат. Так по данным московских изданий разница между зарплатами руководителей и их

подчиненных в коммерческих структурах может достигать 12-ти кратной разницы и это не предел. Данный факт имеет место быть не только в коммерческих структурах, но и в государственных учреждениях.

В результате анализа, изучения проблем в области оплаты труда появилась законодательная инициатива, направленная на установление правовых и организационных основ определения условий оплаты труда руководителей, их заместителей и главных бухгалтеров государственных и муниципальных учреждений, государственных и муниципальных унитарных предприятий [5].

Предлагается определить предельный уровень соотношения среднемесячной заработной платы руководителей, заместителей руководителей, главных бухгалтеров федеральных учреждений и среднемесячной заработной платы работников этих учреждений (без учета заработной платы руководителя, заместителей руководителя, главного бухгалтера) нормативным правовым актом федерального государственного органа, осуществляющего функции и полномочия учредителя соответствующих федеральных учреждений, и установить его кратность максимально равным 8. Кроме того, уточняется, что при установлении условий оплаты труда руководителю федерального учреждения федеральный орган исполнительной власти должен исходить из необходимости обеспечения непревышения установленного предельного уровня соотношения среднемесячной заработной платы в случае выполнения всех показателей эффективности деятельности федерального учреждения и работы его руководителя и получения выплат стимулирующего характера в максимальном размере.

На данный момент есть все основания считать, что данная инициатива будет принята и изменения в Трудовой Кодекс Российской Федерации и иные нормативные правовые акты вступят в силу с нового 2017 года.

Но, данные изменения коснутся только бюджетной сферы. Работников коммерческих структур эти изменения в настоящее время не коснутся. Остается надеяться, что практика применения новых норм через рекомендательный характер перейдет в разряд обязательных для всех организаций, не зависимо от их организационно-правовых форм.

Список литературы:

1. Конституция Российской Федерации - Консультант плюс
2. Трудовой Кодекс Российской Федерации - Консультант плюс
3. Декларация Международной организации труда "Об основополагающих принципах и правах в сфере труда" (принята в г. Женева 18.06.1998)
4. Постановление Правительства РФ от 24.12.2007 N 922 "Об особенностях порядка исчисления средней заработной платы"
5. Государственная Дума - официальный сайт

Горбовский Дмитрий Александрович,
студент 3 курса Московского Политехнического Университета.

Сравнительный анализ законодательства о ломбардах Российской Федерации и штата Канзас (США)

Аннотация. Статья посвящена сравнению российского и американского законодательства в части правового регулирования деятельности ломбардов. Рассмотрены основные вопросы законодательного урегулирования их деятельности в Российской Федерации и штата Канзас, США.

Ключевые слова: ломбард, залогодержатели, залогодатели, займ, хранение.

Залог вещей в ломбарде получил широкое распространение в современном мире, одной из причин этому стали недавние экономические кризисы, из-за которых не все желающие могли возможность получить кредиты в банке и были вынуждены обращаться в ломбард. Залог вещей в ломбарде в Российской Федерации регулируется нормами параграфа 3 главы 23 части первой Гражданского кодекса РФ, в том числе специальной статьей 358 ГК РФ «Залог вещей в ломбарде», устанавливающей особенности данного вида залога, и, кроме того, Федеральным законом № 196-ФЗ «О ломбардах». Поскольку залогодателями по этому виду залога (и, соответственно, заемщиками по обеспечиваемому договору займа) всегда выступают граждане, не преследующие предпринимательских целей, на данные правоотношения должно распространяться также законодательство о защите прав потребителей. В США отсутствует централизованная система законодательства. В связи с этим мы будем сравнивать законодательства РФ и штата Канзас.

В Российской Федерации залогодержателями могут выступать исключительно специализированные организации – ломбарды. При этом п. 1 ст. 2 Закона о ломбардах определяет ломбард как юридическое лицо – специализированную коммерческую организацию, основными видами деятельности которой являются предоставление краткосрочных займов гражданам и хранение вещей. Из этого определения следует, что в качестве ломбардов не могут выступать ни индивидуальные предприниматели, ни некоммерческие организации. Законодательство США определяет залогодержателя, как любое лицо, которое занимается профессиональной деятельностью по выдаче краткосрочных займов под залог, либо приобретение личных вещей граждан, при условии, что они могут быть выкуплены любым лицом, в том числе и первоначальным владельцем. Однако существует ряд значительных ограничений, так, например, не может являться залогодержателем не гражданин США, лицо которому не исполнилось 21 год, лицо осужденное за совершение уголовного преступления и т.д. [5]. Ломбарду запрещается заниматься какой-либо иной предпринимательской деятельностью, кроме предоставления краткосрочных займов гражданам, хранения вещей, а

также оказания консультационных и информационных услуг. Данное правило справедливо как для России, так и для США.

Предметом залога могут являться движимые вещи (движимое имущество), принадлежащие заемщику, и предназначенные для личного потребления, за исключением вещей, изъятых из оборота, а также вещей, на оборот которых законодательством Российской Федерации установлены соответствующие ограничения. Как видим, применительно к залому вещей в ломбарде перечень возможных предметов залога существенно ограничен. В Соединенных штатах ситуация несколько отличается. Так, например, законодательство штата Канзас изначально делит понятия «ростовщик» и дилер драгоценных металлов. То есть, для осуществления деятельности по выдаче займов под залог драгоценных металлов ломбард должен иметь соответствующую лицензию. Так же в законе штата ничего не сказано об имуществе, ограниченном в обороте, что означает, что такого ограничения нет, главное условие — законное приобретение имущество залогодателем.

Согласно п. 2 ст. 358 ГК РФ и п. 4 ст. 7 Закона о ломбардах договор займа оформляется выдачей ломбардом заемщику залогового билета. Из нормы п. 5 ст. 7 Закона о ломбардах, устанавливающей содержание залогового билета, следует, что залоговым билетом оформляется также залог вещи в обеспечение выданного займа. Таким образом, залоговый билет — это документ «два в одном», одновременно оформляющий и обеспечиваемое, и обеспечивающее обязательство. Форма залогового билета (в качестве формы бланка строгой отчетности) утверждена Приказом Министерства финансов РФ от 14 января 2008 г. № 3н7. В Соединенных Штатах положения о залоговом билете аналогичны, вплоть до названия, за исключением лишь того аспекта, что форма утверждается Генеральным прокурором.

В Российской Федерации четко не устанавливаются пределы допустимой суммы кредита в виде конкретной суммы. В законодательстве США четко урегулированы данные положения. Так, процентная ставка не может превышать 10% в месяц или 120% годовых, также общая сумма кредита не может превышать 5000 \$.

В соответствии со ст. 6 ФЗ «О ломбардах» ломбард обязан страховать в пользу заемщика или поклажедателя за свой счет риск утраты и повреждения вещи, принятой в залог или на хранение, на сумму, равную сумме ее оценки.

Не допускается понуждение заемщика к страхованию вещи, принятой от него в залог, за его счет. Приведенные нормы, по всей видимости, имеют своей целью максимально защитить имущественные интересы заемщика (залогодателя), как экономически более слабой и зависимой стороны в рассматриваемых правоотношениях, от недобросовестных и неосмотрительных действий ломбарда. Однако, предусмотренный п. 3 ст. 358 ГК РФ и ст. 5, 6 Закона о ломбардах правовой механизм оценки и страхования заложенной вещи является в значительной степени недоработанным. Оценка вещи, передаваемой в залог, «в соответствии с ценами на вещи такого рода и качества, обычно устанавливаемыми в торговле в момент и месте ее принятия в залог» —

слишком неконкретный, «размытый» порядок, предоставляющий, по сути, полную свободу усмотрения. Законодательство США не обязывает залогодержателя страховать принятое имущество, данное действие возможно по усмотрению сторон.

Подводя итог, можно сказать, что в общем и целом наши законодательства в отношении ломбардов в целом схожи, однако есть и существенные различия, сложно сказать, что бы нам следовало перенять, а в чем продолжать двигаться своим курсом. В части субъектов законодательство РФ более жесткое, что делает появление новых лиц на рынке более затруднительным, и, как мне кажется, тормозит развитие этой сферы. С другой стороны законодательство штата Канзас США более открытое в части предмета залога, что в свою очередь открывает больше пространства для нарушений и обхода закона.

Список литературы:

1. "Конституция Российской Федерации" (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ)
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 02.10.2016) // Собрание законодательства РФ.– 1994.– № 32.– ст. 3301
3. Федеральный закон "О ломбардах" от 19.07.2007 N 196-ФЗ (действующая редакция, 2016)
4. Приказ Министерства финансов РФ от 14 января 2008 г. № 3н7.
5. Statue 2012. Chapter 16. Article 7. - Regulation of pawnbrokers and precious metal dealers, State Kansas
6. Statue 2012. Chapter 40. Insurance. State Kansas.

Гребенкин Андрей Викторович,
Монреаль, Канада, предприниматель, Commerce CanRus;
Курьсь Наталья Владимировна,
кандидат юридических наук, доцент,
доцент кафедры теории и истории государства и права
НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций».

Право как инструмент инвестиционной и протекционистской политики

Аннотация. В представленной статье исследуются теоретико-практические основания взаимодействия права, инвестиционной и протекционистской политики. Определяются оптимальные пути взаимодействия и взаимовлияния данных категорий с учетом современных международных и отечественных реалий. Аргументируются тенденции и перспективы развития исследуемой области.

Ключевые слова: инвестиции, иностранные инвестиции, инвестиционная политика, протекционизм, протекционистская политика, право, правовое регулирование, глобализация.

К великому сожалению, и, несмотря на некоторые оптимистические заявления, инвестиционная активность в России на данный момент чрезвычайно низка. Даже после выездного Госсовета в Ярославле 12 ноября 2016 г., посвященного повышению инвестиционной привлекательности субъектов Федерации, отзывы экономистов нерадужны. «Инвестиционный климат в стране становится антарктическим» - таковы неутешительные отзывы и после известных событий в высших эшелонах экономической власти страны [13]. Причины известны еще с начала XX столетия [5,6,7]: незащищенность права собственности, ангажированность судов и силовых структур властью, отсутствие честной конкуренции, коррупция, неясные экономические и политические перспективы...

Учитывая специфику нашей экономики, её резкую международно-интегративную направленность последних лет, нельзя забывать и про внешние факторы: санкции западных стран и контрсанкции России, которые напрямую влияют на приток иностранных инвестиций и на национальный инвестиционный климат [8].

На таком фоне совершенно логично выглядит планомерное убывание иностранных инвестиций. Россия сейчас далеко не на ведущих позициях на мировом инвестиционном рынке. Инвесторы не только не вкладывают средства в нашу экономику, но и, наоборот, с III-IV квартала 2014 г. идет планомерный отток капитала из страны, инвестированный ранее капитал изымается. Иностранные предприятия продолжили закрываться как в течение 2015 г., так и в текущем. В череде громких «уходов» 2015 г. - General Motors, свернувший малолокализованное производство автомобилей Opel. В целом за первую половину года с российского рынка ушло 30 моделей авто. В IT сфере закрылись офисы Google, Skype, Adobe Systems. Raiffeisen Bank ощутимо сократил своё присутствие. Три завода Danone – в Смоленске, Новосибирске и Тольятти – прекратили свое существование из-за трудной экономической обстановки. Американская компания Conoco Phillips вышла из нефтяных проектов на территории РФ, продав свои доли, поскольку больше не видит перспектив в Российском рынке [1].

Негативным является еще и тот факт, что большинство отечественных предприятий в кризисное время остается практически без поддержки, т.к. иностранные инвесторы уходят, а частным российским либо недостает средств для финансирования, либо они предпочитают финансировать другие государства. У государства же во время кризиса едва хватает средств на покрытие бюджетных обязательств...

Но даже на фоне таких нерадужных реалий, есть место ободряющим новостям. Так, ленты информационных агентств сообщали о достигнутой договоренности с концерном Daimler AG о строительстве завода в России для

локализованного производства автомобилей Mercedes-Benz [9]. На такой шаг компания пошла, в том числе, из-за запрета на участие в тендерах на госзакупки автомобильной техники вследствие отсутствия завода в России. Это положение установлено Постановлением Правительства РФ от 14 июля 2014 г. [10] Ранее, абсолютное большинство автомобильных концернов, развернувших свое производство на территории России, сделали это в преддверии или после введения высоких ввозных пошлин на иномарки Постановлением Правительства РФ от 10.12.2008 №943 «О внесении изменений в пункт 11 Положения о применении единых ставок таможенных пошлин, налогов в отношении товаров, перемещаемых через таможенную границу Российской Федерации физическими лицами для личного пользования» [11]. Оно увеличило единые ставки таможенных пошлин на автомобили, ввозимые физическими лицами на таможенную территорию РФ... И к сегодняшнему дню в очевидном выигрыше находятся иностранные производители, сумевшие наладить высокую локализацию производства. К примеру, Ford Motor Company заявил о возможности привлечения в свой производственный процесс оставленных General Motors производственных мощностей.

Примеры из области автомобильной промышленности являют собой проявление протекционистской политики, проведенное в жизнь посредством норм права. Как правило, она основана на повышенных таможенных тарифах на ввоз иностранных товаров или на полном запрете такого ввоза. В настоящее время протекционизм характерен и для других отраслей экономики, где действуют контрсанкции. Ведь мера российского правительства в виде эмбарго есть не что иное, как политика протекционизма в крайнем её проявлении. В сочетании с активным привлечением иностранных инвестиций покровительственная политика дает промышленный рост в государстве, применяющем такую схему. Не исключение, а, напротив, яркий пример тому дореволюционная российская экономическая ситуация. Протекционизм одновременно с привлечением иностранных инвестиций способствовал тому, что из страны, которая еще в 1877 году ввозила обыкновенные мешки, в 1913 году Россия превратилась в страну, на 56% удовлетворявшего свои потребности в станках и оборудовании за счет внутреннего производства [2, с.32].

Основной характеристикой современных мировых процессов является глобализация, т.е. интернационализация производства, капитала, рынков и информационных систем в общепланетарном масштабе. При этом глобализация коренным образом меняет условия хозяйственной деятельности, критерии и цели экономического развития, как отдельных стран, регионов, так и мира в целом [4, с.5].

Этот процесс далеко не всегда и не для всех имеет позитивное значение. Как правило, государства и народы, отставшие в своем развитии, или, как Россия, относящиеся к странам с переходной экономикой, оказываются в неравноправном, приниженном положении, а эксплуатация их природных и людских ресурсов с течением времени не только не ослабевает, но и даже

усиливается. При этом определяющие составляющие глобализации – свободное передвижение капитала через национальные границы и интернализация финансовых рынков – почти не затрагивают указанные категории стран, что в целом неблагоприятно сказывается на их экономическом развитии и, как следствие, положении в мировой иерархии [4, с.5-20].

Глобализация оказывает влияние и на право, которое не может оставаться исключительно в границах одного государства; на развитие любой системы права самое непосредственное влияние оказывает развитие зарубежных правопорядков [12, с.39].

Что касается взаимосвязи и взаимозависимости права с инвестиционной и протекционистской политикой, то именно инструментарий и методы правового регулирования сегодня реализуют в экономической практике инвестиционное охлаждение с одной стороны и протекционизм – с другой. Можно также сказать, что политический компонент превалирует в инвестиционных отношениях над экономической целесообразностью, учитывая современные реалии и историческую преемственность в происходящих сегодня экономических и политических процессах [6].

В подтверждение тезиса о взаимозависимости инвестиционных отношений и права от международно-политических отношений, приведем следующие теоретические постулаты. Как отмечают исследователи инвестиционного права и международных инвестиционных отношений [3, с.22], национальное право принимающего государства является определяющим для установления правового режима иностранных инвестиций, включая право на национализацию иностранной собственности на своей территории. Однако, как показывает дальнейшее развитие международных экономических отношений, абсолютная воля государства в регулировании иностранных инвестиций оказывается не такой уж абсолютной. Успех государства начинает зависеть не только от его абсолютной воли, но и от умения взаимодействовать с другими государствами и создавать привлекательные условия для экономической деятельности иностранных инвесторов.

Как уже неоднократно говорилось теоретиками и практиками инвестиционного права [3, с.22], к нему целесообразно применять двухплоскостную систему и рассматривать через призму национального и международно-правового регулирования. Так, национальное право каждого государства призвано определить границы свободы и допустимые формы предпринимательской деятельности частного лица на своей территории, а международное право — права и обязанности государств в области установления границ предпринимательской активности иностранцев на своей территории.

Яркой иллюстрацией влияния глобализации в экономике и праве на экономические и правовые порядки отдельно взятых государств, стало подписание в Брюсселе в конце октября 2016 г. Договора о свободной торговле между Канадой и Евросоюзом (Comprehensive Economic and Trade Agreement). На этапе подготовки и, практически, подписания, договору воспротивилась

бельгийская провинция Валлония, требовавшая гарантий сохранения прав работников, потребителей и защиты окружающей среды. Глобалистские устремления сломали неравное сопротивление. Ведь Канаде, в том числе, нужен рынок сбыта свинины, который они потеряли после введения российских контрсанкций... Эксперты очень осторожны в оценках перспектив договора, однако, предостерегают проблемы с рынком труда в Европе и местным производством. Такой поворот вполне ожидаем и предсказуем, если вспомнить сам Евросоюз и его влияние, скажем, на экономику Греции, прибалтийских стран и т.д.

Таким образом, развитие отечественной экономики, через привлечение инвестиций и применение мер протекционизма – есть залог *полноценного* развития России, а также *равноправного* её участия в международных экономических отношениях. Излишняя либерализация в этом процессе может повлечь зависимость отечественного экономического развития от иностранного влияния и несоблюдение российских интересов. В свое время, законодательные меры, принимаемые дореволюционным правительством относительно политики протекционизма одновременно с привлечением промышленных иностранных инвестиций, позволили в достаточно короткие сроки организовать внутреннее производство. За счет этого Россия превратилась в одну из самых развитых и великих держав начала XX века. Право и сейчас является действенным инструментом для проведения инвестиционной и протекционистской политики в государстве. Есть один нюанс: максимальная эффективность достигается тогда, когда право действует в обеспечение, в первую очередь, экономических интересов, а не политических.

Список литературы:

1. <http://провэд.рф/analytics/research/31718-mipovoy-pynok-investitsiy-v-2015-godu-possiya-potepela-fiasko.html>
2. Донгаров А.Г. Иностранный капитал в России и СССР. - М.: «Международные отношения», 1990 - 168 с.
3. Доронина Н.Г., Семилютина Н.Г. Международное частное право и инвестиции: монография. — М.: Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ; Юридическая фирма «Контракт», 2012. — 272 с.
4. Елизаветин М.Е. Иностранный капитал в экономике России. – М.: Международные отношения, 2004
5. Курьсь Н.В. Иностранные инвестиции: Российская история (правовое исследование). – СПб.: Издательство «Юридический центр Пресс», 2003. 219 с.
6. Курьсь Н.В. Концессионное право Союза ССР: история, теория, факторы влияния. – СПб.: Издательство «Юридический центр Пресс», 2011
7. Курьсь Н.В. О влиянии таможенных льгот и преференций на инвестиционный климат в России // Таможенное дело, экономика и право накануне вступления в ВТО: Сб. научных трудов. - Владивосток, 2007

8. Курьсь Н.В. Иностранное инвестирование и покровительственная политика в современных российских условиях / Россия и Мир: развитие цивилизаций: материалы научно-практической конференции. 26 марта 2015 г. – М., 2015. С. 98-103
9. Mercedes приехал в Подмоскowie // Газета.ru, 09.06.2016
10. Постановление Правительства РФ от 14 июля 2014 г. № 656 «Об установлении запрета на допуск отдельных видов товаров машиностроения, происходящих из иностранных государств, для целей осуществления закупок для обеспечения государственных и муниципальных нужд» / Собрание законодательства Российской Федерации от 21 июля 2014 г. - № 29. - Ст. 4157
11. Собрание законодательства РФ, 15.12.2008, №50, ст.5965
12. Юридические лица в российском гражданском праве: монография. В 3-х т. Т. 1. Отв. ред. А.В. Габов, О.В. Гутников, С.А. Сеницын. — М.: Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации: ИНФРА-М, 2015. - 384 с.
13. Явлинский Г. Инвестклимат становится арктическим / <http://blog.newsru.com/article/20nov2016/klimat> от 20 ноября 2016 г.

Доронина Юлия Юрьевна,
кандидат педагогических наук, доцент,
зав. кафедрой государственного и международного права
НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций»;
Доронина Мария Игоревна,
студентка 2 курса
ФГБОУ ВО «Московский педагогический
государственный университет».

***Профессиональные стандарты и независимая оценка квалификации
работника: новое в трудовом законодательстве***

Аннотация. В июле 2016 года был принят Федеральный закон о внесении изменений в Трудовой кодекс РФ в связи с принятием Федерального закона "О независимой оценке квалификации". Закон вступает в силу с 1 января 2017 года. С июля 2016 года работодатели обязаны применять утвержденные профстандарты в соответствии с требованиями, установленными Трудовым кодексом Российской Федерации.

Ключевые слова: квалификация, профессиональный стандарт, компетенции, независимая оценка, работник, работодатель, знания, опыт, профессиональная деятельность.

Нормативные понятия «профессиональный стандарт», «квалификация» появились в Трудовом кодексе РФ еще в 2012 году. Профессиональный стандарт – это документ, который содержит описание трудовой функции работника в соответствии с его квалификацией, а также требования к этому

работнику в соответствии с занимаемой должностью. Иными словами, это характеристика квалификации работника, которой он должен соответствовать, выполняя определенный вид профессиональной деятельности.

Сейчас уже смело можно говорить, что профессиональный стандарт – это основной документ работодателя, пришедший на смену квалификационным справочникам, которые уже не могут отвечать современным требованиям. Разработанные профстандарты, сегодня их более 815, содержат современные наименования должностей, требования к уровню образования, практическому опыту и даже личным качествам работника. Реестр профессиональных стандартов ведет Минтруд России.

Что же такое квалификация? Обратимся к толковому словарю Ожегова. Квалификация – это «степень годности к какому-нибудь виду труда, уровень подготовленности».

Обратимся к статье 195.1 ТК РФ «Понятия квалификации работника, профессионального стандарта», которая была введена в декабре 2012 года. «Квалификация работника – это уровень его знаний, умений, профессиональных навыков опыта, профессиональный стандарт – это характеристика квалификации работника, необходимой для осуществления определенного вида профессиональной деятельности» [1]. Теперь у работодателя при приеме на работу кандидата либо при увольнении работника по отдельным основаниям появились критерии для оценки их квалификации, предусмотренные законом. Это уровень приобретенных знаний, умения, специальные навыки и трудовой опыт. Так как несоответствие работника квалификационным характеристикам подразумевает запрет на выполнение определенной профессиональной деятельности.

Утвержденные приказом Минтруда России уровни квалификации определяют требования к знаниям, умениям, уровню квалификации в зависимости от полномочий работника и его ответственности. Их 9 и чем выше уровень, тем выше требования к кандидату на должность. При этом статья 195.3 ТК РФ дает право работодателю самостоятельно устанавливать квалификационные требования к работнику, рассматривая профессиональный стандарт как нормативный правовой акт и основу, взяв наименование должности и содержание трудовой функции.

Ответственность за неприменение работодателем профессиональных стандартов в соответствии со статьёй 57 и 195.3 ТК РФ предусмотрена статьёй 5.27 КоАП [3]. При этом следует иметь ввиду, что «вступление в силу профессиональных стандартов не является основанием для увольнения работников. Допуск работника к выполнению трудовой функции является полномочием работодателя» [6].

В соответствии с Федеральным законом «О независимой оценке квалификации» от 03.07.2016 года № 238-ФЗ с 1 января 2017 года вводится независимая оценка профессиональных квалификаций. Стоит отметить, что проведение независимой оценки квалификации работника как для работодателя, так и для соискателя носит добровольный характер и основана на

принципах доверия качеству этой оценки. Это их право. Независимая оценка квалификации - это процедура в виде специализированного профессионального экзамена, в ходе которой навыки специалиста либо соискателя сравнивают с имеющимся стандартом, который принят и введен в действие законодательно. Требования к работнику, который обратился добровольно для оценки своей квалификации, предъявляют согласно профессии, в которой он хочет подтвердить свою компетентность. Такая оценка проводится не работодателем. Для этого создаются центры оценки квалификаций, которые уполномочены на проведение профессионального экзамена и выдачу свидетельства о квалификации. Данный закон не применяется в отношении госслужащих.

В связи со вступлением в силу указанных ФЗ у работодателей возникают вопросы, в частности, подлежат ли увольнению работники, которые были приняты ранее и теперь не соответствуют принятым профессиональным стандартам, кто должен оплачивать повышение квалификации работника? И какие изменения будут в налоговом законодательстве в связи с проведением независимой оценки квалификации для работодателя и работника?

По первому вопросу можно сказать следующее. У работодателя нет такой обязанности за свой счет проводить обучение работника, если это не предусмотрено трудовым договором с работником или локальными актами организации. По второму вопросу, с 1 января 2017 года в статью 264 НК РФ вносятся изменения – это включение в состав прочих расходов, связанных с производством и (или) реализацией, затрат на оценку квалификации работников. Сейчас пункт 23 статьи 264 НК РФ предусматривает включение в состав прочих расходов, связанных с производством и (или) реализацией расходы на обучение по основным и дополнительным профессиональным образовательным программам, профессиональную подготовку и переподготовку работников налогоплательщика [2]. Работник также получит право на получение налогового вычета в связи с проведением независимой оценки квалификации. Законодатель предусмотрел внесение изменений в ТК РФ в части определения порядка направления работников на прохождение оценки квалификации, а также предоставление гарантий и компенсаций в этот период.

Из Письма Министерства труда и социальной защиты РФ от 4 апреля 2016 г. N 14-0/10/В-2253: «Работодатель также вправе проводить аттестацию работников. Так, при применении квалификационных справочников и профессиональных стандартов лица, не имеющие специальной подготовки или стажа работы, установленных в разделе "Требования к квалификации", но обладающие достаточным практическим опытом и выполняющие качественно и в полном объеме возложенные на них должностные обязанности, по рекомендации аттестационной комиссии назначаются на соответствующие должности так же, как и лица, имеющие специальную подготовку и стаж работы» [6].

И в заключении хотелось бы отметить. В связи с последними изменениями в законодательстве, работодателям необходимо проанализировать должности, по которым уже приняты профстандарты и на сколько им соответствуют работники. В случае несоответствия, составить план и программы обучения для таких работников, разработать план-график внедрение профессиональных стандартов. И самое важное – провести правовую оценку локальных актов на предмет их соответствия стандартам и при необходимости внести изменения, а также внести изменения в трудовые договоры в части наименования должности, квалификационных требований и трудовой функции работника. Пока открытым остается вопрос обучения в случае несоответствия работника профстандарту, возможности для работодателя по взысканию с работника средств на повышение квалификации и последствия применения профессиональных стандартов.

Список литературы:

1. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 №197-ФЗ (ред. от 03.07.2016г), http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34683/
2. Налоговый кодекс РФ от 31.07.1998 №146-ФЗ (действующая редакция), http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_19671
3. Кодекс об административных правонарушениях от 30.12.2001 №195-ФЗ (действующая редакция от 17.11.2016г), http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_34661/
4. Федеральный закон «О независимой оценке квалификации» от 03.07.2016 года № 238-ФЗ, <http://base.garant.ru/71433946/>
5. Постановление Правительства РФ от 22 января 2013 г. N 23 "О Правилах разработки и утверждения профессиональных стандартов", <http://base.garant.ru/70304190/>
6. Письмо Министерства труда и социальной защиты РФ от 4 апреля 2016 г. N 14-0/10/В-2253 «По вопросам применения профессиональных стандартов». <http://base.garant.ru/71368732>

Дубенская Виктория Сергеевна,
студентка Московского политехнического университета (МАМИ);
Рузакова Анастасия Андреевна,
студентка Московского политехнического университета (МАМИ).

Сравнительный анализ наследования по завещанию: Норвегия и Россия

Аннотация. В данной статье мы рассмотрим институт наследования по завещанию Норвегии и Российской Федерации, выявим сходства и различия правового регулирования. Наследственное право зависит от особенностей данного народа, его национальной принадлежности. История развития наследования в каждой стране оригинальна до такой степени, что найти идентичные просто невозможно.

Ключевые слова: наследование, завещание, Норвегия, Россия, наследственное право.

Институт наследственного права, то есть завещание, свойственно практически всем современным правовым системам и без него невозможно представить себе ни наследственное право Норвегии, ни наследственное право России.

К основному законодательному акту, регулиющему наследственные правоотношения в Норвегии, можно отнести Закон о наследовании от 3 марта 1972 года (далее – Закон о наследовании). А к основному законодательному акту России, естественно, Гражданский Кодекс Российской Федерации (далее – ГК РФ).

На данном этапе рассмотрим личность завещателя в институте наследования Норвегии и России. Как говорится, в Законе о наследовании имеет право завещать имущество по наследству гражданин, достигший совершеннолетнего возраста – 18 лет. Однако в ГК РФ, осуществить это право может лишь полностью дееспособный гражданин. Завещание может быть совершено гражданином, обладающим в момент его совершения дееспособностью в полном объеме. К личности завещателя в Законе о наследовании как и в ГК РФ можно выделить общее требование, которое гласит, что при составлении завещания лицо должно находиться в здравом уме и быть психически здоровым. ГК РФ определяет исключительный характер завещания, поскольку лишь оно является единственно возможным законным способом распоряжения имуществом на случай смерти. В завещании распоряжается только одно лицо [1, ст.1118].

В Законе о наследовании, напротив, законодательно закреплены разные способы изъявления последней воли, такие как: завещание, совместное завещание, двусторонние завещания, наследственные договоры, договоры дарения «на случай смерти» дарителя, договоры, совершенные у постели умирающего. Из данного перечня можно понять, что в норвежском законодательстве максимально признаётся за наследодателем свободы в изложении его последней воли, также предоставлены возможности по распоряжению своим имуществом.

Вполне возможно, что в российском законодательстве наличие данного способа распоряжения имуществом ограничивает наследодателя в его наследственных правах, тем более, возникающих после его смерти. Следовательно, это ограничивает реализацию принципа свободы завещания [1, ст.1119].

Рассмотрим развитие и совершенствование института завещания в наследственном праве РФ. В ГК РФ можно заметить формы, в которых совершаются односторонние сделки, как завещание, на случай смерти. Также в систему можно отнести закрытые завещания в чрезвычайных обстоятельствах. В российском и норвежском законодательстве существует нечто общее, такое как, особая форма завещания, совершенное в чрезвычайных обстоятельствах [1, ст. 1126 - 1129].

Законом о наследовании существуют два порядка совершения указанного завещания. Первый порядок - обязательно два свидетеля, при которых оглашается завещание, они излагают его в письменной форме, указав причины, из-за которых завещатель не состояний написать лично. Второй порядок - если данные свидетели не могут присутствовать, то завещатель самостоятельно составляет и подписывает завещание. Естественно в российском, а также норвежском законодательстве, устанавливается срок, в течение которого после отпадения чрезвычайных обстоятельств под страхом недействительности завещатель обязан оформить новое завещание в соответствии с требованиями закона. В норвежском законодательстве срок - три месяца.

Также рассмотрим порядок совершения завещания. Как по российскому, так и по норвежскому законодательству воля наследодателя, выраженная в завещании, должна быть облечена в требуемую законом форму. В Законе о наследовании одним из общих требований, предъявляемых к порядку совершения завещания, является соблюдение письменной формы завещания. Завещание совершается с двумя свидетелями, которые достигли совершеннолетия и являются психически здоровыми. Свидетели указывают свои данные на завещании, также указывают на документе, что правила для совершения завещания, соблюдены, и все это происходит в присутствии завещателя.

В Норвегии нотариус не является участником наследственного правоотношения, а в России наоборот, роль нотариуса в процессе составления завещания и оформления наследственных прав очень важна[1, ст. 1124]. При удостоверении завещания нотариус обязан оказывать гражданам содействие в осуществлении их прав и защите законных интересов, разъяснять им права и обязанности, предупреждать о последствиях совершаемых нотариальных действий с тем, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована им во вред [3, ст.16]. Также соблюдение специальной процедуры совершения нотариального действия, установленной, в частности, обеспечивает повышенную доказательственную силу сделки, совершенной в нотариальной форме. Обязательная нотариальная форма завещания является действенной правозащитной мерой[3, ст. 42- 44, ст. 57]. В отличие от свидетелей по норвежскому законодательству, нотариус обязан соблюдать тайну завещания, что, в свою очередь, обеспечивает охрану имущественных прав наследодателя, бесконфликтность отношений между наследодателем и наследниками. Завещание по Закону о наследовании признается недействительным в случае нарушения порядка его составления, завещание признается недействительным только тогда, когда оно совершено под влиянием угрозы, насилия, в результате использования беспомощного положения наследодателя или если в завещании содержатся положения, предписывающие разрушительные действия, объективно не имеющие разумной цели.

В заключение отметим, норвежское законодательство предоставляет наследодателю больше воли благодаря большому количеству существующих форм распоряжения имуществом на случай смерти. Более удачными видятся

нормы российского права, в соответствии с которыми закреплена обязательная нотариальная форма завещания, поскольку это позволяет лучшим образом обеспечить права участников наследственного правоотношения. В настоящее время активно реформируются различные подотрасли гражданского права. Вместе с тем наследственное право традиционно остается одной из частей гражданского права, которое отстаивает неизменность, совершенствование которой в рамках концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации не предусматривается.

Список литературы:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 N 146-ФЗ (ред. от 03.07.2016)
2. Закон о наследовании Норвегии от 03.03.1972 г. № 5 вступил в силу 1.01.1973 г., последнее изменение внесено 09.04.2010 г.
3. "Основы законодательства Российской Федерации о нотариате" (утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1) (ред. от 03.07.2016)
4. Барщевский М.Ю. Наследственное право. Учебное пособие. М.: Белые альвы, 1996.

Евсеенко Игорь Дмитриевич,

старший преподаватель кафедры государственного и международного права
НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций».

***Правовое регулирование труда на условиях совместительства в рамках
современного трудового законодательства***

Аннотация. В статье исследуются особенности правового регулирования труда лиц, работающих по совместительству. В ней так же приведены особенности работы по совместительству для отдельных категорий работников, а так же указаны лица, которым запрещена или ограничена возможность такой работы. Рассмотрены различные виды совместительства, и ограничения продолжительности рабочего времени при работе на этих условиях.

Ключевые слова: совместительство, особенности регулирования труда, тяжелые работы, продолжительность работы, трудовой договор, конвенция МОТ, гарантии и компенсации, ответственность.

Основной закон нашего государства, Конституция РФ, устанавливает право каждого распоряжаться своими способностями к труду, выбирать род деятельности и профессию [1], в том числе самостоятельно решать, как работать, где и в течение какой продолжительности, в т.ч., прибегать ли ему к такому виду труда как совместительство.

Итак, рассмотрим такую особенность регулирования труда, как работу на условиях совместительства.

В соответствии с ч.1 ст.282 ТК РФ «совместительство» - это выполнение работником другой регулярно оплачиваемой работы на условиях трудового

договора в свободное от основной работы время.

Как видно из содержания данного определения, работа по трудовому договору является совместительством, если:

- трудовой договор заключен с работником, уже состоящим в трудовых правоотношениях с тем же или с другим работодателем [9];
- по этому договору выполняется другая, помимо основной, работа;
- выполняемая по другому трудовому договору работа является регулярной и оплачиваемой;
- эта работа выполняется работником в свободное от основной работы время [3].

Согласно ч. 3 ст. 282 ТК работа по совместительству может выполняться как по основному месту работы работника, так и у другого работодателя.

Работа, выполняемая по другому трудовому договору у того же работодателя, является внутренним совместительством [9], у другого работодателя - внешним совместительством [6].

Работник вправе заключать трудовые договоры о работе по совместительству с неограниченным числом работодателей (ч. 2 ст. 282 ТК). При этом какого-либо разрешения (согласия) на это, в том числе и от работодателя по основному месту работы, как правило, не требуется. Исключения составляют случаи, прямо предусмотренные ТК или иным федеральным законом. Например, согласно ст. 276 ТК руководитель организации вправе работать по совместительству у другого работодателя только с разрешения уполномоченного органа юридического лица, либо собственника имущества организации, либо уполномоченного собственником лица (органа).

При заключении такого трудового договора в нем наряду с другими условиями, которые предусмотрены ст. 57 ТК, обязательно должно быть указано, что работа является совместительством. В любом случае, что внутреннее, так и внешнее совместительство оформляется трудовым договором, который обязательно заключается в письменной форме [7]. При этом должны быть соблюдены правила, установленные ст. 67 ТК РФ.

В этом случае необходимо знать, что, заключив трудовой договор о работе по совместительству, работник приобретает по этому договору соответствующий правовой статус, который не меняется автоматически в связи с изменениями, происходящими по основному месту работы.

Трудовой договор о работе по совместительству может быть прекращен по любому из оснований, предусмотренных ТК или иным федеральным законом [7].

Кроме того, в соответствии со ст. 288 ТК работодатель вправе прекратить с совместителем трудовой договор, заключенный на неопределенный срок, если на его место (должность) необходимо принять работника, для которого эта работа будет основной. Это обстоятельство является дополнительным основанием для прекращения трудового договора, однако оно может применяться не ко всем работникам, заключившим трудовой договор о работе

по совместительству, а только к тем, кто заключил такой договор на неопределенный срок. Следовательно, работник, заключивший срочный трудовой договор о работе по совместительству, может быть уволен лишь на общих основаниях, предусмотренных ТК или иным федеральным законом. Дополнительное основание, предусмотренное ст. 288 ТК, к нему не применяется. О прекращении трудового договора, заключенного с совместителем на неопределенный срок, в связи с приемом на его место (должность) работника, для которого эта работа будет являться основной, работодатель обязан в письменной форме предупредить работника заранее, не менее чем за две недели.

Особенности правового регулирования работы по совместительству для педагогических работников

Особенности регулирования работы по совместительству для педагогических работников в соответствии с ч. 6 ст. 282 ТК определяются в порядке, устанавливаемом Правительством РФ с учетом мнения Российской трехсторонней комиссии по регулированию социально-трудовых отношений (РТК).

В соответствии с Постановлением Минтруда РФ от 30.06.2003 N 41 "Об особенностях работы по совместительству педагогических, медицинских, фармацевтических работников и работников культуры" указанным категориям работников установлены следующие особенности работы по совместительству:

а) указанные категории работников вправе осуществлять работу по совместительству по месту их основной работы или в других организациях, в том числе по аналогичной должности, специальности, профессии, и в случаях, когда установлена сокращенная продолжительность рабочего времени;

б) продолжительность работы по совместительству указанных категорий работников в течение месяца устанавливается по соглашению между работником и работодателем, и по каждому трудовому договору она не может превышать:

- для педагогических работников - половины месячной нормы рабочего времени, исчисленной из установленной продолжительности рабочей недели;

- для педагогических работников, у которых половина месячной нормы рабочего времени по основной работе составляет менее 16 часов в неделю - 16 часов работы в неделю;

в) педагогическая работа высококвалифицированных специалистов на условиях совместительства с согласия работодателя может осуществляться в образовательных учреждениях повышения квалификации и переподготовки кадров в основное рабочее время с сохранением заработной платы по основному месту работы.

Согласно п. 2 Постановления Минтруда РФ от 30.06.2003 N 41 для указанных категорий работников не считаются совместительством и не требуют заключения (оформления) трудового договора следующие виды работ:

а) литературная работа, в том числе работа по редактированию, переводу и рецензированию отдельных произведений, научная и иная творческая

деятельность без занятия штатной должности;

в) педагогическая работа на условиях почасовой оплаты в объеме не более 300 часов в год;

д) осуществление работниками, не состоящими в штате учреждения (организации), руководства аспирантами и докторантами, а так же заведование кафедрой, руководство факультетом образовательного учреждения с дополнительной оплатой по соглашению между работником и работодателем;

е) педагогическая работа в одном и том же учреждении начального или среднего профессионального образования, в дошкольном образовательном учреждении, в образовательном учреждении общего образования, учреждении дополнительного образования детей и ином детском учреждении с дополнительной оплатой;

з) работа в том же образовательном учреждении или ином детском учреждении сверх установленной нормы часов педагогической работы за ставку заработной платы педагогических работников, а также концертмейстеров, аккомпаниаторов по подготовке работников искусств;

Выполнение работ, указанных в п.п. "в" - "з", допускается в основное рабочее время с согласия работодателя.

Основным документом, который работник обязан предъявить при заключении трудового договора о работе по совместительству с другим работодателем, является паспорт или иной документ, удостоверяющий личность. Соответственно, работодатель не вправе требовать от поступающего на работу по совместительству трудовую книжку или выписку из нее, документы воинского учета и другие документы, необходимые для предъявления по основному месту работы согласно ч.1 ст. 65 ТК РФ.

Но в тех случаях, когда для выполнения работы по совместительству требуются специальные знания, работодатель не только должен, но и обязан потребовать от работника предъявления документов, подтверждающих наличие соответствующего образования или профессиональной подготовки, а так же справку о наличии (отсутствии) судимости и (или) факта уголовного преследования либо о прекращении уголовного преследования по реабилитирующим основаниям.

Вместо подлинных документов работник может представить их копии, надлежащим образом заверенные.

В случаях, предусмотренных законом, работник при поступлении на работу по совместительству должен предъявить справку о характере и условиях труда по основному месту работы.

Ограничения продолжительности рабочего времени при работе по совместительству

В соответствии с ч.1 ст. 284 ТК продолжительность рабочего времени при работе по совместительству не должна превышать четырех часов в день.

В те дни, когда по основному месту работы работник свободен от исполнения трудовых обязанностей, он может работать по совместительству полный рабочий день (смену). Однако во всех случаях продолжительность

рабочего времени при работе по совместительству в течение одного месяца (другого учетного периода) не должна превышать половины месячной нормы рабочего времени (нормы рабочего времени за другой учетный период), установленной для соответствующей категории работников.

Установленные ограничения продолжительности рабочего времени при работе по совместительству, т.е. не более четырех часов в день и не более половины месячной нормы рабочего времени (нормы рабочего времени за другой учетный период), не применяются в случаях, когда по основному месту работы работник приостановил работу в связи с задержкой выплаты заработной платы на срок не более 15 дней (ч. 2 ст. 142 ТК) или отстранен от работы на определенный срок в соответствии с медицинским заключением (ч. 2, 4 ст. 73 ТК).

Исключение из общего правила об ограничении продолжительности рабочего времени при работе по совместительству установлены в отношении медицинских работников организаций здравоохранения, проживающих и работающих в сельской местности и в поселках городского типа. В соответствии со ст. 350 ТК им по решению Правительства РФ, принятому с учетом мнения соответствующего общероссийского профессионального союза и общероссийского объединения работодателей, продолжительность работы по совместительству может увеличиваться.

Оплата труда и порядок предоставления отпусков лицам, работающим по совместительству

При заключении трудового договора о работе по совместительству работник и работодатель вправе сами определить условия оплаты труда. При этом условия оплаты труда совместителей, устанавливаемые в зависимости от проработанного времени или выработки, не могут быть ухудшены по сравнению с установленными ТК, законами, иными нормативными правовыми актами, коллективным договором, соглашением (ст. 285 ТК).

Обусловленные сторонами условия оплаты работы, выполняемой в порядке совместительства, должны быть указаны в трудовом договоре (ст. 57 ТК).

При установлении нормированных заданий работникам, принятым на работу по совместительству с повременной оплатой труда, оплата производится по конечным результатам за фактически выполненный объем работы.

Если работник заключил трудовой договор о работе по совместительству в районе, в котором установлены районные коэффициенты и надбавки к заработной плате, оплата его труда должна производиться с учетом этих коэффициентов и надбавок (ст. 316, 317 ТК).

Как и все другие работники, лица, работающие по совместительству, имеют право на ежегодный оплачиваемый отпуск с сохранением места работы (должности) и среднего заработка. Продолжительность ежегодного основного оплачиваемого отпуска работающих по совместительству не может быть менее 28 календарных дней, т.е. меньше минимальной продолжительности, установленной ст. 115 ТК.

Если в порядке совместительства работник занимает должность (выполняет работу), по которой законом предусмотрен удлиненный ежегодный оплачиваемый отпуск, то ему должен предоставляться такой удлиненный отпуск (ст. 115 ТК).

Ежегодные оплачиваемые отпуска предоставляются совместителям одновременно с отпуском по основной работе. Если на работе по совместительству работник не отработал еще шесть месяцев, работодатель обязан предоставить ему отпуск за работу по совместительству авансом. Основанием для предоставления отпуска по совмещаемой работе одновременно с отпуском по основной работе, в том числе авансом, может служить справка с основного места работы о времени ежегодного оплачиваемого отпуска.

В соответствии с ч. 2 ст. 286 ТК по просьбе работника, работающего на условиях совместительства, работодатель обязан предоставить ему отпуск без сохранения заработной платы в случаях, когда продолжительность отпуска по основному месту работы больше, чем по совмещаемой работе. Работник вправе взять отпуск без сохранения заработной платы как на весь период, составляющий разницу между продолжительностью отпусков, так и на более короткий срок. Отпуск большей продолжительности в этом случае может быть предоставлен лишь по соглашению сторон.

Особенности предоставления лицам, работающим по совместительству, гарантий и компенсаций, установленных трудовым законодательством

Проанализировав ч. 2 ст. 287 ТК, можно сделать выводы, что гарантии и компенсации, предусмотренные трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективными договорами, соглашениями, локальными нормативными актами, предоставляются работающим по совместительству наравне с другими работниками, т.е. в полном объеме, за исключением гарантий и компенсаций, перечисленных в ч. 1 указанной статьи.

В частности, при увольнении совместителей в связи с ликвидацией организации либо сокращением в ней численности или штата работников им выплачивается выходное пособие в размере среднего заработка[11]. Вместе с тем следует иметь в виду, что за совместителями, увольняемыми по указанным основаниям, среднемесячный заработок на период трудоустройства не сохраняется, так как, имея основное место работы, они в трудоустройстве не нуждаются (см. ст. 178 ТК).

В соответствии с ч.1 ст. 287 ТК совместителям не предоставляются гарантии и компенсации, предусмотренные:

- для работников, совмещающих работу с обучением (ст. 173-176 ТК);
- для работников, работающих в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях. При этом имеются в виду те гарантии и компенсации, которые установлены в связи с работой именно в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, т.е. гарантии и компенсации, которые призваны снизить негативное воздействие природно-

климатических факторов на работников, занятых в указанных районах.

Также одной из важных гарантий работнику-совместителю является выплата пособия по временной нетрудоспособности и в связи с материнством. Его назначение и выплата производятся в общеустановленном порядке, на это указывает ч. 2 ст. 13 Федерального закона N 255-ФЗ [4].

Список литературы:

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // "Российская газета", N 237, 25.12.93.
2. Конвенция МОТ № 29 (1930 г.) «О принудительном или обязательном труде», МОТ. Конвенции и рекомендации. - Женева, 1991. - Т. 1.
3. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 года N 197-ФЗ (ред. от 03.07.2016) // Собрание законодательства Российской Федерации. - 7 января 2002г. - №1. - Ст. 3.
4. Федеральный закон "Об обязательном социальном страховании на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством" (ред. от 09.03.2016) от 29.12.2006 N 255-ФЗ // "Российская газета", N 297, 31.12.2006.
5. Постановление Минтруда РФ от 30.06.2003 N 41 "Об особенностях работы по совместительству педагогических, медицинских, фармацевтических работников и работников культуры" // "Российская газета", N 162, 16.08.2003.
6. Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 17 марта 2004 года N 2 (ред. от 24.11.2015) "О применении судами Российской Федерации Трудового кодекса Российской Федерации" // "Российская газета", N 72, 08.04.2004.
7. "Комментарий к Трудовому кодексу Российской Федерации" (постатейный) (3-е издание, пересмотренное) (под ред. А.М. Куренного, С.П. Маврина, В.А. Сафонова, Е.Б. Хохлова) / М.: НОРМА, 2015.
8. Комментарий к Трудовому кодексу Российской Федерации (постатейный) (7-е издание, исправленное, дополненное и переработанное) (отв. ред. Ю.П. Орловский) / М.: КОНТРАКТ, 2015.
9. Ответственность по российскому трудовому праву Гусов К.Н, Полетаев Ю.Н./ М.: Велби, Проспект, 2008 -272с.
10. Оформление совместительства, "Кадровик. Кадровое делопроизводство", 2008, N 4.
11. Смирнов О. В., Смирнова И. О. Трудовое право/ М.: Проспект, 2011 - 616 с.
12. Совмещение & совместительство, Журнал «Актуальная бухгалтерия» № 6, 2009.

Заикин Виталий Викторович,
кандидат юридических наук, доцент,
доцент кафедры административного и финансового права
юридического института СКФУ (г. Ставрополь).

***К вопросу об основных изменениях в налоговом законодательстве
в 2017 году***

Аннотация. Статья посвящена актуальным проблемам реформирования налоговой системы Российской Федерации на современном этапе.

Ключевые слова: налог, налоговая реформа, налоговое администрирование, налог на имущество физических лиц, курортный сбор.

Изменения в налоговом законодательстве, которые как вступают в силу в 2017 году, так и ещё только разрабатываются, позволят ускорить темпы восстановления экономики и усилят развитие нашей страны. Несмотря на сложную ситуацию с исполнением бюджета, пока не ожидается существенного увеличения налогового бремени. В нынешних условиях сотрудники налоговых органов будут пытаться найти другие источники для финансирования дефицита бюджета, и бизнес не будет вынужден тянуть на себе дополнительные расходы.

Реформирование налогового законодательства позволит восстановить положительную динамику российской экономики утверждает, в частности, глава Сбербанка Герман Греф [1]. Если упростить условия работы для участников бизнеса то это привлечет дополнительные инвестиции, которые станут основной движущей силой экономического роста России. Кроме того, должностные лица должны сосредоточиться на сокращении бюрократизма, сдерживающего развитие бизнеса, подчеркивает Греф.

Экономический кризис выявил слабые стороны отечественной экономики, в том числе с точки зрения налогового законодательства. В нынешних условиях правительство должно сосредоточиться на снижении нагрузки на бизнес, что позволит повысить конкурентоспособность российских компаний. В противном случае, рост ВВП в среднесрочной перспективе не будет превышать 2%, считают аналитики [2]. Повышение потребности в крупных инвестициях, привлечение которых пока не увенчалось успехом, невозможно без существенных реформ.

Одной из ключевых областей налоговых изменений с 2017 года является устранение системных искажений, особенно в социальной сфере. В противном случае, дефицит Пенсионного фонда может превратиться в серьезную проблему, которая будет представлять угрозу для финансовой системы страны.

Планируя нововведения в налоговой сфере, следует учитывать текущие проблемы с наполнением бюджета, говорят эксперты [3]. На данном этапе правительство не имеет возможностей для снижения налогового бремени, однако, есть все ресурсы для упрощения налогового администрирования.

Несмотря на неоднократные заявления властей по снижению налогового

бремени и улучшение инвестиционного климата, на практике, инновации пока только увеличат расходы на ведение бизнеса.

Какие же основные изменения в налоговом законодательстве планируются в 2017 году?

Одним из наиболее важных нововведений является возвращение Единого социального страхового взноса. Чиновники готовы объединить и унифицировать страховые взносы в следующем году, перейдя к ЕССС.

В настоящее время взносы на пенсионное обеспечение и медицинское страхование работников предприниматели должны платить в Пенсионный фонд. Социальное страхование управляется представителями ФСС. В то же время для оплаты за каждый взнос заполняется отдельный платежный документ, который станет излишним с переходом к ЕССС.

Налоговое администрирование ЕССС перейдет к Федеральной налоговой службе, что должно резко улучшить платежную дисциплину. Налоговый орган будет иметь возможность повысить плодотворность сбора страховых взносов, поскольку он имеет гораздо больше инструментов, чем Пенсионный Фонд. В дополнение к администрированию текущих платежей, Федеральная налоговая служба будет работать с просроченной задолженностью за предыдущие налоговые периоды.

Важным компонентом является ожидаемое снижение процентных ставок по страховым взносам на 2,5-3%. Эту инициативу озвучил президент России Владимир Путин [4]. Данная реформа предполагает отмену предельной базы для начисления ЕССС, что приведет к реальному увеличению налогового бремени. На данный момент ставка за превышение суммы составляет 10 %.

Счета ЕССС будут переданы в налоговые органы по месту регистрации. Соответствующие процедуры отчетности утверждены 10 октября 2016 года Приказом ФНС № ММВ-7-11/551@.

Неспособность ограничить базу для расчета будет иметь негативные последствия, считают эксперты. В результате, может быть увеличена доля «черных» заработных плат, что может привести к общему снижению доходов бюджета. В условиях кризиса отечественные компании могут не выдержать дополнительного налогового бремени, и будут вынуждены перейти к различным схемам оптимизации налоговых расходов.

В дополнение к реформированию страховых взносов, чиновники обсуждают изменения в части подоходного налога. В том числе варианты повышения ставки налога до 15%, что увеличит годовой доход на 0,5 трлн рублей. Тем не менее, эксперты считают, что власти не согласятся на такое резкое изменение накануне выборов в 2018 году [4].

Региональные власти смогут сбалансировать местные бюджеты за счет использования дифференцированных ставок налога с продаж и налога на дивиденды. Этот показатель может варьироваться в пределах от 9-13%. В результате, дефицит региональных бюджетов будет сокращен более чем на 20%, уверены представители Министерства финансов [5].

Налог на недвижимость в 2017 году придется платить на основании

кадастровой стоимости имущества, что позволит значительно увеличить доходы. Кроме того, в следующем году представители налоговых органов имеют право штрафовать недобросовестных налогоплательщиков.

Граждане, физические лица будут защищены от переплаты налога на имущество, кадастровая стоимость которого будет чрезмерной, и это подтверждает Комиссия по спорам Росреестра или суд. Депутаты внесли в Думу законопроект с такими поправками в Налоговый кодекс [6].

Как указано в пояснительной записке к документу, налогоплательщики сталкиваются с резким изменением налога на имущество, который увеличился в 2-10 раз. Соответственно, при не согласии с оценкой граждане, могут обратиться в комиссию или в суд, если они считают результаты оценки неразумными.

Согласно действующим правилам, если кадастровая стоимость по решению этих органов изменений, налог может быть подсчитана только за налоговый период с момента подачи заявления об оспаривании оценки. Авторы законопроекта считают, что это было бы несправедливо: завышенный налог должен быть пересчитан с даты внесения преувеличенного значения в государственном кадастре недвижимости. Как поясняют эксперты, например, оценщики оценили кадастровую стоимость квартиры в 5 млн рублей, а данные, введенные в государственном кадастре оценивают квартиру в 2 миллиона рублей. И, если неправильное завышение доказано, то налог пересчитывается для граждан с момента внесения ошибочных сумм в кадастр. Соответственно, это уже не 5 миллионов, а два миллиона за весь финансовый период. Таким образом, более справедливый расчет сможет обеспечить гражданам значительную экономию налоговых издержек. Но это коснётся лишь тех граждан, кто обратиться за перерасчетом стоимости.

Данная законодательная инициатива не нова, но в виде законопроекта ранее не оформлялась. В частности, это связано с проблемой планирования местного бюджета в рамках доходов, ожидаемых от уплаты налога на имущество. Пересмотр кадастровой стоимости для уменьшения и расчета налога, соответственно, приведет к снижению плановых поступлений в бюджет. Эта ситуация изменится в пользу налогоплательщика, который должен быть полностью застрахован от ошибок оценщиков при расчете налогов на недвижимость.

Еще один спорный вопрос - судьба института ИП и упрощенной системы налогообложения. Данный механизм будет более доступным для перехода к упрощенной системе налогообложения, для этого размер выручки за первые 9 месяцев 2016 года должен быть в пределах 90 миллионов рублей. Кроме того, ограничение на доход будет увеличено до 120 млн рублей. Предельное значение стоимости основных средств предпринимателей не должно превышать 150 миллионов рублей. Начиная со следующего года, не будут иметь возможность использовать упрощенную систему налогообложения, те компании, которые включают взаимозависимых лиц.

Не стоит ожидать скорой отмены транспортного налога поскольку,

потери для региональных бюджетов будут достаточно чувствительным - около 146 млрд рублей в год. С учетом существующего кризиса и ухудшения финансового состояния регионов такой шаг кажется правительству слишком рискованным.

В Федеральном агентстве по туризму считают, что курортный сбор, который собирались ввести в следующем году в Ставропольском, Краснодарском и Алтайском краях, а также в Крыму должен быть не ежедневным, а одноразовым.

«Туристический сбор должен реализовать принципы, упомянутые президентом. Но, главное, чтобы это не было слишком дорого, я думаю, что это уместно остановиться на сумме до 100 рублей, а также, видимо, в виде разового платежа...», - сказал, руководитель Федерального агентства по туризму Олег Сафонов[7]. Глава управления государственных туристских проектов и безопасности туризма Светлана Сергеева, в свою очередь, пояснила, что при развитии данного механизма, необходимо учитывать социальное положение различных категорий граждан. По её мнению льготные категории населения должны быть освобождены от уплаты сбора. Кроме того, при использовании нужна прозрачность собранных денег. В этом может оказаться полезным опыт стран, в которых ранее уже начал собираться туристический налог.

Между тем, Министерство по делам Северного Кавказа, которое в свое время было одним из авторов этой инициативы, выступило с сообщением, что в текущей версии законопроекта о туристическом сборе, который до середины декабря должен быть представлен правительству, а затем до 1 марта - Государственной Думе, максимальная сумма налога не может быть более 150 рублей за сутки пребывания на курорте. Деньги должны быть направлены в фонд развития инфраструктуры курортов. Отвечать за проведение эксперимента должны совместно регион, область и соответствующий федеральный орган исполнительной власти. В случае одобрения данного законопроекта, эксперимент по внедрению курортного сбора будет длиться в течение 5 лет, после чего полученный опыт будет рассмотрен и, возможно, расширен для установления данного сбора во всей стране.

В то же время, многие эксперты выступают против налога с туристов, заявляя, что в настоящее время, наоборот, мы должны поддерживать людей в их стремлении отдыхать в своей родной стране. Кстати, власти Севастополя, который должен был в следующем году, стать пятым пилотным регионом для внедрения налога, решил не участвовать в эксперименте. Главный аргумент – необходимо будет собирать налоги с тех, кто работает на законных основаниях, что повысит для них стоимость услуг, что приведет к проигрышу с конкурентами, не вышедшими из «тени». А мэр Сочи предлагает ограничить сбор в размере 20 рублями.

Следующей обсуждаемой новацией стала инициатива Министерства финансов по обложению трансграничной торговли товарами через Интернет, что и заявил заместитель главы Минфина РФ Илья Трунин [8].

В связи с этим, Министерство финансов планирует сосредоточиться на

том, как произвести оплату пошлины с покупателя в виде незаметных для него процедур. В частности, это может быть специальные сборы или марки «Почты России», специальные таможенные платежи, специальная регистрация и так далее.

Напомним, что в настоящее время без уплаты таможенных платежей гражданин России может импортировать товары на сумму до 1 тысячи евро и весом до 31 килограмм ежемесячно. Одной из инициатив Министерства финансов, является уменьшение суммы не подлежащей таможенной оплате.

Власти рассматривают возможность освободить от подоходного налога тех россиян, которые выплачиваются на уровне прожиточного минимума. Как заявила вице-премьер Ольга Голодец, этот вопрос в настоящее время проходит согласование в правительстве [9].

С нового года государственные услуги в электронном виде будут доступны с 30-процентной скидкой. Поправки в Налоговый кодекс, которые уже одобрил Совет Федерации, устанавливают коэффициент для уплаты государственной пошлины за государственные услуги пользователям портала.

К примеру, сегодня государственная пошлина за регистрацию паспортов новой модели составляет 3,5 тысячи рублей. Но при подаче заявления через портал государственных услуг нужно будет заплатить только 2 тысячи 850 рублей. За выдачу российских паспортов - 1050 рублей вместо 1500. Для регистрации транспортного средства - 1995 вместо 2850 рублей.

Еще одна поправка, которая уже одобрена Советом Федерации, облегчает положение граждан, которые обращаются в суд с заявлением о банкротстве. На сегодняшний день госпошлина составляет 6000 рублей, но с 1 января придется заплатить всего 300 рублей. Для юридических лиц, ставка пошлины не изменится.

Кроме того, с 1 января вступит в силу еще одно изменение, которое может серьезно облегчить жизнь граждан: они могут платить налоги за других лиц. Сегодня закон позволяет платить налоги только за недееспособных лиц или за несовершеннолетних детей, но все взрослые россияне должны делать это лично. Сенаторы одобрили данные поправки к Налоговому кодексу, и в ближайшее время их должен утвердить президент России. Предполагается, что нововведение вступит в силу с 1 января 2017 года.

Россия переживает сейчас тяжелый экономический кризис. Как ни парадоксально это звучит, но сейчас настало время для перемен. Последующая в новом году реформа налоговой сферы приведет к привлечению дополнительных инвестиций, которые станут новым фактором экономического роста страны.

Список литературы:

1. Греф увидел признаки стабилизации российской экономики. /Лента.ру Финансы. 25.08.2016 // <https://lenta.ru/news/2016/08/25/gref/>
2. Орехин П. Кудрин не верит в быстрый рост / Газета.ru // <https://www.gazeta.ru/business/2016/11/07/10313369.shtml#page1>

3. Замахина Т. Госдума окончательно приняла бюджет на три года. / Российская газета // <https://rg.ru/2016/12/09/gosduma-okonchatelno-priniala-biudzhet-na-tri-goda.html>
4. Зыкова Т. Без лишних документов. / Российская газета // <https://rg.ru/2016/12/05/s-2017-goda-penia-za-prosrochku-uplaty-naloga-prevysit-243-godovyh.html>
5. Налоги – заплати. / Налог.ру // http://nalog-nalog.ru/otvetstvennost/nalogovaya_otvetstvennost/vzyskat_nalogi_teper_mogut_s_u_chreditelej_rukovoditelej_i_drugih_fizlic/
6. Проект федерального закона «О внесении изменений в часть вторую Налогового кодекса Российской Федерации», внесенный депутатом Государственной Думы И.Н. Абрамовым // [http://asozd2.duma.gov.ru/addwork/scans.nsf/ID/4C7EBB5F7D306CF343258084003EB1EB/\\$File/50492-7_09122016_50492-7.PDF?OpenElement](http://asozd2.duma.gov.ru/addwork/scans.nsf/ID/4C7EBB5F7D306CF343258084003EB1EB/$File/50492-7_09122016_50492-7.PDF?OpenElement)
7. Руководитель Ростуризма Олег Сафонов выступил на пленарном заседании в Госдуме // <http://www.russiatourism.ru/news/10094/>
8. Зыкова Т. Интернет-торговлю приравняют к офлайн / Российская газета // <https://rg.ru/2016/12/05/internet-torgovliu-pripravniaiut-k-oflajn.html>
9. Куликов С. Россиян с низким доходом предложили освободить от НДФЛ / Российская газета // <https://rg.ru/2016/12/01/rossiian-s-zarplatoj-na-urovne-prozhitochnogo-minimuma-osvobodiat-ot-ndfl.html>
10. Федеральный закон от 30.11.2016 № 402-ФЗ «О внесении изменения в статью 333.35 части второй Налогового Кодекса Российской Федерации // Собрание законодательства РФ, 05.12.2016, N 49, ст. 6845.

Заикина Инна Викторовна,

кандидат юридических наук, доцент,
декан факультета «Современного права»

НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций»;

Козлитин Григорий Анатольевич,

кандидат юридических наук, доцент,
доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин

НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций»;

Альбов Алексей Павлович,

доктор юридических наук, профессор,
профессор кафедры теории и истории государства и права

НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций».

Проблемы правового регулирования исполнения государственного контракта на поставку продукции для государственных нужд, заключенного по результатам электронного аукциона по итогам 2016 года

Аннотация. Статья посвящена проблемам исполнения государственного контракта на поставку продукции для государственных нужд, заключенного по результатам электронного аукциона, сложившейся в свете Федерального закона

«О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», авторы на основе анализа законодательства и судебной практики выявляют основные проблемы правоприменения: проведение экспертизы результатов исполнения государственного контракта, односторонний отказ от исполнения обязательств по государственному контракту, возможность замены поставляемой продукции на аналогичную и проведения контроля за исполнением контракта.

Ключевые слова: государственный контракт, электронный аукцион, поставка, государственные нужды, государственный заказчик.

Правовое регулирование исполнения государственного контракта на поставку продукции для государственных нужд, заключенного по результатам электронного аукциона, занимает лидирующее место среди способов определения поставщика, а государственные контракты на поставку продукции составляют большую часть бюджетных затрат по сравнению с контрактами на выполнение работ и оказание услуг.

Государственный контракт поставки продукции для государственных нужд рассматривается в работах как юристов, так и экономистов, в свете рассматриваемой проблематики, на наш взгляд, наиболее интересны работы М.А. Островной и Е.А. Подколзиной [10], А.Н. Евстащенко [6,7] и Н.В. Лутовиновой [8,9].

Согласно положениям ст. 531 ГК РФ отношения сторон по исполнению государственного контракта на поставку товаров регулируются правилами о договоре поставки. Все нормы гражданского законодательства в части регулирования исполнения государственного контракта на поставку продукции для государственных нужд уже давно проверены временем, и при урегулировании споров в судебном порядке суд проверяет все обстоятельства дел на соответствие именно вышеперечисленным нормам.

Однако, не только гражданское законодательство регулирует исполнение государственного контракта. Вступивший в силу 1 января 2014 года Закон о контрактной системе № 44-ФЗ [1] также содержит нормы, которые регулируют рассматриваемый вопрос. Статья 94 данного закона определяет особенности исполнения государственного контракта, а ст. 95 – регламентирует изменение и расторжение контракта. Данные нормы являются нововведением, т.к. в предыдущем Законе № 94-ФЗ их не было. Именно применение положений этих норм вызывает наибольшее количество проблем в современной правоприменительной практике.

Итак, первой проблемой является введенное ст. 94 понятие о проведении экспертизы результатов исполнения государственного контракта, которое является новшеством и, естественно, возникает много споров о правильности применения норм в этой сфере. Согласно ч. 3 указанной статьи, для осуществления проверки результатов исполнения госконтракта на поставку продукции заказчик обязан провести экспертизу, проводить экспертизу госзаказчик может своими силами или с привлечением сторонних экспертных

организаций и экспертов. Требования к экспертам установлены положениями ст. 41 Закона № 44-ФЗ. Первое, что обращает на себя внимание, это положения ч.2 ст. 41, согласно которым государственный заказчик может привлекать экспертов из числа своих сотрудников, проработавших до проведения экспертизы не менее двух лет. На практике же, обязанности проводить экспертизу результатов контракта возлагают на сотрудника, имеющего какие-либо знания касательно поставляемой продукции. В результате эта экспертиза превращается в чистую формальность, когда сотрудник, принимающий товар, вынужден подготовить еще один документ (экспертное заключение). До 1 января 2014 г., когда действовал Закон № 94-ФЗ, «экспертным заключением» была подпись уполномоченного лица заказчика в графе «к количеству и качеству поставленного товара претензий не имею» товарной накладной. А в настоящее время получается, что товар принят согласно той же подписи в товарной накладной, а потом еще составляется экспертное заключение, где также указано что количество и качество товара соответствует условиям государственного контракта.

Также, в свете вышесказанного, весьма спорно звучит положение п.3 ч.2 ст.41 Закона № 44-ФЗ, согласно которому не может быть экспертом физическое лицо, если заказчик прямо или косвенно может влиять на результат проводимой таким лицом экспертизы. Вопрос о том, может ли госзаказчик в лице руководителя Учреждения влиять на результаты проводимой, назначенным им же сотрудником, экспертизы результатов исполнения контракта, является риторическим. Проведение же экспертизы в случае добросовестного исполнения поставщиком своих обязательств, считаем бессмысленным.

Часть 4 ст. 94 указывает случаи, когда государственный заказчик обязан привлекать сторонние экспертные организации или экспертов для проведения экспертизы поставленной продукции. В частности, это необходимо, если контракт заключается с единственным поставщиком, и только в случаях согласно пп. 16, 24 (за исключением закупок для федеральных государственных нужд), 27, 31, 34, 35, 37, 38, 39, 43 ч. 1 ст.93 Закона № 44-ФЗ. Однако, анализируя судебную практику приходим к выводу, что не все поставщики и заказчики правильно истолковывают положения норм об экспертизе результатов поставки товаров. Так, при рассмотрении дела № А67-948/2014 Арбитражным судом Западно-Сибирского округа было установлено, что поставщик существенно нарушил условия госконтракта поставки продукции для госнужд, ввиду чего, после проведения экспертизы результатов поставки товара своими силами, принял решение об одностороннем отказе от исполнения контракта, однако поставщик настаивал на том, что заказчик был обязан привлечь экспертную организацию для проведения экспертизы. В результате жалоба поставщика была отклонена, т.к. в ч.4 ст.94 строго указаны случаи, когда заказчик обязан привлекать сторонние организации для экспертизы [4].

Следующей проблемой правового регулирования, является пробел законодательства в положениях ч.7 ст. 95 Закона № 44-ФЗ, согласно которым,

по соглашению между заказчиком и поставщиком, при исполнении государственного контракта на поставку товара, можно заменить поставляемую продукцию на аналогичную, но с улучшенными качественными, техническими и функциональными характеристиками.

Приведем пример использования данного пробела в коррупционных целях. В ходе исполнения контракта стороны заключают дополнительное соглашение об изменении одного торгового наименования лекарственного препарата на другое, но более дешевое по предельной отпускной цене с формулировкой «замена на улучшенные технические и функциональные характеристики». При этом цена заключенного контракта остается прежней, так как ч.10 ст.31, ч.7 и ч.8 ст.95 Закона № 44-ФЗ не предусматривают обязанность заказчика в указанном случае привести значение цены заключенного контракта в соответствие с новой предельной зарегистрированной ценой препарата. Данный способ может теоретически быть применен заказчиком и поставщиком в любых контрактах, где возможно осуществление подобной замены. Согласно ч.7 ст.95 Закона № 44-ФЗ, подобные изменения должны быть внесены заказчиком в реестр контрактов. Следовательно, контролирующим органам в сфере государственных закупок необходимо обратить особое внимание на все случаи замен поставляемого товара в ходе исполнения контракта.

Интересна и проблема одностороннего отказа от исполнения обязательств по государственному контракту на поставку продукции для государственных нужд, заключенного по результатам электронного аукциона. К примеру, участник электронного аукциона на закупку сушильного шкафа иностранного производства для лабораторных исследований какого-нибудь научно-исследовательского учреждения, скопировал техническое задание к себе в заявку и заменил фирменное наименование необходимого шкафа на более дешевый российский аналог, заведомо зная, что по качеству исполнения данный аналог не сможет конкурировать с иностранным производителем. При проверке первых частей заявки аукционной комиссии не удалось выяснить настоящие технические параметры у производителя, так как данное оборудование исполняется на заказ согласно требованиям технического задания. В итоге победителем электронного аукциона признается отечественный поставщик, как предложивший наименьшую цену. Естественно, выявить некачественную продукцию до заключения государственного контракта не представляется возможным. После поставки выясняется, что данное оборудование является дешевой копией иностранного аналога, в производстве которого использовались некачественные материалы. В результате, перед заказчиком встает выбор – пользоваться данным оборудованием не смотря на эргономические недостатки или обращаться в суд и расторгать контракт.

Также существуют случаи, когда после заключения контракта выясняется, что поставщик предоставил недостоверные сведения о соответствии требованиям извещения и аукционной документации и был включен в реестр недобросовестных поставщиков. Данную ситуацию

регламентирует ч.15 ст.95 Закона № 44-ФЗ, согласно которой при наличии вышеперечисленных условий, заказчик обязан принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта.

Рассмотрим подобный случай из судебной практики. В ходе рассмотрения дела № А40-178922/2014 Девятым арбитражным апелляционным судом было установлено, что заказчик принял решение об одностороннем отказе согласно ч.15 ст.95 Закона № 44-ФЗ, однако поставщик настаивал на том, что в момент рассмотрения заявок и проведения электронного аукциона он полностью соответствовал требованиям извещения и аукционной документации, а в перечень недобросовестных поставщиков он был включен уже после заключения госконтракта. В результате суд разъяснил, что норма ст.95 Закона № 44-ФЗ не распространяет свое действие на отношения сторон в период исполнения контракта. Таким образом, решение заказчика об одностороннем отказе от исполнения контракта было признано незаконным [5].

В результате, в перечисленных случаях, целесообразно было бы позволять заказчику перезаключать государственный контракт с другим участником электронного аукциона, а не проводить заново всю процедуру электронного аукциона, после длительных судебных тяжб.

Существуют случаи признания одностороннего отказа от исполнения государственного контракта незаконным в следующих случаях: если данное право прямо не указано в условиях контракта (п.9 ст.95 Закона № 44-ФЗ) или сделана только ссылка на законодательство, предусматривающее это право; если в течение трех дней с момента принятия заказчиком решения об одностороннем отказе данное решение не было размещено в ЕИС и не доведено до поставщика способами, предусмотренными ч.12 ст.95 Закона № 44-ФЗ (подобный случай был урегулирован решением Тульского УФАС России по делу № РНП-71-187 от 15 января 2016 года).

Интересно и применение норм Закона № 44-ФЗ, в части проведения контроля за исполнением контракта, согласно ч.1 ст. 101, заказчик обязан осуществлять контроль за исполнением поставщиком условий контракта в соответствии с законодательством РФ. Таким образом, основной объем контрольных полномочий за исполнением заключенных контрактов ложится непосредственно на заказчиков. Важно понимать, что заказчик должен контролировать не только исполнение обязательств своим контрагентом, но и исполнение обязательств в рамках заключенного контракта им самим.

В рамках контроля исполнения обязательств по контракту на поставку продукции для государственных нужд, заказчик обязан «отслеживать»: соблюдение сроков поставки товаров; соответствие поставленных товаров условиям контракта; привлечение поставщиком субпоставщиков из числа субъектов малого предпринимательства; социально ориентированных некоммерческих организаций, если для этих лиц при объявлении закупки были предусмотрены преимущества согласно с ч.5 ст.30 Закона № 44-ФЗ; своевременное предоставление поставщиком надлежащим образом заполненных документов об исполнении контракта; в случае, если

предоставленное заказчику обеспечение исполнения контракта в форме банковской гарантии стало по каким-либо причинам недействительным, - замену такого обеспечения на действительное.

Направлением контроля, в равной мере относящимся и к контролю заказчиком за исполнением контракта поставщиком, и к контролю исполнения контракта им самим, является контроль за внесением в контракт изменений. В данном вопросе, стоит четко придерживаться общего правила, установленного Законом № 44-ФЗ, о запрете изменения контрактов в ходе их исполнения. Из этого правила имеется ряд исключений, которые установлены ст. 95 данного закона.

При этом необходимо иметь ввиду, что до конца 2015 года, в рамках правительственных антикризисных мер, действовали дополнительные возможности изменять сроки, количество и цену по контрактам [2]. В силу все более нарастающей волны кризиса подобный нормативный правовой акт принят и в этом году [3].

Таким образом, выявить актуальные проблемы правового регулирования государственного контракта на поставку продукции для государственных нужд, заключенного по результатам электронного аукциона, можно только путем анализа применения на практике норм Гражданского кодекса РФ и Закона № 44-ФЗ.

Список литературы:

1. Федеральный закон от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»// Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>
2. Постановление Правительства РФ от 06.03.2015 N 198 «Об утверждении Правил изменения по соглашению сторон срока исполнения контракта, и (или) цены контракта, и (или) цены единицы товара, работы, услуги, и (или) количества товаров, объема работ, услуг, предусмотренных контрактами, срок исполнения которых завершается в 2015 году» (документ утратил силу) // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>.
3. Постановление Правительства РФ от 14.03.2016 N 191 (ред. от 05.10.2016) «Об утверждении Правил изменения по соглашению сторон срока исполнения контракта, и (или) цены контракта, и (или) цены единицы товара, работы, услуги, и (или) количества товаров, объема работ, услуг, предусмотренных контрактами, срок исполнения которых завершается в 2016 году». // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>.
4. Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 29.08.2014 по делу № А67-948/2014 «О расторжении государственного контракта на поставку продукции и взыскании неустойки» // <http://faszso.arbitr.ru>
5. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 21.04.2015 № 09АП-11847/2015-ГК по делу № А40-178922/14 // <http://9aas.arbitr.ru>

6. Евсташенков А.Н. Обзор основных схем «обхода» требований Закона № 44-ФЗ при проведении закупок. / Государственные и муниципальные закупки - 2015. Сборник докладов X Всероссийской практической конференции-семинара // Изд. – М.: ИД «Юриспруденция», 2016, с.179-187.
7. Евсташенков А.Н. Основные нарушения при проведении электронных аукционов. / Государственные и муниципальные закупки - 2015. Сборник докладов X Всероссийской практической конференции-семинара // Изд. – М.: ИД «Юриспруденция», 2016, 187-193.
8. Лутовинова Н.В. Особенности исполнения обязательств по договору поставки товаров для государственных и муниципальных нужд // Nauka-rastudent.ru. – 2015. – No. 06 (18) / [Электронный ресурс] – Режим доступа. – URL: <http://nauka-rastudent.ru/18/2699/>
9. Лутовинова Н.В. Порядок заключения и исполнения государственных и муниципальных контрактов // Nauka-rastudent.ru. – 2015. – No. 06 (18) / [Электронный ресурс] – Режим доступа. – URL: <http://nauka-rastudent.ru/18/2698/>
10. Островная М.А., Подколзина Е.А. Электронные аукционы и фаворитизм в Российских государственных закупках. // Экономический журнал Высшей школы экономики. № 4. Том. 18. 2014, с.586-619.

Захарова Варвара Вадимовна,
студентка 1 курса НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций».

Современная позиция проблемы правового нигилизма

Аннотация. Необходимость построения гражданского общества в нашей стране требует глубокого анализа проблемы повышения уровня правовой культуры российских граждан. Для этого стоит задуматься о роли права в жизни каждого из нас. Именно, соблюдение норм права является гарантом демократического и гражданского общества. Все это будет только тогда, когда у людей будет сформировано правосознание и правовая культура. А для этого нужно обучать народ правовым нормам, которые регулируются и охраняются государством.

Ключевые слова: правовая культура, гражданское общество, демократическое общество, правовой нигилизм, правовое государство, идеология, политическая сфера, экономическая сфера.

Что такое правовой нигилизм? В какой исторический период он сложился? Данные вопросы не теряют свою актуальность и по сей день. Исторические истоки правового нигилизма были заложены сотни лет назад. Но скачком развития правового нигилизма историки считают 20 век. Именно тогда закладываются основы отрицания законодательства.

Вспомним время правления В.И. Ленина, которое многие историки называют началом тоталитарного политического режима [2]. Тоталитарный политический режим — это система государственной власти, основанная на

полном политическом, экономическом, идеологическом подчинении всего общества и отдельного индивида власти; для такого режима характерен контроль государства над всеми сферами жизни; фактическом несоблюдении прав и свобод человека [1]. Таким образом, пик развития правового нигилизма относят к советскому периоду отечественной истории.

Ученики Ленина, в частности Сталин, стремились построить коммунизм, главной целью которого было уничтожение самого государства и права в целом. Наибольший подъем развития юридического нигилизма отражается в годы правления Н.С. Горбачева. Именно тогда каждый мог открыто публиковать статьи о ГУЛАГе, о числе жертв сталинских репрессий. Таким образом, люди потеряли веру в прозрачную, честную, открытую и законопослушную власть.

Проанализировав несколько источников, автор выделил две формы правового нигилизма. За основу возьму статью Н.И. Матузова «Правовой нигилизм и правовой идеализм как две стороны одной медали». К первой форме относится непосредственное нарушение законодательства. К такому можно отнести: В эту группу входят все уголовно-наказуемые деяния, административные и гражданские правонарушения проступки. По моему мнению, именно данная форма нигилизма нашла свое отражение в нашей стране. К следующей форме правового нигилизма относится неверие в право, в его возможности, полезность и непризнание его положительной (сверхпозитивной) роли в обществе. Например, славянофильство является бездейственной формой правового нигилизма. Как правило, нигилизм возникает из-за несовершенства правовых норм и существующего правопорядка. Отметим, что за последние 10 лет в прессе очень часто появляются сообщения о «вседозволенности властей». Проанализировав СМИ автор выделил некоторые противозаконные действия среди органов государства. Например, по статистике за 2011 год в Волгограде сотрудники ФСБ задержали офицеров, которые вымогали у своих подчиненных деньги. Правовой нигилизм государственных органов власти продолжается и в настоящее время. В частности, 8 ноября 2016 года был пойман на взятке в размере 7 миллионов рублей полковник МВД Захарченко [3].

Следовательно, прежде всего, нужно бороться с правовым нигилизмом, который происходит со стороны государства, так как именно органы государственной власти должны в первую очередь показывать положительный пример всем гражданам РФ. О необходимости борьбы с правовым нигилизмом говорится сегодня на самом высоком уровне. Известно, что борьба со следствиями того или иного отрицательного явления может продолжаться сколько угодно долго при условии, что его причины не устранены. Проблема нигилизма затрагивает почти все сферы жизни общества. Это явление выступает серьезным препятствием на пути демократического общества. Именно из-за нее растет уровень преступности в стране. При этом наблюдается тенденция роста детской преступности, что говорит о том, что нигилизм получил наибольшее распространение среди молодежи. Так как я отношусь к

данной категории, то хотелось бы заострить внимание на молодом поколении России.

Автор провел опрос среди студентов юридических вузов. Студентам был задан вопрос: «Нужно ли жить в России по закону или можно обойтись без него? На этот вопрос ответило 72 человека: 59,7% считают, что по закону жить нельзя, 19,4% считают, что нужно жить по закону, а 20,8% воздержались от ответа. Таким образом, можно сделать вывод, происходит постепенно упадок нравственности в обществе, что постепенно ведет к наличию угрозы безопасности Российской Федерации.

Так что же нужно сделать, чтобы избавиться от правового нигилизма? Идею борьбы с правовым нигилизмом в России высказал премьер-министр – Дмитрий Медведев. Провозглашая приоритетные цели развития страны, он указал, что россияне отличаются неуважением к закону, что негативно сказывается на общем развитии страны.

Автор выделил свои основные меры по преодолению правового нигилизма. Во-первых, нужно сделать так, чтобы правовые нормы соответствовали общественным нравственным устоям. Так как, несоответствие законодательства общественному развитию общества является основной причиной правового нигилизма в нашей стране. Во-вторых, стоило бы государству принять социальные меры, которые заключаются в повышении уровня жизни россиян, снижение бедности, безработицы, нищеты; материальные выплаты нуждающимся гражданам. В-третьих, необходимо проводить и духовные меры: правовое воспитание граждан, которое должно проходить в форме семинарских занятий, открытых уроков, тренингов среди всех граждан; так же стоит повышать уровень правовой культуры среди органов власти.

В заключении, хочу сказать, что многие правоведа считают, что сначала необходимо заняться кодификацией нормативно-правовой базы страны, так как нигилизм в большинстве случаев порожден несовершенством закона. Стоит проанализировать все нормативно-правовые акты России и устранить противоречия между ними, избавиться от множественных поправок и дополнений. Так же необходимо избавиться от тех документов, которые противоречат Конституции РФ, и установить четкую иерархическую систему законов и иных нормативных актов. Но, даже этого мало, нужно усовершенствовать механизмы реализации права. Нужно уделять большую роль воспитанию правовой культуры граждан, повышению уважения к праву и закону, можно говорить о начале борьбы с проблемой нигилизма. Далее, стоит сказать, то нужно выпускать качественных специалистов из юридических вузов. Именно они должны бороться с несовершенным законодательством. Поэтому, если мы пройдем этот трудный и длительный процесс–преодоление правового нигилизма в России – мы сможем достигнуть полноценного гражданского и демократического общества, а самое главное – спокойствия и согласия в жизни каждого из нас.

Список литературы:

1. Прохоров А.М. Большая Советская энциклопедия.- 1969.- №3,- 3500 ст.
2. В.Я Любашиц, А.Ю Мордавцева, И.В Тимошенко, Д.Ю. Теория государства и права. -М.: 2009. С. 449 – 450.
3. <http://www.kommersant.ru/doc/1574250>.
4. Матузов Н.И. Правовой нигилизм и правовой идеализм как две стороны одной медали.– М.:2010.
5. В.М. Корельский, В.Д. Перевалов. 5. Теория государства и права. - М.: 2015.

Ишпаева Ирина Сергеевна,
студентка 3 курса Российской таможенной академии.

Значение Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод для развития правовой системы в Российской Федерации

Аннотация. Определяется место Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод в системе источников конституционного права Российской Федерации. Рассматриваются историко-правовые аспекты становления конституционализма в России. Исследуется значение вступления Российской Федерации в Совет Европы.

Ключевые слова: конституционализм, конституция, европейская конвенция, источники, система, место.

Актуальность данной темы обусловлена тем, что признание прав и свобод человека и гражданина высшей ценностью порождает у государства конституционную обязанность по признанию, защите и соблюдению прав личности. Не составляют исключения права, закрепленные в международных правовых актах Российской Федерации. Важнейшим этапом развития отечественной правовой системы является вступление России в Совет Европы и приобретение обязательств в соответствии с Европейской конвенцией о защите прав человека и основных свобод.

Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 года вместе с принятыми позднее Протоколами к ней представляет собой фундаментальный документ Совета Европы, преследующий одну из главных целей данной организации - защиту прав личности. Институт прав и свобод человека и гражданина является традиционным и неотъемлемым элементом системы конституционного права. Личные и политические права и свободы, гарантируемые Европейской конвенцией, занимают важное место в ряду конституционных прав и свобод человека и гражданина. Поэтому механизм реализации Европейской конвенции в России носит конституционно-правовой характер и заслуживает изучения с позиций конституционно-правовой науки.

Исторические особенности становления Российского государства, такие как вече, общинный быт, монархические традиции и т.д., препятствовали активному развитию структуры гражданского общества. Следовательно, и конституционализм приобретают особые формы своего проявления, так как он

базируется на совокупности государственно-правовых традиций, которые порождаются, благодаря опыту становления тех или иных стадий, характеризующиеся уровнем правовой и политической культуры общества. Самой теории конституционализма в России предшествовали элементы его традиций, которые являлись основой организации власти, а также ее взаимодействия с обществом, начиная с периода развития Древнерусского государства. «Характерной особенностью формирования отношений между властью и обществом в системе российского конституционализма было то, что личностное начало на Руси было инкорпорировано в общинном начале, составляя основу традиционного общества. Главный принцип такого общества - «личностное начало равно общинному началу», соответственно сфера полномочий государственной власти сужается, а на первый план выступает непосредственная демократия, которая была представлена в России еще в Новгородском вече» [1].

Теоретическая база взаимодействия власти и общества, имеющая свои национальные черты и исторические особенности, начинает появляться в XIX - начале XX вв. Российские представления об источниках закона, о его сущности, народном представительстве отличались от западноевропейских концепций правового регулирования. Обычаи и традиции продолжают оказывать существенное влияние на общественное мнение, препятствуя развитию понимания необходимости законодательной базы, которую необходимо соблюдать. Данные тенденции развития правового государства на Руси и в России объясняют слабость попыток конституционного ограничения монарха и принятия конституции в дореволюционный период.

Теории конституционализма, его идеи, проекты нацелены на поиск наиболее эффективных средств и методов обеспечения прав, свобод и интересов личности, а также выявления оптимальных форм организации общества и государства.

Следует отметить, конституционализм в России имеют собственный исторический опыт, но его оформление в нормативных правовых актах происходит гораздо позже, чем фактическое проявление. Некоторые властные институты Древнерусского государства являются определенными этапами развития конституционализма.

Одним из таких институтов является Вече – Народное собрание. Вечевые начала постепенно формировали в общественном сознании понимание сущности основных конституционных институтов, которые впоследствии вошли в систему конституционализма. Окончательное оформление института народного представительства происходит лишь в начале XX в., то есть с момента формирования Государственной Думы.

Во-вторых, «глубинные исторические особенности механизма властвования в России и исторические особенности российского конституционализма заключаются в том, что существование в России любого режима за последние пять столетий, начиная с Ивана IV - царского, имперского, однопартийного, президентского - характеризуются

выстраиванием определенной институциональной пирамиды во главе с лицом, наделенным огромными властными полномочиями. С установлением самодержавия в России русские цари построили такую систему власти, которая представляла с одной стороны смесь политических традиций, основанных на христианстве, а с другой - установки государства на самодержавие, централизм и подавление личности, что, в конечном счете, затрудняло конституционное развитие в западноевропейском его понимании» [2].

В-третьих, жесткая централизация власти существенно сказалась на особенностях и характере российского конституционализма, наличие которой объясняется неразвитостью институтов гражданского общества, отсутствием надежных гарантий обеспечения прав и свобод граждан.

Кроме того, община, являясь ячейкой общества и основой крестьянской демократии, представляла в процессе самоуправления интересы как определенной группы лиц, так и отдельной личности.

Особенностями конституционализма советского периода являются: многостепенность формирования органов власти, ликвидация частной собственности, подорвавшая основы существования и нормального функционирования гражданского общества и его институтов, а также создавшая перекося в обеспечении конституционных основ Советского государства в сторону обобществления и национализации.

Это способствовало тому, что советский конституционализм имел особые черты и носил ярко выраженный идеологический характер. Особенностью советского конституционализма являлась также непротиворечивость союзных Конституций и Конституций республик, чем фиксировалась органическая связь принципов построения союзного государства с принципами, заложенными Конституцией РСФСР и других республик, входящих в состав СССР.

Конституция Российской Федерации (от лат. Constitution – устройство) – Основной закон российского государства, который регулирует особые общественные отношения между гражданами, самим обществом и государством, а также закрепляет систему органов государственной власти. Большинство ученых - правоведов определяют сущность Конституции как баланс важнейших социальных интересов, представленных в обществе. Схожими с данным определением выступают такие понятия сущности Конституции, как «политический компромисс» и «проявление социального плюрализма».

Можно выделить ряд основополагающих факторов, которые определяют уникальное место Основного закона Российской Федерации в российской правовой системе:

1. Общественные отношения, регулируемые Конституцией РФ, по своему содержанию являются, как правило, изначальными и первичными, то есть конституционными;

2. Конституция РФ имеет целенаправленное воздействие на развитие законодательства;

3. Более того, Конституция РФ обладает наивысшей юридической силой;

4. Также Основному закону России свойственна высокая степень нормативного обобщения;

5. Конституция РФ имеет прямое действие.

Особый характер Конституции, который определяет ее важнейшее место в правовой системе современного правового государства, определяется тем, что она является юридическим актом, который был принят народом или же от его имени. Правоведы связывают именно наличие этой черты данного акта с возникновением в XVII в. самой идеи создания Конституции.

Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод была подписана четырнадцатью государствами-участниками Совета Европы 4 ноября 1950 года в Риме, а вступила в силу лишь 3 сентября 1953 года, вследствие ее ратификации десятью государствами Западной Европы. Она является основополагающим документом Совета Европы, который продолжает развивать положения, прописанные во Всеобщей декларации прав человека. Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод - это определенный «каталог прав», которые подлежат защите, а также определяет инструмент, при помощи которых гарантируется соблюдение и защита данных прав. Таким инструментом является Европейский Суд по правам человека, который обладает наднациональной юрисдикцией, то есть, решения которого обязательны для всех государств-членов Европейской Конвенции. Таким образом, впервые международная практика позволила обращаться с индивидуальными жалобами всем гражданам государств-членов Европейской конвенции, а также предоставила им возможность разрешать споры с гражданами других государств. Также признается правомерность межгосударственных жалоб.

Теория и практика Европейской конвенции значительно ближе теории и практике Верховного суда Соединенных Штатов Америки, чем какой-либо действующей внутригосударственной системе в странах Европы. Ключом к пониманию Конвенции является прецедентное право, создаваемое Европейским Судом, сущность которого заключается в толковании Конвенции. Контрольные органы Конвенции наделены компетенцией рассматривать только переданные им конкретные дела.

В преамбуле Конвенции особый акцент делается на то, что главной целью ее участников является осуществление «некоторых прав», которые названы во Всеобщей декларации прав человека, путем принятия «первых шагов». Действительно, в Конвенции перечислен не весь перечень прав и свобод человека, регламентируемых во Всеобщей декларации, а также Пактах о правах человека. Однако созданная система постепенно движется по пути развития и дополняется различными новыми положениями, что, определенно, является ее достоинством. Впоследствии к Конвенции создаются Протоколы, которые являются ее неотъемлемой частью, позволяющие перечень гражданских и политических прав сделать исчерпывающим.

На основании положений данной Конвенции была учреждена двухступенчатая система, состоящая из Европейской комиссии по правам

человека и Европейского Суда по правам человека, уполномоченного рассматривать жалобы как государств-членов Европейской конвенции, так и отдельных лиц, в случае нарушения положений Европейской конвенции. Данная система существовала вплоть до 1998 года. Постепенно происходило признание компетенции вышеназванных органов всеми государствами-участниками Европейской конвенции, так рассмотрение жалобы, направленной против государства, которое не признало подобную компетенцию, неправомерно.

В настоящее же время существует единоличный орган: Европейский Суд по правам человека в соответствии с нормами, введенными Протоколом № 11 Европейской конвенции. Данный орган правомочен принимать жалобы от физических и юридических лиц, чьи конвенционные права нарушило государство, юрисдикция которого на них распространяется. Однако необходимо наличие одного важного условия принятия жалобы: исчерпание средств защиты внутри государства, закрепленных в национальном законодательстве.

Более того, государство-участник вправе передать на рассмотрение Европейского Суда вопрос о любом предполагаемом нарушении положений Европейской конвенции другим государством-участником, то есть «межгосударственный» иск. Решение Европейского Суда является окончательным и обязательным для того и другого государства.

Таким образом, контрольный механизм Европейской конвенции носит не межгосударственный, а надгосударственный характер. Целью данного механизма является контроль соблюдения прав человека посредством создания независимого наднационального судебного органа, который компетентен в принятии обязательных решений для всех государств-участников Европейской конвенции.

«Формирование конвенционных положений – это длительный процесс, базирующийся на решениях Европейского Суда при рассмотрении конкретных дел, которые впоследствии приобретают форму нормативных правовых актов» [3].

Важной особенностью является то, что фактически Европейский Суд не является инструментом непосредственного разрешения споров, возникающих по поводу конвенционных прав человека, так как при рассмотрении определенной жалобы он вправе лишь проверять соответствует ли положение или решение, создавшееся внутри государства-участника, положениям Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод. Однако, в случае признания Европейским Судом нарушения Конвенции, государство-участник, его допустившее, обязано установить соответствие внутригосударственного законодательства или правоприменительной практики нормам Европейской конвенции.

Российская Федерация подписала Европейскую конвенцию о защите прав человека и основных свобод лишь 28 февраля 1996 года, а ратифицировала ее спустя два года, путем принятия Федерального закона от 30 марта 1998 года №

54-ФЗ « О ратификации Конвенции о защите прав человека и основных свобод и протоколов к ней».

Конституция Российской Федерации, разработанная еще до вступления России в Совет Европы, во многом ориентируется на Европейскую конвенцию в части правовой регламентации статуса личности. Вследствие этого многие положения второй главы Конституции Российской Федерации оказались идентичными положениям Европейской конвенции, которые изначально закрепляют минимальный объем основных личных и политических прав и свобод. Однако одновременно фактически была заложена база для расширения их содержания через практику Европейского Суда по правам человека.

Имплементация Европейской конвенции в национальной правовой системе требует определения места этого акта в системе источников права Российской Федерации. Так, сегодня в юридической науке нет четкого ответа на вопрос о том, является ли Европейская конвенция источником конституционного права Российской Федерации. Кроме того, существует проблема определения юридического значения решений Европейского Суда в контексте конституционно-правового регулирования.

Однозначно, факт ратификации Европейской конвенции следует однозначно рассматривать как появление серьезной гарантии целого ряда прав и свобод человека и гражданина, закрепленных в Конституции Российской Федерации.

Конституция Российской Федерации как основополагающий источник российского права определила, что международные договоры Российской Федерации являются частью ее правовой системы и пользуются приоритетом в применении перед Основным законом России. В связи с этим необходимо подчеркнуть то обстоятельство, что Европейская конвенция не может не оказывать влияния на развитие российского законодательства и правоприменительной практики.

Значительные достижения в сфере применения положений Европейской конвенции связаны с деятельностью Конституционного Суда Российской Федерации, правовые позиции которого содержат выводы по результатам толкования тех положений Конституции Российской Федерации, которым корреспондируют положения Европейской конвенции и Протоколов к ней. Несмотря на то, что между положениями Конституции Российской Федерации и Европейской конвенции отсутствуют серьезные противоречия, в последнее время обозначилась возможность конфликта между Конституционным Судом Российской Федерации и Европейским Судом в связи с определенными различиями в их правовых позициях. В этих условиях важно отметить, что потребность выстраивания диалога двух судебных органов требует анализа проблемной ситуации.

Вопрос о соотношении международного договора и российского законодательства, а также о действии и применении международных договоров, был решен в Конституции Российской Федерации 1993 г. и текущем законодательстве. Не возникает сомнения в том, что в случае возникновения

коллизии между международным договором и Конституцией Российской Федерации, должно действовать правило о высшей юридической силе Конституции. Этому свидетельствует тот факт, что международные договоры являются составной частью правовой системы государства, а в рамках этой системы нет актов, которые по своей юридической силе стояли бы выше Конституции РФ. Следовательно, органы государства и их должностные лица не вправе заключать договоры, противоречащие Конституции РФ. Текущее законодательство, развивая положения Конституции Российской Федерации, допускает возможность изменения Основного закона в случае возможной коллизии. А именно, «если международный договор содержит правила, требующие изменения отдельных положений Конституции РФ, решение о согласии на его обязательность для Российской Федерации возможно в форме федерального закона только после внесения соответствующих поправок в Конституцию Российской Федерации или пересмотра ее положений в установленном порядке» [4].

Конституционно-правовой механизм реализации Европейской конвенции в Российской Федерации имеет несколько элементов:

1) Приведение национального законодательства в соответствие с положениями Европейской конвенции;

2) Применение положений Европейской конвенции с учетом практики Европейского Суда при одновременном применении соответствующих положений конституционного законодательства Российской Федерации для регулирования на внутригосударственном уровне прав и свобод человека и гражданина, гарантированных Европейской конвенцией;

3) Создание условий для реализации права на обращение в Европейский Суд каждого, чьи права и свободы, гарантированные Европейской конвенцией, были нарушены;

4) Исполнение решений Европейского Суда, включающее в себя применение на внутригосударственном уровне мер юридической ответственности к представителям государства, по вине которых было допущено нарушение Европейской конвенции, установленное Европейским Судом.

Правила процедуры Европейского Суда могут рассматриваться как гарантии беспрепятственного и эффективного доступа заявителей по индивидуальным жалобам в Европейский Суд, способствующие полноценной реализации права на обращение в Европейский Суд, закрепленного в Российской Федерации на конституционном уровне.

Итак, подводя итоги вышесказанному, можно сделать вывод о том, что «В целом Европейская конвенция и российское законодательство демонстрируют тождественные подходы к закреплению соответствующих прав и свобод человека и гражданина. Необходимо отметить, что Конституция Российской Федерации зачастую регламентирует в себе и более высокий уровень гарантии права, чем это делает Европейская конвенция» [5].

Список литературы:

1. Енгибарян Р.В., Тадевосян Э.В. Конституционное право: учебник. - М.: Юристъ, 2000. - С. 56.
2. Костомаров Н. И. Мысль о федеративном начале Древней Руси. - М.: Норма, 1861. -С. 99.
3. Некрасов С. И. Конституционное право Российской Федерации: учебник.- М.: Норма, 2031. - С. 89.
4. Самородов Д.А. Конституционное право Российской Федерации: Учебное пособие. – М.: Экон-информ, 2011. - С. 214.
5. Хазов Е.Н., Гасанов К.К., Червонюк В.И. Конституционное право зарубежных государств: учебное пособие. – М.; Юнити-Дана, 2015. – С. 9.

Ковалева Елена Сергеевна,
студентка 3 курса Российской таможенной академии.

Торги: теоретические основы и проблемы правового регулирования

Аннотация. В связи с развитием рыночной экономики в современной России вопрос законодательного регулирования торгов становится все более острым. Дополнительную сложность создает многообразие видов торгов, проведение каждого из которых имеет свои особенности. К тому же, неоднозначная оценка законодателем вопросов, касающихся торгов, из-за чего появляются проблемы определения базовых теоретических вопросов в юридической литературе.

Ключевые слова: торги, гражданское законодательство, аукцион, публичные торги, закрытые торги, электронные отраслевые торги, тендер.

На всем протяжении становления рыночной экономики в современной России и попытки создания единой системы государственных закупок наталкиваются на несовершенство законодательных актов, что выражается в неопределенности отдельных элементов торгов, их понятий, а также в статусе субъектов правоотношений и ряде существенных правовых коллизий.

Пункт 1 ст. 447 ГК РФ определяет торги как способ заключения договора, сущность которого состоит в том, что договор заключается организатором торгов с лицом, выигравшим торги. Вместе с тем определение победителя — это только один из этапов процедуры проведения торгов, которых, в конечном счете, должны привести к заключению договора. [1]

Итогом торгов в конечном этапе должно стать заключение договора. Следовательно, недопустима ситуация, при которой договор не был заключен, потому что не достигнута основная задача торгов – заключение договора.

Таким образом, торги, как и остальные способы заключения договора, можно определить как особую юридическую процедуру. Исходя из этого, некоторые специалисты сформулировали определение юридической процедуры торгов как определенная законодательством последовательность действий,

совершаемых организаторами и участниками торгов по заключению гражданско-правового договора.

Для более полной картины торгов как механизма заключения договора следует уяснить, что организация и проведения торгов требует от всех участников. Сюда входит:

- формирование комиссии и организация ее деятельности;
- подготовка документации, определяющей условия и сроки проведения торгов;
- публикация извещений (направление приглашений для участия в закрытых торгах);
- предоставление документации претендентам на участие в торгах, подача и прием заявок;
- изучение поданных заявок и определение победителя;
- заключение договора с победителем.

Чаще всего используются подрядные торги, которые наиболее законодательно урегулированы в российской практике. Для развития системы подрядных торгов создается устойчивая нормативная база по организации процедуры. Особенно стоит отметить подрядные торги в строительстве, оптимизирующие надлежащее качество подготовки и распространения заказов для инвесторов любого уровня.

Для более полной картины понятия торгов необходимо рассмотреть виды торгов.

Первым видом торгов рассмотрим электронные отраслевые торги – это электронная торговая площадка по купле-продаже товаров и услуг, обеспечивающие проведение полного комплекса торговых и закупочных процедур. Все торговые процедуры тщательно отлажены и полностью соответствуют законодательной базе. Проводимые на ЭТП торговые процедуры:

1. Аукцион на повышение цены
2. Аукцион на понижение цены
3. Конкурс с проведением ПКО (предварительный квалификационный отбор)
4. Конкурс без проведения ПКО
5. Запрос котировок или предложений

У этих торговых процедур есть свои преимущества:

- юридическая значимость: заключенные сделки наделены всеми признаками юридической силы;
- транспарентность: электронные процедуры проводятся в условиях гласности, прозрачности, добросовестной конкуренции, отсутствие ограничения допуска к участию и обеспечение равных условий аккредитованным участникам торгов;
- простота и удобство: проведение торгов обеспечивается с помощью электронного документооборота, выражающееся в высокой эффективности процесса;
- создается профессионалами добывающее отрасли: следовательно, все

процедуры адаптированы для добывающих организаций, заложена возможность разработки классификаторов, используемых при создании и описании торгов и закупок;

- нормативная база: порядок проведения закупочных процедур, установлены правилами и соответствуют требованиям федерального законодательства.

Следующим шагом для рассмотрения является международные торги. Согласно процедуре предоставление и рассмотрение конкурсных заявок происходит в два этапа:

1) предоставление конкурсной заявки, содержащей технические, технологические, качественные характеристики предлагаемой продукции, работ или услуг, данные о квалификации и возможные условия продаж без указания цены.

2) на втором этапе, куда допускаются только поставщики, заявки которых были одобрены, к конкурсной документацией, включая предлагаемую цену. [4; стр. 45]

Процедура двухэтапных торгов является наиболее сложной и применяется в тех случаях, когда заказчик не может тщательно определить подробные спецификации требуемой ему продукции, работ или услуг, а если для выполнения заказа требуется проведение значимых научных изысканий, исследований, экспериментов. На первом этапе заказчик вправе проводить переговоры с любым участником по существу содержания его предложений, вносить изменений в первоначальный вариант конкурсной документации; любой участник, прошедший первый этап на втором этапе после знакомства с условиями торгов вправе выйти из числа участников без потери финансовых средств, предоставленных им как обеспечение заявки.

Положительной чертой двухэтапной процедуры торгов является то, что применяемая должным образом дает покупателю уверенность в том, что отбор прошли участники, предоставляющие необходимые технические требования на приемлемых для покупателей условиях.

Первичные торги – это торги, назначенные в первый раз по данному предмету торгов данного объекта торгов.

Вторичные – это торги, назначаемые во второй или в третий раз по данному предмету торгов данного объекта торгов. Вторичные торги назначаются в случаях, если результат первичных торгов не удовлетворил заказчиков. Проводится в обычном порядке.

Третичные торги объявляются субподрядчиками для передачи части своих обязательств другим фирмам.

Существуют еще и единичные торги. Государственные организации развивающихся стран обращаются только к одной фирме, с которой и заключается контракт на поставку интересующего их оборудования и проводятся в тех случаях, когда то или иное оборудование может быть закуплено только у одной фирмы – монополиста, а заключение обычного контракта в соответствии с законами данной страны для государственных организаций запрещается.

Следующая классификация торгов – это торги открытые (публичные) и закрытые торги. Публичные торги – это продажа имущества или заключении договора подряда, либо договора об оказании услуг посредством вызова желающих принять участия в торгах. Обязанность проведения публичных торгов регулируется законодательством.

Лицо признается выигравшим торги, если оно предложит наиболее высокую (выгодную) цену, а в случае проведения конкурса – лицо, признанное заключением конкурсной комиссии, предложившим наиболее выгодные условия.

Торги могут проводиться в двух формах: аукциона и конкурса. Проведение аукциона допустимо при соблюдении следующих условий:

1. предмет аукциона не отнесен законодательством к числу недвижимых вещей, взыскание на которые может быть обращено исключительно в судебном порядке;

2. аукцион, как способ реализации установлен соглашением об обращении взыскания на предмет ипотеки во внесудебном порядке либо с судебным решением с согласия залогодателя и залогодержателя.[3]

В остальных случаях продажа имущества осуществляется на конкурсной основе.

Можно сделать вывод, что законодатель противопоставил эти два способа реализации взыскания. Из-за этого в юридической литературе существуют неоднозначные оценки этого противопоставления. Решение вопроса о соотношении аукционов и конкурсов имеет, в первую очередь, прикладное значение.

Закрытые торги – это торги, к участию в которых допускаются только организации входящие в список, утвержденные заказчиком. Поэтому при проведении закрытых торгов предложение на участие отправляются наиболее известным, авторитетным компаниям, заслужившим хорошую репутацию. Однако компании, которые сами изъявляют желание участвовать в закрытых торгах, могут выкупить необходимую для подготовки предложений документацию.

По особо важным объектам закрытые торги проводятся в два этапа: первый – это открытые переквалифицированные торги, а потом – закрытые.

Ценообразование в закрытых торгах также ориентировано на цены конкурентов, но, как правило, организации стараются установить самую низкую из возможных цен, чтобы выиграть торги.

Установление цены на основе закрытых торгов происходит при продаже крупной партии товара, на которую претендуют сразу несколько покупателей. В этом случае переговоры ведутся отдельно с каждым претендентом, а победителем торгов признается компания, предложившая самую большую цену.

Тендер – это торги открытого или закрытого типа, соревнование предпринимателей за получение заказов на строительство или поставку

оборудования, предложение о товарах, поступивших на торги, уведомление о поставке по контракту.

Среди главных плюсов тендерной системы закупок выделяют сопоставление различных поставщиков, в том числе и в психологических аспектах. На открытых тендерных торгах поставщики понимают, что клиенты могут свободно обратиться с заказом к конкуренту, что порождает ряд уступок со стороны поставщиков. Организатор тендеров получает наиболее выгодные условия, имея возможность сэкономить немалые средства.

Проведение тендеров, как и любые взаимоотношения, предполагают определение субъектов взаимоотношений, наличие взаимных прав и обязанностей, порядка их реализации. Сторонами взаимоотношения в случае проведения торгов являются заказчик и участник тендера (претендент). Заказчиками тендера могут выступать органы государственной власти и органы местного самоуправления, подчиненные им учреждения и организации, а так же учреждения и организации, уполномоченные Кабинетом министра или органами местного самоуправления осуществлять закупки за счет государственных средств.

Законом же иначе называются участники тендера. Согласно законодательству, участник назван сразу же исполнителем. Под исполнителем понимается субъект хозяйствования, который подтвердил намерение взять участие в процедуре закупки, подает или подал тендерное предложение.[2]

Требования к поставщикам могут изменяться в зависимости от общей конъюнктуры рынка и экономической ситуации. Так в период экономического подъема требования к поставщикам ужесточаются, и, наоборот, в период спада или ограниченности ресурсов смягчаться.

Стоит отметить, что важным положением при закупке через тендерные процедуры является то, что договор должен быть заключен в соответствии с теми условиями, которые определены в тендерной документации, так как тендер является предварительной процедурой. Поэтому можно сделать вывод, что тендер – это способ закупки товаров и услуг, размещения заказов и выдача подрядов, которые предлагает привлечение в том числе и иностранных компаний, что позволяет определить наиболее выгодные предложения на рынке. Тендеры позволяют с наибольшей эффективностью расходовать средства, обеспечивают конкурентные выбор.[5; стр. 110] Сокращение расходов это, безусловно, один из ключевых аспектов закупочной деятельности, но не стоит забывать и про другой аспект ее роли – динамическую, стратегическую функции поддержки и реализации программ развития и реализации экономического роста предприятия.

В современной отечественной практике используется следующая классификация тендеров:

- 1) Тендеры с ограниченным участием.
- 2) По допустимости изменения конкурсных требований.
- 3) Классификация тендеров по составу участников.
- 4) Классификация тендеров по процедуре допуска к тендеру.

5) Запросы котировок и закупка у единственного источника.

Пока в законодательстве отсутствует, а практикой не выработан универсальный подход к проведению торгов. Поэтому следует стараться получать все требования, правила, предложения, изменения к ним, изложенные письменно за подписью ответственных лиц, чтобы впоследствии иметь возможность сослаться на документ: ведь все, что связано с торгами - это немалый труд. Для участников торгов важно самостоятельное обеспечение защиты своих прав, внимание при подходе к оформлению документов, при этом как можно больше нужно общаться с организатором торгов, заказчиком, уточняя любую полученную информацию, тщательно знакомиться с правилами проведения торгов, серьезно подходить к содержанию заключаемых договоров, при необходимости обращаться к специалистам.

Список литературы:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 №51-ФЗ (ред. от 03.07.2016) // Официальный интернет-портал правовой информации pravo.gov.ru - 03.07.2016.
2. Закон о контрактной системе (закон о госзакупках). Федеральный закон от 5 апреля 2013 г. N 44-ФЗ (ред. от 03.07.2016) "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" (с изменениями и дополнениями)// Официальный интернет-портал правовой информации pravo.gov.ru - 03.07.2016.
3. Федеральный закон от 16.07.1998 N 102-ФЗ (ред. от 23.06.2016) "Об ипотеке (залоге недвижимости)"// Официальный интернет-портал правовой информации pravo.gov.ru - 23.06.2016.
4. Кузнецов К.В. Конкурсные закупки: торги, тендеры, конкурсы. - М.: Дело, 2015.
5. Становление рыночной системы государственных закупок в России. / Под ред. В.И. Смирнова, Н.В. Нестеровича, И. М. Ахтензянова. – Казань: НПО «БизнесИнфоСервис», 2014 г.

Коротнева Кристина Анатольевна,
студентка 3 курса Московского политехнического университета.

Защита прав ребенка при разводе родителей в РФ и США

Аннотация. Защита прав ребенка в современном мире относится к числу актуальных проблем. Особое место среди механизмов регулирования занимают нормы права. Они призваны закрепить и по возможности обеспечить нормальное духовное и физическое развитие ребенка.

Ключевые слова: несовершеннолетние дети, развод, защита прав.

Основой любого современно государства является семья. Главной ее ценностью являются, конечно же, дети. Качественная забота о них - это

истинный путь к процветанию, как общества, так и самого государства. Причем забота должна исходить не только от родителей, но и от страны, в которой они проживают. Самое лучшее воспитание дается в семье и только в ней ребенок может быть по-настоящему счастлив. Но, к сожалению, в современном обществе наблюдается тенденция увеличения количества бракоразводных процессов. Когда обстановка накалена до предела и мирным способом решить проблему не представляется возможным, супруги спешат прибегнуть к такой процедуре как развод. Расторжение брака осуществляется в органах ЗАГСа, а также в судебном порядке. Суд рассматривает дела в двух случаях:

- если супруги не могут прийти к единому мнению по поводу расторжения брака;

- если имеются несовершеннолетние дети.

Наличие у супругов детей, не достигших восемнадцатилетнего возраста, значительно усложняет ситуацию. Основной задачей государства в таком случае становится защита прав ребенка, а так же обеспечение нормального дальнейшего психологического и физического развития.

Каждая страна по-своему осуществляет реализацию механизмов защиты прав детей, которые закреплены в национальном законодательстве. Мы рассмотрим их более подробно на примерах двух стран - Российская Федерация и США.

В Российской Федерации испокон веков осуществляется защита несовершеннолетних детей, которые в свою очередь представляют собой особую группу населения, в силу своего психического и физического развития. Основным органом, который встают на защиту ребенка в первую очередь является суд. Судья выносит решение о том, с кем будет проживать ребенок на основе дохода, условий проживания и т.п., при условии, что родители добровольно договориться не могут. Относительно не так давно в судах матери пользовались преимуществом, но в настоящее время оба супруга равны и значение имеет только факт лучшего обеспечения условий для жизни несовершеннолетнего ребенка.

При разводе брака и после осуществления него ребенок обладает рядом прав, а государство всеми силами старается защитить их. В целом, защита ребенка представляет собой комплекс мер, направленных не только на успешное развитие ребенка, но так же включающее в себя и функционирование правовых институтов, реализующих ее.

Законодательно закреплены обязательства родителей по отношению к ребенку. Даже при прекращении отношении между супругами, не должно осуществляться ущемление прав их ребенка. Оно так же недопустимо и при лишении родительских прав, только в этом случае обязательства по воспитанию возложит на себя государство.

Достижение ребенком десятилетнего возраста дает ему право самостоятельно обращаться в орган опеки, а четырнадцатилетие обеспечивает право самостоятельного обращения в суд. Но на практике подобного рода обращения происходят крайне редко и в ситуациях, когда молчать уже нельзя.

Немаловажным являются и экономические права ребенка. Даже при осуществлении развода в собственности ребенку выделяется доля, которой лишить не может никто до достижения им восемнадцатилетнего возраста. Это право довольно строго контролируется, в связи с этим при осуществлении большинства сделок, заключаемых родителями, необходимо получить согласие от органа опеки, в обязанности которого входит анализ ситуации и оценка возможных рисков ущемления экономических прав ребенка. Не подлежат разделу вещи, приобретенные для удовлетворения потребностей несовершеннолетнего, т.е. одежда, обувь и т.п. И не важно, кто эти вещи приобретал, они - собственность ребенка.

В Российской Федерации имеют место алиментные отношения, которые назначаются судом, если лицо добровольно уклоняется от имущественного содержания ребенка. Изначально супругам предоставляется возможность добровольно заключить соглашение, в котором прописывается сумма и порядок выплат, и заверить его у нотариуса. Но, к сожалению, не все готовы идти на компромисс и обращение в суд становится единственно верным решением. Но необходимо учесть, что сумма денежных средств, выплачиваемых в качестве алиментов, напрямую зависит от официального дохода супруга и количества детей, на которых эти отношения распространяются.

Не только в Российской Федерации стремятся всеми силами обеспечить защиту прав несовершеннолетних детей. Другие страны не менее обеспокоены этим вопросом. Так в Соединенных Штатах Америки осуществляют активные действия в выработке правовых норм, призванных обеспечить эффективное регулирование осуществления защиты прав детей.

До развода, а так же и в процессе него ребенок может подвергаться насилию, законодательство США предусмотрело эту ситуацию и в большинстве случаев прибегает к временной изоляции пострадавшего ребенка. Его могут разместить в приюте для прохождения реабилитационных процедур, а могут провести арест родителей до 30 суток, в крайне сложных ситуациях применяются более кардинальные меры. Стоит отметить, что функцию защиты детей от насилия осуществляют социальные работники, которые наделены полномочиями в этой области, а не совместное сотрудничество правоохранительных органов с опекой, как, например, в России. Так же в целях защиты нормального душевного состояния несовершеннолетних и недопущения последствий скандалов родителей, законодательно закреплена необходимость по возможности моментального разделения мест проживания супругов. В США, выехавший ранее из дома супруг, попасть вновь в свой дом может только после решения суда. Это необходимо учитывать, потому что данный факт является специфической особенностью правового регулирования и мало в каких странах применяется.

В процессе развода запрещено оказывать влияние на несовершеннолетнего ребенка, а также должна быть проведена работа, направленная на то, чтобы простым и доступным языком объяснить ему, что развод происходит не по его вине. Не стоит забывать, что развод родителей

является сильным психологическим потрясением для ребенка и в целях обеспечения его дальнейшего нормального развития такие меры носят обязательный характер, при этом рекомендуется приглашать к общению психологов, педагогов, а так же высококвалифицированных в данной области специалистов.

Опеку над детьми в большинстве бракоразводных процессах назначают матерям, так же как и в Российской Федерации.

Все поездки ребенка регулируются законодательством и официально оформленным договором между родителями, а так же сюда относятся различные курсы, страховки, образование и т.п. В связи с этим развод и назначение опеки в Америке - это долгий и утомительный процесс. Кстати, стоит не забывать, что, как и в России, развод, раздел имущества, назначение опеки и выработка правил общения с детьми - это три абсолютно разных процесса, естественно самым трудоемким в этом списке является процедура, связанная с дальнейшей судьбой детей.

Любопытным представляется то, что алименты в Америке выплачивают в большинстве случаев на всю семью, а не как это принято в России, только несовершеннолетним детям. В каком-то смысле их можно назвать содержанием. Стоит подчеркнуть тот факт, что если супруг обратится в суд с иском о нецелевой растрате алиментных выплат вторым супруг, к примеру, не на ребенка, а в своих целях, то суд откажет в удовлетворении иска. Этот факт только усиливает различия в законодательстве двух рассматриваемых стран. Супруг в РФ обязан все полученные средства в качестве алиментов вкладывать только в ребенка, направлять их на его дальнейшее развитие. В России можно даже потребовать предоставлять доказательства, удостоверяющие целевой вклад денежных средств, показывать чеки и т.п.

Представляется очевидным, что речь идет о больших деньгах. Прибегнем к статистике. Итак, в год в среднем разведенный супруг перечисляет около пятидесяти миллиардов долларов в год своей бывшей семье, как ни странно, 84% из алиментоплательщиков - это мужчины. При этом из всех алиментоплательщиков, 60% избегают уплаты средств. В связи с такой ситуацией Американские законодатели на практике заинтересованы в выработке эффективных норм, способных с наименьшим ущербом решить дальнейшую судьбу детей. Чтобы пронаблюдать разницу приведем в пример Российскую Федерацию, здесь ситуация еще более плачевная. Из 3 миллионов детей, которым должны платиться алименты, по факту получают их только 1 миллион, таким образом, 70 % алиментоплательщиков не соблюдают судебные решения. Стоит помнить, что в пример приведены официальные сведения, а есть и те, кто не желает обращаться в суд, и поднимает ребенка самостоятельно.

В Америке после развода ребенок сохраняет за собой право общения с обоими родителями. Но на практике лицо, получившее опеку над ребенком, чаще всего не допускает бывшего супруга к общению с ним, используя такую законную меру как судебный запрет.

Специфической особенностью США так же является тот момент, что в брачном договоре они имеют право прописать пункты, касающиеся самого ребенка. Но при этом один из супругов может обжаловать поведение второго в суде, тогда брачный договор аннулируется и суд на свое усмотрение определяет дальнейшую судьбу ребенка. Как известно в России такого нет и в брачном договоре прописываются только имущественные отношения, а с кем будет проживать ребенок решается только в судебном порядке и на усмотрение судьи.

Таким образом, мы рассмотрели две совершенно разные страны, со своей специфической идеологией и культурой, естественно, выливающимися в дальнейшем в национальное законодательство. В нормативно-правовых аспектах стран имеются как сходства, так и различия. Несомненно, основной целью является защита прав несовершеннолетнего ребенка и его дальнейшее нормальное развитие как психологическое, так и физическое, а так же обязанность супругов осуществлять развод, прибегнув к судебному порядку, - это два основных сходства осуществления развода родителей, имеющих несовершеннолетних детей, на территории Российской Федерации и Соединенных Штатах Америки. Но различия естественно тоже присутствуют и их не мало. Это, начиная с процесса самого развода и заканчивая алиментными отношениями.

Итак, на современном этапе развития несовершеннолетние дети в большей мере защищены государством. Но это только юридически. На практике же иная ситуация, многие граждане просто-напросто не знают о своих правах или же не имеют возможности их применить. В связи с этим необходимо не только в юридическом смысле способствовать развитию защиты прав детей, но и работать в практическом направлении.

Российская Федерация и США уделяют огромное значение гражданско-правовому положению несовершеннолетних. Дети являются самым ценным капиталом любого государства. А связь поколений имеет важное значение для успешного развития общества. Необходимо понимать, что именно от защищенности данной группы населения зависит будущей всей страны, процветание и стабильность государства.

Список литературы:

1. Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989 (вступила в силу для СССР 15.09.1990) // "Сборник международных договоров СССР", выпуск XLVI, 1993.
2. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993. // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 01.08.2014.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): от 30.11.1994. N 51-ФЗ (в ред. от 03.07.2016). // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 03.07.2016.

4. Семейный кодекс Российской Федерации: от 29.12.1995. N 223-ФЗ (в ред. от 30.12.2015). // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 30.12.2015.
5. Федеральный закон "Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации": от 24.07.1998. N 124-ФЗ (в ред. от 28.11.2015). // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 28.11.2015.
6. Конституция Соединенных Штатов Америки: от 17.09.1787. // Конституции зарубежных государств: Великобритания, Франция, Германия, Италия, Европейский Союз, Соединенные Штаты Америки, Япония: учеб. пособие. - 8-е изд., исправл. и доп.- М.: Инфотропик Медиа, 2012. С. 549 - 562.
7. Жидков О.А. Вступительная статья // Соединенные Штаты Америки: Конституция и законодательные акты / сост. В.И. Лафитский; под ред. и со вступ. ст. О.А. Жидкова. – М., 1993. С. 10.

Крайнов Радий Амазаспович,
студент группы Ю-3
НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций».

Некоторые вопросы, связанные с проведением антикоррупционной экспертизы нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов

Аннотация. Статья посвящена технологии проведения антикоррупционной экспертизы нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов. Приводится анализ потенциальных коррупциогенных факторов в НПА. Сформулированы выводы об основных ошибках организационного и правового характера, детерминирующих коррупционные проявления.

Ключевые слова: коррупция, коррупциогенные факторы, борьба с коррупцией, антикоррупционная экспертиза, нормативный правовой акт, regulations.gov.ru, противодействие коррупции.

Успешное социально-экономическое развитие того или иного государства зависит от ряда факторов, но несомненно одним из основных является эффективность правового регулирования, в т.ч. качество принимаемых правовых актов.

В данном случае, существует множество критериев оценки нормативных правовых актов (далее — НПА) и проектов нормативных правовых актов, например, способы выявления и преодоления коррупционных рисков. Немаловажное значение имеет чёткое определение видов рисков, возникающих в сфере конституционных, административных, финансовых, трудовых, гражданско-правовых и иных отношений. «Знание основных видов отраслевых и функциональных рисков позволит лучше учитывать специфику регулирования в разных отраслях и сферах».[4, с. 14]

Так называемые коррупционные риски возникают на стадии замысла (разработки концепции) будущего НПА. На данной стадии, по нашему мнению, субъекту права законодательной инициативы, законодателю (должностным лицам представительного органа муниципального образования, законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации, Федерального Собрания Российской Федерации, их комиссиям, комитетам и т.п.) необходимо построить т. н. *Диаграмму «рыбьей кости»*, разработанную крупным специалистом в области управления качеством **Каору Исикавой**, которая представляет собой графический способ исследования и определения наиболее существенных причинно-следственных взаимосвязей между факторами и последствиями исследуемой проблемы.

Перечень действий (бездействия) должностных лиц, которые могут являться способом незаконного извлечения материальной, иной выгоды различается в зависимости от определённой сферы деятельности, широты полномочий того или иного государственного, муниципального органа, но имеет общие причины: т. н. *коррупциогенные факторы* – «необоснованно широкие пределы усмотрения или возможность необоснованного применения исключений из общих правил, а также положения, содержащие неопределённые, трудновыполнимые и (или) обременительные требования к гражданам и организациям».[2]

В последние десятилетия, наблюдается настоящий «расцвет» лоббистской деятельности со стороны представителей бизнес-структур: стремление любым способом, в т.ч. незаконным получить льготы, оказать давление на принятие того или иного НПА и т.д., что является одним из ключевых коррупционных рисков...

Проведение антикоррупционной экспертизы НПА, и их проектов как одно из направлений борьбы с коррупцией распространено во многих государствах, в т.ч. в некоторых странах-участницах Европейского Союза.

Важно отметить, что у законодателей различных государств, международных организаций, включая ООН, Совет Европы, Всемирную Торговую Организацию, Азиатскую Парламентскую Ассамблею, Содружество Независимых Государств и иные, отсутствует единое мнение в трактовке термина «*коррупция*».

«Оригинальное» определение предложил Всемирный банк в октябре 1999 года в специальном докладе «Коррупция в Польше» — использование публичного учреждения в личных целях.[Цит. по: 6, с.134]

Российское законодательство о противодействии коррупции состоит из ряда НПА, в т.ч. Федерального закона Российской Федерации от 25.12.2008 года № 273-ФЗ «О противодействии коррупции», Федерального закона Российской Федерации от 08.03.2006 № 40-ФЗ «О ратификации Конвенции Организации Объединённых Наций против коррупции», Федерального закона Российской Федерации от 17.07.2009 № 172-ФЗ «Об антикоррупционной экспертизе нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов», Федерального закона Российской Федерации от 25.07.2006 № 125-ФЗ

«О ратификации Конвенции об уголовной ответственности за коррупцию», Указа Президента РФ от 01.04.2016 № 147 «О Национальном плане противодействия коррупции на 2016-2017 годы», Указа Президента РФ от 19.05.2008 № 815 «О мерах по противодействию коррупции», Постановления Правительства РФ от 26.02.2010 № 96 «Об антикоррупционной экспертизе нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов», иных.

Интересен тот факт, что в некоторых субъектах Российской Федерации ещё до принятия Федерального закона по вопросу противодействия коррупции были утверждены НПА субъектов РФ, направленные на регулирование данного вопроса, в т.ч. в г. Москве, Московской области, г. Санкт-Петербурге, Ленинградской области, Республике Адыгея, Республике Башкортостан, Республике Коми, Республике Татарстан, Республике Тыва, Забайкальском крае, Брянской области, Саратовской области...

Федеральный Закон «Об антикоррупционной экспертизе нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов» предусматривает круг субъектов антикоррупционной экспертизы, которые разделяются на две группы: 1. прокуратура Российской Федерации, федеральный орган исполнительной власти в области юстиции, иные федеральные органы исполнительной власти, государственные органы и организации, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, органы местного самоуправления и их должностные лица, 2. физические и юридические лица, аккредитованные в качестве независимых экспертов.

Для целей общественного обсуждения принимаемых НПА, и публикации результатов данной дискуссии с участием различных учёных, в т.ч. юристов, политологов, специалистов по профилю принимаемого НПА создан Федеральный Портал Проектов Нормативных Правовых Актов: regulation.gov.ru. Вопросам борьбы с коррупцией, и в частности антикоррупционной экспертизы посвящены работы директора Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации Талии Ярулловны Хабриевой, известного советского и российского учёного-правоведа Юрия Александровича Тихомирова, известного российского государственного деятеля Сергея Михайловича Шахрая, также необходимо отметить большой вклад Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации доктора юридических наук Светланы Владимировны Бошно, других учёных.

Многие работы по вопросу антикоррупционной экспертизы нормативных правовых актов были опубликованы ИЗиСП при Правительстве России.

Также необходимо отметить научный журнал «Право и современные государства» (город Москва, Россия) и его англоязычную версию «Law and modern states» (город Вашингтон, США) в котором публиковались работы по данной проблематике учёных, государственных деятелей.

Подводя итог сказанному ранее, необходимо сформулировать некоторые выводы: 1. Одним из основных коррупциогенных факторов в сфере государственного управления является чрезмерная широта полномочий, которая фактически составляет т. н. властный ресурс лиц, участвующих в коррупционном сговоре, а также сопутствующий ему интерес к последствиям коррупционной сделки. 2. Огромное количество НПА, в т.ч. законов, указов, ведомственных инструкций, которые порой противоречат друг другу, создают трудности как для граждан и организаций, так и для самих должностных лиц. 3. Особое внимание заслуживает формулировка «вправе»: порой отсутствует чёткая регламентация оснований для применения или неприменения той или иной правовой нормы должностным лицом. Также следует отметить недопустимость использования категорий «своевременно» и т. п. Но это уже вопросы для иных исследований правоведов, политологов...

Список литературы:

1. Федеральный закон Российской Федерации от 25.12.2008 года N 273-ФЗ «О противодействии коррупции».
2. Федеральный закон Российской Федерации от 17.07.2009 № 172-ФЗ «Об антикоррупционной экспертизе нормативных правовых актов и проектов нормативных правовых актов».
3. Указ Президента РФ от 01.04.2016 № 147 «О Национальном плане противодействия коррупции на 2016-2017 годы».
4. Антикоррупционная экспертиза проектов нормативных правовых актов: научно-практическое пособие / И.С. Власов, Т.О. Кошаева, В.Н. Найденко и др.; отв.ред. Ю.А. Тихомиров, Е.И. Спектор. — М.: Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ; Анкил, 2012. — 152 с.
5. Коррупция. Природа, проявления, противодействия / отв. ред. академик РАН Т.Я. Хабриева. М., 2012.
6. Правовые акты: антикоррупционный анализ / отв. ред.: Ю.А. Тихомиров, Т.Я. Хабриева, В.Н. Найденко; И.С. Власов; Т.О. Кошаева; В.Н. Найденко и др. Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации; Научно-исследовательский центр ФСБ России. — М.: Юридическая фирма «Контракт»; Волтерс Клувер, 2010. — 176 с.

Куликов Михаил Иванович,
аспирант кафедры уголовно-правовых дисциплин
Российской таможенной академии.

К вопросу о предмете залога в российском уголовном процессе

Аннотация. В статье обсуждаются проблемы законодательного расширения предметов, способных выступать в качестве залога в российском уголовном процессе. Автор приходит к выводу, что подобное законодательное решение было излишним и предлагает собственное решение.

Ключевые слова: залог, предмет залога, мера пресечения.

Законодатель в целях популяризации залога, как альтернативы заключению под стражу, Федеральным законом от 07 апреля 2010 г. № 60-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» максимально расширил круг предметов, которые могут вноситься в качестве залога.

Так, в соответствии со ст. 106 УПК РФ в качестве залога может выступать недвижимое имущество и движимое имущество в виде денег, ценностей и допущенных к публичному обращению в Российской Федерации акций и облигаций. Однако законодатель, расширив круг предметов, способных выступать в качестве залога, тем самым породил целый ряд проблем относительно определения, оценки, хранения и последующего обращения в пользу государства предметов залога, требующих законодательного решения.

В соответствии со ст. 130 ГК РФ недвижимым имуществом являются земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых невозможно без несоразмерного ущерба их назначению, в том числе здания, сооружения, объекты незавершенного строительства, воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания и иное имущество. В свою очередь, вещи, не относящиеся к недвижимости, включая деньги и ценные бумаги, являются движимым имуществом.

Российское законодательство не содержит определения термина «деньги». Обращение к иным источникам обнаруживает, что деньги, как металлические, бумажные и другие знаки, – это специфический товар, обладающий наивысшей ликвидностью, служащий мерилем стоимости других товаров и услуг[5].

Возникает вопрос: может ли в качестве залога выступать иностранная валюта? Ответ дает ст. 140 ГК РФ, согласно которой рубль является законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости на всей территории Российской Федерации. Более того, в случае использования иностранной валюты в качестве предмета залога, колебание курса российской валюты по отношению к иностранной может значительно усложнить порядок возврата предмета залога по окончании судебного разбирательства.

Весьма неконкретно в качестве предмета залога обозначены ценности. Остается догадываться, какие именно ценности – материальные, культурные – имел в виду законодатель. Вероятно, в ст. 106 УПК РФ подразумевается любое имущество, обладающее значительной стоимостью и способное участвовать в товарообороте. В качестве таковых могут выступать, предположительно, изделия из драгоценных металлов и драгоценных камней, предметы искусства, антиквариат, автомобили, предметы роскоши и другие предметы, имеющие особую историческую, художественную или культурную ценность. Следует отметить, что в отличие от российского законодателя Правительство Республики Казахстан закрепило понятие ценностей как предмета залога. В качестве таковых предлагается понимать драгоценности, антиквариат и другие

предметы, имеющие особую историческую, художественную или культурную ценность. При этом к драгоценностям относятся драгоценные металлы (золото, серебро, платина и металлы платиновой группы в любом виде и состоянии) и драгоценные камни (природные алмазы, изумруды, рубины, сапфиры и другие драгоценные камни в любом виде и состоянии) [2].

В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» акция представляет собой эмиссионную ценную бумагу, закрепляющую права ее владельца на получение части прибыли акционерного общества в виде дивидендов, на участие в управлении акционерным обществом и на часть имущества, остающегося после его ликвидации, пропорционально количеству акций, находящихся в собственности у владельца.

Согласно ст. 816 ГК РФ облигацией признается ценная бумага, удостоверяющая право ее держателя на получение от лица, выпустившего облигацию, в предусмотренный ею срок номинальной стоимости облигации или иного имущественного эквивалента. Кроме того облигация предоставляет ее держателю право на получение фиксированного в ней процента от номинальной стоимости облигации либо иные имущественные права.

Ст. 106 УПК РФ содержит прямой запрет вносить в качестве залога имущество, на которое, в соответствии с гражданским процессуальным законодательством, не может быть обращено взыскание. К таковому, в соответствии со ст. 446 Гражданского процессуального кодекса РФ, относятся:

- жилое помещение, являющееся единственным пригодным для постоянного проживания для залогодателя и членов его семьи, совместно с ним проживающих в принадлежащем ему помещении, за исключением случая, когда указанное жилое помещение является предметом ипотеки и на него может быть обращено взыскание;

- земельный участок, на котором расположено жилое помещение, являющееся единственным пригодным для постоянного проживания для залогодателя и членов его семьи, совместно с ним проживающих в принадлежащем ему помещении, за исключением случая, когда указанный жилое помещение является предметом ипотеки и на него может быть обращено взыскание;

- предметы обычной домашней обстановки и обихода, вещи индивидуального пользования; при этом указанные предметы и вещи не должны относиться к драгоценностям и прочим предметам роскоши;

- имущество, необходимое для профессиональных занятий залогодателя, за исключением предметов, стоимость которых превышает 750000 рублей;

- используемые для целей, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, племенная молочный и рабочий скот, олени, кролики, птица, пчелы, корма, необходимые для их содержания до выгона пастбища либо выезда на пасеку, а также хозяйственные строения и сооружения, необходимые для их содержания;

- семена, необходимые для очередного посева;

– продукты питания и деньги на общую сумму не менее установленной величины прожиточного минимума самого залогодателя и лиц, находящихся на его иждивении;

– топливо, необходимое семье залогодателя для приготовления своей ежедневной пищи и отопления в течение отопительного сезона своего жилого помещения;

– средства транспорта и другое необходимое залогодателю в связи с его инвалидностью имущество;

– призы, государственные награды, почетные и памятные знаки, которыми награжден залогодатель.

Порядок оценки, содержания управления и обеспечения сохранности недвижимого имущества и движимого имущества в виде денег, ценностей и допущенных к публичному обращению в Российской Федерации акций и облигаций, являющихся предметом залога определяется Постановлением Правительства РФ от 13 июля 2011 г. № 569 «Об утверждении Положения об оценке, содержании предмета залога по уголовном делу, управлении им и обеспечении его сохранности».

В соответствии с обозначенным нормативным правовым актом залогодатель при передаче недвижимого имущества, ценностей и ценных бумаг в залог представляет в орган, в производстве которого находится уголовное дело, а на стадии судебного производства – в суд подлинные экземпляры документов, подтверждающих право собственности залогодателя на передаваемое в залог имущество и отсутствие ограничений (обременений) прав на такое имущество.

В частности, при передаче в залог ценных бумаг залогодатель обязан представить содержащиеся в Едином государственном реестре юридических лиц сведения из налоговых органов о том, что эмитент ценных бумаг не находится в процессе ликвидации и не прекратил свою деятельность. Если же ограничение (обременение) прав на имущество в соответствии с российским законодательством не подлежит государственной регистрации либо учету, осуществляемому, в том числе, депозитарием или держателем реестра владельцев ценных бумаг, залогодатель в письменной форме подтверждает достоверность информации об отсутствии ограничений (обременений) прав на такое имущество.

Особые условия предъявляются к принятию в качестве залога облигаций: до наступления срока их погашения на день вынесения судом постановления или определения об избрании меры пресечения в виде залога должно оставаться не менее одного года.

Принятие имущества в залог, а также передача заложенного имущества на хранение оформляются протоколом с приложением акта приема-передачи предмета залога в виде недвижимого имущества, ценных бумаг. В зависимости от вида предмета залога форма акта приема-передачи утверждается либо Минэкономразвития [3], либо Федеральной службой по финансовым рынкам [4].

Разумеется, все расходы, связанные с оценкой предмета залога, содержанием предмета залога в виде недвижимого имущества и управлением им, а также расходы, связанные с хранением предмета залога в виде ценных бумаг или с учетом прав на эти ценные бумаги в депозитарии, несет залогодатель. Расходы, связанные с учетом прав на ценные бумаги у держателя реестра владельцев ценных бумаг (регистратора), несет эмитент ценных бумаг.

В соответствии с требованиями уголовно-процессуального законодательства имущество, передаваемое в залог, подлежит оценке в соответствии с положениями Федерального закона от 29 июля 1998 г. № 135-ФЗ «Об оценочной деятельности в Российской Федерации». В ходе оценки имущества, передаваемого в залог, определяется его рыночная стоимость. При этом оценка имущества, передаваемого в залог, должна быть произведена не ранее чем за 5 рабочих дней до дня подачи ходатайства о применении залога. К отчету об оценке имущества прилагается экспертное заключение, подготовленное в соответствии с требованиями закона «Об оценочной деятельности в Российской Федерации». Отчет об оценке имущества, экспертное заключение и копия договора о проведении оценки имущества, передаваемого в залог, представляются залогодателем одновременно с ходатайством о применении залога.

После принятия решения об избрании залога предмет залога передается на содержание в орган, избравший рассматриваемую меру пресечения.

Содержание предмета залога включает хранение и поддержание предмета залога в исправном, безопасном и пригодном для эксплуатации (использования) в соответствии с его назначением состоянии. При этом условия содержания предмета залога должны исключать его подмену, повреждение, порчу, ухудшение или утрату его свойств. Так, например, залогодатель вправе пользоваться предметом залога в виде недвижимости и ценных бумаг в соответствии с их назначением. При этом отчуждение указанных предметов залога либо распоряжение ими не допускается.

Следует отметить, что бремя по содержанию недвижимого имущества, переданного в качестве залога, ложится на залогодателя.

Деньги, служащие предметом залога, хранятся на депозитном счете соответствующего суда или органа, в производстве которого находится уголовное дело.

Отдельного внимания заслуживает хранение ценностей. Так, учет драгоценных металлов при их добыче, производстве, использовании и обращении, а также драгоценных камней при их добыче, использовании и обращении осуществляется по их наименованию, массе и качеству, а также в стоимостном выражении [1]. Учет драгоценных металлов и драгоценных камней осуществляется на бумажных носителях или в электронной форме с использованием усиленной квалифицированной электронной подписи.

В то же время, если порядок хранения ценностей в виде драгоценных металлов, драгоценных камней и ювелирных изделий законодательно

урегулирован, то вопросы хранения иных ценностей, вносимых в качестве залога, например, антиквариата, остаются нерешенными.

Кроме того, как отмечают исследователи, использование вышеупомянутых ценных бумаг в качестве предмета залога также создает определенные проблемы для правоприменителей. Так, например, Н.И. Зубовская отмечает, что специфика «гражданского оборота ценных бумаг вызывает некоторые сложности их хранения на депозите суда, поскольку требует систематического совершения действий по погашению, выплате по ним доходов, обмену и других операций». Как полагает автор, «стоимость ценных бумаг постоянно меняется либо в сторону уменьшения, либо в сторону увеличения» [6; 46], в результате чего постоянно изменяется установленная залоговая сумма, что представляется совершенно недопустимым при применении рассматриваемой меры пресечения.

Кроме того, остается законодательно не урегулированным вопрос относительно порядка реализации вышеперечисленных предметов, внесенных в качестве залога, в случае необходимости его обращения в доход государства в связи с нарушением избранной меры пресечения.

В этой связи напрашивается вывод: законодатель пошел по ложному пути, разнообразив предмет залога. Для того чтобы мера пресечения в виде залога действительно заработала в том объеме, который бы позволил значительно снизить количество заключений под стражу, необходимо максимально упростить предмет залога, закрепив в качестве такового денежные средства в валюте Российской Федерации.

Список литературы:

1. Постановление Правительства РФ от 28 сентября 2000 г. № 731 (ред. от 17 октября 2015 г.) «Об утверждении Правил учета и хранения драгоценных металлов, драгоценных камней и продукции из них, а также ведения соответствующей отчетности» // Российская газета. – 20 октября 2000 г. - № 203.
2. Постановление Правительства Республики Казахстан от 21 ноября 2014 года № 1219 «Об утверждении Правил принятия, хранения, реализации и обращения залога в доход государства».
3. Приказ Минэкономразвития РФ от 30 сентября 2011 г. № 524 «Об утверждении формы акта приема-передачи предмета залога (недвижимого имущества)» // Российская газета. – 16 ноября 2011 г. - № 257.
4. Приказ ФСФСР РФ от 13 сентября 2011 г. № 11-40/пз-н «Об утверждении формы акта приема-передачи ценных бумаг, являющихся предметом залога по уголовному делу» // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. – 17 октября 2011 г. - № 42.
5. Деньги // Малый академический словарь. – М.: Институт русского языка Академии наук СССР, 1957-1984.

6. Зубовская Н.И. Залог как мера пресечения в уголовном процессе // Вестник Кузбасского института Федеральной службы исполнения наказаний. – 2010. - № 1 (2).

Леонтьева Инна Владимировна,
кандидат юридических наук,
доцент кафедры государственного и международного права
НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций».

Современные проблемы развития системы местного самоуправления в России

Аннотация. Автор раскрывает актуальные проблемы финансового обеспечения и правового регулирования деятельности органов местного самоуправления, в частности: дефицит бюджетных средств на реализацию социально значимых программ, несовершенство федерального и регионального законодательства. Статья акцентирует внимание на необходимость дальнейшего развития правовых традиций самоуправления и совершенствование законодательной базы муниципальных образований.

Ключевые слова: местное самоуправление, население, муниципалитет, муниципальный бюджет, муниципальные образования.

За два последних десятилетия система муниципальной власти сильно изменилась, что заставляет искать новые модели управления и взаимодействия с механизмами государственного управления. Выросшая плюрализация общественных структур, сложность взаимоотношений между различными группами населения, высокий уровень общественных потребностей и ожиданий, информатизация общества, снижение доверия населения к центральным органам управления в начале 90-х - это и многое другое привело к пересмотру традиционных форм взаимодействия государственных и муниципальных институтов.

Местное самоуправление имеет историю ещё более давнюю, чем государственное управление. Люди издревле жили в поселениях и, естественно, самостоятельно организовывали и регулировали свое поведение, деятельность, взаимосвязи. Часто здесь работали традиции, обычаи, религиозные нормы, общинные правила.

Федеральный закон от 06.10.03 №131 «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» так определяет местное самоуправление: «местное самоуправление в РФ - форма осуществления народом своей власти, обеспечивающая в пределах, установленных Конституцией РФ, федеральными законами, а в случаях, установленных федеральными законами, - законами субъектов РФ, самостоятельное и под свою ответственность решение населением непосредственно и (или) через органы

местного самоуправления вопросов местного значения, исходя из интересов населения с учетом исторических и иных местных традиций»[2; ст.15].

Местное самоуправление представляет собой законодательно урегулированную форму ведения жителями муниципальных образований (городов, поселков, сел, станиц, деревень, хуторов, кишлаков, аулов и других населенных пунктов) тех вопросов своей жизни, которые объединяют их в местное сообщество.

Для понимания сути местного самоуправления вспомним, что существуют различные теории местного самоуправления, разные взгляды на природу местного самоуправления.

Так, представители теории свободной общины (или общественной теории самоуправления) полагали, что к трем ветвям конституционной власти (законодательной, исполнительной и судебной) необходимо добавить четвертую - общинную. Община должна иметь право на самостоятельное и независимое от центральной власти существование, причем государство не создает общину, а лишь признает ее.

Большинство современных ученых стоит на позициях двойственной (государственно-общественной) природы местного самоуправления. Это предполагает решение общиной как местных вопросов, не требующих вмешательства и контроля со стороны государства, так и вопросов государственного значения. В последнем случае органы местного самоуправления выступают как своего рода агенты государства на местном уровне и действуют под контролем государства.

В Европейской Хартии местного самоуправления (далее - Хартия) дается следующее определение местного самоуправления: «Под местным самоуправлением понимается право и реальная способность органов местного самоуправления регламентировать значительную часть государственных дел и управлять ею, действуя в рамках закона, под свою ответственность и в интересах местного населения»[2]. Согласно Хартии указанное право осуществляется советами или собраниями, состоящими из депутатов, избранных путем свободного, тайного, равного, прямого и всеобщего голосования. Советы или собрания могут располагать подотчетными им исполнительными органами. Это положение не исключает обращения к собраниям граждан, референдуму или любой другой форме прямого участия граждан там, где это допускается по закону. Важно, что Хартия предусматривает реальную способность органов местного самоуправления решать местные вопросы. Однако, именно реальная способность (и, прежде всего, экономическая и финансовая), является самым уязвимым местом в российском (да и не только российском!) местном самоуправлении.

Хартией установлено, что «принцип местного самоуправления должен быть признан в законодательстве страны и, по возможности, в конституции страны». Статьей 3 Конституции РФ определено, что единственным источником власти в Российской Федерации является ее народ, который

осуществляет свою власть непосредственно, а также через органы государственной власти и органы местного самоуправления.

Согласно части 2 статьи 2 Федерального закона от 06.10.03 №131 «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» слова «местный» и «муниципальный» и образованные на их основе слова и словосочетания в законах и иных нормативных актах Российской Федерации применяются в одном значении. Термин «муниципалитет» происходит от латинских слов *munis* (тяжесть, тягота, бремя) и *cario, gerio* (беру, принимаю). Таким образом, самоуправление можно определить как бремя общественных дел. В этом смысле муниципалитет является своеобразной корпорацией жителей, объединившихся для реализации общих интересов и совместного решения общих задач. Имеется в виду, что население (местное сообщество) и образуемые им органы могут решать свои (местные) вопросы гораздо лучше, нежели государственные органы при централизованном управлении местными делами.

Местное самоуправление относится к ряду управленческих явлений, призванных целелеполагать, организовывать и регулировать коллективную и общественную жизнедеятельность в рамках муниципальных образований. Решение вопросов местного значения составляют лишь часть тех процессов, которые происходят в каждом муниципальном образовании. Между тем, на уровне местного самоуправления отсутствует достаточный потенциал управления. Органы местного самоуправления зачастую не справляются со своими функциями, часто не хватает кадров, материально-финансового обеспечения. Масштабы и сложности развития муниципальных образований требуют поддержки со стороны органов государственной власти.

Государство как особо сложная социально-экономическая система всегда имеет несколько уровней управления. При этом соотношение между элементами управления и самоуправления в разных странах и в разные периоды времени может быть различным.

В федеративном государстве, каким является Российская Федерация, существует три уровня публичной власти - центральная (федеральная), региональная (субфедеральная), местная (муниципальная). Местное самоуправление - нижний уровень публичной власти, наиболее приближенной к населению, избираемой населением и обладающей значительной автономией и самостоятельностью в решении вопросов местного значения.

Расширение предметов ведения, функций и полномочий органов местного самоуправления вовсе не означает, что государственные органы снимают с себя ответственность за то, как на самом деле реализуются права и свободы граждан, проживающих в муниципальных образованиях. Это предполагает постоянное взаимодействие органов местного самоуправления с государственными органами[3; с. 236].

В принципе, можно согласиться с мнением ряда российских исследователей, что в системе государственного управления местное самоуправление выступает в виде особой подсистемы. Эта подсистема «снизу»

связана с населением (носителем и источником власти), а «сверху» - с органами государственной власти. Благодаря этой взаимосвязи сохраняется системность государственного и муниципального управления[4; с. 29-37].

На современном этапе местное самоуправление в России сталкивается с целым комплексом проблем, которые чаще всего просто не в состоянии решить в одиночку. Можно выделить несколько наиболее трудных участков работы муниципалитетов, которые во многом определяют качество функционирования всей системы местного самоуправления.

Во-первых, дефицит муниципальных бюджетов. Ситуация с муниципальными бюджетами весьма неутешительна: их принимают с дефицитом, который затем покрывается заёмными средствами. Долговая нагрузка на крупные города растёт, в то время как они всё больше нуждаются в системном развитии. Львиная доля расходов муниципальных бюджетов идет на образование, ЖКХ и здравоохранение. При этом на остальные социальные нужды тратится менее одной трети, что явно недостаточно. Такую структуру легко объяснить двумя факторами, во-первых, власти стараются тратить финансы на самое необходимое, а во-вторых приходится учитывать федеральные приоритеты. Аналитиками обычно предлагается два выхода из ситуации: взятие банковских кредитов или привлечение дополнительных средств из федерального или регионального бюджетов. Но, на наш взгляд, и тот, и другой способы ведут лишь к еще большей зависимости муниципалитетов и к злоупотреблениям чиновников.

Во-вторых, несовершенное федеральное и региональное законодательство, в котором не обозначена цель существования муниципалитетов и соответственно нет четких механизмов ее реализации.

В-третьих, рост социальной нагрузки и сокращение государственного финансирования. Процесс формирования системы местного самоуправления идет в РФ, начиная с 1995 г., и параллельно с ним прослеживается тенденция переложения государством основной социально-экономической нагрузки на муниципалитеты. Местным властям была передана большая часть полномочий по социальной защите населения, - по содержанию инфраструктуры, в сфере образования и здравоохранения и т.д. При увеличении социально-экономической нагрузки должно было увеличиться и финансирование (ст. 9 Европейской хартии местного самоуправления), но вместо этого финансовое обеспечение неуклонно падало. Реализация социальных полномочий местного самоуправления зависит от решения вопросов финансирования.

Как показывает не только непродолжительный опыт развития местного самоуправления в современной России, но и весьма широкая зарубежная практика, этот институт демократического общества не может успешно развиваться без постоянной и эффективной поддержки со стороны органов государственной власти. Роль государства состоит именно в том, чтобы представительство интересов граждан было обеспечено в полной мере, адекватно было обеспечено. И это непосредственно касается и местного самоуправления, которое само по себе является важнейшим элементом любого

демократического общества. Местное самоуправление должно открывать гражданам возможность самостоятельно решать свои локальные проблемы, так, как это происходит во всём мире, – без указаний и распоряжений сверху.

Но при этом местное самоуправление не должно вырождаться в пародию на народное самоуправление – когда всех его финансовых источников недостаточно, чтобы прокормить себя, то есть муниципальных чиновников. Очевидно, что местное самоуправление должно быть в полной мере самообеспеченным для выполнения всех функций, закрепленных за ним в соответствии с действующими правилами.

Действительно, местное сообщество имеет лучшее представление о своих проблемах, а также о ресурсах, которые можно использовать для их качественного и оперативного разрешения. Более того, именно на этом уровне власти достигается наибольшая «прозрачность» расходов и доходов, что создает условия для более экономного расходования ресурсов. На уровне муниципального образования можно точнее определить «болевые точки» его развития и установить последовательность решения многочисленных проблем.

Но все это возможно только в том случае, если удастся реализовать смысл и содержание проводимых в нашей стране реформ: если местное самоуправление станет, как это установлено Конституцией Российской Федерации и предусмотрено муниципальным законодательством, правом населения самостоятельно и под свою ответственность решать вопросы местного значения. Как и любое другое конституционное право, местное самоуправление – это масштабная и долгосрочная деятельность, которая требует определенных знаний, умений, навыков и постоянных целенаправленных усилий.

Не только понимание сказанного, но и готовность оказать реальное содействие развитию местного самоуправления, помочь в преодолении его противоречий и трудностей, создав для этого необходимые условия, характеризуют сегодня государственную политику в данной сфере. Хотя, казалось бы, после достаточно многочисленных ошибок муниципального строительства было бы легче вернуться к нашему прошлому, восстановив имевшую место «вертикаль» единой государственной власти снизу доверху. Однако даже имеющийся опыт в проведении реформы доказал, что «дойти» до каждого человека, выявить и решить его проблемы может только самая близкая к нему муниципальная власть, прежде всего органы местного самоуправления городских и сельских поселений. Поэтому именно с формирования поселенческого уровня организации местного самоуправления началась муниципальная реформа.

К сожалению, надо признать справедливость тезиса об отсутствии у российского населения глубоких самоуправленческих традиций. За столетия тоталитарных режимов выработались устойчивые психологические стереотипы поведения людей: чиновники не умели управлять иначе, как приказами, не считаясь с законом, а население, принуждаемое к подчинению, вынуждено было всеми путями изыскивать способы уклонения от выполнения этих

приказов. Права и свободы, таким образом, нарушались с обеих сторон - и со стороны государства, и со стороны его граждан.

Местное самоуправление в современной России еще нетвердо стоит на ногах и нуждается в государственной поддержке. Укрепление местного самоуправления имеет огромное политическое, экономическое и социальное значение, является одним из ключевых условий устойчивого социально-экономического развития России[5; с. 396-412]:

Как никогда ранее нужна новая стратегия развития местного самоуправления на современном этапе развития государства и общества, а также конкретный план мероприятий по реализации этой стратегии. Как представляется, Совет при Президенте РФ по развитию местного самоуправления мог бы заняться разработкой этой стратегии и плана ее реализации, объединив усилия многих органов и организаций. Вместе с тем необходим мощный научный, учебный, информационный центр по местному самоуправлению в виде Муниципальной академии. Местным самоуправлением занимаются многочисленные структуры, но нет среди них флагмана, общепризнанного центра по изучению и обучению местному самоуправлению. Местное самоуправление как дитя у семи нянек.

Предметы ведения и полномочия местного самоуправления и их финансовое обеспечение. Суть местного самоуправления состоит, как известно, в самостоятельном и под свою ответственность решении жителями вопросов местного значения, перечень которых определяется Конституцией РФ, а также Федеральным законом "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации".

Первоочередной и главной задачей развития местного самоуправления на современном этапе должно стать повышение качества и реальности муниципального управления, осуществляемого ответственными и компетентными органами местного самоуправления, находящими опору и поддержку у населения, а не требование развивать и расширить всевозможные формы участия граждан в муниципальной деятельности без учета наличия необходимых условий и предпосылок. В этих целях необходимо найти возможность более адекватного правового закрепления в законодательстве о местном самоуправлении требования Европейской хартии местного самоуправления о "праве и реальной способности органов местного самоуправления" самостоятельно решать вопросы местного значения (ст. 3). Именно это требование о реальной способности, а не только о праве, должно определять идеологию законодательства о местном самоуправлении.

Все сказанное свидетельствует о тесной взаимосвязи государства и самоуправления, о проникновении в местное самоуправление государственных начал и о наличии в самой государственности самоуправленческих элементов.

С помощью единства этих двух начал решаются важнейшие общественно-государственные задачи:

1) исключается раздвоение власти, которое ведет к политической нестабильности и ослаблению государства и составляющих его институтов, к разобщению территорий;

2) создаются возможности для большей части людей участия в управлении делами общества и государства, что повышает культурно-правовой уровень граждан и воспитывает в них чувство уважения к законам;

3) ликвидируется разрыв между обществом и государством;

4) достигается единая цель - сохранение и укрепление общества и государства при наличии демократических институтов;

5) государство в большей степени входит в курс местных дел и принимает соответствующие решения, сущность которых согласуется с интересами людей;

6) порождается общий интерес для граждан и государственных органов, сущность которого состоит в обустройстве жизни, достойного каждого человека и общества в целом;

7) управление обществом на основе согласованных действий преобразуется в единый созидательный процесс.

Приведенные положения являются концептуальным ориентиром для дальнейшей разработки теории местного самоуправления, в основе которой лежит государственно-общественный подход к местному самоуправлению и включает при его определении оба эти начала. Поэтому перспективной в условиях нашей страны представляется государственно-общественная теория местного самоуправления, которая, с нашей точки зрения, позволит объективно отразить сложившиеся реалии и более адекватно определить место, сущность и роль местного самоуправления в государственно-организованном обществе. На базе такой теории должна быть разработана и принята в форме федерального закона Федеральная государственная концепция (доктрина) реформирования местной власти, проведения глубокой муниципальной реформы, в основу которой должен быть положен российский опыт земского и городского самоуправления, учет достижений советского строительства, а также положительные результаты организации местного самоуправления, имеющиеся в мировой теории и практике.

Список литературы:

1. Европейская хартия о местном самоуправлении // Серия европейских договоров. 1990. №122.

2. Федеральный закон от 06.10.2003 N 131-ФЗ (ред. от 03.02.2015) "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 31.03.2015) // Собрание законодательства РФ, 06.10.2003, N 40, ст. 3822

3. Андриченко Л.В. Разграничение полномочий между органами публичной власти в сфере местного самоуправления // Муниципальная реформа в Российской Федерации: правовое и экономическое исследование. С. 236.

4. Акмалова А.А. Особенности организации местного самоуправления как проблема муниципальной теории // *Право и государство: теория и практика*. 2005. N 4. С. 29 - 37.

5. Фадеев В.И. Местное самоуправление в России: исторический опыт и современная практика правового регулирования // *Lex russica*. 2014. N 4. С. 396 - 412.

Лещинская Анна Валерьевна,
студентка 5 курса
НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций».

Сравнительный анализ процедуры банкротства в России и Германии

Аннотация. В данной статье рассматриваются основные этапы становления и развития законодательства в России и Германии, а также приводится сравнительный анализ банкротства (несостоятельности) в этих странах.

Ключевые слова: банкротство, несостоятельность, кредитор, должник, Россия, Германия.

В настоящее время все более и более необходимым и актуальным становится поиск решений для преодоления кризисного состояния и улучшения экономического положения организаций и граждан. Разработка и внедрение действенных мер по выявлению и преодолению кризисов различного уровня становятся неотъемлемой частью национальных программ экономического роста и развития.

Большинство европейских стран уделяют проблемам несостоятельности и банкротства большое внимание: постоянно редактируют, ужесточают или дополняют новыми требованиями и преференциями соответствующие законы и другие нормативные документы.

С целью эффективной разработки действующих способов регулирования области несостоятельности (банкротства) нужен финансово-экономический анализ используемых в данной области подходов в развитых государствах, аналогичных как Германия, где определенные меры и процедуры по преодолению банкротства складывались веками. Это необходимо еще и с точки зрения регулирования процедуры банкротства.

Складывающаяся в Германии в период нового времени практика законодательной регулировки взаимоотношений между должником и кредитором исторически имела собственные характерные черты на разных немецких землях.

Таким образом, в 1877 г. на базе прусского закона был принят Конкурсный устав, складывающийся из 3-х томов: «Материальное конкурсное производство», «Конкурсное производство» и «Уголовные постановления». С вступлением в действие в 1898 г. гражданского и торгового уложений

Конкурсный устав был значительно переделан. В момент нефтяного кризиса 1978 г. 2 тома свода норм о банкротстве были значительно изменены и дополнены свыше, чем 20-ю нормами закона в части банкротства физических лиц. Третья книга была упразднена в 1976 г. с выходом закона о борьбе с экономическими преступлениями.

В 1994 г. уже после объединения с Восточной Германией в связи с резким повышением числа фирм-банкротов был принят ещё один проект закона – *Insolvenzordnung*, который унифицировал законодательство о несостоятельности на всей территории Германии. При одобрении проекта было принято решение о том, что новоиспеченный закон станет действовать с 1 января 1999 г.

В нынешнее время вопросы несостоятельности регулируются 2-мя законами: *Konkursordnung* (Конкурсное производство, 1877) и *Vergleichsordnung* (Мировое соглашение, 1935). Их целями являются сохранение бизнеса должника и соразмерное удовлетворение требований кредиторов. В немецком законодательстве определен необходимый нормативный срок в 21 день, на протяжении которого должник должен восстановить собственную состоятельность. В случае если этого не совершается, то компания сама должна передать в суд заявление о банкротстве, в противном случае к нему используется уголовное преследование.

В случае признания должника банкротом к нему применяют меры в строго определенной очередности. Вначале проводится нейтральная процедура, либо процедура судебного расследования. При отсутствии задолженности дело не возбуждается, а должник самостоятельно урегулирует взаимоотношения с кредиторами без участия суда. Но законодательством установлено также право каждого кредитора взять на себя судебные издержки с дальнейшим их возмещением за счет средств должника.

При открытии судом процесса в отношении должника, прежде всего, вводится процесс конкурсного производства и назначается конкурсный управляющий. Главная роль в определении судьбы должника принадлежит кредиторам, которые через 1 месяца после начала процедуры банкротства обязаны утвердить решение о последующих мерах: либо реализации собственности, или санации.

При реализации собственности конкурсный управляющий руководится принципом сохранения единства бизнеса, то есть старается не допустить его разрыва на доли. Санация несостоятельного предприятия может проводиться одним из следующих путей: без смены владельца, то есть вложением средств в бизнес должника, и со сменой владельца – продажа бизнеса. Санация осуществляется на основе проекта, который утверждается собранием кредиторов: необходимо не меньше чем 50 % голосов от размера требований кредиторов и 50 % голосов от количества кредиторов. С принятием плана о санации компании суд закрывает дело о банкротстве. Кредиторы за отдельную плату из средств должника могут поручить конкурсному управляющему надзор за исполнением плана.

Таким образом, в Германии процедура ликвидации компании-должника в процессе конкурсного производства полностью отсутствует. Немецкое право настроено только лишь в реорганизацию, оздоровление и вывод из состояния банкротства.[3]

Что касается России, то здесь абсолютно иная история, что берет свое начало с XI в., а непосредственно со времен «Русской правды», так как начальные из дошедших до нас норм, регулировавшие в Руси банкротство должника, относятся непосредственно к данному времени. Псковская судная грамота, появившаяся в 1467 г., освещает проблемы раздела собственности должника между кредиторами. Нормы о несостоятельности находятся в Судебниках 1497 и 1550 гг., Соборном уложении 1649 г., в Банкротском уставе 1740 г., в проектах Банкротского устава 1753 г.

Впервые в России были сформулированы признаки банкротства в 1903 г. В целом право этого периода отвечало мировым эталонам и сыграло существенную значимость в формировании торговли, промышленности и транспорта.

Уже после отмены в России в 1917 г. частной собственности вследствие социалистической революции актуальность процедуры банкротства пропала. Но уже в момент НЭПа законодатель возрождает данное учреждение. Так, судам при рассмотрении дел о несостоятельности доводилось в то время применять нормы из Устава 1832 г. Затем окончание НЭПа, реализация социалистических идей и основание в 1928 г. массовой коллективизации привели к потере данными нормами практического значения. За момент жизни Советского союза новых норм о банкротстве не принималось. [7]

Переход государства к рыночной экономике и формирование предпринимательской деятельности потребовали качественно новой нормативно-правовой базы несостоятельности. А экономические реформы, проводимые в нашем государстве с конца 1980-х гг., привели к необходимости возобновления института банкротства, являющегося неотъемлемым компонентом рыночной экономики.[5]

Первым актом был закон РСФСР от 25 декабря 1990 г. № 445-1 «О предприятиях и предпринимательской деятельности». Далее был указ президента РФ от 14 июня 1992 г. № 623 «О мерах по поддержанию несостоятельных государственных предприятий-банкротов и применение к ним специальных процедур», какой должен был действовать до принятия закона о банкротстве. Выделялся довольно сложной процедурой банкротства, по этой причине неэффективные и безубыточные компании продолжали действовать за счет кредиторов, тем самым приближая упадок.

Объективная необходимость в новом законе привела к принятию 8 января 1998 г. федерального закона № 6-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», который существенно отличался от действовавшего прежде. Однако на практике он никак не исполнял главную функцию закона о банкротстве, то есть никак не обеспечивал согласование интересов кредиторов, должников и собственников. По сути он являлся инструментом для передачи имущества и

недобросовестной борьбы с конкурентами. Непосредственно эти данные, скорее всего, и стали причиной принятия третьего закона о банкротстве – федерального закона с 26 октября 2002 г. № 2127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», функционирующего с 3 декабря 2002 г. (наравне с другими законами и подзаконными актами) по настоящий момент.[1]

Процедуры банкротства, вводимые законом в отношении должника: наблюдение, финансовое оздоровление, внешнее управление, конкурсное производство, мировое соглашение.

Для контроля над проведением процедуры банкротства создаются собрание и комитет кредиторов, назначается арбитражный управляющий. Составляется реестр кредиторов должника. Процедура банкротства завершается либо ликвидацией должника, либо удовлетворением кредиторов.[4]

Сравнивая подходы к решению проблемы банкротства можно отыскать следующие различия. Существенное значение в организации процесса против должника имеет время созыва собрания кредиторов, то есть официальное определение момента начала их участия в процессе. В законодательстве Германии уже после принятия ходатайства о возбуждении процесса о несостоятельности к производству, что свидетельствует о строгости первого и демократичности вторых.

Сравнивая характерные черты функционирования институтов банкротства европейские специалисты относительно разграничивали их согласно пятизначной шкале защищаемых интересов в радикально прокредиторские, умеренно прокредиторские, нейтральные, умеренно продолжниковские и радикально продолжниковские. В первых двух градациях преобладают интересы кредиторов, в двух последних – должника. Согласно этой шкале новый российский закон «О несостоятельности (банкротстве)» относится к кардинально прокредиторской группе.

Последующим критерием оценки правовых систем несостоятельности является возможность реабилитации должника. При этом немаловажно замечать разницу между реабилитацией компании-должника и реабилитацией его бизнеса (ФРГ). 1-ое добивается посредством различных компромиссов, проведения реорганизационных мер. Последнее подразумевает сохранение типа работы, деловых связей, рабочих мест, персонала.[2]

Таким образом, можно выделить 2 подхода к решению проблемы банкротства компаний в различных государствах: 1-ый – их устранение, тогда суд выступает в качестве «похоронного бюро», а 2-ой – реорганизация, где суд представляет в роли «лекаря». При этом 2-ой подход в мировой экономике преобладает. Следовательно, возможно отметить, то, что в европейских государствах законодательство о несостоятельности ориентировано в основном на оздоровление и реорганизацию компании, а не на устранение, как это принято в практике отечественного законодательства.

Исследование истории развития института банкротства, а кроме того рассмотрение порядка проводимых процедур и используемых мер по

регулировке несостоятельности экономических субъектов в зарубежных государствах и в России дали возможность обнаружить как плюсы, так и минусы данных процедур.

Для выполнения более точного анализа следует помимо исследования теории и истории учесть также практику прошлых лет, а именно проанализировать динамику предприятий, как отечественных, так и зарубежных, ставших банкротами или преодолевших экономическую несостоятельность. На основании полученных сведений необходимо обнаружить более «верные и оздоровительные» процедуры.[9]

Что касается России, как уже было сказано ранее, истоки развития правового института банкротства здесь были заложены в 1992 г. К проведению процедур банкротства компаний стало возможным приступить уже после принятия закона РФ с 19 ноября 1992 г. № 3929-1 «О несостоятельности (банкротстве) предприятий».

Закон 1992 г. был ориентирован в основном на западные аналоги и не принимал во внимание российской специфичности.

Закон 1992 г. с 1 марта 1998 г. утратил силу в связи принятием нового федерального закона с 8 января 1998 г. № 6-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)». В законе 1998 г. был закреплен другой критерий банкротства – критерий «неплатежеспособности». Но, имея конкретную прокредиторскую нацеленность, закон 1998 г. дал недобросовестным менеджерам и кредиторам широкие возможности манипулирования собственностью в целях ухода от долгов, перераспределения активов, в том числе недружественные поглощения. В государстве стал преуспевать особый рынок заказных банкротств. Из-за несовершенства и неэффективности правовых инструментов механизм банкротства начал излюбленным средством в руках рейдеров. С этими обстоятельствами и был связан резкий всплеск банкротств, начиная с 1999 г.

При этом одной из основных причин несостоятельности российских фирм стала возросшая конкуренция со стороны зарубежных агентов.

Законодательство в европейских странах все же ориентировано в основном на оздоровление и реорганизацию компании, а никак не на его ликвидацию, как это принято в практике отечественного законодательства.

Отечественное право процедурно сильно ограничивает антикризисных управляющих: в последнем законе прописаны строгие сроки сдачи отчетов и проведения финансового анализа. Подобные ограничения лишают арбитражных управляющих свободы действий и вынуждают их укладываться в определенные сроки в ущерб проведению полной диагностики. Из-за того что некоторые кризис-менеджеры никак не укладываются в установленный период, они обязаны осуществлять экономический анализ «на скорую руку», тем самым еще больше подталкивая предприятие к краху и полной ликвидации.

В связи с этим одной из главных мер в российской процедуре банкротства считается предоставление большей свободы арбитражным управляющим.

Список литературы:

1. О несостоятельности (банкротстве): Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ (в ред. от 23 июля 2013 г.) // СЗ РФ. – 2002.
2. Зайцева В. В. Несостоятельность и банкротство в современном российском праве // Право и экономика. 1999. № 5. С. 14.
3. Законодательство Германии о банкротстве // Третейский суд [Электронный ресурс]. Режим доступа : www.msk-arbitr.ru.
4. Капелюшников Р. И. Где начало того перехода? (К вопросу об окончании переходного периода в России) // Вопросы экономики. 2001. № 1. С. 138–156.
5. Малышев К. И. Исторический очерк конкурсного процесса. СПб. : Изд. Тов-ва М. О. Вольф, 1871. 89 с.
6. Попондопуло В.Ф. Банкротство: правовое регулирование. Научно-практическое пособие. М., 2013.
7. Рущицкая О. А., Галимова С. А. Основные направления антикризисного консалтинга для российских предприятий // Аграрный вестник Урала. 2013. № 12. С. 76–79.
8. Фролов И.В. Управление процедурами банкротства: теория и юридическая практика: Учебное пособие. Н., 2013.
9. Шишмарева Т.П. Институт несостоятельности в России и Германии. – М.: Статут, 2015.

Наибханова Райганат Исламутдиновна,
старший преподаватель кафедры
гражданско-правовых дисциплин факультета современного права
НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций».

Институт право- и дееспособности по римскому праву

Аннотация. В данной статье рассматриваются вопросы правоспособности и дееспособности лиц по римскому праву; возникновения и прекращения правоспособности и дееспособности; объем прав римских граждан и лиц, не являющихся римскими гражданами. В статье также раскрывается содержание правоспособности и дееспособности применительно к отдельным категориям лиц - жителей Рима.

Ключевые слова: правоспособность, дееспособность, римское право, римские граждане, лица, не являющиеся римскими гражданами.

Институт правоспособности и дееспособности относится к статусному праву Римской империи. В римском праве категории правоспособность и дееспособность фактически не различались, тем не менее, И.Б.Новицкий отличал, что «и в Риме не за каждым лицом признавалась способность совершать действие с юридическими последствиями»[4, п.101], это означало, что не все граждане обладали одинаковой правоспособностью.

Правоспособность в Римском праве возникала с рождения, но зачатый, не родившийся плод в определенной мере мог признаваться наследником.

Правоспособность в Римском праве напрямую зависела от правового статуса гражданина, римский гражданин обладал большим количеством прав в сфере частного и публичного права, чем не гражданин Рима.

Римское гражданство приобреталось следующими путями: рождение от римских граждан; вследствие усыновления римским гражданином; в результате освобождения от рабства; в случае предоставления римского гражданства отдельным гражданам за большие заслуги, городам, провинциям особыми указами правителей.

Все граждане в Римском праве подразделялись на две категории: свободнорожденные и вольноотпущенники. Свободнорожденные граждане обладали частной и публичной правоспособностью в полном объеме. Политическая правоспособность гражданина подразумевала возможность служить в римских войсках, участвовать и голосовать в народных собраниях, избирать и быть избранными в магистры.

Вольноотпущенниками или либертинами в Римском праве признавались освобожденные по завещанию рабы. В отличие от свободного гражданина вольноотпущенник не имел права голосовать, избираться в магистраты, не имели права вступать в брак со свободнорожденными гражданами, то есть были полностью лишены публичных прав. У них было право совершать имущественные сделки и нести за них ответственность.

В эпоху императора Августа либертины получили право голосовать в народном собрании и вступать в брак со свободно - рожденными, кроме лиц сенаторского сословия. Либертины не подлежали призыву в легионы, их брали только в самых крайних случаях и создавали особое воинское подразделение, не смешивая их с свободнорожденными. Либертины могли служить только в военно-морском флоте.

Вольноотпущенный имел имущественные обязанности перед бывшим рабовладельцем, то есть став вольноотпущенным, либертин не становился полностью свободным, он всю жизнь сохранял зависимость от патрона, должен был оказывать ему почтение, без разрешения властей не мог вызвать патрона в суд, не мог предъявить иск о бесчестном поведении. Либертин был обязан всю жизнь платить патрону алименты, оказывать ему материальную помощь, если тот находился в стесненных жизненных обстоятельствах, а также платить алименты.

Если патрон умирал раньше, то право на алименты переходило к его детям. Патрон имел право на наследство вольноотпущенного, если тот был бездетным, в другом случае патрон делил наследство с детьми либертина, если у него количество сыновей было менее трех. В период Империи, если либертин оказал большие заслуги государству, он имел право обратиться к императору и ходатайствовать о присвоении ему звания свободнорожденного и тогда его дети также приобретали статус свободно-рожденных.

Дееспособность римского гражданина была связана с возрастом лиц. Возрастной критерии подразделял: 1. несовершеннолетние: а) полностью недееспособные (дети до 7-ми лет); б) частично недееспособные (мальчики от 7

до 14 лет, девочки от 7 до 12 лет). 2. совершеннолетние: а) частично дееспособные (молодые люди от 14 до 25 лет, девушки с 12 до 25 лет); б) полностью дееспособные (по достижению 25-ти летнего возраста).

Частично недееспособные граждане имели право совершать самостоятельные сделки, такие как дарение, ссуда. Частично дееспособные имели право совершать все сделки, вступать в брак, составлять завещание.

Полная дееспособность гражданина в Римском праве состояла из: состояния свободы, состояния гражданства, семейного положения. Савиньи Ф.К. фон давал следующее определение полной правоспособности в Римском праве: «полная правоспособность свободного римского гражданина охватывала следующие возможности: вступление в брак, совершение сделок имущественного характера, участие в политической жизни государства путем голосования либо избрания на политические должности.» [5, с. 475].

Недееспособными гражданами в Римском праве признавались душевнобольные и слабоумные. Магистрат, исследовав их психическое состояние, выносил решение о признании гражданина слабоумным или душевнобольным. Данным гражданам назначался опекун или попечитель (все зависело от тяжести заболевания) без его согласия они не могли совершать имущественные сделки, приобретать и отчуждать имущество, быть наследником и завещателем. Опекунами и завещателями имели право быть родственники мужского пола.

Римское право признавало частичное возвращение дееспособности в момент так называемых «светлых промежутков», в этот момент гражданин мог самостоятельно совершать определенные сделки, которые признавались действительными.

Дееспособность гражданина могла быть частично ограничена в результате телесных недостатков, таких как глухота, немота и слепота, они не могли совершать самостоятельно сделки, которые заключались в форме вопрос-ответ. Институции Гая, книга 3, пункт 105: «Немой не может ни стипулировать, ни обещать, это очевидно. То же правило принято и по отношению к глухому, так как и тот, кто стипулирует, должен выслушать слова обещающего, и тот, кто обещает, слова стипулятора» [2, п. 105].

Если гражданин был признан безумным и магистрат принимал решение о его полной недееспособности, попечитель полностью брал на себя ведение его дел. «Если кто впал в безумие, то пусть власть над ним возьмут его агнаты или его сородичи» [6, таблица 5].

В Римском праве к душевнобольным были приравнены так называемые расточители, которые в силу слабости своей воли неразумно расходовали свое имущество в ущерб своей семье, им назначался попечитель. «Равным образом сумасшедшие и расточители, хотя бы они и были старше 25 лет, находятся по закону 12 таблиц на попечении агнатов» - сказано в Институции Гая [1, 122]. Порядок признания расточителя ограниченно дееспособным был аналогичным с признанием душевнобольным. По заявлению кого-либо из родственников, а также по собственной инициативе, магистрат или претор проводили

расследование с целью установления расточительной наклонности и поведения гражданина. Если данное подтверждалось, то налагался запрет на имущество данного гражданина и назначался попечитель. Запрет накладывался вначале на наследство, полученное от отца или деда, а затем на имущество самого расточителя.

По Римскому закону расточитель имел право совершать самостоятельно только те сделки, которые были направлены на увеличение имущества, приобретать имущество, не обремененное долгами. Расточитель не имел права совершать сделки по обязательствам, не мог брать ссуду, закладывать имущество, а также ручаться за кого-либо.

Расточитель являлся совершеннолетним лицом, ограниченным в своей гражданской дееспособности и был приравнен в этом отношении к несовершеннолетнему или умалишенному [7, 339]. То есть несовершеннолетний гражданин расточителем быть не мог. Попечительство в Римском праве носило публичный характер и устанавливалось по распоряжению магистров и преторов.

В Римском праве правовое положение было разным, причем со временем оно претерпевало изменения. Изначально женщина находилась под властью, так называемого домовладыки, им мог быть отец или родственник мужского пола. Вне зависимости от положения, женщина имела ограниченно-правовой статус и, как считалось, назначение опекуна ей было необходимо «в силу присущего женщине легкомыслия» [6, таблица 5]. Если женщина была замужем, соответственно, ее опекуном автоматически становился муж, но опекун не имел права посягать на ее имущество, на ее личность, он мог участвовать только в качестве свидетеля при сделках. Публичные права женщин тоже были ограничены, так женщина не могла вести общественную деятельность, не могла быть опекуном, и без гарантии опекуна не несла ответственности по чужим долгам.

Значение решения магистрата об установлении опеки над слабым полом постепенно девальвируется: уже в 4 в.н.э. римские женщины вполне пользовались всеми правами дееспособных лиц, за исключением права выступать в публичных местах и судах в защиту других граждан [3, 292].

Позднее, в период правления Юстиниана, юридический статус женщины был приравнен к мужскому, и она пользовалась гражданско-правовыми правами и полном объеме.

Изменение гражданского статуса гражданина могло произойти при умалении его правоспособности. В римском праве было три вида умаления правоспособности: 1.) минимальное умаление (наступало при изменении семейного состояния, например, при разводе); 2.) среднее умаление (наступало при переселении гражданина к латинам или перегринам в целях получения земельного надела; при административной высылке за территорию Рима. Такому наказанию подвергся Овидий, то есть гражданин свободу не терял, но его дееспособность ограничивалась); 3.) при максимальном умалении правоспособности гражданин лишался свободы, то есть превращался в раба и,

соответственно, все его имущество переходило к господину. Максимальное умаление правоспособности наступало при попадании в плен к врагу; при продаже гражданина в рабство; а также при осуждении его за совершение им тяжкого преступления на смертную казнь либо работы на рудниках. Таким образом, гражданин приобретал статус раба, полностью лишаясь всех имущественных и личных прав.

Ограничение дееспособности происходило в связи с умалением гражданской чести гражданина, это означало. Что гражданин своим неблагоприятным поведением и неблагоприятными поступками утрачивал уважение к себе в обществе. Существовали следующие виды умаления гражданской чести: 1.) опосредованное бесчестье. Оно наступало в случае осуждения за кражу или мошенничество, а так же при невозможности расплатиться по долгам и при продаже своего имущества с аукциона. 2.) Непосредственное бесчестье, наступало в случае совершения позорящих честь гражданина действий; 3.) позор, его налагали в случае занятия гражданина позорной профессией, например, актерством или проституцией. Например, в Риме проститутки заставляли красить волосы в рыжий цвет, чтобы они отличались от порядочных женщин. Для всех категорий данных граждан существовали ограничения в наследственных правах.

Бесчестные граждане не имели права вступать в брак со свободнорожденными, не могли быть представителями в судебном процессе, не имели права быть опекунами и попечителями, избираться на государственные должности. Умаление чести носило пожизненный и временный характер, восстановить честь гражданина мог только государственный орган, наложивший бесчестье, либо верховная власть от имени римского народа.

В Римском праве опека устанавливалась над женщинами и несовершеннолетними, попечительство устанавливалось над слабоумными, душевнобольными, расточителями и другими лицами старше 25-ти лет. Существовало три вида опеки: завещательная, законная и учреждаемая. Завещательная опека устанавливалась путем завещания домовладыки, который учреждал опеку над своими детьми, в том числе не родившимися, над внуками и правнуками, если отец умирал раньше деда. Если завещательная опека отцом установлена не была, то она устанавливалась по закону, и опекуном становился родственник по отцовской линии.

В случае отсутствия завещательной опеки и невозможности установления законной, претором назначалась учреждаемая опека. Опекуном в Римском праве мог быть любой дееспособный гражданин, имеющий право занимать государственные должности, опека являлась общественной обязанностью, и отказаться от нее можно было только по уважительной причине, соответственно. Опекунами не могли быть рабы, воины, должники и кредиторы опекаемого, соответственно в обязанности опекуна вменялось добросовестное управление имуществом подопечного и обеспечение его сохранности, обогащение за счет имущества подопечного не допускалось.

Опека и попечительство подлежали прекращению: в связи со смертью одной из сторон, с наступлением совершеннолетия опекаемого; в связи с утратой опекуном одного из трех гражданских состояний; в случае добровольного отказа опекуна с согласия магистра либо в случае отстранения магистром. Так как опекунство являлось общественной обязанностью, соответственно опекун материального вознаграждения не получал, тем не менее, опекаемый в случае имущественного разногласия имел право предъявить исковое требование о злоупотреблении к опекуну и к магистру.

Таким образом, Римское право подразделялось на основные исторические периоды: архаический период, классический период, постклассический период, Юстинианов период. В течение каждого исторического периода правовое положение Римских граждан претерпевало изменения. В основном это касалось правового положения женщин, а также усовершенствовались формы защиты прав опекаемых граждан. В архаическом периоде основной формой защиты прав подопечных и опекаемых являлась подача иска о злоупотреблениях, иск по прекращению опеки, который имел право подавать подопечный. В классический период в дополнение к существующим формам защиты вводилось в обязанности опекуна вносить гарантийный залог, а также вводились новые группы исков: иск подопечного к опекуну и иск опекуна против подопечного. Для постклассического периода была характерна общая ипотека на имущество опекуна. Римское право постоянно усовершенствовало институт опеки и попечительства.

Список литературы:

1. Гай. Институции. М.: Юристъ, 1997. 368 с. Перевод с латинского Ф. Дыдынского. Под редакцией В. А. Савельева, Л. Л. Кофанова, книга 1, пункт 122.
2. Гай. Институции. М.: Юристъ, 1997. 368 с. Перевод с латинского Ф. Дыдынского. Под редакцией В. А. Савельева, Л. Л. Кофанова, книга 3, пункт 105.
3. Дождев Д.В. Римское частное право. 2-е изд., изм. И доп. М: Норма, Инфа-М, 2004. с. 292.
4. Новицкий И.Б. Римское право. – М: Юристъ, 2012-С.54.
5. Савиньи, Ф.К. фон. Система современного римского права. М: Статут, 2011. Т.1 - 475
6. Хрестоматия по истории Древнего мира. Т. III. Рим. Под ред. акад. В. В. Струве, М., 1953, с. 21—33, Таблица 5.
7. Энциклопедический словарь / под ред. Ф.А. Брокгауза, И.А. Ефрона. - СПб., 1899. - Т.26 (рабочая книжка-Резолюция). - С.339.

Невоструева Елена Сергеевна,
студентка 3 курса Московского политехнического университета;
Саливоненко Дарья Андреевна,
студентка 3 курса Московского политехнического университета.

Виды налогов Российской Федерации и США

Аннотация. В РФ законодатель устанавливает в Налоговом кодексе Российской Федерации (далее - НК РФ) общие принципы налогообложения и формирования налоговой системы, в том числе исчерпывающий перечень налогов и сборов. НК РФ, также как и в США установил трехзвенную структуру налоговой системы, которая отражает федеративное устройство России. При этом перечень налогов и сборов всех уровней, содержащийся в НК РФ, является исчерпывающим.

Ключевые слова: налог, Российская Федерация, США, налоговый кодекс, налогообложение.

В РФ законодатель устанавливает в Налоговом кодексе Российской Федерации (далее - НК РФ) общие принципы налогообложения и формирования налоговой системы, в том числе исчерпывающий перечень налогов и сборов. НК РФ, также как и в США установил трехзвенную структуру налоговой системы, которая отражает федеративное устройство России. При этом перечень налогов и сборов всех уровней, содержащийся в НК РФ, является исчерпывающим [2].

В соответствии со ст. 12 НК РФ в Российской Федерации по состоянию на 8 июня 2015 года устанавливаются следующие виды налогов и сборов: федеральные, региональные (в США штаты) и местные. К федеральным налогам и сборам относятся: 1) налог на добавленную стоимость; 2) акцизы; 3) налог на доходы физических лиц; 4) налог на прибыль организаций; 5) налог на добычу полезных ископаемых; 6) водный налог; 7) сборы за пользование объектами животного мира и за пользование объектами водных биологических ресурсов; 8) государственная пошлина. К региональным налогам относятся: 1) налог на имущество организаций; 2) налог на игорный бизнес; 3) транспортный налог. К местным налогам относятся: 1) земельный налог; 2) налог на имущество физических лиц; 3) торговый сбор [1].

В свою очередь, в США все платежи делятся на налоги и плату за услуги. Действует порядок, который позволяет провести такое разграничение: кто взимает платеж, с кого взимается платеж и для каких целей. Так, если введение платежа преследует цель получение дохода, то это налог. Если же он вводится с регулирующей целью - это плата. Кроме того, чтобы платеж был квалифицирован как плата, его размер не должен превышать суммы, необходимой для покрытия расходов. Если доход, полученный благодаря плате за регулирование, превышает стоимость регулирования, то плата - на самом деле замаскированный налог. [3]

Отметим, что налогообложение в Соединенных Штатах Америки - сложная система, включающая в себя уплату налогов на четырех уровнях и многообразные методы налогообложения. Налогообложение в США проводится как на федеральном уровне, уровне штатов, так и на местном уровне, причем местные налоги взимаются на одном или нескольких из следующих уровней: муниципальном, районном, или окружном. В систему налогообложения США также включены такие районные или окружные юридические лица, как школы и коммунальные предприятия.

Характерной особенностью налоговой системы США является параллельное использование основных видов налогов федеральным правительством, правительствами штатов и местными органами власти. Основным в налоговой системе федерального правительства США является подоходный налог, в налоговых системах штатов - универсальные и специфические акцизы, в местных налоговых системах - поимущественный налог. Акцент местного налогообложения падает на наиболее стабильно собираемые налоги (потребительские и с собственности). Одно из основных различий между федеральным уровнем и местным состоит в большей мобильности налогоплательщиков и бизнеса, в результате чего штаты вынуждены конкурировать друг с другом.[3]

Плоская, или регрессивная, шкала местных налогов - одна из причин, по которой налоги в США признаются одними из самых низких в индустриальных странах. В 1993 г. США имели четвертое снизу отношение налогов к ВВП среди 24 стран ОЭСР - 27,9%, при среднем по этим странам 37,8%.

Вторая причина относительно низкого уровня налогов - высокая по сравнению с другими странами терпимость к бюджетному дефициту. Экономика США составляет лишь около 30% от мировой, а национальная валюта отвечает примерно за 60% мировых расчетов, следовательно, бремя так называемого инфляционного налога падает примерно одинаково на США и на остальной мир. Пользуясь этим налогом умеренно, не разрушая лидерства доллара, Правительство США может финансировать свой бюджетный дефицит эффективнее конкурентов.

Налоги в США в целом почти пропорциональны доходу (для 90% налогоплательщиков эффективная налоговая ставка примерно 25%), с небольшой прогрессивностью, достигающей для наиболее богатых налогоплательщиков примерно 50%. Основные федеральные налоги в США: подоходный, налог на потребление и налоги на заработную плату.

Федеральные налоги на заработную плату взимаются в США работодателями от имени и по поручению Службы внутренних государственных доходов (The Internal Revenue Service - IRS).

Субъекты федерации в США (штаты) признаются имеющими полные полномочия на налоговое обложение проживающих на их территории граждан и деятельность, ведущуюся в их границах, при условии, что взимание этих налогов не нарушает полномочия федерального правительства. Верховный суд США постановил в рамках решений по нескольким делам, что штаты не имеют

права вводить налоги, способные воспрепятствовать торговле между штатами или отрицательно сказаться на международных отношениях. Штатам также запрещается определять суммы налогов, руководствуясь расовыми, половыми, религиозными, национальными принципами, а также статутом ненатурализованного иностранца.

Отметим, что в США на федеральном уровне с имущества взимаются три основных налога: налог на наследование, налог на дарение и налог на наследование или дарение через поколение, причем первые два названных налога - налог на наследование и налог на дарение, юридически не являясь самостоятельными налогами, входят составными частями в единый унифицированный налог на наследование и дарение.[4] Обязанность по уплате всех перечисленных налогов возникает при передаче имущества одним лицом в пользу другого либо после смерти в порядке наследования, либо при жизни по безвозмездной сделке дарения.

А.В. Елинский приводит также следующие сведения об особенностях налоговой системы США: лица, получающие доход от незаконных источников (азартные игры, кражи, торговля наркотиками и т.д.), обязаны указывать в налоговой декларации суммы, полученные из таких источников [5]. Более того, как отмечает Д. Ларо, в США при налогообложении доходов от незаконной деятельности по общему правилу должны быть учтены не только сами доходы, но и соответствующие им расходы [6].

Таким образом, можно сделать вывод: система налогообложения выстраивается в соответствии с формой государственного устройства (федерация или унитарное государство). В этом плане налоговые системы и России и США идентичны, и, соответственно имеют три уровня: федеральный, уровень штатов (или субъектов Федерации) и местный.

Список литературы:

1. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая) от 31.07.1998 №146-ФЗ (ред. от 03.07.2016)
2. Налоговое право в решениях Конституционного Суда РФ // Налоговед. 2013. №6.
3. Ларо М. Разграничение налогов и платы за публичные услуги // Налоговед. 2013. №5.
4. Березин М.Ю. Развитие системы налогообложения имущества Development of Property Taxation. М.: Инфотропик Медиа, 2011.
5. Елинский А.В. Зарубежный опыт разграничения законных и незаконных деяний в налоговой сфере // Налоговые споры: опыт России и других стран: по материалам II Междунар. научно-практ. конф. 21 - 22 ноября 2008 г. / Сост. М.В. Завязочникова, под ред. С.Г. Пепеляева. М., 2009.
6. Интервью с Д. Ларо, судьей Налогового суда США. // Налоговые споры: опыт России и других стран: по материалам II Междунар. научно-практ. конф. 21 - 22 ноября 2008 г. М., 2008.

Носенко Анна Викторовна,
студентка группы 141-811 Московского Политехнического университета;
Шутова Наталия Петровна,
студентка группы 141-811 Московского Политехнического университета.

Банкротство физических лиц

Аннотация. Развитие закона о Банкротства Физических лиц длилось веками, в настоящее время закон действует и помогает людям, хотя ещё не на том уровне, на каком он сейчас в западных странах. В США этот закон более урегулирован и применяется уже полностью на практике. Поэтому в этой статье проводится сравнительный анализ между двумя странами по реализации закона "О банкротстве физических лиц".

Ключевые слова: закон о банкротстве, кредитор, должники, кредитные обязательства, споры, банкрот.

Россия уже несколько десятилетий пытается выровняться по развитию с западными странами.

Если сравнивать Россию и США, то в Россию всегда присутствовали разные исторические факторы, которые тормозили развитие права, что нельзя сказать о США, которая в основном равномерно шла в ногу со временем и опережала другие государства на протяжении многих лет.

Например, Закон о банкротстве, который в России был упомянуть ещё со времён Древней Руси в различных законах, откуда и начал он свой путь развития.

В то время должников сажали в яму, ставили камень на его участок, чтобы все видели, что этот земельный участок может быть отобран у должника (прообраз современной ипотеки).

В документах банкротство и взаимоотношения с должниками упоминаются:

- 11 век — Русская правда (первый письменный источник права на Руси)
- 15-16 века — Судебники Ивана III и Ивана IV (Грозного)
- 1740, 1780 года — Уставы о банкротах
- 1922 год — Гражданский кодекс РСФСР (после революции 1917 года частную собственность отменили, но на период НЭПа экономические отношения были частично свободными, что потребовало упорядочить взаимоотношения с должниками)
- 1994 год — Гражданского кодекса России (в первой части ГК РФ вводится право граждан обанкротиться, но только с момента принятия соответствующего закона)
- 2003 год — Федеральный закон №127 «О банкротстве» (но в нем не было четко регламентировано банкротство физических лиц)

• 2014 год — приняты поправки в закон о банкротстве, они уточняют порядок банкротства физических лиц, они вступили в силу в 2015 году

И был по-настоящему реализован и вступил в силу в 2015 году. [5]

Так что нельзя сказать, что США придумали, как этот вопрос урегулировать, они только сумели быстрее его реализовать.

Но вопрос в том, почему Россия не смогла такой серьёзный вопрос реализовать намного раньше?

По закону банкротства велись споры в течение многих лет. После очередного мощного толчка, которым являлся экономический кризис, законодатели начали задумываться, над решением этой проблемы. В 2008 года среди населения вырос спрос на кредитные услуги. В это время финансовый кризис сделал неподъёмным бремя, кредитных обязательств для большинства россиян. Нормы того периода, предусматривали крайние меры с заядлыми должниками. Тогда же началась проработка его основных положений.

Попытки внести в Гражданский кодекс РФ норму о банкротстве физических лиц предпринималась давно. Сначала ассоциацией региональных банков России, затем Минэкономразвития довел это до законопроекта. Не секрет, что еще в 2012 году Государственная дума утвердила в первом чтении закон о банкротстве физических лиц. Было установлено, что физические лица вправе заявить о банкротстве, имея непогашенный долг в размере 50000 руб. Против такой инициативы активно выступили банки, так как в России большая часть клиентов финансово-кредитных учреждений имеют долги больше 50000 руб. В итоге вся система потребительского кредитования оказалась бы под угрозой. После того, как Президент РФ В.В. Путин на конференции Общероссийского народного фронта заявил о необходимости принять закон о банкротстве физических лиц, дело сдвинулось с мертвой точки. Для того, чтобы ощутить необходимость закона о банкротстве физических лиц, достаточно посетить несколько форумов в Интернете. Глобальная сеть буквально пестрит сообщениями от наших соотечественников с просьбой помочь разобраться с долгами. Согласно социологическим опросам, теперь 18% россиян заработной платы хватает только на еду и оплату прочих повседневных нужд, а в отчете Объединенного кредитного бюро отмечается, что заемщики отдают более 40% своего дохода на погашение кредитов. [3]

Принятие нового закона вызывали большие разногласия, кто-то был за, кто-то против. Одни думали о том, что он позволит людям, которые оказываются в тяжёлых ситуациях, справиться с огромными долгами, а другие ссылались на то, что возникнет кредитная необязательность, а так же убытки для кредиторов.

Но взвесив все за и против, закон о банкротстве физических лиц принят и подписан в декабре 2014 года.

Банкротство физических лиц регулируется рядом законов:

1. Федеральным законом от 26 октября 2002 г. №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» Банкротству граждан там уделяют 10 главе.

2. Дополнительно к первому закону был принят Федеральный закон от 29 декабря 2014г. №476-ФЗ (ред. от 29 июня 2015 г.) «О внесении изменений в Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)»

В этих законах чётко сказано о мерах, которые должны быть применены к физическим лицам, которые не в состоянии и не имеют возможности погасить свои обязательства перед кредиторами. Так же указан порядок погашения долга с помощью реализации имущества должника.

Основные проблемы с долгами, решали коллекторские организации. Главной задачей которых было сделать жизнь должника не выносимой. Если у коллекторов не было возможности взыскать долг с должника, они передавали дело в суд, где судебное разбирательство могло тянуться годами. В большей части случаев судебное решение выносилось в пользу кредитной организации.

Не каждый человек может объявить себя банкротом, а только тот чьи долги превышают полмиллиона рублей, и если срок не уплаты превысил трёхмесячного срока. Обратившись с заявлением в суд, физическое лицо признаётся банкротом. [2]

Законодатель хотел благодаря этому закону урегулировать отношения между физическими лицами и кредитными организациями, чтобы это вышло на новый уровень

Банкротство физического лица означает признание государством и кредиторами гражданина неплатежеспособным и прекращение в отношении него преследования с требованиями исполнения им долговых обязательств после принятия установленных законом мер для максимально возможного их удовлетворения. Банкротом может быть не только гражданин не осуществляющий предпринимательскую деятельность, но и зарегистрированное лицо в качестве индивидуального предпринимателя. [2]

Дело о банкротстве физического лица возбуждается на основании письменного заявления. Одним из важного момента является то, что банкротом может стать гражданин после смерти, по письменному заявлению от его наследников.

Федеральный закон устанавливает порядок действия суда и сторон спора в делах о банкротстве. Первой стадией процедуры банкротства физического лица является оценка его платежеспособности. В обязанность суда входит выяснить, есть ли у должника собственность, которую можно реализовать для погашения долга, либо возможность получения иного заработка, часть которого может взиматься в счет погашения долга. Одновременно с этим ведутся меры по сохранности имущества должника и назначение временного управляющего. О том, что началась процедура банкротства, уведомляются все кредиторы, которые в течение двух месяцев могут предъявить свои требования к должнику. В арбитражный суд предоставляются документы, подтверждающие отсутствие дохода и наличие или отсутствие движимого или недвижимого имущества у должника.

Следуя настоящему закону, должно быть принято одно из трех решений относительно должника: мировое соглашение, реструктуризация долга,

организация торгов. Мировое соглашение заключается в случае, если должник и кредитор смогли договориться о компромиссе в разрешении спора, что означает, что кредитор готов принять некоторое имущество должника или денежную сумму, даже меньше требуемой кредитором. Реструктуризация возможна, когда у физического лица есть некий доход. Размер ежемесячного платежа в счет долга определяет суд, но срок, в течение которого должник должен выполнить свои обязательства перед кредитором, не может быть больше трех лет. В случае, когда не могут быть применены первые два решения относительно должника, управляющий описывает все имущество должника, которое может быть реализовано на торгах, и организует эти торги. Сумма, которая выручена на торгах за это имущество, распределяется между кредиторами пропорционально сумме долга. [3]

Признание банкротом физического лица освобождает от применения к нему штрафных санкций, пеней и неустоек.

Что касается банкротства физических лиц зарегистрированных в качестве индивидуальных предпринимателей, важно правильно выбрать суд, уполномоченный рассматривать данное дело. Для это важно выяснить не связаны ли долги с его профессиональной деятельностью (например-приобретение жилья) - это дело о банкротстве гражданина. А если долговые обязательства были приобретены для развития бизнеса, банкротом будет признан индивидуальный предприниматель.

Просроченная задолженность россиян перед банками на 1 ноября 2015 года достигла почти 870 млрд рублей, а ее доля превысила 8%, что является рекордным показателем с 2008-го. [6]

Касаемо опыта зарубежных стран, то в Германии с начала 1944 года действует закон о банкротстве. Банкротство частных лиц рассматривается только в судебном порядке. С подачи заявления должником о его несостоятельности начинается судебный процесс. В течении 6 лет, после признания должника банкротом, каждый год происходит пересмотр его финансового состояния. Если по истечению этого срока финансовое состояние должника не меняется, то дело зарывается, а долговые требования аннулируются.

Для жителей США банкротство физических лиц, уже входит в норму. По статистическим данным в 2005 году прослеживалось около 2.000.000 человек, которые объявили о банкротстве. В 2005 году США приняли закон о банкротстве, что означает, что у них это уже практикуется давно. Как и в России в США банкротство устанавливается в специализированных судах. Помимо специализированных судов у них существует специальный орган для регулирования процедур банкротства «Исполнительное бюро, федеральных управляющих США». [4]

Что касается условий признания себя банкротом, то заявление в США может подать гражданин, имеющие необеспеченные долги 100 тыс. долларов (6`5 млн руб.), или обеспеченные долги на сумму 350 тыс. долларов

(22`750 млн. рублей) отсюда видно что в США денежный минимум задолженности намного выше.

Следующим шагом должника будет указание в ходатайстве всех кредиторов с перечнем обязательств, сроки платежей по которым уже наступили или предстоят, опись имущества. Чтобы открыть процедуру в принудительном порядке нужно доказать, что должник просрочил всю оплату и дальше не оплачивает в срок.

Перед тем как подать заявление о банкротстве, должник должен проконсультироваться, за 6 месяцев до подачи ходатайства, с кредитным консультантом, что является ещё одной отличающей чертой от российского законодательства.

Положительная отличительная особенность законодательства США о банкротстве граждан заключается, в том, что позволяют согласно их принципу «нового старта» оставить должнику имущество, это бывает немало важным пунктом для физических лиц, оно должно быть не прикосновенно для кредиторов. После всего процесса начинается период контроля благосостояния должника, он продолжается 6 лет. На протяжении этого периода всё что было арестовано, передают доверенному лицу по управлению имуществом для распределения между кредиторами. По истечению 6 лет, если должник остался в таком же положении, дело закрывается, человеку присваивается окончательный статус «Банкротство физического лица». И все остатки аннулируются. Дело закрывают навсегда.

Сделав эти два анализа, очевидно, что закон о банкротстве в США, более усовершенствован, упорядочен, практичен, в нём две стороны (кредитор и физическое лицо) нашли компромисс. Поэтому Россия чисто гипотетически не может не брать пример с западных стран, так как у них это на более цивилизованном уровне и на их примере можно видеть, как этот закон действует в практике и как часто его применяют.

Список литературы:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 02.10.2016). // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 03.07.2016).
2. Федеральный закон от 26.10.2002 N 127-ФЗ (ред. от 03.07.2016) "О несостоятельности (банкротстве)" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2016). // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 23.06.2016), учтены в соответствующей редакции.
3. Ионина М. Б. Банкротство физических лиц // Вестник Омской юридической академии. 2015.
4. Могильный Н.К. Банкротство физических лиц в России и США // I Международная научно-практическая конференция "Новые подходы в антикризисном управлении".
5. <http://bankrotstvoprosto.ru/procedura/istoriya-instituta-bankrotstva.html>

6. <http://www.banki.ru/news/lenta/?id=8336669>

Попов Игорь Алексеевич,
курсант Академии Гражданской защиты МЧС России.

Об отдельных проблемных аспектах при формировании единого таможенного регулирования в рамках Евразийского экономического союза

Аннотация. В статье формулируются некоторые проблемные вопросы, которые возникли при формировании в рамках Евразийского экономического союза (далее – Союз) договорно–правовой базы, регулирующей правоотношения в сфере таможенного дела. Автор анализирует проблемы и перспективы развития таможенного законодательства.

Ключевые слова: Евразийский экономический союз, Евразийская экономическая комиссия, таможенное законодательство, проект таможенного кодекса Евразийского экономического союза.

Впервые идею создания Евразийского экономического союза высказал Президент Казахстана Н.А. Назарбаев 29 марта 1994 г. в ходе выступления перед студентами и преподавателями МГУ. В условиях, когда повсеместно продолжалось падение производства, и снижался уровень жизни населения, нужно было осуществлять мероприятия для стабилизации и развития национальных экономик. Тем не менее, за 20 лет все потенциальные участники Союза не просто осознали значимость глубокой и всесторонней интеграции, но смогли преодолеть не простой и долгий путь по формированию Союза.

В Астане 29 мая 2014 г. президентами Республики Беларусь, Республики Казахстан и Российской Федерации был подписан Договор о Евразийском экономическом союзе, который позволил обеспечить свободу движения товаров, услуг, капитала и рабочей силы, а также проведение скоординированной, согласованной или единой политики в отраслях экономики. Договор излагает цели и задачи евразийской интеграции и закрепляет статус Союза как полноформатной международной организации.

В настоящее время государствами – членами Евразийского экономического союза являются Республика Армения, Республика Беларусь, Республика Казахстан, Кыргызская Республика и Российская Федерация.

Основными целями Союза являются:

- 1) создание условий для стабильного развития экономик государств – членов в интересах повышения жизненного уровня их населения;
- 2) стремление к формированию единого рынка товаров, услуг, капитала и трудовых ресурсов в рамках Союза;
- 3) всесторонняя модернизация, кооперация и повышение конкурентоспособности национальных экономик в условиях глобализации экономики.

В ходе панельной дискуссии, посвящённой перспективам Союза

на Гайдаровском форуме, состоявшемся в 2015 г., были оглашены цифры исследования, проведённого по заданию Евразийской экономической комиссии (далее – ЕЭК). Ожидается, что снижение ВВП Российской Федерации продлится не более 2 – х лет, и к 2017 г. сменится устойчивым ростом. Ожидается, что к 2020 г. участие в Союзе даст Республике Беларусь и Казахстану до 15% прироста ВВП по сравнению с 2014 г. По мнению Н.А. Назарбаева, только участие в Союзе даст прирост ВВП Казахстана не менее 25% к 2030 г.

Рост экономики Российской Федерации будет более скромным – участие в Союзе даст прирост ВВП за период 2017 – 2020 гг. ориентировочно от 2 до 3%. Но участие в Союзе даёт не только преимущества, определяемые цифрами и процентами.

Во – первых, вступление в силу Договора о ЕАЭС с 1 января 2015 г. наглядно демонстрирует: несмотря на санкции со стороны США и отдельных европейских стран и ожидаемое снижение ВВП России, интеграционные процессы на постсоветском пространстве продолжаются. Россия сохраняет свою привлекательность, как надёжный и предсказуемый экономический партнёр.

Во – вторых, согласованные документы, принимаемые в рамках Союза, облегчают условия работы российского бизнеса. Особенно среднего и малого бизнеса. Пока по уровню комфорта ведения бизнеса Россия (92 место в мировом рейтинге) уступает всем партнёрам по Союзу. Армения занимает 37 место, Казахстан находится на 50 месте, Белоруссия и Киргизия, соответственно, на 63 – м и 68 – м.

В – третьих, функционирование Союза приведёт к усилению позиций России в иных международных организациях.

В соответствии с Договором в Союзе осуществляется единое таможенное регулирование в соответствии с Таможенным кодексом Евразийского экономического союза и регулирующими таможенные правоотношения международными договорами и актами, составляющими право Союза, а также в соответствии с положениями Договора.

До вступления в силу Таможенного кодекса Союза таможенное регулирование в Союзе осуществляется в соответствии с Договором

о Таможенном кодексе Таможенного союза от 27 ноября 2009 года и иными международными договорами государств – членов, регулирующими таможенные правоотношения, заключёнными в рамках формирования договорно-правовой базы Таможенного союза и Единого экономического пространства (далее ТС и ЕЭП).

Вследствие создания Союза нормативная правовая база, регулирующая правоотношения в сфере таможенного дела в Союзе, становится более объёмной. В результате этого возникают проблемы:

1) коллизии правовых норм, содержащихся в различных правовых актах, которые негативно сказываются на качестве таможенных операций и

затрудняют применение таможенного законодательства участниками внешнеэкономической деятельности;

2) различия в правилах таможенного администрирования государств – членов Союза;

3) наличие в Таможенном кодексе Таможенного союза большого количества отсылочных норм к национальным законодательствам государств – членов Союза приводит к отсутствию единообразия и прозрачности таможенного администрирования в рамках единого таможенного пространства.

Все эти проблемы свидетельствуют о недоработанности действующей правовой базы в области таможенного дела, отражаются

на административной деятельности таможенных органов и требуют скорейшего устранения.

Кроме того, разработка проекта таможенного кодекса Союза обусловлена необходимостью обеспечения кодификации международных договоров, регулирующих таможенные правоотношения в Таможенном союзе, во взаимосвязи с нормами Договора о Евразийском экономическом союзе (в том числе необходимостью введения единого понятийного аппарата, отмены действия отдельных ранее заключенных в рамках ТС и ЕЭП международных договоров в связи с включением норм таких договоров в Договор о Евразийском экономическом союзе).

Со вступлением в силу Договора о Союзе прекратили свое действие 65 международных договоров, заключенных в рамках формирования ТС и ЕЭП (приложение 33 к Договору).

Для подготовки проекта таможенного кодекса Союза на площадке Евразийской экономической комиссии Решением Совета ЕЭК от 09.10.2013 № 61 из представителей органов государственной власти государств – членов Таможенного союза, ЕЭК и бизнес – сообщества государств – членов Союза была создана рабочая группа по совершенствованию таможенного законодательства под руководством члена Коллегии (Министра) по таможенному сотрудничеству ЕАЭК В.А. Гошина.

Рабочей группой выработаны основные подходы к разработке проекта таможенного кодекса Союза:

– проект готовится на базе действующего Таможенного кодекса Таможенного союза с учетом подготовленных протоколов о внесении в него изменений;

– терминология и нормы проекта таможенного кодекса Союза должны быть согласованы с положениями проекта Договора о Евразийском экономическом союзе, возможны изменения структуры действующего кодекса.

Также были одобрены направления совершенствования таможенного законодательства, среди которых наиболее важную роль играют:

1. Закрепление приоритета электронного таможенного декларирования.
2. Использование механизма «единого окна».
3. Унификация таможенного законодательства и сокращение отсылочных норм к национальным законодательствам государств – членов Союза.

Данный процесс носит комплексный характер, помимо инкорпорации в него положений международных договоров, регулирующих таможенные правоотношения, и сокращения национального сегмента таможенного регулирования, в проекте таможенного кодекса Союза закладываются новые подходы, направленные на совершенствование таможенных правоотношений.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что решения по устранению обозначенных проблем должны нести комплексный и целенаправленный характер, что позволит устранить недоработки, в том числе правовые пробелы и коллизии, в таможенном законодательстве Союза.

Список литературы:

1. Договор о Евразийском экономическом союзе (Астана, 29.05.2014г.).
2. «Поработали на пятёрку» – «Союз» (приложение к «Российской газете» и газете «Советская Белоруссия» № 1// 2015 г.).
3. Рейтинг Всемирного Банка за 2013 г.
4. Официальный сайт Евразийского экономического союза – URL: <http://www.eaeunion.org/#about>.

Ревкова Маргарита Александровна,
студентка 4 курса юридического факультета
НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций».

***Правовая характеристика сведений, опубликованных в сети Интернет,
порочащих честь, достоинство и деловую репутацию***

Аннотация. В статье раскрываются порочащие сведения, опубликованные в сети Интернет. Дается характеристика действующего законодательства в этой сфере. Определяются основные способы защиты чести, достоинства и деловой репутации в Интернете. Кроме того, делается вывод об уровне развития правовой основы регулирования отношений в сфере защиты чести, достоинства и деловой репутации.

Ключевые слова: честь, достоинство, деловая репутация, защита, интернет, сведения.

21 век. Век компьютерной эры. Век интернета. Сегодня очень сложно представить человека, который хотя бы раз в жизни не использовал Всемирную паутину.

Люди, в основном молодёжь, регистрируются в социальных сетях. Безусловно, каждый старается наполнить свою «страничку» информацией, характеризующих его как личность. Это могут быть текстовые записи, фотографии, видео и прочее. Но, зачастую иные лица (либо в силу зависти, либо в силу каких-то иных причин) используют эту информацию, искажают её, «переворачивают всё с ног на голову», публикуют на различных интернет -

порталах. Данные действия могут носить безобидный характер, но чаще всего они нарушают законные интересы прав и свобод человека и гражданина.

Актуальность этой работы заключается в том, что интернет стал неотъемлемой частью нашей жизни, однако всё чаще используется для совершения правонарушений, посягающих на честь, достоинство и деловую репутацию человека и гражданина.

Цель работы – изучение источников, регулирующих защиту чести, достоинства и деловой репутации в интернете.

Исходя из цели, задачами этой работы являются:

1. анализ современного законодательства в сфере регулирования отношений по защите чести, достоинства и деловой репутации;
2. выявление проблем, характерных для данного вопроса.

Всё чаще в судебной практике возникают дела, связанные с защитой чести, достоинства и деловой репутации, опороченных с использованием коммуникационной сети «Интернет».

Гражданское законодательство не определяет понятий «честь», «достоинство», «деловая репутация». Эти нематериальные блага защищаются в порядке, установленном ст. 152 ГК РФ, хотя следует иметь в виду, что ст. 150 Кодекса упоминает в числе защищаемых благ также и доброе имя. В науке принято рассматривать честь как общественную оценку личности, меру духовных и социальных качеств гражданина, достоинство — как самооценку собственных качеств и способностей, а деловую репутацию — как такое качество, которое проявляется в профессиональной деятельности [7]. Вместе с тем в судебной практике перечисленные понятия почти не разделяются, во всяком случае, честь и достоинство охраняются фактически как единое нематериальное благо [5]. Деловая репутация рассматривается как свойство, присущее не только гражданам, но и юридическим лицам.

Гражданское законодательство рассматривает в качестве посягательства на честь, достоинство и деловую репутацию исключительно распространение определенных сведений, не упоминая о таком правонарушении, как оскорбление. Между тем зачастую в адрес граждан и юридических лиц высказываются оценочные суждения, мнения, убеждения, являющиеся выражением взглядов того, кто высказывается. Такие суждения могут касаться не только профессиональных, но и личностных, морально-нравственных качеств того или иного гражданина. В соответствии со ст. 10 Конвенции о защите прав человека и основных свобод и ст. 29 Конституции РФ каждому гарантируется право на свободу мысли и слова, в связи с чем такие высказывания в принципе не запрещены. Однако форма, в которой было высказано оценочное суждение в адрес конкретного человека, не должна быть оскорбительной.

Основанием для применения предусмотренных ст. 152 ГК РФ мер является распространение ложных, порочащих гражданина сведений. Таким образом, первым условием, предусмотренным законодательством, является факт распространения указанных сведений. Как отмечается в Постановлении

Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. N 3, под распространением сведений, порочащих честь и достоинство граждан или деловую репутацию граждан и юридических лиц, следует понимать опубликование таких сведений в печати, трансляцию по радио и телевидению, демонстрацию в кинохроникальных программах и других средствах массовой информации, распространение в сети Интернет, а также с использованием иных средств телекоммуникационной связи, или сообщение в той или иной, в том числе устной, форме хотя бы одному лицу. Сообщение таких сведений лицу, которого они касаются, не может признаваться их распространением, если лицом, сообщившим данные сведения, были приняты достаточные меры конфиденциальности с тем, чтобы они не стали известными третьим лицам. Следовательно, распространение сведений — это сообщение их третьему лицу, а не тому, кого эти сведения касаются. Второе условие — порочащий характер сведений. Речь идет об оценке морально-нравственных качеств личности. Критерии, которым отвечали бы порочащие гражданина сведения, не установлены законом, да и не могут быть им установлены. И, наконец, третьим условием, о котором идет речь в ст. 152 ГК РФ, является ложный характер распространенных о гражданине сведений. Как указывает Верховный Суд РФ, не соответствующими действительности сведениями являются утверждения о фактах или событиях, которые не имели места в реальности во время, к которому относятся оспариваемые сведения. Обязанность доказывать соответствие действительности распространенных сведений лежит на ответчике. На истца возложено бремя доказывания факта распространения сведений лицом, к которому предъявлен иск, а также порочащего характера этих сведений.

Юридические лица являются обладателями такого нематериального блага, как деловая репутация. Все положения статьи 152 ГК, относящиеся к деловой репутации гражданина, применимы и к защите деловой репутации юридического лица. Вместе с тем юридическое лицо не вправе требовать компенсации морального вреда. Это положение является общепризнанным в науке гражданского права и связано с сущностью юридического лица — искусственно созданного субъекта, не способного претерпевать физические или нравственные страдания [8].

Гражданское законодательство РФ не знает такого способа защиты личных неимущественных прав, как извинение, поэтому, несмотря на то, что для многих потерпевших принесение извинений причинителями было бы желательным, суд не вправе применить подобный способ защиты. Вместе с тем, суд вправе утвердить мировое соглашение, в соответствии с которым стороны по обоюдному согласию предусмотрели принесение ответчиком извинения.

Действующая статья 152 Гражданского кодекса РФ устанавливает что, если сведения, порочащие честь, достоинство или деловую репутацию гражданина, распространены в средствах массовой информации, в том числе обычном интернет-сайте, они должны быть опровергнуты в тех же средствах массовой информации.

Конституционный Суд РФ (далее – КС РФ) своим Постановлением №18-П от 09.07.2013 года прокомментировал данный вопрос более детально.

Возможность установить виновное лицо не всегда присутствует, например, если ложная информация была размещена на анонимной основе в форуме интернет-сайта. Данное техническое препятствие не должно расцениваться как барьер к защите гражданином своих прав и становиться помехой к восстановлению положения, существовавшего до нарушения.

Важно отметить, что обязанность удаления информации возложена не только на владельца сайта, но и на лицо, осуществляющее его администрирование. Возложение подобной обязанности на указанных лиц не может рассматриваться ни как чрезмерное обременение, ни как несоразмерное ограничение его прав. Также суд отметил, что подобная обязанность не должна расцениваться как мера ответственности за виновное правонарушение, а должна восприниматься как законный способ защиты прав гражданина и интересов юридического лица.

Если же владелец сайта и/или его администратор уклоняются от исполнения требования об удалении порочащей информации во исполнение судебного решения, то потерпевший вправе предъявить требование о возмещении причиненных убытков и компенсации морального вреда в результате допущенного бездействия [7, с.9].

Важно отметить, что обязанность удалить информацию у владельца сайта возникает лишь в случае наличия соответствующего судебного решения, а не при «рядовом» обращении заинтересованного лица. Данный вывод суд сделал, исходя из того, что владелец сайта объективно ограничен в возможности определять достоверность информации, размещаемой на сайте третьими лицами, а возложение на него подобной обязанности означало бы отступление от конституционных гарантий свободы слова. Владелец сайта обязан реагировать лишь на достоверные факты, которые установлены судебным решением.

Не секрет, что судопроизводство по гражданским делам может растянуться на месяцы или вовсе на несколько лет. В этом случае оспариваемая гражданином или юридическим лицом информация, размещенная в сети «Интернет», может продолжать наносить репутационный и материальный ущерб. В целях предотвращения подобных последствий КС РФ указал на возможность применения судами мер по обеспечению иска, которые позволят приостановить распространение порочащей информации до принятия окончательного решения по судебному спору.

Обобщая всё вышесказанное, можно сделать вывод, что в настоящий момент в Российской Федерации фактически сформирована правовая основа для удаления с любых сайтов в сети «Интернет» информации, порочащей честь, достоинство и деловую репутацию.

Зачастую лица, в отношении которых в Сети распространены не соответствующих действительности сведения, позорящие честь, достоинство, деловую репутацию, отказываются от защиты нарушенных прав. Они

ошибочно полагают, что не удастся доказать нарушение прав, ведь информация с интернет-сайта может быть легко удалена, и вообще все это сложно. Да, сложно, но возможно. Требования о защите чести, достоинства и деловой репутации являются требованиями о защите неимущественных прав, вследствие чего, исковая давность на них не распространяется, кроме случаев, специально предусмотренных законом. Это означает, что лицо, о котором были распространены порочащие сведения, вправе обратиться в суд с иском о защите чести, достоинства и деловой репутации без ограничения во времени.

Список литературы:

1. Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Рим, 4 ноября 1950 г.) // Бюллетень международных договоров. - март 2016 г. - №11.
2. Конституция Российской Федерации (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993 г.) // «Российская газета» от 25 декабря 1993 г.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть 1 от 30 ноября 1994г. №51-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 1994. - №32. – Ст. 150-152
4. Закон РФ от 27.12.1991 N 2124-1 (ред. от 03.07.2016) "О средствах массовой информации" (с изм. и доп., вступ. в силу с 15.07.2016)
5. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 февраля 2005 г. N 3 «О судебной практике по делам о защите чести и достоинства граждан, а также деловой репутации граждан и юридических лиц».
6. Постановление Конституционного Суда РФ от 09.07.2013 N 18-П "По делу о проверке конституционности положений пунктов 1, 5 и 6 статьи 152 Гражданского кодекса Российской Федерации в связи с жалобой гражданина Е.В. Крылова".
7. Анисимов А.Л. Гражданско-правовая защита чести, достоинства и деловой репутации по законодательству Российской Федерации. М., 2015. С. 9; Малеина М.Н. Указ. соч. С. 136.
8. Булычев В.В. Опровержение сведений, распространённых в Интернете//Законодательство. – 2010. - №9

Рузакова Анастасия Андреевна,
студентка 3 курса Московского политехнического университета.

Рецепция правовых норм договорного права в области дарения

Аннотация. Данная статья подлежит рассмотрению договорного права в области дарения, начиная с истории возникновения и заканчивая развитием в современном праве. Также рассмотрено сравнение данного права с зарубежной страной – Францией. Договор дарения – договор, по которому одна сторона передает или обязуется передать другой стороне ту или иную вещь, имущество, совершенно безвозмездно, соответственно дарение увеличивает имущество одаряемого и естественно уменьшает имущество дарителя.

Ключевые слова: договор дарения, Россия, Франция, безвозмездность, имущество.

Договор дарения представляется собой передачу собственности, либо другого имущества от дарителя к одаряемому, безвозмездно. Для данного договора характерно обогащение одаряемого за счет дарителя.

Изначально с дарением можно столкнуться в римском праве. Для полного понимания римского дарения можно ознакомиться с фрагментами римского классического юриста Юлиана: «Существует много дарений. Кто-то дает, имея в виду, что он желает, чтобы немедленно стало принадлежать тому, кто принимает, и ни в коем случае не возвращалось к нему, и делает он это ни по какой другой причине, как только желая выказать щедрость и великодушие; это и называется дарением в собственном смысле. Кто-то дает? чтобы тогда стало принадлежать тому, кто принимает, когда нечто последует; это не будет называться дарением в собственном смысле, но все это – условное дарения» [3, 39].

Уже из этого фрагмента Юлиана отчетливо видны основные юридические черты того, что дар имеет совершенно безвозмездный характер; так же нельзя исключать щедрость, то, что дар необратим и вещь может передаваться одаряемому в собственность. В данном фрагменте предполагается согласие одаряемого принять дар. Также можно рассмотреть характерный фрагмент юриста Павла: «Однако если он (одаряемый) не знает, что та вещь, которая у него есть, ему подарена, то он не становится собственником подаренной вещи» [3, 39].

Римские юристы отчетливо понимали составляющие компоненты дарения и никак не признавали его договорную природу. Рассмотрев несколько позиций римских юристов, можно сделать небольшой вывод о том, что дарение всё-таки не являлось обязательством. Но современные романисты считают, что дарение – это проявление щедрости и оно никак не связано с договором, так как даритель делает предоставление безвозмездно чего в принципе совершать не обязан. Институты дарения и договора юристами римской эпохи четко разграничивались. Из этого следует, что в римском праве дарение являлось безвозмездным действием дарителя в пользу одаряемого, а договором не являлось.

Рассмотрим более подробно всю двойственность во Французском Гражданском кодексе (Кодекс Наполеона) и сравним с Российским Гражданским кодексом. Французский Гражданский кодекс (далее - ФГК) 1804 г. воспринял позднеримскую конструкцию дарения. В кодексе институт дарения помещен в разделе «О дарениях между живыми и о завещаниях». Согласно статье кодекса следует, что «Распоряжаться своим имуществом по безвозмездному основанию можно лишь посредством дарения между живыми или посредством завещания в формах, установленных ниже.» [2, ст. 893]. И далее Гражданский кодекс уточняет: «Дарение между живыми есть действие, посредством которого даритель лишает себя, действительно и безвозвратно,

подаренной вещи в пользу одаряемого, который ее принимает»[2, ст. 894]. Из этого следует понять, что строение французского дарения не так далеко от конструкции дарения классического римского права. Последующие положения ФГК корректируют эту первоначальную конструкцию нормами, которые аналогичны нормам постклассического римского права. В продолжении, в ст. 931 ФГК закреплено, что «все акты, устанавливающие дарение между живыми, должны быть совершены перед нотариусами в обычной форме договоров»[2, ст.931].

Чтобы определить юридическую природу французского дарения стоит, пожалуй, обратиться к одной статье из ФГК: «Дарение, принятое надлежащим образом, считается совершенным в силу согласия сторон; собственность на подаренные вещи переходит к одаряемому без необходимости совершения иной передачи»[2, ст.938]. Данная норма французского ГК, которая применяется к дарению, является правилом мгновенного перехода права собственности, которое полностью поглотило весь состав института дарения и превратила в договор подобный купле-продаже.

Итак, рассмотрев институт дарения во Французском Гражданском кодексе, обратимся к сравнению его с Российским Гражданским кодексом и проанализируем составляющую дарения.

Во-первых, договор дарения в российском законодательстве - это «договор, по которому одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом» [1, ст. 572]. Во ФГК, как было сказано выше, «дарение между живыми есть действие, посредством которого даритель лишает себя, действительно и безвозвратно, подаренной вещи в пользу одаренного, который ее принимает»[2, ст. 894].

Во-вторых, сравним субъекты данного договора, по ГК РФ и ФГК являются все субъекты права. Но также имеются и те лица, которые могут злоупотреблять своими полномочиями, поэтому требуются определенные ограничения и запреты[4, стр. 50].

В-третьих, имеются отличия в форме договора дарения. В Гражданском кодексе РФ форма договора совершается устно, если иное не установлено законом. Дарение недвижимого имущества подлежит государственной регистрации, а не заверяться нотариально [1, ст. 574]. Во Французском праве, все виды договора дарения должны быть нотариально удостоверены, иначе сделка будет ничтожна [2, ст.].

В-четвертых, в российском праве выделяют только дарение и два его подвида, такие как - пожертвование и обещание дарение (соглашение). Во французском праве можно выделить не только договор пожертвования, а еще такие как, дарение между супругами, дарение несовершеннолетним детям, прижизненное дарение наследственного имущества нисходящим родственникам. Институт пожертвования Франции и России схожи, то есть

благополучателями могут являться лица, которые непосредственно указаны в законе и таковыми являются некоммерческие организации, которые добиваются общепольных целей.

В-пятых, права и обязанности сторон договора дарения ГК РФ И ФГК идентичны. Даритель обязан дар передать, а одаряемый либо принимает его, либо отказывается.

В-шестых, по общему правилу, договор дарения не может быть отменен и возвращен в первоначальное состояние. Но Гражданских кодексах Российской Федерации и Франции имеются основания, из-за которых договор может быть отменен, такие как: покушение на жизнь дарителя или на членов его семьи, либо одаряемый создает угрозу безвозвратной утраты подаренной вещи, а также право дарителя отменить дарение, если он переживет одаряемого – это является институт отмены дарения в РФ. Во Франции отмена договора дарения заключается в том, что одаряемый обязан возвратить подаренную вещь либо в натуре, либо возместить всю сумму данной вещи.

Подводя итоги, могу сказать одно, что договор дарения имеет плюсы и минусы в каждой стране. Во Франции договор дарения носит безвозмездный характер передачи собственности при жизни дарителя. Дарение имеет место выше, чем право завещания. А это означает то, что даритель распоряжается имуществом при жизни так, что после его смерти не остается проблем с наследниками и с оценкой наследственной массы. Договор заключается между родственниками, а также и с другими лицами.

Договор дарения в Российской Федерации считается заключенным, когда уже передали данное имущество в реальном договоре, но также и не исключается передача вещи в будущем. Поэтому дарение во Франции защищен намного лучше от злоупотребления правами дарителя или одаряемого. А в российском праве это является минусом к договору дарения, так как это еще одна попытка скрыть другую возмездную сделку данным договором.

Список литературы:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 23.05.2016) // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 23.05.2016.
2. Французский Гражданский кодекс (Кодекс Наполеона)// http://www.gumer.info/bibliotek_Buks/Pravo/krash_hrest/16.php
3. Дигесты Юстиниана // http://www.gumer.info/bibliotek_Buks/Pravo/digest/index.php
4. Гражданское право России. Обязательственное право. Курс лекций - ред. О.Н. Садиков. М., 2014.

Рязанцева Татьяна Евгеньевна,
студентка 5 курса НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций».

Пенсионное обеспечение в Российской Федерации

Аннотация. Основное содержание исследования статьи составляет анализ пенсионного обеспечения в Российской Федерации. Особое внимание уделено понятию пенсий и условиям их назначения. В статье рассматриваются виды пенсий по государственному пенсионному обеспечению, страховых пенсий и накопительных пенсий.

Ключевые слова: страховые пенсии, обязательное пенсионное обеспечение, пенсии по государственному пенсионному обеспечению.

Пенсионная система является главным экономическим, правовым и социальным институтом в Российской Федерации.

Пенсионная система России в современном виде включает в себя отношения по формированию, назначению и выплате следующих видов пенсий: пенсии по государственному пенсионному обеспечению, трудовой пенсии, негосударственной пенсии. [2, с.217]

Главной целью пенсионного обеспечения в данный момент является предоставление гражданам материального обеспечения в виде пенсии.

Пенсии - это ежемесячные денежные выплаты, финансируемые федеральным бюджетом и страховыми взносами будущих пенсионеров.

Страховые взносы на протяжении всей жизни человека формируют пенсионные накопления, которые в будущем лягут в основу назначения пенсии.

Указанные взносы фиксируются на индивидуальном лицевом счете застрахованного лица. Застрахованными лицами признаются граждане, на которых распространяется обязательное пенсионное страхование. [3]

Организация и ведение учета сведений о каждом застрахованном лице для реализации его пенсионных прав в соответствии с законодательством Российской Федерации осуществляется индивидуальным (персонифицированным) учетом. [1]

Обязательное пенсионное страхование – система формируемых государством правовых, экономических и организационных мер, которые непосредственно направлены на компенсацию гражданам заработка, получаемого ими до наступления обязательного страхового обеспечения, то есть пенсии.

Обязательное пенсионное страхование в Российской Федерации осуществляется Пенсионным Фондом РФ или негосударственными пенсионными фондами. [3]

Пенсионный Фонд Российской Федерации является крупнейшей федеральной системой по оказанию государственных услуг в области социального обеспечения в России.

Пенсионный фонд своими средствами гарантирует выплату ежемесячных пособий, пенсий людям которые в силу определенных обстоятельств не могут обеспечить свое проживание. [4]

При формировании бюджета Пенсионного фонда РФ на очередной финансовый год, устанавливается норматив оборотных денежных средств. Бюджет Пенсионного фонда РФ и отчет о его исполнении утверждаются ежегодно по представлению Правительства РФ федеральными законами в порядке, определяемом Бюджетным кодексом РФ. Бюджет Пенсионного фонда РФ является консолидированным. [3, с. 345]

В результате добровольного накопления денежных средств, гражданин обладает преимуществом на получение негосударственной дополнительной пенсии. Такая пенсия формируется за счет самостоятельных взносов в негосударственный пенсионный фонд. [1]

Увеличение продолжительности жизни увеличивает пенсионную нагрузку на работающее население и несет серьезную угрозу финансовой обеспеченности государственных пенсионных обязательств. Это послужило основным побудительным мотивом к реформированию пенсионной системы на страховых принципах практически во всех развитых странах мирового сообщества. [3, с. 345]

При долгом реформировании пенсионной системы, в основу которого легло разделение трудовой пенсии на две самостоятельные части, гражданин может самостоятельно распоряжаться своей будущей пенсией: вносить взносы на формирование только страховой пенсии или часть взносов распределять на накопительную пенсию. [5]

На данный момент в Российской Федерации распространенным видом пенсий наравне с государственными пенсиями, которые финансируются только из федерального бюджета, являются страховые пенсии. В соответствии с законом различают 3 вида страховых пенсий: страховая пенсия по старости, страховая пенсия по инвалидности, страховая пенсия по случаю потери кормильца. [3]

Назначение страховой пенсии подразумевает, что у будущего пенсионера имелась трудовая деятельность. К примеру, страховая пенсия по инвалидности назначается при наличии хотя бы одного дня работы, по такому же принципу назначается страховая пенсия по случаю потери кормильца, если у умершего кормильца имеется хотя бы один день трудового стажа. Со страховыми пенсиями уже сложнее, для того что бы рассчитывать на пенсию в этом году у гражданина должно быть минимум 7 лет трудового стажа и индивидуальный пенсионный коэффициент должен составлять минимум 9 баллов. [3]

В настоящее время на размер страховой пенсии зависит трудовая деятельность, коэффициент по заработной плате, а та же страховые взносы в Пенсионный Фонд.

Период трудовой деятельности учитывается при назначении страховой пенсии до 2002 года, так как после 2002 года учитываются только страховые взносы. Таким образом, если гражданин работает не официально, организация

не делает за данного гражданина отчисления в Пенсионный Фонд, данный период не засчитывается в стаж при назначении пенсии.

На основании выводов автором вносятся следующие предложения:

1) внести изменения в п.1 ст. 11 Федерального закона «О государственном пенсионном обеспечении в Российской Федерации» от 15.12.2001 N 166-ФЗ и указать, что право на социальную пенсию в соответствии с Федеральным законом имеют проживающие в Российской Федерации:

-инвалиды с детства;

-дети-инвалиды;

-дети в возрасте до 18 лет, а также старше этого возраста, обучающиеся по очной форме по основным образовательным программам в организациях, осуществляющих образовательную деятельность, до окончания ими такого обучения, но не дольше чем до достижения ими возраста 23 лет, потерявшие одного или обоих родителей, и дети умершей одинокой матери;

2) внести изменения в статью 4 Федеральный закон от 28.12.2013 N 400-ФЗ «О страховых пенсиях» и изложить последний пункт в следующей редакции: «Иностранные граждане и лица без гражданства, постоянно проживающие в Российской Федерации не имеют право на пенсию, до получения ими гражданства РФ»;

3) внести изменения в ст. 14 Федерального закона № 167 ФЗ «Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации», добавить новый пункт и изложить его в следующей редакции « Страхователи обязаны.....самостоятельно проводить проверку правильности подачи индивидуальных сведений за гражданина за каждый календарный год и фиксировать данные о проведении проверки на индивидуальном страховом счете застрахованного лица в системе государственного пенсионного страхования».

Список литературы:

1. Федеральный закон от 01.04.1996 N 27-ФЗ (ред. от 01.05.2016) «Об индивидуальном (персонифицированном) учете в системе обязательного пенсионного страхования»//Собрание законодательства РФ. -2016. -№18. - Ст. 2512.

2. Федеральный закон от 07.05.1998 N 75-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О негосударственных пенсионных фондах»// Собрание Законодательства РФ Собрание законодательства Российской Федерации -1998 г. , N 19. - Ст. 2071.

3. Федеральный закон от 15.12.2001 N 167-ФЗ (ред. от 14.12.2015) «Об обязательном пенсионном страховании в Российской Федерации»//Собрание законодательства Российской Федерации. -2001 г. - N 51. - Ст. 4832.

4. Федеральный закон от 28.12.2013 N 400-ФЗ (ред. от 29.12.2015) «О страховых пенсиях»// Собрание законодательства Российской Федерации - 2001 г. - N 52. - Ст. 492.

5. Федеральный закон от 28.12.2013 N 424-ФЗ (ред. от 14.07.2015) «О накопительной пенсии» // Собрание законодательства Российской Федерации - 2013 г. - N 52.- Ст. 6989 (часть I).
6. Галаева Е. Пенсионное обеспечение в экономически развитых странах // Общество и экономика. 2013. № 06.) - 175-С.
7. Иноземцева Л.П. Оценка развития и анализ современного состояния пенсионной системы России // Вестник КемГУ. – 2013. - № 2 (54). - Т. 1. – С.271.
8. Кричевский Н.А., Куксин А.Г. Государственное регулирования социального страхования: учебное пособие. - М.: Издательско-торговая корпорация "Дашков и Ко", 2006. – 345 с.

Савченкова Елена Алексеевна,
3 курса Московского Политехнического Университета.

Отмена усыновления как одна из проблем семейного права РФ

Аннотация. Статья посвящена изучению оснований отмены усыновления как одной из проблем семейного законодательства. Рассмотрены основания отмены усыновлений и условия, при которых оно является возможным, а так же основание при котором отмена усыновления является невозможной. Основной целью написания данной статьи является изучение оснований отмены усыновления, которые представлены в семейном законодательстве РФ.

Ключевые слова: отмена усыновления, усыновитель, усыновленный.

Одним из способов защиты прав и интересов ребенка является усыновление. К способам защиты прав и интересов ребенка усыновление можно отнести хотя бы потому, что таким образом реализуется его право жить [1, ст.20] и воспитываться в семье, а так же право на заботу и материальное содержание. Даже не смотря на то, что при усыновление реализуются выше упомянутые права ребенка не в результате кровно-родственной связи, а в связи с реализацией усыновителями своих правомочий и получением «статуса» усыновителей, это ни коем образом не отменяет того, что для ребенка это имеет огромное значение и в будущем может сыграть большую роль для его становления личностью.

Институт усыновления имеет большое значение, как для детей, так и государства в целом. Это объясняется тем, что как показывает статистика количество детей, оставшихся без попечения родителей с каждым годом все увеличивается и увеличивается. В 2011 году насчитывалось 297 329 детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей. И с каждым годом эта цифра не становилась меньше, а наоборот увеличивалась, и к 2015 году по данным Росстата уже 360 826 детей осталось без родительской опеки и попечительства. Именно из-за таких ужасающих цифр государству следует развивать институт усыновления и стараться, как можно большее количество

детей устроить в семьи, чтобы дети могли расти в благоприятных для них условиях.

Но, к сожалению не всегда усыновленному ребенку удастся ужиться в семье и усыновителям или усыновленному, а иногда даже органам опеки и попечительства приходится прибегать к отмене усыновления. Отмена усыновления представляет собой правопрекращающий юридический факт, который может иметь и право восстанавливающее значение [4, с.121].

Отмена усыновления в Российской Федерации может осуществляться только в судебном порядке[2, ст.120] и при участии в судебном заседании органов опеки и попечительства, а так же прокурора.

Не смотря на то, что в некоторых случаях отмена усыновления является просто необходимой, от этого данная процедура не становится менее болезненной для усыновленного, а так же наносит моральный вред его психическому состоянию. Основания для отмены усыновления прописаны в статье 141 СК РФ. Таковыми основаниями являются:

1) Уклонение усыновителей от своих родительских обязанностей, а так же ненадлежащее их исполнение. Как правило, под уклонением усыновителей от исполнения своих родительских обязанностей понимается халатное отношение к воспитанию ребенка, невыполнение обязанностей по содержанию ребенка, а так же злостное уклонение усыновителей от уплаты алиментов;

2) Злоупотребление родительскими правами. Его следует понимать, как использование этих прав в ущерб интересов детей [3, п.11]. Примером такого злоупотребления может являться создание препятствий усыновителями для получения ребенком образования;

3) Жестокое обращение с усыновленным ребенком. Под жестоким обращением могут пониматься не только осуществление физического или психологического насилия над усыновленным, но и применение способов недопустимых для воспитания ребенка;

4) Болезнь хроническим алкоголизмом или наркоманией усыновителей. При отмене усыновления по данному основанию необходимо медицинское заключение, подтверждающее данный факт.

Безусловно, эти 4 критерия предусматривают отмену усыновления только по вине усыновителей, так как своими действиями они создают ребенку неблагоприятные условия для жизни. Данные основания не требуют особого пояснения, почему при наличии этих самых оснований требуется осуществление такой процедуры, как отмена усыновления.

Список вышеперечисленных оснований не является исчерпывающим, так как в ч.2 ст. 141 СК РФ так же предусмотрено такое основание, как отмена усыновления по иным основаниям исходя из интересов и с учетом мнения ребенка. Законодатель не раскрывает что же за иные основания, при наличии которых возможна отмена усыновления. Иное основание отличается от тех, что перечислены в ч.1 ст. 141 СК РФ тем, что данные основания не всегда возникают по вине усыновителя. Но, когда речь идет об иных основаниях следует помнить, что если даже данное основание подпадает под категорию

иных, оценивать, является ли оно поводом для отмены усыновления будет суд. Так же одной из особенностей иных оснований является то, что при наличии такого основания будут учитываться не только интересы, но и мнение ребенка. Конечно же, будет учитываться мнение не грудного малыша, а ребенка достигшего 14-летнего возраста. Отмена усыновления по иному основанию может осуществляться не только по инициативе усыновителя, но и усыновленного. В случае, когда усыновленный достигает 14-летнего возраста, то он может обратиться в орган опеки и попечительства или к прокурору с просьбой обратиться в суд от его имени для отмены усыновления. Обращаться в данные государственные органы усыновленному ребенку придется потому, что он еще не является дееспособным, поэтому не может представлять свои интересы в суде самостоятельно.

Когда речь идет об отмене усыновления возникает вопрос о том, при каких обстоятельствах отмена усыновления является невозможной. Семейное законодательство предусматривает обстоятельство, при котором отмена усыновления невозможна, без наличия определенных обстоятельств. В статье 144 СК РФ говорится о том, что отмена усыновления при достижении ребенком совершеннолетия не допускается. Это объясняется тем, что после достижения усыновленным совершеннолетия отмена усыновления теряет смысл, так как усыновленный и усыновитель перестают нести в отношении друг друга права и обязанности, которые они несли до достижения усыновленным совершеннолетия. Но, отменить усыновление при достижении совершеннолетия усыновленного возможно при наличии определенных условий прямо указанных в законодательстве. При отмене такого усыновления необходимо согласие усыновителя, усыновленного, а так же родителей усыновленного. Наличие согласия родителей усыновленного требуется, если они живы, являются дееспособными и не лишены родительских прав. При отсутствии согласия хотя бы одной из сторон отмена усыновления не проводится.

Подводя итог ко всему вышеизложенному можно сделать вывод, что отмена усыновления это мера, применяемая для расторжения правоотношений между усыновителями и усыновленными, которая проводится в интересах защиты прав и интересов усыновленного ребенка. К сожалению, основываясь на семейном законодательстве можно сделать вывод о том, что отмена усыновления в основном происходит по вине усыновителей, ведь первые 4 пункта отмены усыновления посвящены как ненадлежащему исполнению обязанностей усыновителей, так и жестокому обращению с детьми в целом. Но больше всего пугает то, что лицам, которые страдают хроническим алкоголизмом или наркоманией, а так же лицам который могут наносить детям как моральный, так и физический вред удастся усыновлять детей. Для того чтоб оградить детей от таких усыновителей необходимо проводить более жесткий контроль со стороны органов опеки и попечительства за теми, кому они дают согласие на становление ими усыновителями. Ведь если более тщательно контролировать то, кому дается согласие становиться усыновителями, то таким

образом число детей, в отношении которых усыновление отменяется, может существенно сократиться и намного больше детей смогут обрести семьи, в которых они будут нужными и любимыми.

Список литературы:

1. Конституция Российской Федерации от 12. 12. 1993 (Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г.) с учетом поправок, внесенных законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 21 июля 2014 г. № 11–ФКЗ // Российская газета. – 23.07.2014. – № 163.
2. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 30.12.2015) // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 30.12.2015)
3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.05.1998 N 10 (ред. от 06.02.2007) "О применении судами законодательства при разрешении споров, связанных с воспитанием детей"// "Бюллетень Верховного Суда РФ", N 7, 1998.
4. Семейное право: Учебник / Под ред. П.В. Крашенинникова. 2-е изд. перераб. и доп. М.: Статут, 2010. - 560 с.

Савчук Елена Михайловна,
студентка группы Ю-3
НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций».

Особенности правового регулирования суррогатного материнства

Аннотация. В данной статье предпринята попытка определить правовую природу отношений между суррогатной матерью и заказчиками (генетическими родителями) и сущность указанных отношений. Определены критерии (признаки) суррогатного материнства и сформулировано авторское понятие «суррогатное материнство».

Ключевые слова: суррогатное материнство; суррогатная мать; договор суррогатного материнства; генетические родители.

Суррогатная мать - это здоровая женщина, согласная на основе соглашения (договора) после искусственного оплодотворения выносить и родить ребёнка для другой семьи. Зачатие происходит в условиях специализированного медицинского учреждения (без полового акта) для чего могут использоваться как яйцеклетки и сперма бесплодной супружеской пары, так и доноров.

Суррогатными матерями могут быть женщины, добровольно согласившиеся на участие в данной программе.

Требования, предъявляемые к суррогатным матерям:

- возраст от 20 до 35 лет;
- наличие собственного здорового ребенка;
- психическое и соматическое здоровье. [5; стр. 81]

На протяжении всей истории существования человечества одной из главных целей брака считаются дети. Именно с их рождением и воспитанием связаны наши мечты, заботы и надежды. Но не всем дано ощутить радость отцовства и материнства, так как в соответствии с медицинской статистикой 20% всех супружеских пар не обладают естественной способностью к рождению детей¹. Несмотря на то, что человек с древних времен пытался найти решение этой проблемы, только в последние годы благодаря использованию искусственных методов репродукции человека появилась возможность изменить ситуацию. Проведение операции по искусственному оплодотворению и имплантации эмбриона позволило супругам обрести надежду стать родителями.

Однако применение этих методов репродукции все же вызывает немалое количество проблем этического, медицинского и юридического характера. Большинство споров возникает вокруг применения суррогатного (заменяющего) материнства, сущность которого заключается в том, что женщина с помощью искусственного оплодотворения соглашается выносить и родить ребенка для супружеской пары, не могущей по состоянию здоровья иметь детей.

Противники суррогатного материнства, в первую очередь к ним относится церковь, считают, что его реализация влечет за собой пренебрежение глубочайшей эмоциональной связью, которая устанавливается между матерью и младенцем во время беременности². Кроме этого, представители церкви, признавая важность деторождения, не считают его единственной целью брака. Определяя брак как "таинство любви", они видят этическую ценность сексуальных отношений супругов в полной и взаимной самоотдаче, где душа и тело становятся едины. При этом такое единение не сводится только к воспроизводству человеческого рода. Православная церковь, принимая идею синергии, т.е. сотворчество Бога и человека в преображении мира, вместе с тем отвергает всякую претензию последнего заменить собой Творца мироздания. Поэтому, если муж бесплоден, и медицина не в состоянии ему помочь, жена должна принять его таким, каков он есть, не пытаясь в той или иной форме найти ему подмену.

Несколько по иному к решению проблемы суррогатного материнства подходит мусульманская религия. Так как в странах, исповедующих ислам, разрешена полигамия, то суррогатной матерью может быть другая жена мужа.

Практика заменяющего материнства подвергается критике и за возможность коммерциализации. Она заключается в том, что данный метод может быть использован как средство эксплуатации женщин в роли платных инкубаторов, производящих детей для богатых заказчиков. И таких фактов немало. Недавно в Молдове была разоблачена преступная организация, занимающаяся переправкой детей за рубеж. Матери "доноры" уже в период беременности знали, куда будут отправлены младенцы. В Венгрии было возбуждено уголовное дело против врача-генетика Эндре Цейзеля, который

вместе со своей партнершей, находящейся в Америке, также занимался аналогичным "бизнесом".

О запрещении использования суррогатного материнства в коммерческих целях говорится в Брюссельской декларации Всемирной медицинской ассоциации (1985 г.). Представляется необходимым закрепление этого положения и в молдавском законодательстве. Кроме того, данный метод может применяться только в учреждениях государственной и муниципальной системы здравоохранения и лишь в случаях, когда заказчица по состоянию здоровья не может самостоятельно выносить и родить ребенка.

Уменьшению риска коммерциализации суррогатного материнства может способствовать и то, что в качестве заменяющих матерей могут выступать родственники бесплодной пары, которые будут относиться к ребенку с неподдельной любовью. Например, в Австралии в 1994 году был снят ряд ограничений с закона об использовании суррогатного материнства, что позволило сестрам и кузинам генетических родителей стать заменяющими матерями. В штате Северная Каролина (США) сестра женщины, которая сама не в состоянии была выносить ребенка, была оплодотворена спермой ее мужа и в мае 1994 года родила ребенка. Прежде чем принять такое решение, супруги шесть лет лечились от бесплодия. Англичанке Эдит Джонс был пересажен эмбрион, созданный путем слияния яйцеклетки ее дочери 22-летней Сюзанны и спермы ее мужа 23-летнего Крича Ленгстона. Первый же случай вынашивания ребенка матерью вместо бесплодной дочери зарегистрирован в ЮАР в 1987 году. [1; стр. 156]

Заказчики. Что заставляет супружеские пары прибегать к услугам суррогатных матерей?

Болезни жены, ведущие к выкидышам, отсутствие у нее матки или такое общее состояние здоровья, которое не позволяет выдержать 9 месяцев беременности.

Семьи, которые решились на столь неординарный шаг, по мнению врачей, обычно дружные, они не распадутся, даже если у них не будет детей. Ну и, конечно, это люди состоятельные. Плата, которую получает суррогатная мать, — немалая. В Санкт-Петербурге она составляет 25–35 тыс. долларов, в Москве достигает 50 тысяч. Плюс расходы на саму процедуру оплодотворения в пробирке, затраты на содержание мамы-инкубатора все время беременности — надо, чтобы она хорошо питалась, принимала витамины... А потом — платные роды, на них настаивает большинство из тех, кто решил поработать инкубатором, медицинская страховка, ведь беременность и роды — это всегда риск... В общем, удовольствие получается дорогое. Но... Цену услуги диктует рынок.

Самый сложный момент, это официальная передача ребенка генетическим родителям и регистрация его на их имя — самый сложный момент во всей этой эпопеи. Дело в том, что пока в Семейном кодексе РФ значится: «Лица, состоящие в браке между собой и давшие свое согласие в письменной форме на имплантацию эмбриона другой женщине в целях его

вынашивания, могут быть записаны родителями ребенка только с согласия женщины, родившей ребенка (суррогатной матери)...»

На самом деле случаи, когда суррогатная мать оставляет себе чужого ребенка, крайне редки. Медики считают более типичной ситуацию, когда генетические родители все девять месяцев страшно боятся, что суррогатная мать им не отдаст их ребенка, а та не меньше боится, что они этого ребенка у нее не заберут.

А вот сложности с органами опеки поначалу были. Врачи рассказывают: суррогатная мать официально отказывается от выношенного ею ребенка, счастливые генетические родители уже готовы младенца подхватить, но тут органы опеки объявляют: стоп, у нас тут очередь на здоровенького отказного ребенка и вы в этой очереди не стояли!

Сейчас все юридические аспекты более или менее отработаны. Медики не приступят к процедуре ЭКО, пока между всеми заинтересованными сторонами не будет подписан договор, составленный юристами, который позволит потом передать ребенка от суррогатной матери именно его генетическим родителям, а не третьим лицам. [2, стр. 50; 4, стр. 12]

Во Франции суррогатное материнство незаконно. Не разрешено оно и в странах, где традиционно сильна католическая церковь. Во Франции суррогатное материнство незаконно, оно противоречит законодательству об усыновлении и нарушает положение о "неотчуждаемости человеческого тела".

В Германии любая попытка «осуществить искусственное оплодотворение женщины, готовой отказаться от своего ребенка после его рождения (суррогатной матери) или имплантировать ей человеческий эмбрион», считается преступлением. Причем наказание за суррогатное вынашивание ребенка несет врач, а не родители-заказчики и не исполнительница-мать. В Германии преступлением считается любая попытка "осуществить искусственное оплодотворение женщины, готовой отказаться от своего ребенка после его рождения (суррогатной матери), или имплантировать ей человеческий эмбрион". Наказание за суррогатное вынашивание ребенка несет врач, но не предполагаемые родители или сама суррогатная мать.

В Канаде соглашение о суррогатном материнстве не имеет юридической силы, но само оно не запрещено законом и поддерживается частными агентствами. В Канаде соглашение о суррогатном материнстве юридически не прописано, но законом не запрещено, им занимаются частные агентства. Однако судебные иски по этому вопросу в Канаде не рассматриваются, так же как и в Великобритании.

Конгресс США суррогатное материнство разрешил в 1991 году. С тех пор этот способ избавления от бесплодия применяется в Штатах довольно широко. В стране есть огромная база данных о донорах яйцеклеток для женщин, которые в связи с заболеванием яичников не могут продуцировать собственную яйцеклетку. База позволяет выбрать донора даже по этническому происхождению, вероисповеданию и внешности.

На Украине суррогатное материнство не только разрешено, но и довольно четко прописано юридически. Там супруги, которые дали согласие на имплантацию своего зародыша в организм другой женщины, являются родителями рожденного ею ребенка со всеми вытекающими правами и обязанностями.

Разнообразные этические вопросы, рассмотренные в настоящей работе, связаны с индивидуальными и общественными суждениями о надлежащем поведении в области секса и продолжения рода. В прошлые эпохи считалось, что на каждый из этих вопросов есть только один верный ответ. Сегодня же мы понимаем, что правильность тех или иных ответов относительна, так как все больше знакомимся с разными религиями и культурами, с самым широким спектром взглядов и многообразием форм сексуального поведения. Каждый человек должен сам делать собственный выбор и не навязывать свои взгляды другим.

Несмотря на наличие противоречивых мнений, можно предположить, что суррогатное материнство будет развиваться независимо от того, как к этому будет относиться, скажем, церковь или бабушки во дворе. Поскольку «свой» ребенок даже исключительно психологически всегда будет в несколько раз роднее и ближе, чем приемный.

Однако психологическая травма, связанная с его несколько нетрадиционным появлением, не всегда проходит бесследно и для родителей-заказчиков, и для суррогатной матери. Но тем не менее невозможно осуждать желание женщины стать матерью. И если именно этот метод может сделать для кого-то чудо, то, вероятно, он имеет право на существование. [5, стр. 66]

Список литературы:

1. Леженин, В. Н. Проблемы договорных отношений, связанные с суррогатным материнством/ В. Н. Леженин // Актуальные проблемы гражданского права, гражданского и арбитражного процесса : материалы науч. конф. Москва , 15–16 марта 2002 г. / под ред. Е. И. Носыревой, Т. Н. Сафроновой. – В 2 ч. Ч. 1. Гражданское право. – Москва: Изд-во Россия . гос. ун-та, 2002.
2. Митрякова, Е. С. Правовое регулирование суррогатного материнства в России : автореф. дис. ...канд. юрид. наук / Е. С. Митрякова. – Тюмень, 2006.
3. Пестрикова, А. А. Обязательства суррогатного материнства : автореф. дис. ... канд. юрид. наук/ А. А. Пестрикова. – Краснодар, 2007.
4. Нечаева А.М. Семейное право: Курс лекций. М.: Юристъ, 2001.
5. Кодекс о браке и семье: закон Республики Беларусь от 9 июля 1999 г. № 278-З (в ред. от 20.07.2006 № 164-З) // Национальный реестр правовых актов Республики Беларусь. – 1999. - № 55, 2/53.

Сафронский Георгий Эмилевич,
старший преподаватель кафедры уголовно-правовых дисциплин
НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций», юрист 2 класса.

Тактико-криминалистические аспекты представления суду доказательств по уголовным делам о незаконном сбыте наркотических средств и психотропных веществ

Аннотация. В работе рассматривается вопрос значимости использования тактико-криминалистических аспектов представления суду доказательств по уголовным делам о сбыте наркотических средств и психотропных веществ.

Ключевые слова: поддержание государственного обвинения, судебное следствие, тактика участия прокурора в судебном следствии.

Результаты изучения и анализа научных и учебно-методических работ, в которых исследуются вопросы тактики судебного следствия показывают, что основное внимание в большинстве из них уделяется участию в судебных действиях и влиянию на ход судебного следствия позиции подсудимых. Однако не менее важное значение имеют и тактико-криминалистические аспекты представления доказательств суду, которые, по нашему мнению, недостаточно теоретически разработаны, при этом практическая значимость вышеуказанных аспектов недооценена.

Представление доказательств следует рассматривать как доведение до сведения суда и других участников судебного разбирательства доказательств, обосновывающих либо опровергающих предъявленное обвинение, в форме оглашения содержания процессуальных и иных документов, предъявления вещественных доказательств, заявления ходатайств о проведении судебных действий, о приобщении к делу предметов и документов, содержащих имеющие значение для дела сведения. Указанная работа выполняется как с целью обеспечения исследования обстоятельств предмета доказывания по делу, так и исследования обстоятельств выявления и расследования преступления, получения и проверки доказательств. Поэтому процесс подготовки и представления доказательств имеет важную криминалистическую составляющую. Она выражается, с одной стороны, во включении в число представляемых доказательств материалов, исследование которых расширяет предмет судебного исследования в суде с выходом за пределы ст. 73 УПК РФ. При этом используются приемы криминалистической тактики в соответствии с разработанным планом участия в судебном следствии [1].

Уголовно-процессуальный закон предоставляет сторонам право по своему усмотрению определять очередность исследования доказательств (ч. 1 ст. 274 УПК РФ). Считаем, что данное обстоятельство означает свободу принятия сторонами решения о последовательности представления суду необходимых доказательств, что имеет большое тактико-криминалистическое значение.

В ч. 1 ст. 73 УПК РФ перечислены обязательные для исследования на предварительном расследовании и в суде обстоятельства преступления, составляющие предмет доказывания.

Обращается внимание на подлежащие проверке вопросы, которые должны быть уяснены для себя при подготовке к судебному заседанию и планировании порядка представления доказательств: под признаки какого уголовно наказуемого действия подпадает выявленный факт; какие элементы состава преступления обеспечены доказательствами и в каком объеме; с какими действиями из поименованных в статьях Уголовного кодекса РФ может быть связан выявленный факт и какая информация об этом свидетельствует [1].

Важным является и выяснение вопросов о том, кто изготовил наркотик, кто его доставил и сбыв задержанному с наркотиком лицу. При изучении дела необходимо выяснять, исследовалась ли версия о намерениях сбыть изъятый наркотик или кто сбыв наркотик.

При этом о целях сбыта могут свидетельствовать:

- а) крупная партия наркотика;
- б) хотя и незначительное количество наркотика, но расфасованное и упакованное по порциям;
- в) отсутствие привычки к употреблению наркотиков;
- г) наличие прежней судимости за сбыт наркотических средств;
- д) обнаружение не только наркотического средства, но и крупных сумм денежных средств;
- е) выявленные в ходе расследования связи, проживающих в регионах произрастания наркотикосодержащих растений или местах производства наркотиков;
- ж) выявленные в ходе расследования связи с лицами на постоянной основе употребляющими наркотические средства и (или) психотропные вещества [1].

Данный перечень должен учитываться при разработке тактики представления доказательств в судебном следствии, последовательности представления их совокупностей, относящихся к отдельным обстоятельствам рассматриваемого дела, наряду с разъяснениями постановления Пленума Верховного Суда РФ от 15.06.2006 № 14 (в редакции постановления Пленума от 30.06.2015 № 30), где названы обстоятельства незаконного сбыта наркотиков, которые обязательно должны быть исследованы в суде. Представление доказательств в судебном следствии по таким делам должно обеспечивать исследование этих обстоятельств.

Уголовный закон устанавливает ответственность за сбыт наркотиков, осуществляемый различными способами, в различных местах, а также различным количеством субъектов этих преступлений и различными формами их организации и функционирования.

Так, п. «а» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ устанавливает ответственность за сбыт наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов в следственном изоляторе, исправительном учреждении, административном здании, образовательной организации, на объектах спорта, железнодорожного,

воздушного, морского, внутреннего водного транспорта или метрополитена, в общественном транспорте либо помещениях, используемых для развлечений или досуга, а п. «б» ч. 2 ст. 228.1 УК РФ устанавливает ответственность за сбыт наркотических средств, психотропных веществ и их аналогов с использованием средств массовой информации либо электронных или информационно-телекоммуникационных сетей (включая сеть "Интернет") [2].

Приведенные разновидности незаконного сбыта наркотических средств и психотропных веществ соответственно требуют не только использования соответствующих им частных методик расследования этих преступлений, но и различных тактических подходов к представлению доказательств в судебном следствии по таким делам.

В ч. 1 ст. 274 УПК РФ указано право стороны в определении очередности представления доказательств. Представляется, что в смысле этой нормы предложенная стороной последовательность не может быть изменена судом или другой стороной. По нашему мнению, это указывает на наличие в этой норме определенного криминалистического смысла.

Для детального исследования доказательств, проверки их достоверности знания лишь норм уголовно-процессуального законодательства не всегда достаточно. Необходимо обладать навыками использования тактических приемов в типичных ситуациях судебного следствия. Приемов криминалистических, а не процессуальных [3]. Однако в суде первой инстанции существенно сужены возможности использования методов, средств и приемов криминалистики. Это обязывает взвешенно и избирательно подходить к их использованию. Это должно стимулировать адаптацию имеющихся, а также разработку новых приемов действий в судебном следствии, т.е. продолжение криминалистических исследований в данном направлении.

Точки зрения о ситуационно обусловленном подходе – к выполнению задач в судебном следствии является общепринятой и обоснованной [4]. Ситуационный подход – непереносимое криминалистическое правило, подлежащее соблюдению и в судебном производстве по уголовному делу. Изменение первоначально намеченной тактики в судебном следствии в связи с изменением ситуации – одна из закономерностей криминалистической составляющей деятельности. Поэтому следует определиться с понятием такой ситуации.

Решение суда о признании недопустимым того или иного доказательства по ходатайству защитника действия, заставляют менять ранее намеченную тактику. Однако можно своими выверенными тактическими действиями формировать ситуацию, позволяющую отстаивать свою позицию. Возникающие в судебном следствии ситуации в связи с различными целями, не дают оснований считать, что и стороны, и суд одинаково оценивают их [5]. А результат оценки ситуации, хотя она находится за ее пределами, оказывает решающее воздействие на дальнейшую линию поведения участника судебного следствия.

Ситуации, в которых действуют на начальном и последующих этапах судебного следствия, целесообразнее называть криминалистическими ситуациями. Данная ситуация представляет собой обстановку, определяемую содержанием доказательственной базы том же виде и объеме, как и в начале судебного следствия, или ее изменением в ходе судебного следствия, влияющем на возможность реализации ранее намеченной тактики представления доказательств и участия в их исследовании либо требующей ее корректировки. Эта корректировка может произойти, например, в связи с признанием судом отдельных доказательств недопустимыми, что заставляет отказываться от использования ранее запланированных вариантов и приемов представления доказательств.

В криминалистической литературе содержится описание различных ситуаций, возникающих в судебном следствии.

Анализируя приведенные в криминалистической литературе позиции, можно прийти к выводу, что определяющим в формировании тактики в судебном следствии является информационный фактор, т.е. сведения, используемые при его поддержании [6-11]. Прогнозируются также возможные действия стороны защиты по опровержению доказательств, а также возможности нейтрализации этих попыток. Благоприятными (беспроблемными) являются такие ситуации, в которых доказательства, после их исследования в судебном следствии сохраняют прежнее значение и объем, достаточный для формирования выводов об установлении обстоятельств предмета доказывания по рассматриваемому делу и других связанных с ним обстоятельствах [12]. По нашему мнению, беспроблемный характер этих ситуаций определяется и возможностями использования в них тактико-криминалистических приемов, обеспечивающих решение названных задач в судебном следствии.

В связи с изложенным считаем, что криминалистические ситуации в судебном следствии можно разделить на следующие группы:

- беспроблемные, характеризующиеся возможностью доказать обоснованность предъявленного подсудимому в результате представления и исследования в судебном следствии доказательств, собранных в досудебном производстве, действуя в соответствии с ранее намеченной тактикой представления доказательств даже несмотря на отказ подсудимого признавать себя виновным и давать показания.

- частично проблемные, характеризующиеся: недостатками в системе доказательств (недостаточная полнота и др.), противодействием стороны защиты и другими негативными факторами, устранять которые должны путем представления дополнительных доказательств восполнения неполноты доказательств, доказывания несостоятельности доводов защитника о недопустимости имеющих в деле и дополнительно представленных доказательств, изменения тактики своих действий. Возникновение таких доказательств установлено по 59,2% изученных дел;

- проблемные, связанные с отсутствием возможностей восполнить в судебном следствии недостатки расследования, несмотря на использование как

заранее намеченного, так и скорректированного тактического плана, преодолеть противодействие защиты, доказать несостоятельность ходатайств о признании доказательств недопустимыми в связи с нарушениями закона при последственной проверке и в ходе расследования. Такие ситуации складывались по 6,4% изученных дел и приводили к возвращению дела, вынесению оправдательного приговора.

Сложно согласиться с тем, что в первую очередь должны представляться по сути основные, в том числе прямые доказательства. Опыт показывает, что если эти доказательства подвергнутся сомнению, которые не удастся опровергнуть, то они будут выглядеть размытыми, общая картина инкриминированного подсудимому преступления не будет выглядеть доказанной по всем обстоятельствам. Это дополнительно подтверждает необходимость индивидуального и ситуационного подхода к разработке тактики представления доказательств по каждому конкретному делу.

Назван перечень следующих обстоятельств, которые должны быть доказаны в суде по делам о незаконном сбыте наркотиков:

1. О способах совершения преступлений.
2. О месте совершения преступления.
3. О времени их совершения.
4. Вид наркотика, его точное наименование, имеется ли он в перечне наркотических средств, его количество.
5. Источники поступления наркотиков и каналы сбыта.
6. Вина подсудимого, форма вины и мотивы преступных действий.
7. О личности подсудимого.
8. Определение характера и размера вреда, причиненного преступлением, связанным с незаконным оборотом наркотиков.
9. Обстоятельства, исключающие преступность и наказуемость деяния.
10. Обстоятельства, смягчающие и отягчающие наказание.
11. Обстоятельства, которые могут повлечь за собой освобождение от уголовной ответственности [13].

Представляется, что эти рекомендации имеют общий характер. В них не учитывается специфика предмета доказывания по исследуемым преступлениям. Отсутствуют и тактические рекомендации по последовательности представления доказательств по таким делам в судебном следствии.

Во многих случаях необходимо начинать представление доказательств таким образом, чтобы убедить суд в правомерности действий оперативных работников и доброкачественности полученных ими результатов ОРД. В противном случае последующие действия по представлению доказательств окажутся бесполезными. Таким образом решаются две задачи: 1) криминалистическая, заключающаяся в исследовании и установлении обстоятельств совершения и выявления преступления; 2) процессуальная, взаимосвязанная с криминалистической и заключающаяся в установлении доказательственного значения сведений, полученных в результате проведения

ОРМ по выявлению преступления и подтверждению сбыта наркотиков подсудимым.

Более 90% изученных дел об исследуемых преступлениях были возбуждены в результате проведения целевых оперативно-розыскных мероприятий. Поэтому в суде должны быть проверены: законность и обоснованность заведения дел оперативного учета по выявлению фактов сбыта наркотиков; наличие оснований и законность проведения ОРМ (с получением в установленном законом случаях судебного решения, а также своевременного уведомления суда об их проведении без его предварительного получения); соблюдение установленного порядка документирования результатов ОРМ, их представления следователю; достаточность в них данных о признаках преступления. При подготовке следует выяснять, что утвердил постановление о производстве ОРМ, являлся ли надлежащим субъект их проведения, кто составил и подписал документы о его результатах, кто подписал постановление о представлении результатов ОРД [14].

В судебных заседаниях порой выявляются случаи установления отсутствия законных оснований для проведения ОРМ при проверке информации о совершенном или готовящемся сбыте наркотических средств. При этом выясняется, что такие основания для их проведения, как признаки преступления средней тяжести, тяжкого или особо тяжкого были установлены только в ходе или даже после их проведения. В свою очередь, оперативный работник в своих свидетельских показаниях в суде не может пояснить, какие сведения, из каких источников и когда им полученные стали основанием для проведения ОРМ. В итоге защитник заявляет, что решение о его проведении принято в отсутствие предусмотренных законом оснований. Поэтому данные вопросы также нужно выяснить заблаговременно.

Тактика представления доказательств в судебном следствии по делам об этих преступлениях должна быть направлена на то, чтобы в определенной им последовательности доказать наличие состава той или иной из этих разновидностей сбыта наркотических средств или психотропных веществ. При этом необходимо следовать также разъяснениям, содержащимся в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 15.06.2006 № 14 (в редакции постановления от 30.06.2015 № 30), а также в постановлении Пленума от 10.06.2010 № 12 «О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участия в нем (ней)» и других.

Исследуемые преступления в основном выявляются в результате проведения ОРМ по установлению факта сбыта наркотиков. Обстоятельства их проведения всегда подлежат исследованию. Поэтому при представлении доказательств суде, тактика действий должна быть направлена на предупреждение (если подсудимый) признает себя виновным) или на опровержение (если он заявил о невинности и отказался давать показания) его версии защиты, которая выражается в заявлении о провокации, подбрасывании наркотиков, нарушениях закона при проведении ОРМ

«проверочная закупка». Эта задача решается путем представления материалов ОРД и других доказательств, характеризующих обстоятельства его проведения. Это позволяет установить фактическую картину выявления сбыта наркотиков, обеспечить завершенность и объективность исследования механизма сбыта и механизма его выявления. Предварительно нужно проработать не только материалы дела, разъяснения Верховного Суда РФ, а также Европейского Суда по правам человека, чтобы убедиться в отсутствии нарушений закона при проведении ОРМ по выявлению сбыта наркотиков и возможности представления их материалов.

Верховный Суд РФ в п. 14 постановления Пленума от 15.06.2006 № 14 (в редакции постановления Пленума от 30.06.2015 № 30) указывает: «Результаты оперативно-розыскного мероприятия могут использоваться в доказывании по уголовному делу, если они получены и переданы органу предварительного расследования или суду в соответствии с требованиями закона и свидетельствуют о наличии у лица умысла на незаконный оборот наркотических средств, психотропных веществ или их аналогов, растений, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, либо их частей, содержащих наркотические средства или психотропные вещества, сформировавшегося независимо от деятельности сотрудников органов, осуществляющих оперативно-розыскную деятельность» [15]. Таким образом, можно вести речь об обязательном выяснении перед началом судебного процесса факта возможной провокации и проверки заявления о ней подсудимого и защитника в судебном следствии.

При рассмотрении Ленинским районным судом г. Курска дела по обвинению Банниковой в сбыте наркотиков (гашиша) последовательно представили суду материалы, изобличающие ее в этом преступлении: акт ОРМ «проверочная закупка»; протоколы личного обыска Банниковой и получения смывов с ее рук; допросили в качестве свидетелей оперативных работников, участвовавших в ОРМ, а также лиц, присутствовавших при задержании Банниковой; огласили заключение эксперта о наличии на ее руках красящего вещества, которым были помечены переданные ей денежные купюры, а также о том, что сбываемое Банниковой вещество является гашишем; протоколы расшифровки ее телефонных переговоров с заявительницей С. и другие доказательства. На этом основании суд признал ее виновной в продаже и в подготовке к его сбыту в особо крупном размере, совершенном группой лиц (п. «г» ч. 3 ст. 228.1 УК РФ). Суд кассационной инстанции оставил приговор без изменения, не согласившись с доводами жалобы о том, что в отношении Банниковой имела место провокация. Европейский Суд по правам человека, исследовав жалобу Банниковой, указав п. 77 постановления по этому делу, что «жалобы заявительницы на провокацию была рассмотрена национальными судами соответствующим образом ими были предприняты необходимые меры по установлению истины и устранению сомнений относительно того, было ли заявительницей совершено преступление в результате провокации или нет. Таким образом, их вывод о том, что провокации не было, основан на разумной

оценке доказательств, уместных и достаточных» [16].

По делу «Лагутин и другие против Российской Федерации» Европейский Суд по правам человека пришел к выводу, что в суде первой инстанции по делам заявителей «суды не приняли мер по проверке содержания оперативных дел, предположительно уличающих их в сбыте наркотиков. Они не установили мотивов принятия решения о негласном мероприятии, степень участия милиции в совершении преступления и характер любого подстрекательства или давления, которому подверглись заявители. С учетом изложенного Европейский Суд заключает, что суды страны не исполнили свою обязанность по принятию во внимание всех возможных материалов, подкрепляющих доводы о подстрекательстве. Этот недостаток лишил суды возможности проведения эффективной судебной проверки проверочных закупок, тем самым не применив единственную гарантию против милицейской провокации» [17]. В частности, в ходе оперативной проверки велось прослушивание телефонных переговоров осужденного С., к делу были приобщены протоколы их расшифровки, но в судебном следствии они не исследовались.

Изложенное дает основание для вывода о необходимости особого внимания к представлению доказательств, обеспечивающих исследование обстоятельств выявления незаконного сбыта наркотиков. Такой криминалистический подход способствует решению исходной и то же время ключевой задачи доказывания на первоначальном этапе судебного следствия по делам об этих преступлениях. При этом должна учитываться и позиция подсудимого, содержание его заявления о невинности, о провокации и т.д. прежде чем приступить к его изобличению в этой части, нужно определиться с тем, что именно из предъявленного обвинения он отрицает, что представляет их в нужном для себя варианте, чтобы определиться с тактикой его изобличения.

Если подсудимый отрицает вину, выдвинул собственную версию своих действий с приобретенным у него при оперативном мероприятии наркотическом средстве, в любом случае целесообразно начать представление доказательств с исследования материалов ОРД. Если их проведение сопровождалось применением технических средств, то ходатайствовать об исследовании их результатов, в том числе зафиксированных на различных носителях. После этого целесообразно огласить заключение эксперта, исследовавшего изъятое у подсудимого или приобретенное у него при ОРМ вещество. Тем самым обеспечивается установление и факта сбыта данного вещества подсудимым и то, что оно является наркотическим веществом или психотропным средством. Если проверочной закупке или оперативному эксперименту предшествовало прослушивание телефонных переговоров данного лица, то в суде оглашается содержание материалов соответствующих ОРМ, протокола осмотра и прослушивания фонограммы записи, а затем заключение судебно-фоноскопической экспертизы, установившей, что записанный на фонограмме голос принадлежит подсудимому.

При рассмотрении Смоленским областным судом дела по обвинению В., А. и других представили данные о детализации телефонных переговоров между

соучастниками, подтверждающие преступные связи между ними, согласованность их действий и представление В. наркотических средств для сбыта А. Впоследствии на это доказательство сослался и Верховный Суд РФ, оставивший приговор без изменения [18]. Помимо механизма незаконного сбыта наркотического вещества или психотропного средства подсудимым устанавливается и наличие его умысла на совершение этих действий, а также доказываемся совершения преступления группой, в том числе структурированно организованной группой лиц, объединившихся для организации и осуществления систематического сбыта наркотических средств. Исходя из разъяснения, содержащегося в п. 3 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 10.06.2010 № 12 «О судебной практике рассмотрения уголовных дел об организации преступного сообщества (преступной организации) или участия в ней», под ней «следует понимать группу лиц, заранее объединившихся для совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений, состоящую из подразделений (подгрупп, звеньев и т.п.), характеризующихся стабильностью состава и согласованностью своих действий. Структурированной организованной группе, кроме единого руководства, присущи взаимодействие различных ее подразделений в целях реализации общих преступных намерений, распределение между ними функций, наличие возможной специализации в выполнении конкретных действий при совершении преступления и другие формы обеспечения деятельности преступного сообщества (преступной организации)» [19]. Данные разъяснения означают, что тактика представления доказательств в судебном следствии по таким делам должна быть направлена на доказывание наличия преступных связей между непосредственными сбытчиками наркотиков с лицами, занимающимися их доставкой и хранением, а также между последними и поставщиками, а также между поставщиками и производителя, затем - между ними и руководителем группы. Последовательность представления доказательств по исследованию отдельных элементов этой цепочки и взаимосвязей между ними определяется в зависимости от обстоятельств конкретного дела, позиции подсудимых и т.д.

Поскольку выявление незаконного сбыта наркотических средств в результате проверочной закупки нередко фиксируется с помощью специальных аудио- и видеозаписывающих устройств, в судебном следствии должны огласить протокол производства ОРМ, затем протокол осмотра носителя записи, представить этот носитель, огласить протокол прослушивания или просмотра записи. В таком порядке действовали, представляя доказательства в судебном следствии при рассмотрении Троицким районным судом г. Москвы дела по обвинению В.и Б. по ч. 3 ст. 30, П. «а» ч. 3 ст. 228.1 УК РФ [20]. При рассмотрении Чертановским районным судом г. Москвы дела по обвинения Л.И. в преступлении, предусмотренном п. «б» и ч. 3 ст. 30, п. «г» ч. 4 ст. 228.1 УК РФ огласили в суде протокол осмотра записи с камеры внутреннего наблюдения ресторана, на которой была запечатлена встреча Л.И. и Д., которому Л.И. сбыл наркотическое средство. Огласили также документы о

детализации телефонных соединений между ними накануне встречи, а также справку службы безопасности платежной системы о перечислении Д. денег для Л.И. накануне их встречи. Эти материалы суд первой инстанции признал доказательствами, устанавливающими механизм подготовки и способ совершения Л.И. инкриминированных ему преступлений, а также подтверждающими законность действий по их выявлению. Суд апелляционной инстанции также принял эти доказательства во внимание, отказав в удовлетворении жалобы Л.И. и его защитника [19].

В подтверждение связей между сбытчиком и приобретателем наркотического средства могут быть представлены также материалы исследования их персональных компьютеров, в том числе о предварительных договоренностях, о перечислении денег на электронный кошелек сбытчика, об указании места закладок пакетиков с расфасованным наркотическим средством и др. Эта же переписка является важным доказательством связей между участниками преступной группы.

Решение вопроса о том, на каком этапе судебного следствия проводить допросы, представлять другие доказательства должны принимать индивидуально в каждом конкретном случае. С тактико-психологических позиций целесообразно их представление по нарастающей силе их значения и обеспечения связи с ранее представленными доказательствами.

Изложенное позволяет сформулировать следующие выводы.

1. Разработка и реализация тактики представления доказательств суду является важным элементом его подготовки и участия в судебном следствии. Криминалистическая составляющая этой тактики при рассмотрении дел о незаконном сбыте наркотиков характеризуется:

- обусловленностью действий в основном частично неблагоприятными, возникшими в связи с отрицанием подсудимыми своей виновности, противодействием защиты и другими факторами;

- возникновением необходимости менять ранее намеченную последовательность представления доказательств в связи с выдвигаемыми версиями защиты;

- в использовании различных тактических приемов представления доказательств, выработанных криминалистической тактикой, в том числе представления доказательств по нарастающей значимости, использования фактора неожиданности, наглядности и др.

2. Криминалистическая тактика представления подчинена целям доказывания предъявленного подсудимому обвинения в соответствии с элементами состава инкриминированного ему преступления, а также с целью обеспечения исследования криминалистического и процессуального механизмов выявления и расследования преступления, получения и проверки уличающих подсудимого доказательств. На выбор верной тактики представления доказательств влияет также знание частной криминалистической методики расследования преступлений данного вида.

3. Эффективность реализации намеченной тактики представления доказательств зависит от достаточности и процессуальной надежности доказательств, совершенного знания им материалов дела и обстоятельств выявления преступления, знания типичных версий защиты по делам о незаконном сбыте наркотических средств и психотропных веществ и умения предвидеть их выдвижение в судебном следствии, от правильного выбора тактики своих действий в связи их выдвижением.

4. Для выбора наиболее верной тактики представления доказательств важное по делам о незаконном сбыте наркотических средств и психотропных веществ значение имеет взаимодействие со следователем, оперативными работниками, другими участниками процесса.

Список литературы:

1. Рубис А.С. Криминалистическое обеспечение деятельности прокурора в сфере борьбы с преступностью: монография. – Минск: БГУ, 2005. – С. 240.
2. Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 06.07.2016)
3. Булдыгина Н.И., Иванов А.Н., Курохтина Е.С. Поддержание государственного обвинения: правовые, организационные и тактические аспекты: учеб.- практ. пособие. – М.: Юрлитинформ, 2012. – С. 10.
4. Ароцкер Л.Е. Использование данных криминалистики в судебном разбирательстве. – М., 1964. – С. 33 – 35.
5. Ялышев С.А. О некоторых нерешенных проблемах современной российской криминалистики // Рос. следователь. 2012. № 12.
6. Прокурорский надзор за законностью рассмотрения в судах уголовных дел / под общ. ред. А.Н. Мишина. – М.: Госюриздат, 1963. – С. 29-42.
7. Методика поддержания государственного обвинения/под ред. М.П. Малярова. – М.: Юрид.лит., 1970. – С. 9 – 11.
8. Корневский Ю.В. Государственное обвинение в условиях судебной реформы. М: НИИ проблем укрепления законности и правопорядка, 1994. С. 30-41.
9. Трикс А.В. Справочник прокурора. – СПб.: Питер, 2007. – С. 143-150.
10. Методика поддержания государственного обвинения/отв.ред. В.Н. Исаенко. – М.: Акад. Ген.прокуратуры Рос.Федерации, 2010. – С. 14-20.
11. Памятка государственному обвинителю/[Ж.К. Конярова, Н.Ю. Решетова]; Акад. Ген.прокуратуры Рос.Федерации, 2010. – С. 3-9.
12. Исаенко В.Н. Методика участия прокурора в рассмотрении судами уголовных дел//Вестник Акад. Ген.прокуратуры Рос. Федерации. 2007. № 1 (1). – С. 61.
13. Руководство для государственного обвинителя: уч.пособие / под ред. О.Н. Коршуновой. 3-е изд., испр. и доп. – СПб.: Юридический Центр Пресс, 2015. – С. 685-686.
14. Золотухин Н.В. Типичные ошибки при использовании возможностей оперативно-розыскной деятельности в выявлении и расследовании

преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств//Участие прокурора в рассмотрении уголовных дел судами: сб. материалов семинара по обмену опытом. – М.: Акад.Ген.прокуратуры Рос. Федерации, 2010. – С. 57-58.

15. Бюллетень Верховного Суда РФ. 2015. № 8.

16. Российская хроника Европейского суда, 2011, № 4.

17. Бюллетень Европейского Суда по правам человека, 2014, № 3 (03).

18. Апелляционное определение Судебной коллегии по уголовным делам Верховного Суда РФ от 1.10.2013 № 36-АПУ13-7//СПС «КонсультантПлюс».

19. Апелляционное определение Московского городского суда от 12.20.2015 по делу № 10-13538//СПС «КонсультантПлюс».

20. Архив Троицкого районного суда г. Москвы. Дело № 10-10731.

Седукина Ольга Николаевна,

старший преподаватель кафедры уголовно-правовых дисциплин
Российской таможенной академии.

К вопросу о необходимости стадии возбуждения уголовного дела в современном российском уголовном судопроизводстве

Аннотация. В статье рассматривается вопрос о правовой судьбе стадии возбуждения уголовного дела, анализируются полярные мнения ученых-процессуалистов об упразднении, сохранении и дальнейшем реформировании этой стадии, обосновывается необходимость ее сохранения в уголовном судопроизводстве России.

Ключевые слова: уголовное судопроизводство, досудебное производство, стадия возбуждения уголовного дела, проверка сообщения о преступлении, УПК РФ.

Вопрос о сущности стадии возбуждения уголовного дела, о необходимости и целесообразности ее сохранения в российском уголовном процессе является одним из актуальных и часто дискутируемых как в научной среде, так и в правоприменительной практике. В определенной степени это обусловлено изменениями и дополнениями, вносимыми в УПК РФ в части регламентации данной стадии уголовного процесса. Принятие Федерального закона от 4 марта 2013 г. № 23-ФЗ [1], который вновь подверг изменениям первоначальный этап уголовного процесса, существенно оживило дискуссию по обозначенной проблеме.

Проанализировав имеющиеся точки зрения, следует выделить две основные позиции. Согласно первой стадия возбуждения уголовного дела себя изжила и должна быть исключена из уголовного процесса. Инициаторы этого предложения (Б.Я. Гаврилов [6; 7-10], А. Каретников, С. Коретников [8; 42] и др.) в обоснование своих идей выдвигают следующие аргументы: стадия возбуждения уголовного дела – это искусственно созданный институт, не

имеющий никаких объективных причин для существования в уголовном процессе; существующая стадия возбуждения уголовного дела является причиной многочисленных нарушений – сокрытия преступлений от учета, принятия незаконных решений об отказе в возбуждении уголовного дела и т.п., что затрудняет доступ граждан к правосудию; в стадии возбуждения уголовного дела и в стадии расследования проводятся процессуальные действия, в результате которых фактически получается одна и та же информация. Это влечет необоснованные издержки, трату сил и средств правоохранительных органов и граждан.

Идеи об исключении стадии возбуждения уголовного дела находят поддержку и у правоохранителей. В частности, в «Дорожной карте дальнейшего реформирования органов внутренних дел Российской Федерации» (п. 4.5) [7; 4] предусмотрено, что по поступившему заявлению, сообщению о преступлении следователь, дознаватель, орган дознания начинают производство по уголовному делу.

Вторая позиция заключается в необходимости сохранения стадии возбуждения уголовного дела. Ее сторонники (А.В. Петров [10; 44-48], Я.П. Ряполова [11; 35-38], В. Шадрин [15; 47-51] и др.) отмечают, что стадия возбуждения уголовного дела является процессуальной гарантией от необоснованного привлечения к уголовной ответственности для одних граждан и от необоснованного вовлечения в орбиту уголовного судопроизводства – для других; выступает незаменимым «фильтром» заявлений и сообщений о преступлении, что позволяет правоприменителю не возбуждать уголовных дел, где очевидно отсутствие состава преступления, либо его события, и реализовывать уголовное преследование в ситуациях, когда это действительно необходимо.

Современное российское уголовно-процессуальное законодательство рассматривает стадию возбуждения уголовного дела в качестве самостоятельной стадии уголовного процесса, которая имеет свои задачи, круг участников правоотношений, процессуальные средства, сроки и решения. Конституционный Суд Российской Федерации также исходит из того, что возбуждение уголовного дела является начальной, самостоятельной стадией уголовного процесса, в ходе которой устанавливаются поводы и основания к возбуждению уголовного дела, в том числе достаточность данных, указывающих на признаки преступления, их юридическая квалификация, обстоятельства, исключающие возбуждение уголовного дела, а также принимаются меры по предотвращению или пресечению преступления, закреплению его следов, обеспечению последующего расследования и рассмотрения дел в соответствии с установленной законом подследственностью или подсудностью и т.п. [2; 3; 4].

УПК РФ сохранил преемственность с УПК РСФСР 1960 г. и посвятил возбуждению уголовного дела самостоятельный раздел VII. Дореволюционный уголовный процесс, а также УПК РСФСР 1922 и 1923 гг. не содержали норм о возбуждении уголовного дела.

В законодательстве многих зарубежных государств нашего времени (США, Великобритании, Франции, Германии) нет четкого обособления начальной стадии в уголовном процессе. В настоящее время в ряде стран, «озабоченных» реформированием стадии возбуждения уголовного дела (Украина, Казахстан, Армения), также делается упор на нормативном закреплении требования о начале расследования (досудебного производства) непосредственно после появления формального повода (заявления, жалобы, рапорта, явки с повинной) без рассмотрения вопроса о наличии оснований для этого – признаков преступления.

Следует ли российскому уголовно-процессуальному законодательству пойти по этому пути?

Анализ норм уголовно-процессуального закона, регламентирующих порядок возбуждения уголовного дела, позволяет утверждать, что возбуждение уголовного дела – это не одномоментный акт, а определенный временной этап, включающий производство определенных процессуальных действий, и имеющий целью проверку каждого сообщения о любом преступлении, установление наличия или отсутствия признаков преступления, приводящий к формированию обоснованного решения о необходимости возбуждения уголовного дела либо отказа в этом.

Бесспорно, существующие вопросы (значительно обострившиеся в связи с принятием законодательных новелл, расширивших перечень проверочных мероприятий, допускаемых в стадии возбуждения уголовного дела), касающиеся правовой регламентации и статуса участников данной стадии уголовного процесса, возможности использования полученных при проверке сообщения о преступлении сведений в качестве доказательств при последующем возбуждении уголовного дела, производства отдельных следственных действий, а также проблемы, которые обусловлены ошибками и нарушениями закона со стороны правоприменителей (соблюдение сроков проверки сообщения о преступлении, законность и обоснованность их продления, законность и обоснованность принимаемых решений о возбуждении и об отказе в возбуждении уголовного дела и др.), требуют своего разрешения. Но нужно ли полностью и безоговорочно отказаться от стадии возбуждения уголовного дела? Не возникнут ли после принятия такого решения еще большие проблемы?

Если упразднить данную стадию, то фактически в каждом случае появления повода для возбуждения уголовного дела органы предварительного следствия и дознания получают возможность начинать расследование.

Нельзя не согласиться с тем, что безотлагательное возбуждение уголовного дела максимально приблизит начало расследования к моменту совершения преступления и заявитель в таких случаях будет выступать «не бесправным просителем, а лицом, приведшим в движение механизм уголовного преследования» [14; 22]. Но сможет ли государство обеспечить неприкосновенность личности и защиту прав граждан, в нее вовлеченных? Ведь возбуждение уголовного дела сопряжено с применением мер процессуального

принуждения. Как представляется, ликвидация стадии возбуждения уголовного дела приведет к тому, что усилится принуждение в досудебном уголовном судопроизводстве, так как его применение будет допустимо в полной мере с момента поступления сообщения о преступлении, а не с момента возбуждения уголовного дела, как это имеет место в настоящее время.

Кроме того, следует учитывать важный психологический фактор, особенно в тех случаях, когда речь идет о возбуждении уголовного дела в отношении конкретного лица. Дело в том, что у многих людей возбуждение уголовного дела в отношении определенного лица заведомо ассоциируется с его виновностью. Даже если в последующем уголовное дело будет прекращено, компенсировать моральные и психологические затраты данному лицу невозможно. Поэтому для исключения неоправданных подозрений граждан, как верно полагает А.В. Чубыкин, недопустимо безосновательно начинать уголовное преследование только при наличии повода для возбуждения уголовного дела, необходима объективная проверка источников информации о преступлении [13; 368]. Еще А.Ф. Кони отмечал, что «уголовное преследование – слишком серьезная вещь, чтобы не вызывать самой тщательной обдуманности; ни последующее оправдание судом, ни даже прекращение дела до предания суду очень часто не могут изгладить материального и нравственного вреда, причиненного человеку поспешным и необоснованным привлечением его к уголовному делу» [9; 171].

В юридической литературе отмечается, что первичная информация во многих случаях содержит достаточные данные о наличии признаков преступления, что позволяет принять решение о возбуждении уголовного дела незамедлительно [5; 7], без проверки полученной информации. В то же время довольно часто достаточные данные, указывающие на признаки преступления, не всегда могут быть установлены путем анализа поступившей первичной информации о совершенном деянии. В необходимых случаях для этого требуется проведение тщательной проверки. Именно проверка по сообщению о преступлении позволяет в таких случаях установить наличие достаточных данных для решения вопроса о возбуждении уголовного дела. Такая проверка должна также предшествовать и вынесению постановления об отказе в возбуждении уголовного дела, так как в противном случае не представляется возможным сделать обоснованный вывод о наличии обстоятельств, исключающих производство по делу.

Можно приводить и другие аргументы «за» и «против» стадии возбуждения уголовного дела, но в любом случае прежде чем менять что-либо в действующем уголовно-процессуальном законе и внедрять в правоприменительную практику, необходимо, как справедливо предлагается некоторыми процессуалистами, теоретическую модель тщательно проверить, возможно в рамках законодательно дозволенного временного эксперимента в каких-либо типичных условиях деятельности правоохранительных органов [12; 352]. Кроме того, решая судьбу стадии возбуждения уголовного дела, не стоит забывать и о том, что этот этап уголовного судопроизводства был создан в

целях защиты личности от произвола и беззакония, быстрого реагирования на информацию, содержащую данные о признаках преступления, фиксации этих данных, создания условий для предварительного расследования.

Список литературы:

1. Федеральный закон от 04.03.2013 г. № 23-ФЗ «О внесении изменений в статьи 62 и 303 Уголовного кодекса Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 2013. № 9. Ст. 875.
2. По делу о проверке конституционности отдельных положений Уголовно-процессуального кодекса РСФСР, регулирующих полномочия суда по возбуждению уголовного дела, в связи с жалобой гражданки И.П. Смирновой и запросом Верховного Суда Российской Федерации: постановление Конституционного Суда РФ от 14.01.2000 № 1-П // Российская газета. 2000. 2 февраля.
3. По делу о проверке конституционности отдельных положений статей 116, 211, 218, 219 и 220 Уголовно-процессуального кодекса РСФСР в связи с запросом Президиума Верховного Суда Российской Федерации и жалобами ряда граждан: определение Конституционного Суда РФ от 27.12.2002 № 300-О // Собрание законодательства РФ. 2003. № 3. Ст. 267.
4. По жалобе гражданки Шевелевой Л. А. на нарушение ее конституционных прав пунктом 4 части первой статьи 448 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации: определение Конституционного Суда РФ от 14.12.2004 № 452-О // Вестник Конституционного Суда РФ. 2005. № 3.
5. Акперов Р. С. Возбуждение уголовного дела в уголовно-процессуальном праве Российской Федерации: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Самара, 2010.
6. Гаврилов Б.Я. Реалии и мифы возбуждения уголовного дела // Уголовное судопроизводство. 2010. № 2.
7. Дорожная карта дальнейшего реформирования органов внутренних дел РФ. М.: Расширенная группа при Министерстве внутренних дел РФ по дальнейшему реформированию ОВД, 2013.
8. Каретников А., Коретников С. Следственные действия как способы проверки сообщения о преступлении // Законность. 2014. № 7.
9. Кони А.Ф. Приемы и задачи прокуратуры // Собр. соч. В 8 т. М., 1967. Т. 4.
10. Петров А.В. Значение и необходимость стадии возбуждения уголовного дела // Законность. 2014. № 5.
11. Ряполова Я.П. Состоятельность стадии возбуждения уголовного дела для российского уголовного процесса // Российская юстиция. 2016. № 6.
12. Цоколова О.И. О проекте федерального закона, исключющего стадию возбуждения уголовного дела // Уголовный процесс: от прошлого к будущему: материалы Международной научно-практической конференции (Москва, 21 марта 2014 года). В 2-х частях. Часть 1. – М.: Академия Следственного комитета Российской Федерации, 2014.

13. Чубыкин А.В. Значение стадии возбуждения уголовного дела// Уголовный процесс: от прошлого к будущему: материалы Международной научно-практической конференции (Москва, 21 марта 2014 года). В 2-х частях. Часть 1. – М.: Академия Следственного комитета Российской Федерации, 2014.
14. Чупахин Р. Проверка заявлений и сообщений о преступлениях в свете УПК РФ: понятие, основные направления совершенствования правового института//Следователь. 2004. № 8.
15. Шадрин В. Судьба стадии возбуждения уголовного дела // Законность. 2015. № 1.

Соболев Пётр Викторович,
студент 5 курса НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций».

Проблемы и перспективы развития правового положения ребенка в семье на примере России и США

Аннотация. В данной научной статье рассматриваются проблемы развития правового положения ребёнка в семье. Проводится анализ данных статистики и материалов правоприменительной практики в сфере положения ребёнка в семье. Выдвигаются предложения о необходимости внесения соответствующих изменений в законодательстве.

Ключевые слова: несовершеннолетний, защита прав, обязанности, ответственность, воспитание, дееспособность.

Современный мир давно ушёл от эпохи патриархата, когда глава семьи (отец) имел полную власть над всеми членами семьи, включающую право на жизнь и смерть, отказ от новорожденного, продажа в рабство, телесные наказания, изгнание из дома. Он полностью обладал так же имуществом семьи и распоряжался им по своему усмотрению.

В настоящее время забота о детях, их воспитание - равное право и обязанность родителей.

В России ещё с XVIII века шли попытки создания института защиты прав детей, но впервые обширный перечень прав граждан с соответствующими гарантиями, в том числе право на государственную охрану интересов ребенка, закрепляется в Конституции РСФСР 1937 г.

Главным правовым документом о защите прав ребёнка является Конвенция о правах ребенка 1989 г. (ООН), где перечислены главные права ребенка, а именно:

- право на жизнь;
- право на имя и приобретение гражданства;
- право на сохранение своей индивидуальности, включая гражданство, имя и семейные связи;
- право поддерживать на регулярной основе личные отношения и прямые контакты с обоими родителями и т.д.

Согласно этой конвенции, ребенком является человеческое существо, не достигшее 18-ти летнего возраста.

Права и свободы принадлежат ребенку от рождения и гарантируются государством в соответствии с Конституцией Российской Федерации.

В Семейном кодексе РФ установлен ряд норм, которые обеспечивают интересы детей. Родители не вправе причинять вред физическому и психическому здоровью детей. Способы воспитания детей должны исключать пренебрежительное, жестокое, грубое, унижающее человеческое достоинство обращение, оскорбления или эксплуатацию детей. Родители могут быть лишены родительских прав. Но лишение родительских прав не освобождает родителей от обязанности содержать своего ребенка. Родители обязаны содержать своих нетрудоспособных несовершеннолетних детей, нуждающихся в помощи.[5;ст. 65-71]

За несовершеннолетними закреплен определенный объем дееспособности. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет вправе самостоятельно совершать сделки, предусмотренные для малолетних. Кроме того, они наделяются правом самостоятельного распоряжения своим заработком, стипендией и иными доходами. А так же несут обязанности по возмещению причинённого ими вреда.

Если несовершеннолетний, на которого возложена обязанность по возмещению вреда, не имеет заработка или имущества, достаточного для возмещения вреда, обязанность по возмещению вреда полностью или частично возлагается субсидиарно на его родителей (усыновителей) или попечителей,

Пример из судебной практики:

«Так, по делу 2-717/2016 от 12 октября 2016 года Мировым судьей судебного участка № 1 Большесосновского судебного района Пермского края была рассмотрена следующая ситуация.

Гражданин <ФИО1> обратился в суд с иском к несовершеннолетнему <ФИО2> о взыскании суммы материального ущерба, убытков и судебных расходов.

В обоснование иска указал, что несовершеннолетний Александрович, <ДАТА> рождения угнал автомобиль, принадлежащий истцу ВАЗ-2106 г/н <НОМЕР> красного цвета путем взлома замка зажигания, доехал в г. <АДРЕС>. По ходу движения заехал в лесной массив, машина заглохла. Он палкой нанес удары по автомобилю, причинил механические повреждения деталей кузова, оперения, приборов освещения и сигнализации, согласно заключению эксперта стоимость восстановительного ремонта составляет <ОБЕЗЛИЧЕНО> руб. Также просит взыскать расходы на проведение оценки ущерба, за использование эвакуатора, расходы на бензин, расходы за оплату услуг представителя.

Мировым судьей к участию в деле в качестве соответчика привлечен <ФИО3> отец несовершеннолетнего ответчика.

«.....»

Исследовав письменные доказательства дела, материал проверки КУСП <НОМЕР>, заслушав участников процесса, мировой судья руководствуясь ст.ст. 103, 194 - 198 ГПК РФ, мировой судья решил взыскать с несовершеннолетнего <ФИО2> Александровича, <ДАТА> года рождения, а в случае отсутствия у него собственного дохода и /или иного имущества, либо при их недостаточности для возмещения ущерба, с его родителей <ФИО3>». [3]

В США действует так называемая Ювенальная система, которая диктует правила поведения в семье. Главные отличия норм поведения и прав в семьях США например, от России в том, что в России нет государственных органов, которые имеют право оценивать ситуацию в любой семье, в том числе прийти и проверить, что творится в семье, в случае нарушения прав ребенка по решению суда даже лишить родителей прав на него. Конечно родителей лишают прав на ребенка в России, но это редкие случаи.

Если ребенку плохо в такой семье, то в США найдется множество желающих стать опекуном для такого ребенка. Считается, что чем больше детей в семье тем меньше вероятность, что каждому ребенку будет оказано достаточное внимание и материальная поддержка. [7]

В США методы воспитания и ухода за ребенком выработаны специальными службами и унифицированы для всех, так же проводится оценка воспитания, в России только родители решают, как воспитывать, обучать или кормить ребенка.

Воспитательные методы, которые основываются на физическом насилии запрещены в США и считаются грубым нарушением прав ребенка, в

России конфликты принято решать только в семейном кругу, а вмешательство со стороны считается не этичным, конечно в рамках когда внутрисемейные конфликты не нарушают уже уголовный кодекс, скорее всего только на таком этапе будет вмешательство государства и социальных служб.

В США права ребенка ставятся выше прав родителей, что заставляет быть более ответственным за своих детей и относиться к воспитанию подрастающего поколения с большим вниманием.

Так же существуют и другие различия, например: в США подростки могут получить права в 16 лет, а в России только в 18, хотя в США совершеннолетие наступает в большинстве штатов с 21 года, а на всей России с 18 лет (исключение-эмансипация).

В настоящее время в России созданы механизмы формирования государственной политики в области реализации прав несовершеннолетних. Несмотря на это, проблема обеспечения прав несовершеннолетних и выявления нарушений прав несовершеннолетних стоит весьма остро. На примере США, стоит создать отдельные органы, которые будут контролировать воспитание и содержание ребёнка в семье, особенно многодетные семьи, в которых зачастую у детей нет своего уголка, необходимых условий для развития личности и нормального питания.

Сегодня права детей нередко нарушаются родителями. Между тем, забота о детях – должна быть важнейшей обязанностью родителей.

Список литературы:

1. Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) // Сборник международных договоров СССР. 1993. Вып. XLVI.
2. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ, 04.08.2014, N 31, ст. 4398
3. <https://rospravosudie.com/court-sudebnyj-uchastok-88-bolshesosnovskogo-municipalnogo-rajona-s/act-231521954/>
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 02.10.2016) // Российская газета. - N 238-239. - 08.12.1994
5. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 30.12.2015) // Российская газета, N 17, 27.01.1996.
6. Звенигородская Н. Ф. Законодательство о защите семейных прав детей: международный и национальный компоненты // Международное публичное и частное право. 2009. № 5.
7. <http://bizblog.rusrek.com/blogs/post/prava-rebenka-po-amerikanski-zashita-prav-detei.html>
8. "Уголовный кодекс Российской Федерации" от 13.06.1996 N 63-ФЗ (ред. от 06.07.2016) // "Российская газета", N 113, 18.06.1996, N 114, 19.06.1996, N 115, 20.06.1996, N 118, 25.06.1996.

Соломатина Екатерина Александровна,
кандидат юридических наук, доцент,
зав. кафедрой уголовно-правовых дисциплин
НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций»;
Дао Фнон Бинь,
студент 3 курса факультета подготовки
иностранцев (Вьетнам)
Московского университета МВД России им. В.Я. Кикотя.

Административно-правовое регулирование государственного принуждения

Аннотация. В данной статье дается обзор понятию, сущности и значению административно-правового принуждения и его правовому закреплению со стороны государства. Отдельно анализируются ключевые аспекты административно-правового принуждения, его общие и специальные принципы. Приводится устоявшаяся в науке административного права классификация мер административного принуждения и обосновывается отсутствие единого нормативного акта по регулированию данного института.

Ключевые слова: административное принуждение, государственное регулирование принуждения, меры административного предупреждения, меры административного пресечения, меры административного наказания, меры обеспечения производства по делам об административных правонарушениях.

Современному государству для легитимности своей деятельности необходимо постоянно поддерживать общественный правопорядок, укреплять общественную безопасность и бороться с правонарушениями.

Взаимодействуя с обществом и отдельными его представителями (гражданами, беженцами, общественными организациями и пр.) государство в рамках применения механизмов науки социального управления использует два основных метода: убеждение и принуждение.

Убеждение направлено на формирование воли человека и гражданина, правового сознания. В зависимости от складывающихся благоприятных или неблагоприятных условий окружающей действительности убеждение посредством самосознания личности воплощается через волеизъявление, т.е. конкретные действия человека и гражданина, которые могут быть охарактеризованы соответственно как положительные для общества, так и отрицательные.

Следовательно, принуждение как способ реализации государственной власти направлено на преодоление уже осуществленного отрицательного волеизъявления человека и гражданина. Принуждение выражается в действенных средствах защиты законных интересов членов общества от противоправных посягательств.

Административное принуждение служит методом социального руководства обществом и, реализуясь в сфере государственного управления, является составной частью государственного принуждения, целью которого является - заставить конкретные субъекты права соблюдать определенные предписания или воздержаться от тех или иных действий.

Административное принуждение необходимо для защиты прав и интересов граждан и организации, охраны правопорядка, собственности, создания нормальных условий для деятельности органов исполнительной власти. То есть можно считать, что обеспечение прочного общественного порядка, охрана прав, свобод и интересов человека, общества и государства является основной целью государственного принуждения.

Административное принуждение в первую очередь рассматривается как отраслевой вид правового принуждения, закрепленный нормами административного права. В то же время в российском законодательстве единое понятие административного принуждения отсутствует. В среде ученых и практиков этот вопрос носит дискуссионный характер, так как существует множество мнений о содержании данного правового института. Разрешение этого проблемного вопроса является одной из ключевых задач как для теории административного принуждения, так и для правоприменительной практики уполномоченных государственных органов.

Административное принуждение - это особый вид государственного принуждения, состоящий в применении органами исполнительной власти в строго установленных законом случаях и определенном процессуальном порядке принудительных мер к субъекту с целью защиты законных интересов других участников управленческих отношений [12].

Принудительные меры воздействия направлены на обеспечение неукоснительного выполнения юридических обязанностей лицами в связи с совершением ими противоправных действий или при возникновении обстоятельств, угрожающих безопасности личности или общественной безопасности.

Выделим характерные признаки административного принуждения как самостоятельного вида государственного принуждения: является реакцией государственных органов на неправомерное, вредное для общества поведение людей; применяется только к конкретным субъектам, нарушившим юридические нормы; характеризуется четкими основаниями применения; регулируется административно-правовыми нормами; осуществляется посредством юрисдикционных, правоприменительных актов; осуществляется в рамках внеслужебного подчинения между сторонами и чаще имеет внесудебный порядок применения и реже судебный (некоторые административные наказания), а также властную природу применения; направлены на соблюдение общеобязательных правил поведения в сфере государственного управления; применяются большим количеством субъектов административной юрисдикции; характеризуются быстротой и оперативностью [11].

Целями административного принуждения являются: предупреждение правонарушений и наступления иных вредных последствий, не связанных с правонарушением; пресечение правонарушений; восстановление нарушенного состояния; процессуальное обеспечение; наказание (ответственность) правонарушителя.

Основанием применения административного принуждения является как совершение административного правонарушения, так и наступление особых условий, предусмотренных правовой нормой. Это является одним из главных отличий оснований административного принуждения от оснований иных видов государственного принуждения (например, уголовного, в качестве которого может выступать только совершение преступления).

Сущность административного принуждения заключается в специальном механизме регулирования широкого круга общественных отношений и обеспечения безопасности граждан, общества и государства.

Сущность административного принуждения также проявляется в административно-правовой природе применяемых мер и не всегда сводится лишь к административному (внесудебному) порядку его применения исполнительными органами (должностными лицами) непосредственно в процессе их повседневной деятельности.

Административное принуждение основано как на общих принципах

административного права, административного процесса и административной ответственности (например, принципах законности, обоснованности, равенства перед законом, обеспечения прав, свобод и законных интересов физических и юридических лиц, гласности), так и на специальных принципах установления и применения мер административного принуждения (например, принципы запрета злоупотребления правом и правовыми нормами, соразмерности, законодательной регламентации, закрытости перечня мер административного принуждения, возможности выбора меры административного принуждения в зависимости от ситуации, комбинированности применения мер административного принуждения).

Применение мер принуждения может комбинироваться исходя из необходимости достижения поставленной цели. Например, в случае совершения административного правонарушения возможно применение, согласно Кодексу Российской Федерации об административных правонарушениях, таких мер обеспечения производства, как задержание физического лица и его доставление для составления протокола по делу об административном правонарушении [3].

Что касается правовой природы административного принуждения, то единого нормативно-правового акта, регламентирующего меры административно-правового принуждения, не существует. Это объясняется тем, что законодательство об административном принуждении имеет достаточно большую сферу своего воздействия, выполняет важнейшие функции профилактики административных правонарушений, привлечения к ответственности за совершенные, возмещения причиненного административными правонарушениями имущественного ущерба в различных сферах жизнедеятельности общества, а также имеет тенденцию к постоянному изменению [2-10].

Нормы административного права закрепляют широкий круг мер принудительного воздействия, применяемых публичной администрацией для обеспечения правопорядка. Однако меры административного принуждения охраняют не только административно-правовые нормы, но и нормы трудового, земельного, гражданского, экологического и иных отраслей права, реализацию которых призваны обеспечить субъекты публичной исполнительной власти. Административное законодательство закрепляет административно-правовые, дисциплинарно-правовые и общественно-правовые меры принуждения.

В соответствии с нормативными основаниями меры административного принуждения регулируются законами и подзаконными актами. Административное и административно-процессуальное законодательство находится в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов, что иногда на практике порождает серьезные проблемы. Однако помнить, что с учетом положений ч. 3. ст. 15 Конституции РФ любые нормативные правовые акты, затрагивающие права, свободы и обязанности человека и гражданина, не могут применяться, если они не опубликованы официально для всеобщего сведения [1].

Административное принуждение достаточно сложное явление и в своей совокупности образует логически обусловленную систему. Широкая классификация мер административного принуждения связана с многоаспектностью их целей и большим кругом субъектов применения.

Как в настоящее, так и советское время между исследователями-административистами и практиками не сложилось единого взгляда на классификацию рассматриваемых мер. Это объясняется отсутствием нормативного закрепления данных мер в едином нормативном акте, наличии для каждой групп своих характерных особенностей при общей единой цели – обеспечения правопорядка.

Существенный вклад в развитие классификации мер административного принуждения внесли такие ученые, как: Д.Н. Бахрах, И.И. Веремеенко, М.И. Еропкин, А.Е. Лунев, Г.И. Петров, С.С. Студеникин и др.

Анализируя все существующие научные точки зрения по классификации видов административного принуждения недостаточно предложить лишь только один критерий классификации. Можно предположить выделить следующие:

1. По характеру и специфике направленности различают меры принуждения психического, имущественного и организационного правоограничения. Все зависит от того, каких благ лишается лицо или в каких интересах он ущемляется. Иногда применение одной меры административного принуждения выступает комплексным правоограничением, например, лишение специального права, предоставленное физическому лицу.

2. По субъекту применения меры принуждения можно разделить на меры, применяемые должностными лицами органов исполнительной и судебной властей, а также можно добавить и еще одну категорию субъектов применения - должностными лицами органов местного самоуправления.

3. В соответствии с порядком применения меры принуждения, исходя из второго основания классификации, можно подразделить на группы, применяемые во внесудебном порядке и применяемые в судебном порядке.

4. В зависимости от нормативного закрепления меры административного принуждения классифицируются по группам, закрепленным в законах и подзаконных актах.

5. В зависимости от оснований применения меры административного принуждения подразделяются применяемые в связи с наступлением события или совершения действий, порождающих административное правоотношение.

6. В зависимости от мотивации правонарушителя меры административного принуждения можно разделить на меры, применяемые в связи с совершением правонарушения и без такового.

Таким образом, в науке административного права можно найти различную классификацию видов административного принуждения, но наиболее часто выделяются четыре основных вида согласно их целевому назначению:

1. Меры административного предупреждения направлены на предотвращение возможных правонарушений и их вредных последствий.

Основаниями их применения является существование потенциальной угрозы охраняемым интересам личности, общества и государства. Они выражаются в определенных ограничениях и запретах, применяемых должностными лицами государственных органов. В качестве примера можно назвать проверка документов сотрудниками полиции, введение карантина на птицефабрике, осуществление таможенного досмотра на государственной границе, госпитализация инфекционных больных станциями скорой помощи и др.

2. Меры административного пресечения направлены на прекращение противоправных действий и предотвращение их вредных последствий. Основаниями их применения выступает несоблюдение установленных ограничений и запретов в сфере государственного управления. Например, при отказе от выполнения законных требований должностных лиц к правонарушителю может быть применено административное задержание, применены и использованы оружие, физической силы, специальные средства.

3. Меры административной ответственности направлены на применение к правонарушителю административного наказания за совершение административного правонарушения с целью привлечения его к ответственности и предупреждения других лиц от осуществления противоправных деяний. Основаниями применения являются несоблюдение субъектом (физическим, должностным, юридическим лицами) норм особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ или законодательства об административных правонарушениях субъекта Российской Федерации. Например, наложение административного штрафа, лишение права осуществлять определенную деятельность (управлять транспортным средством), административный арест и др. В отличие от других мер административного принуждения данная категория мер административной ответственности процессуально оформляются меры протоколом об административном наказании и считаются по сравнению с другими группами мер наиболее серьезными по правовым последствиям. Данную группу мер мы будем подробно рассматривать при изучении темы № 23.

4. Меры обеспечения производства по делам об административных правонарушениях направлены на устранение противодействия субъектов или различного рода препятствий для полного, всестороннего и объективного разрешения дел производства по делам об административных правонарушениях и применения в необходимых случаях мер административной ответственности. Основаниями применения являются пресечение административного правонарушения; установление личности нарушителя; составление протокола об административном правонарушении при невозможности его составления на месте выявления административного правонарушения; обеспечение своевременного и правильного рассмотрения дела об административном правонарушении; исполнение принятого по делу постановления. Глава 27 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ приводит закрытый перечень мер, некоторые из

которых можно выделить как примеры: доставление; административное задержание; личный досмотр, досмотр вещей, досмотр транспортного средства, находящихся при физическом лице; изъятие вещей и документов; медицинское освидетельствование на состояние опьянения и др. Особенностью данной группы мер является то, что все меры обеспечения производства по делу об административном правонарушении оформляются соответствующими протоколами.

Следует отметить, что одни и те же меры административного принуждения могут относиться к разным группам, в том числе меры административного принуждения могут комбинироваться между собой как внутри группы, так и за ее пределами согласно специальным правилам их соотношения (например, основные и дополнительные виды административных наказаний).

Таким образом, правовое принуждение может выступать и как способ обеспечения правопорядка, применяемый строго на правовой основе специально уполномоченными государством органами и должностными лицами только к конкретным субъектам права, прямо указанным в нормативных актах. Поскольку меры правового принуждения разнообразны и обладают многочисленными признаками, возможна их различная классификация исходя из избранного критерия. В зависимости от того, какой отраслью права установлены принудительные меры, как правило, различают принуждение по конституционному, гражданскому, уголовному, уголовно-процессуальному, трудовому, административному праву.

Список литературы:

1. Конституция Российской Федерации // СЗ РФ. 2009. № 4. ст. 445.
2. Федеральный конституционный закон РФ от 30 мая 2001 г. № 3-ФКЗ «О чрезвычайном положении» // СЗ РФ. 04.06.2001. № 23. Ст. 2277.
3. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 1 (часть 1). Ст. 1.
4. Федеральный закон РФ от 30 марта 1999 г. № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения» // СЗ РФ. 1999. № 14. Ст. 1650.
5. Федеральный закон РФ от 18 июня 2001 г. № 77-ФЗ «О предупреждении распространения туберкулеза в Российской Федерации» // СЗ РФ. 25.06.2001. № 26. Ст. 2581.
6. Федеральный закон РФ от 26 марта 2006 г. № 35-ФЗ «О противодействии терроризму» // СЗ РФ. 13.03.2006. № 11. Ст. 1146.
7. Федеральный закон РФ от 7 февраля 2011 г. № 3-ФЗ «О полиции» // СЗ РФ. 2011. № 7. Ст. 900.
8. Закон Российской Федерации от 2 июля 1992 г. № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» // Ведомости СНД и ВС РФ. 20.08.1992. № 33. Ст. 1913.
9. Указ Президента Российской Федерации от 15.06.1998 № 711 «О дополнительных мерах по обеспечению безопасности дорожного движения» (вместе с «Положением о Государственной инспекции безопасности дорожного движения Министерства внутренних дел Российской Федерации») // СЗ РФ. 1998. № 25. Ст. 2897.

10. Приказ Министерства транспорта Российской Федерации от 25 июля 2007 г. № 104 «Об утверждении Правил проведения предполетного и послеполетного досмотров» // Российская газета. № 180. 17.08.2007.

11. Сафоненков П.Н. Административное принуждение как вид государственного принуждения // Административное и муниципальное право. 2016. № 6. С. 493 – 499.

12. Давыдов М.В., Сидорова М.В. Институт административно-правового принуждения в административном праве: учеб. пособие. – Орел: ОрЮИ МВД России, 2015. - 61 с.

Соломатина Екатерина Александровна,
кандидат юридических наук, доцент,
зав. кафедрой уголовно-правовых дисциплин
НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций»;
Валентину Жоау Эдуарду,
студент 3 курса факультета подготовки
иностранцев (Ангола)
Московского университета МВД России им. В.Я. Кикотя.

Особенности современного государственного устройства и государственного управления Республики Анголы

Аннотация. В данной статье дается обзор государственного устройства и государственного управления Республики Анголы. Перечислены на основе последних изменений Конституции страны основные государственные органы. Приводятся особенности отдельных сфер государственного регулирования, в том числе и во взаимоотношениях с Российской Федерацией.

Ключевые слова: Республика Ангола, государственное устройство, государственное управление, Конституция Республики Анголы, высшие органы государственной власти, Президент, политические партии, ислам.

Республика Ангола (в переводе красная роза) – это бывшая португальская колония, с 1975 г. - независимое государство, расположенное в Южной Африке. Оно граничит с такими государствами, как: Намибией, Демократической Республикой Конго, Республикой Конго и Замбией.

Согласно ст. 1 Конституции 1992 г. Республика Ангола представляет собой суверенное и независимое государство, главной целью которого является построение свободного и демократичного общества, в котором царит мир, справедливость и социальный прогресс.

Конституция Республики Анголы состоит из преамбулы, восьми разделов и 244 статей. Она включает в себя описание флага, герба и содержит слова гимна страны. Последние поправки к конституции были внесены в 2010 году [1].

Особенностями Республики Анголы является то, что она является президентской республикой, однако президент не избирается населением

страны, а автоматически назначается в результате победы политической партии на выборах в парламент. Таким образом, Президентом страны становится лидер победившей на парламентских выборах партии, так как прямые президентские выборы в республике отменены с 2011 года.

31 августа 2012 г. в стране прошли президентские выборы. Президентом вновь стал Жозе Эдуарду душ Сантуш, который занимает этот пост с 1979 года. Срок действия его полномочий согласно Конституции установлен в пределах пяти лет, т.е. до 2017 года. Президент является главой исполнительной власти и верховным главнокомандующим. Вторым человеком в государстве по конституционно-правовому статусу является вице-президент.

Законодательная власть представлена однопалатным парламентом. Пост премьер-министра в 2011 г. упразднен, и вся полнота власти сосредоточена у главы государства.

Высшим законодательным органом является Национальная ассамблея, которая состоит из 220 депутатов.

В стране действует достаточно большое количество политических партий. Официальную государственную регистрацию получили 77 из них, но в последних президентских выборах в 2012 году участвовало всего девять.

В связи с тем, что с 1961 года в Анголе велась освободительная борьба за независимость от Португалии большинство мужской части населения политически достаточно активно, некоторые из них охотно участвуют в деятельности оппозиционных партий, которые берут свое начало с трех национально-освободительных движений: Народного движения за освобождение Анголы (МПЛА), Национального фронта освобождения Анголы (ФНЛА), и Национального союза за полную независимость Анголы (УНИТА). Народное движение за освобождение Анголы – Партия труда, является в настоящее время лидером из всех победивших на выборах партии и именно ее возглавляет действующий президент страны. Партия насчитывает около 1,3 млн. членов. Национальный союз за полную независимость Анголы (УНИТА) - вторая по значимости политическая партия в стране. За нее проголосовало 18% избирателей [2].

Оппозиционную партию представляет Широкая коалиция спасения Анголы – Избирательная коалиция, которая считается достаточно молодой, политически агрессивной, переманившая некоторых членов из МПЛА, УНИТА, и имеющая в своих рядах продвинутую молодежь. Партия появилась в разгар «арабской весны». Однако большинство граждан Анголы помнят о последствиях гражданской войны и ценят мир, стабильность и экономическое благополучие.

Ангола является унитарным государством, разделена на 18 провинций и 157 муниципалитетов. Большая часть населения страны безграмотна, живет за чертой бедности, в «трущобах», однако политическое руководство страны предпринимает попытки реализовать строительную политику таким образом, чтобы взамен снесенному ветхому жилью, особенно на побережье Луанды, предоставить новое.

Ангола по праву считается одной из богатейших стран Африки, она известна своими алмазами и нефтью, продажи от которых составляют основу государственного бюджета. Ангола владеет большими запасами золота, железной руды, меди, фосфатов и урана. Международные торговые отношения в основном сосредоточены с такими странами, как: Бразилия, КНР, США, Франция, ЮАР. Однако в последнее время отмечается вливание в экономику страны китайских инвестиций, что особенно заметно по строительству нового жилья и присутствия на строительных объектах китайцев как иностранной рабочей силы.

Мусульмане из более бедных государств Южной Африки заинтересованы в переезде в развивающуюся Анголу. Увеличение числа мигрантов привело к значительному усилению межконфессиональной напряженности среди населения страны и приезжими.

Чтобы предотвратить рост численности мусульман, продвижение исламских террористических групп на запад и юг Африки, обезопасить себя от дестабилизации отношений между властью и бедным населением, а также предупредить захват природных ресурсов глава государства пошел на беспрецедентные меры.

С 2015 г., после трехлетних судебных разбирательств, президентским указом на территории страны запрещен ислам, таким образом, Ангола стала первой страной в мире, где запрещена конкретная религия и нет мечетей. Религиозные общины обязаны оформлять свой статус и регистрироваться в Министерстве юстиции, при этом регистрацию получают лишь те из них, число последователей которых будет не менее ста тысяч человек. При этом Конституция Анголы провозглашает свободу вероисповедания.

Дипломатические отношения с Республики Анголы с Россией были установлены с 1975 года. Отношения между странами дружественные и теплые. После посещения страны в 2009 году Президента РФ Д.А. Медведева торговые и культурные отношения двух стран заметно окрепли. Взаимосвязь двух стран подтверждается открытием торговых границ для российского бизнеса в Анголе, для ангольских студентов – возобновилось обучение в России, по примеру более раннего обмена в советское время, когда большое количество граждан Анголы выезжало в СССР или учило русский язык. Российское образование продолжает считаться престижным в Республике Анголе, его получение является гарантом продвижения по карьерной лестнице, более престижной и высокооплачиваемой работы.

Современные экономические проблемы, связанные с падением цен на нефть, не могли не коснуться Республики Анголы. Правительство страны подтвердило приверженность к диверсификации экономики. Исполнительная власть находится в тесном сотрудничестве с Международным валютным фондом и разрабатывает политику структурных реформ, направленных на улучшение макроэкономической и финансовой стабильности, в том числе посредством финансовой дисциплины [3].

Основными проблемами Республики Анголы в настоящее время

продолжают оставаться нестабильность экономики, коррупция чиновников и отсутствие прозрачности проводимой государственной политики.

Список литературы:

1. Конституция Республики Анголы (http://www.wipo.int/wipolex/ru/text.jsp?file_id=196467. Дата обращения 29.10.2016).
2. Экономика Анголы. Официальный сайт Вести.ru (<http://www.vestifinance.ru/articles/69732>. Дата обращения 29.10.2016).
3. Конституционное устройство. Конституционная Комиссия Национальной Ассамблеи Анголы (<http://www.comissaconstitucional.ao/> - Дата обращения 29.10.2016).

Соломатина Екатерина Александровна,

кандидат юридических наук, доцент,
зав. кафедрой уголовно-правовых дисциплин
НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций»;

Пак Вячеслав Сергеевич,

слушатель 532 уч. группы факультета подготовки
иностранцев (Узбекистан)

Московского университета МВД России имени В.Я. Кикотя.

Влияние «Я-концепции» на формирование антикоррупционного поведения у студентов юридических факультетов на примере формирования правосознания курсантов и слушателей факультета подготовки иностранных специалистов Московского университета МВД России имени В.Я. Кикотя

Аннотация. В данной статье дается анализ и значение формирования правосознания обучающихся в юридических вузах, на примере курсантов и слушателей МосУ МВД России. Показана необходимость воспитания правопослушных, высокопрофессиональных, морально-нравственных сотрудников органов внутренних дел. Рассматриваются отдельные аспекты антикоррупционной политики государства в рамках освещения темы.

Ключевые слова: коррупция, антикоррупционное поведение, антикоррупционная политика, курсанты и слушатели, сотрудники органов внутренних дел, правосознание, борьба с коррупцией.

Деятельность правоохранительных органов всегда находилась под пристальным вниманием общества, поскольку она в той или иной мере затрагивает интересы всех его членов и ее результаты самым непосредственным образом сказывается на обеспечении безопасности личности, общества и государства, реализации их законных интересов. Работа правоохранительных органов сопряжена со множеством нравственных

проблем, порожденных спецификой целей, содержания, форм, методов и средств их деятельности.

В соответствии с требованием общества, анализ профессиональной деятельности сотрудников ОВД показывает, что в настоящее время актуальной проблемой является исследование причин и условий, а также разработка рекомендаций по вопросам затрагивающих морально-нравственные, интеллектуальные, эмоционально-волевые аспекты формирования антикоррупционного поведения. В связи с этим успешное решение задач по обеспечению борьбы с коррупцией и формирования антикоррупционного поведения в образовательных учреждениях МВД России зависит от должного становления профессионального самосознания, от интериоризации стандартов и норм антикоррупционного поведения в структуру «Я- концепции».

Сегодня решается непростая задача, направленная на формирование у курсантов и слушателей Московского Университета МВД России имени В.Я.Кикотя комплекса гражданских, нравственных, духовных и профессионально-важных качеств личности, необходимых для успешного выполнения служебных задач, а также в профессионально значимых ситуациях реализации антикоррупционного поведения [8].

Основным направлением в области обеспечения национальной обороны, государственной и общественной безопасности России является проведение важнейших социальных, экономических, политических преобразований, способствующих созданию безопасных условий для реализации конституционных прав и свобод человека и гражданина. В свою очередь, это обуславливает необходимость решения одной из приоритетных задач, стоящей перед государством, - предупреждения и борьбы с коррупцией.

Актуальность обозначенной проблемы трудно подвергнуть сомнению, т. к. данное такое негативное социальное явление как коррупция «не только наносит ущерб экономике, но и подрывает государственные устои, стабильность России, влияет на уровень доверия граждан к государственным структурам. Борьбу с коррупцией целесообразно проводить на всех уровнях, в т. ч. и в самих правоохранительных органах, т. к. в них «как в капле воды» отражаются проблемы в обществе в целом». Именно данная цитата была озвучена в выступлении Президента РФ В.В. Путина на коллегии Генеральной прокуратуры РФ 23 марта 2016 г. [5].

В связи с вышесказанным одним из приоритетных направлений кадровой политики МВД России остаются нравственные ценности и обязательства правоохранительной службы в ОВД; воспитание высоконравственной личности сотрудника, соответствующей нормам и принципам общечеловеческой и профессиональной морали. Сотрудник ОВД, соблюдая требования гражданского и служебного долга, олицетворяет ожидания общества, чем заслуживает право на уважение, доверие и поддержку граждан в противодействии преступности, в охране и обеспечении общественного порядка. Поэтому разработка и применение профессионально-этического стандарта антикоррупционного поведения сотрудников ОВД нравственно-

этические, моральные принципы и нормы, остаются одним из основных направлений противодействия коррупции в МВД России, а также одной из приоритетных задач в воспитании курсантов и слушателей учебных заведений МВД России.

Выработка единого образца поведения антикоррупционного содержания для сотрудника органа внутренних дел позволит предупредить совершение коррупционных проступков, снизить вероятность их совершения, оказать информационное содействие сотруднику органа внутренних дел при использовании алгоритма поведения в случае установления факта коррупционного действия в отношении сотрудника органа внутренних дел. Соответствующее теоретическое осмысление уже состоялось, что нашло отражение в законодательстве. Однако изменяющиеся формы коррупционных проявлений вызывают потребность регулярного научного и законодательного сопровождения содержания стандарта антикоррупционного поведения сотрудника органа внутренних дел.

Все эти обстоятельства требуют специального изучения, а также рассмотрения комплекса криминологических решений, направленных на предупреждение коррупционных преступлений, в т.ч. позволяют в процессе обучения слушателей на Факультете подготовки иностранных специалистов:

- сформулировать понятие стандарта антикоррупционного поведения сотрудника органов внутренних дел, раскрыть его содержание;
- привести алгоритм действий сотрудника органов внутренних дел при установлении факта коррупционного проявления;
- акцентировать внимание на последствиях нарушения стандарта антикоррупционного поведения сотрудника органов внутренних дел.

Ведь, как известно, несоблюдение сотрудниками органов внутренних дел ограничений и запретов, установленных законодательством Российской Федерации, является грубым нарушением служебной дисциплины.

За нарушение правил антикоррупционного поведения предусмотрена ответственность. В соответствии со ст. 13 Федерального закона «О противодействии коррупции» граждане Российской Федерации, иностранные граждане и лица без гражданства за совершение коррупционных правонарушений несут уголовную, административную, гражданско-правовую и дисциплинарную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации [2].

Уголовный кодекс РФ содержит главы об ответственности за преступления против интересов государственной службы (гл. 30), большинство из которых содержит признаки коррупционности. Таким преступлениями, кроме взяточничества, являются незаконное участие должностного лица в предпринимательской деятельности (ст. 289), злоупотребление полномочиями должностных лиц (ст. 285) и ряд других [1].

А согласно ст. 30.1 Закона «О полиции» предусмотрено, что за несоблюдение сотрудником полиции ограничений и запретов, требований о предотвращении или об урегулировании конфликта интересов и неисполнение

обязанностей, установленных в целях противодействия коррупции Законом о противодействии коррупции и другими федеральными законами, налагаются взыскания, предусмотренные федеральным законом, определяющим порядок и условия прохождения службы сотрудниками органов внутренних дел [3]. Кроме того, в ст. 49 Закона «О службе в органах внутренних дел» нарушением служебной дисциплины (дисциплинарным проступком) признается виновное действие (бездействие), выразившееся в нарушении сотрудником органов внутренних дел законодательства Российской Федерации, дисциплинарного устава органов внутренних дел Российской Федерации, должностного регламента (должностной инструкции), правил внутреннего служебного распорядка федерального органа исполнительной власти в сфере внутренних дел, его территориального органа или подразделения, либо в несоблюдении запретов и ограничений, связанных со службой в органах внутренних дел, и требований к служебному поведению, либо в неисполнении (ненадлежащем исполнении) обязательств, предусмотренных контрактом, служебных обязанностей, приказов и распоряжений прямых руководителей (начальников) и непосредственного руководителя (начальника) при выполнении основных обязанностей и реализации предоставленных прав [4]. О стандарте антикоррупционного поведения сказано и в ст. 7 Федерального закона «О противодействии коррупции», где предусмотрено установление для соответствующей области деятельности единой системы запретов, ограничений и дозволений, обеспечивающих предупреждение коррупции в данной области [2].

Таким образом, согласно Федеральному закону «О противодействии коррупции» стандарт антикоррупционного поведения сотрудника органа внутренних дел включает в себя совокупность элементов: запреты; ограничения; дозволения; обязанности. Стандарт подразумевает, что образ профессиональной деятельности сотрудника органа внутренних дел должен быть свободен от продажности, исключать сомнения в его коррупционной направленности, характеризоваться только с высоко профессиональной и этичной сторон. Необходимым условием успешной реализации задач антикоррупционной деятельности является последовательная, комплексная работа по формированию у слушателей факультета подготовки иностранных специалистов профессионально важных качеств, необходимых для самовоспроизведения в профессиональной деятельности стандартов антикоррупционного поведения. Как отмечал И.С. Кон, «человек, который задумывался о каком-то своем качестве, располагает более детальной информацией на сей счет, подкрепляет свои суждения фактами прошлого опыта и точнее предсказывает свое будущее, чем тот, кто об этом не задумывается» [6].

Поэтому для достижения данной цели необходимо учитывать такое сложное, динамическое образование, как «Я-концепция», т.к. она является одной из значимых факторов, определяющих жизнедеятельность личности, в

частности при реализации антикоррупционного поведения слушателями факультета подготовки иностранных специалистов.

Для этого кафедрой криминологии Московского Университета МВД России имени В.Я Кикотя разработана специальная учебная дисциплина по предупреждению коррупции в органах внутренних дел и формированию антикоррупционного поведения сотрудников и работников органов внутренних дел. В рамках реализации данной программы успешно формируются необходимые компетенции, посредством которых идет психологическое воздействие на различные компоненты в структуре «Я-концепции» слушателей факультета подготовки иностранных специалистов.

В процессе изучения дисциплины слушатели факультета подготовки иностранных специалистов узнают о сущности и содержании коррупции как о социально-правовом явлении; о правовых, организационных и тактических средствах предупреждения коррупции. Они учатся анализировать правовые нормы, правоотношения, юридические факты в реализации коррупционного поведения государственных служащих, и давать нравственную оценку коррупционным явлениям.

В ходе практических занятий моделируются различного рода ситуации, где слушатели факультета подготовки иностранных специалистов вырабатывают способность осуществлять свою деятельность в различных сферах общественной жизни с учетом принятых в обществе моральных правовых норм и ценностей, осуществлять профессиональную самооценку, а также принимать оптимальные организационно-управленческие решения, снижающие коррупционные риски [7].

Ведь только активная, волевая, целенаправленная позиция слушателей факультета подготовки иностранных специалистов, представляющих интересы различных иностранных государств, способна актуализировать знания, умения и навыки необходимые для реализации антикоррупционного поведения.

Список литературы:

1. Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ // СЗ РФ. 17.06.1996. № 25. Ст. 2954.
2. Федеральный закон РФ «О противодействии коррупции» от 25.12.2008 № 273-ФЗ (ред. от 03.07.2016) // СЗ РФ. 29.12.2008. № 52 (ч. 1). Ст. 6228.
3. Федеральный закон от 07.02.2011 № 3-ФЗ «О полиции» (ред. от 03.07.2016) // СЗ РФ. 14.02.2011. № 7. Ст. 900.
4. Федеральный закон от 30.11.2011 № 342-ФЗ «О службе в органах внутренних дел Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» (ред. от 03.07.2016) // СЗ РФ. 05.12.2011. № 49 (ч. 1). Ст. 7020.
5. Официальный сайт Президента РФ. (<http://www.kremlin.ru/events/president/news/51553> - Дата обращения 12.12.2016).
6. Уткин В.А. Оптимизация противодействия коррупции в правоохранительной деятельности. Изд-во Юрлитинформ - М., 2016. – С. 17.

7. Предупреждение коррупции в органах внутренних дел и формирование антикоррупционного поведения сотрудников и работников органов внутренних дел: учебное пособие / Под общей редакцией д.ю.н., проф. С.В. Иванцова. - М.: Московский университет МВД России имени В.Я. Кикотя, 2015. – С. 43.

8. Поддубная А.В. Структура и механизмы становления профессионального самосознания // Психология и жизнь: Сб. науч. тр. Вып.1. - М.: МОСУ, РПО, 2000. - С.53-57. Шильштейн Е.С. Особенности презентации Я в подростковом возрасте // Вопросы психологии. - 2000. - № 2. – С. 65.

Соломатина Екатерина Александровна,

кандидат юридических наук, доцент,
зав. кафедрой уголовно-правовых дисциплин
НАНО ВО «Института мировых цивилизаций»;

Степанникова Яна Николаевна,

студентка 3 курса
Московского университета МВД России им. В.Я. Кикотя.

К вопросу о сравнительном анализе развития юридических клиник в России и США

Аннотация. В данной статье дается обзор развития юридических клиник в России и США. Отдельно анализируются некоторые аспекты эволюции правозащитного движения. На основе сравнительного анализа и сопоставления развития юридических клиник в двух странах можно сделать вывод о развитии системы оказания бесплатной юридической помощи населению студентами юридических вузов.

Ключевые слова: юридическая клиника, клиническое образование, особенности юридических клиник США, бесплатная юридическая помощь.

Сопоставление развития юридических клиник в таких странах как США и Россия является достаточно интересным вопросом. Во многом это объясняется тем, что в этих странах были научно обоснованы и практически воплощены идеи развития юридических клиник, послужившие началу возникновения правовых клиник по всему миру. Необходимо отметить, что, несмотря на то, что США является ярким представителем англо-саксонской системы права, а Россия относится к «конкурирующей» романо-германской системе права, в обеих странах продолжается уделяться большое внимание развитию и функционированию юридических клиник.

В России впервые термин «юридическая клиника» употребил в 1855 году известный юрист, профессор Казанского университета, цивилист Дмитрий Иванович Мейер в статье «О значении практики в системе юридического образования». Он рассматривал его значение через призму оказания правовой помощи населению студентами-юристами, и призывал своих коллег соединить

теоретическое преподавание юриспруденции с практическими занятиями, так как без этого «самознание считается бесплодным для жизни» [2].

Мейер Д.И. призывал разбирать примеры из реальной жизни, предлагая обширную программу практических занятий по гражданским и уголовным делам, после выполнения которых, студенты могут перейти к другим занятиям, необходимым для довершения юридического образования. Мнение цивилиста по поводу устройства юридических клиник было таково: «оно должно быть самое простое, т.е. бедные люди, которые нуждаются в совете и помощи, обращаются к профессору, ответственного за студенческую практику. В присутствии студентов он может давать советы, разбирать правовые казусы обратившихся за юридической помощью граждан. Тут же бесплатно может составляться соответствующая бумага или судебный иск. Дела же более сложные должны распределяться между отдельными учащимися (кураторами)» [2].

В результате высказанной позиции Мейера Д.И. в Казанском университете в 1861 году образовалась первая юридическая клиника, ранее именовавшаяся «юридической консультацией». Об этом нововведении в том же году сообщил июльский номер «Журнала министерства юстиции» [2]. Консультация должна оказываться на безвозмездной основе, она должна была включать в себя обсуждение различных правовых случаев, по делам гражданского и уголовного свойства – искам, тяжбам, апелляциям, ревизионных и следственных дела. Что касается полицейских и административных дел, то они принимались к рассмотрению только в том случае, если имели близкое отношение к гражданским и уголовным делам (дела уголовно-полицейские, гражданские).

Однако клиника Мейера не имела официального статуса, самостоятельных источников финансирования и существовала лишь благодаря бескорыстным усилиям своего основателя. Безвременная кончина ученого привела к прекращению студенческих практик. Новая методика, не успев утвердиться и завоевать признание в сообществе российских юристов, стала постепенно забываться и в течение следующих 40 лет не использовалась. Не применялась она и в советский период развития российского государства. Только к концу XX столетия перед российскими властями в связи с провозглашенными в Конституции РФ 1993 года идеями создать правовое и социальное государство встали два вопроса: кто будет обеспечивать достижение этих целей и какими способами?

В настоящее время в Российской Федерации 21 ноября 2011 г. был принят федеральный закон № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» [1], который определил правовой статус таких институтов, как: «негосударственный центр бесплатной юридической помощи» и «юридическая клиника». Согласно указанному закону в ст. 22 установлено, что «негосударственная система бесплатной юридической помощи формируется на добровольных началах. Участниками негосударственной системы бесплатной юридической помощи являются юридические клиники

(студенческие консультативные бюро, студенческие юридические бюро и другие) и негосударственные центры бесплатной юридической помощи».

Таким образом, негосударственная система бесплатной юридической помощи в России – это совокупность участников, которые в соответствии с Федеральным законом уполномочены на оказание бесплатной юридической помощи.

Развитие юридических клиник в вузах России началось достаточно недавно. Высшие учебные заведения таких городов, как: Орла, Омска, Калуги, Курска, Москвы, Нижневартовска, Самары, Санкт-Петербурга, Саратова, Тольятти, Челябинска и др. взяли эту идею на вооружение и юридические клиники при соответствующих вузах функционируют достаточно успешно. Юридические клиники способствуют приобретению навыков совмещения теоретических знаний с практической направленностью; развития юридической грамотной речи и правильности использования юридической терминологии; коммуникации в оказании правовой помощи гражданам.

В США идею создания правовых клиник в 50-е гг. XX столетия поддерживало финансирование из частных фондов отдельных предпринимателей для решения двух основных задач: оказания бесплатной юридической помощи малообеспеченным слоям населения и подготовки студентов для работы по юридическим специальностям.

К 1960 г. в США было создано более 30 правовых клиник при юридических факультетах некоторых вузов, где студенты, под руководством преподавателей и профессиональных адвокатов оказывали юридическую помощь населению муниципального образования.

Отличительной особенностью американской модели обучения можно отметить создание специальных юридических клиник по системе «StreetLaw». Специфика данной системы заключается в отсутствии реального клиента.

В научной американской литературе того периода стали появляться обсуждения клинических методологий, как определять и обучать важным навыкам адвокатской практики, как развить и объяснить теорию адвокатской деятельности и как улучшить надзор за судебным процессом.

К 1980 году почти 90 % всех американских юридических школ были включены в систему клинического юридического образования в качестве важной составной части их учебного плана. К 1998 году сотни тысяч клиентов с низкими доходами получили юридическую помощь в юридических клиниках, где её оказывали студенты.

В настоящее время практически во всех американских школах права имеется клиническая программа образования. Так, юридический факультет Гарвардского университета является наиболее крупной и влиятельных школ права в стране и имеет семь различных юридических клиник. Одна клиника фокусируется по вопросам уголовного правосудия, другая – на ювенальной юстиции, третья - на соблюдении международных прав человека, четвёртая - по вопросам иммиграции и беженцев, пятая - по вопросам, связанным с использованием сети Интернет. Есть также две клиники, которые

предоставляют услуги общего гражданского права для бедных; в среднем более 1000 случаев в год рассматриваются студентами Гарвардского университета. Гарвардское Бюро юридической помощи впервые открыло свои двери в 1913 году и до настоящего времени продолжает служить для удовлетворения правовых потребностей бедных людей в районе Бостона. В юридическом бюро работают около 45 студентов-юристов второго и третьего года обучения, тратящие на свою практику в клинике не менее 20 часов в неделю.

Но не все юридические факультеты в Америке большие, как Гарвард. Тем не менее, они признают ценность клинического юридического образования. Многие малые юридические школы имеют только одну юридическую клинику, которая сосредотачивается на вопросах гражданского права, и имеет особое значение для бедных жителей, проживающих вблизи школы.

Для большинства американских юридических клиник, около 70 % от всего объема их работы можно разделить на три категории: семейное, жилищное право и получение государственных пособий. В семейном праве, юридические консультации представляют интересы клиентов в случаях развода или собственности, вопросы, касающиеся опеки над ребенком, и, возможно, самое главное, проблемы, касающиеся насилия в семье или оскорбления супругов. Например, женщина, столкнувшаяся с потерей ребенка или тяжелыми травмами от насилия мужа, особенно нуждается в услугах хорошего адвоката или профессионально оказанной юридической помощи. Что касается жилищных проблем, то они могут быть одинаково важны для обоих супругов.

В США существует и еще одна разновидность юридической клиники, которая несколько отличается от других. Она называется «Проект невинности» и была основана в юридической школе в Нью-Йорке. Миссию этой юридической клиники представляют люди, ранее осужденные за преступления, но считающие себя невинными. Они специализируются на использовании ДНК-доказательств, в отношении которых американские суды пришли к выводу, что таковые являются надежной формой идентификации и лучше, чем отпечатки пальцев, крови и других видов «биологических» доказательств.

Через использование ДНК, собранных с первоначального места преступления, но так и не представленных в суд или неправильно применяемы в суде, «Проект невинности» пытается доказать, что осужденный фактически не совершал преступления. В данное время студенты и их преподаватели из консультантов «Проекта невинности» освободили более 160 людей, которые были несправедливо осуждены и сидели в тюрьме за преступления, которых они не совершали [3].

Таким образом, можно сделать вывод, что в США программы образования, использующие практику юридических клиник, распространены повсеместно в среде высшего юридического образования и чаще дают хороший результат в процессе обучения, вызывая большой интерес у студентов.

Следует отметить, что в высших учебных заведениях юридического профиля многих зарубежных государств руководство вузов также признало

ценность клинического юридического образования среди студентов. Сегодня можно найти веб-сайты обсуждения юридических клиник в Африке, Китае, в странах Восточной Европы, Южной Америке. Даже в Великобритании, где юристы до сих пор носят парики, как это было сотни лет назад, - начали организовывать клиническое юридическое образование в английских школах права.

В связи с тем, что Россия не так давно стала апробировать данную практику создания и деятельности юридических клиник при учебных заведениях, все же не стоит широко распространять и тем более пропагандировать данное новшество по всей стране. Это можно аргументировать тем, что бесплатную юридическую помощь населению необходимо оказывать качественно, на хорошем профессиональном уровне. Поэтому юридические клиники целесообразно создавать в крупных российских городах, в которых студенты отличаются более высоким уровнем учебной подготовки, в том числе по узко выбранному юридическому профилю, начиная с третьего курса обучения. Нецелесообразно и рискованно доверять оказание юридической помощи неподготовленному специалисту.

Список литературы:

1. Федеральный закон от 21.11.2011 № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» // СЗ РФ. 28.11.2011. № 48. Ст. 6725.
2. Люблинский А. «О юридических клиниках». Российское понимание термина «юридическая клиника» // Журнал Министерства Юстиции. Январь. 1901.
3. Зыкина Т.А., Манченко П.И., Петрова Е.И., Шавшина В.П. Навыки юриста. Учебное пособие / Под ред. Е.Н. Доброхотовой. Спб.: Издательский Дом СПбГУ, Изд-во юридического ф-та СПбГУ, 2006. 304 с. // Правоведение. - С.-Пб.: Изд-во С.-Петербург. ун-та. - 2006, № 4. - С. 251 – 55.

Судьбина Елена Викторовна,
студентка 3 курса Московского политехнического университета.

Проблема правового регулирования договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ романо-германской и англо-саксонской правовых систем

Аннотация. В данной статье затронута проблема правового регулирования договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ. Особое внимание обращается на соотношение романо-германской и англо-саксонской правовых систем. Разработаны некие предложения по совершенствованию законодательства.

Ключевые слова: договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ, стороны, предмет договора, правовое регулирование.

Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ в настоящее время является одним из распространенных в сфере товарно-денежного оборота.

Гражданским кодексом РСФСР 1964г. [6] данный вид договора не был регламентирован, а регулировался лишь подзаконными нормативно-правовыми актами. В ныне действующем Гражданском кодексе Российской Федерации (далее ГК РФ) договор подряда на проведение проектных и изыскательских работ получил детальную регламентацию, содержащуюся в § 4 главе 37 [1]. Помимо ГК РФ указанный договор подряда регулируется Градостроительным кодексом РФ [2], ФЗ "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений" [3], ФЗ «Об архитектурной деятельности в Российской Федерации» [4], Постановлением Правительства РФ «О порядке организации и проведения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий» [5].

Прежде чем остановится на проблеме правового регулирования договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ стоит дать общую характеристику данного договора.

Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ – это соглашение, по которому подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат. Договор является:

- консенсуальным, то есть вступает в силу с момента его заключения и до передачи вещи;
- возмездным, то есть работы выполняются и результат передается за плату;
- взаимным, то есть каждая из сторон имеет свои права и обязанности.

Конечной целью данного договора является капитальное строительство путем проектирования и проведения исследовательских работ, которое в свою очередь включает процесс создание проекта капитального строительства, а также процедуру подготовки материалов, необходимых для построения методики проектирования.

Конечным же результатом труда подрядчика является комплект документов, представляющий собой техническую или проектную документацию строительства, и в которой содержатся технико-экономическое обоснование, чертежи и другие сведения, раскрывающие объем и содержание работ по строительству, а так же указывающие на иные необходимые требования [9, с.256].

Сторонами в договоре подряда на выполнение проектных и изыскательских работ выступают подрядчик и заказчик. Подрядчик – это лица - предприниматели, имеющие специальную лицензию на выполнение подобных работ, которые одновременно могут быть проектировщиками и изыскателями.

Заказчиком выступает любое лицо, которое нуждается в результатах проектных или изыскательских работ. Участники по указанному договору наделены правами и обязанностями, которые детально регламентированы в ГК РФ [1, ст.758-762].

В гражданском романо-германском праве имеется своеобразная система правового регулирования договорных отношений в области подряда на проектные и изыскательские работы.

Одной из составляющей этой системы являются нормы права, которые закреплены в кодифицированных нормативных актах и имеют общий характер, практически не отражают специфику нормативной регламентации подрядных отношений при проектировании и изыскательских работах.

В российском гражданском праве характерно использование как общих норм о подряде, так и специальных, которые закреплены в основных кодифицированных актах. Указанные нормы унифицированы, так как создавались в условиях действия модельного законодательства. Отечественное гражданское право отражает унификацию норм модельного Гражданского кодекса стран СНГ [7].

Правовое регулирование договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ имеет свои недостатки, оно - неидеально. В связи с тем, что некоторые нормы ГК РФ, касаемо указанного договора, описаны, не совсем четко, а бывает даже противоречиво, то данный факт может привести к нарушению прав и законных интересов участников гражданских правоотношений или сторон договора подряда. Так, в ГК РФ дано нечеткое определение договора подряда, недостаточно разработан его предмет, а также существенные признаки, отсутствует понятие различных видов недостатков, не закрепляется проявление выполнения работы подрядчиком за свой риск, не указываются сроки, а также форма предупреждений сторонами друг друга о важных обстоятельствах при исполнении договора и т.д.

Предмет договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ должен быть определен с достаточной точностью полноты, с применением конкретных формулировок, имеющих однозначное толкование. Например, предметом договора на проектные и изыскательские работы является законченная, рассмотренная и согласованная в установленном порядке проектно-сметная документация на строительство и (или) комплекс услуг, носящий сопутствующий проектированию либо самостоятельный характер. Данное определение предмета договора указывает на объем и перечень работ, которые должен выполнить проектировщик, документы, которые он должен изготовить и передать заказчику, согласующие инстанции.

ГК РФ не выделяет в качестве существенного условия договора на выполнение проектных и изыскательских работ обязанности проектировщика по направлению разработанной документации для прохождения экспертиз, как и не обуславливает осуществление расчетов между сторонами получением положительного заключения экспертизы проектной документации. Указанные вопросы решаются сторонами сделки по своему усмотрению, которым они и

определяют требования приемлемости выполненной работы по качественным характеристикам.

Практические сложности вызывает применение норм ст. 761 Гражданского кодекса РФ [1], согласно которой при обнаружении недостатков в технической документации подрядчик по требованию заказчика обязан безвозмездно переделать техническую документацию. Данная норма не предусматривает обязанности заказчика направить документацию на экспертизу и только после получения соответствующего заключения возможность предъявить исполнителю требование об устранении недостатков (хотя и не исключает подобной возможности).

Что касается правового регулирования договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ, то в странах англо-американского права, на примере США, также законодательно урегулированы большинство институтов гражданского и торгового права. В каждом штате США приняты законы, посвященные регулированию отдельных гражданско-правовых и торгово-правовых институтов, так как в США отсутствует единый унифицированный, действующий на всей территории, закон.

В целях упорядочения норм гражданского и торгового права в США были разработаны проекты, так называемых единообразных законов. Одним из них является Единообразный торговый кодекс (далее – ЕТК) [8]. Недостатком данного кодекса является то, что законодатель каждого штата, одобряя ЕТК, вносил в него изменения. В связи с этим, официальный текст ЕТК в разных штатах действует в разных редакциях, что повлекло появление больших расхождений в тексте закона. Также в ЕТК отсутствуют многие институты торгового права, а те, которые включены, не раскрываются всесторонне. Касаясь договора подряда, отношения по такому договору рассматриваются по праву США как разновидность договора личного найма, но с допущением определенной самостоятельности подрядчика и регламентированы судебной практикой, а также законодательством отдельных штатов. В США обобщенное понятие данного договора практически не используется. Есть определенные виды контрактов, которыми оформляются отношения сторон, связанные с выполнением работ, в том числе проектных и изыскательских. Предметом таких соглашений при подряде является выполнение работы, связанной с созданием или переработкой вещи, а также достижением иного нематериального результата.

Специфика единообразных законов распространена в правовых источниках, которые относятся к формулярному праву. Она также часто применяется в виде типовых договоров, разработке условий которых уделяется большое внимание [10, с.238]. Законодатель расширил, предполагающий

Примером типовых договоров в сфере проектных и изыскательских работ служат инженерные соглашения между инженерами и их клиентами, которые утверждены ассоциациями инженеров-консультантов компаний, генеральных подрядчиков и т.д. В этих соглашениях определяются основные дефиниции:

- проект,

- строительный контракт,
- срок действия договора,
- требования к работе,
- текст генерального соглашения, в котором указываются основные права из договора, правовое положение инженера и т.д.

К примеру, инженером является то лицо, которое имеет специальное инженерное образование, так как от этого зависит возможность выполнения им функции руководителя проекта и строительства, а также возложение на него ответственности. Имеются также методические пособия, разработанные специально для инженеров в области применения формулярных правил и договоров.

Вместе с тем правовая оценка отношений, которые возникают в связи с созданием проектов и проведением изыскательских работ в строительстве, зависит от того, какую функцию выполняет архитектор. Проектные работы и функции прораба, возлагаемые на архитектора, служат достижению конечного результата, являющегося предметом договора подряда. Иная квалификация договора с архитектором возможна в том случае, если руководство строительными работами и контроль над их проведением составляет единственный предмет соглашения.

Исходя из выше сказанного, можно сделать вывод, что в настоящее время проблема правового регулирования договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ имеет место быть как в Российской Федерации, так и в США. Отличительной чертой между нашим государством и иностранным является то, что договор подряда на выполнение работ в РФ выделяется как самостоятельный вид договора подряда, а в США он является одним из разновидностей договора личного найма. Но все же и имеются некие сходства: несмотря на разные правовые системы, действующих в указанных государствах, законодательство договора подряда на выполнение различных работ недостаточно точное в регулировании и толковании его правовых норм. Законодатель должен обратить внимание на пробелы в законодательных актах, касающиеся договора подряда на выполнение проектных и изыскательских работ, на то, что многие моменты до сих пор не получили должного законодательного урегулирования, в целях совершенствования правового регулирования данного договора в современное время.

Список литературы:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации, часть вторая: от 26 января 1996 г. № 14 – ФЗ (в ред. от 23.05.2016). // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 23.05.2016.
2. Градостроительный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 2004г. № 190-ФЗ (в ред. от 03.07.2016). // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 03.07.2016.

3. Федеральный закон "Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений" от 25.02.1999 г. № 39 – ФЗ (в ред. от 28.12.2013). // Российская газета -04.03.1999.
4. Федеральный закон "Об архитектурной деятельности в Российской Федерации" от 17.11.1995 г. № 169-ФЗ (в ред. от 19.07.2011). // Российская газета - 22.07.2011.
5. Постановление Правительства РФ «О порядке организации и проведения государственной экспертизы проектной документации и результатов инженерных изысканий» от 05.03.2007г. №-145 (в ред. от 07.12.2015).// Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 09.12.2015.
6. Гражданский кодекс РСФСР 1964г. (в ред. от 26.11.2001).// Издание «Свод законов РСФСР» - 05.01.1988. (документ утратил силу).
7. Модельный Гражданский кодекс для государств-участников СНГ от 29.10.1994г.
8. Единообразный торговый кодекс США / Пер. с англ. С.Н. Лебедева, Р.Л. Нарышкина. М., 1969; Единообразный торговый кодекс США: Пер. с англ. / Рук-ль ред. Дозорцев В.Л. М., 2002.
9. Гражданское право: Учебник. / Под ред. СП. Гришаева. — Г75 М.: Юрист, 2011. — 484 с.
10. Коммерческое право зарубежных стран. Учебное пособие / Бушев А.Ю., Макарова О.А., Попондопуло В.Ф.; Гл. ред.: Строганова Е. - С.-Пб.: Питер, 2013. - 288 с.

Титкина Елизавета Олеговна,
студентка 1 курса Российской таможенной академии.

***Теория насилия как одна из самых распространенных теорий
происхождения государства***

Аннотация. Статья посвящена характеристике одной из самых распространенных теорий происхождения государства – теории насилия. Рассматриваются её основные положения, взгляды авторов. В статье указываются положительные и отрицательные стороны теории, дается оценка со стороны современных концепций происхождения государства.

Ключевые слова: теория насилия, происхождение государства, внешнее насилие, внутреннее насилие, завоевание, факторы военно-политического характера, порабощение, взгляды, факты, условия, оценка.

Мы сейчас живем в условиях государственно-правовой действительности, стремимся построить демократическое правовое государство, являемся гражданами своей страны, подчиняемся государственной власти, стремимся понять и применять правовые предписания и требования. В древности люди стали задумываться над вопросами, которые касались причин

и путей возникновения государства и права. Стало создаваться большое количество различных теорий, что объясняется, прежде всего, непохожими историческими, социальными, экономическими условиями, в которых жили их авторы, многообразием позиций, которых они придерживались. Происхождение государства и права в качестве особой проблемы выделяют следующие теории: теологическая, патриархальная, органическая, теория насилия, теория общественного договора, историко-материалистическая теория. Подробно рассмотрим одну из самых распространенных концепций - теорию насилия.

Теория насилия как главного фактора возникновения государства выдвигалась различными авторами на протяжении столетий. Одним из первых ее выдвинул китайский политик Шан Ян (390 - 338 до н. э.). Данную теорию разрабатывали: немецкий ученый Евгений Дюринг (1833 - 1921); австрийский правовед и социолог Людвиг Гумплович (1838 - 1909); немецкий историк и публицист Карл Каутский (1854 - 1938). Причину происхождения, основу политической власти и государства они видели не в экономических отношениях, а в завоевании, насилии, порабощении одних племен другими, то есть в связи с факторами военно-политического характера. Различают внешнее и внутреннее насилие. При внутреннем насилии – в обществе одна группа людей насильственно подчиняет себе остальную массу населения. При внешнем насилии государство было необходимо и возникло для управления покоренными племенами и территориями (завоевания, порабощения, колониальная политика). Насилие выражалось, как правило, в присвоении материальных благ и средств производства сильным (вооруженным) меньшинством: сбор дани дружинниками; расширение подвластных королю (феодалу) территорий; огораживание (сгон крестьян и присвоение угодий); иные формы насилия. Для поддержания установленного порядка также требовалось насилие (чиновники, армия и т. д.), и возникла необходимость создания "охранительного аппарата" завоеванных благ. Возникновение государства, таким образом, рассматривается как реализация закономерности подчинения слабого сильному.

Каждый из разработчиков данной теории выдвигал свои положения и обосновывал выводы. Е.Дюринг считал, что основой общественного развития являются формы политических отношений, а экономические отношения - следствие политических актов. Общество, по мнению Е.Дюринга, состоит, по меньшей мере, из двух человек. Две человеческие воли как таковые вполне равны друг другу, и ни одна из них не может предъявить другой никаких положительных требований. При таком положении дела, когда общество состоит из двух равных лиц, неравенство и рабство невозможны. Но равные люди могут спорить по определенным вопросам. Как быть тогда? Дюринг предлагал привлечь третьего человека, так как без него нельзя принять решение большинством голосов и разрешить спор не представляется возможным. Без подобных же решений, т.е. без господства большинства над меньшинством, не может возникнуть государство. По его мнению, собственность, классы и

государство возникают как результат насилия одной части общества над другой.

Анализирую эти положения, важно отметить, что действительно насилие в обществе в виде подчинения меньшинства воле большинства - явление распространенное и поэтому нормальное. Нормальное потому, что разноплановость мнений по одному и тому же вопросу обусловлено тем, что люди имеют разные интересы либо смотрят на одну и ту же проблему с разных сторон. Но общество - это единый организм, где все так или иначе связаны друг с другом. Если каждый будет настаивать на своей позиции и не будет принимать во внимание мнение и интересы другой стороны, то возникнет борьба, которая приведет общество к саморазрушению. Третья сила действительно необходима, и на роль таковой вполне может претендовать государство - структура, выражающая общественные интересы, обладающая к тому же прерогативой применять насилие к той группе, которая не желает подчиняться воле большинства.

Однако какой вопрос возникает? Всегда ли государство выражает интересы большинства? Возьмем в качестве примера причину Ивана Грозного. Разве его невиданные репрессии отвечали интересам всего общества, а может быть, они были плодом воспаленного сознания Ивана IV, склонного подозревать всех и вся в намерениях своего свержения? Нужно сказать, что нельзя окончательно принимать тот факт, что государство стоит на стороне большинства граждан. Также можно заметить, что Дюринг исходит из постулата, что все люди равны. Но это невозможно генетически. Генетическое же неравенство сказывается и в социальной жизни. Кто сильнее, кто умнее, кто имеет более сильную волю, тот и достигает больших успехов в жизни. Но, мы знаем, что таковых людей отнюдь не большинство, но именно от них зависит общественный прогресс. Так кого же должна поддерживать третья сила?

Я считаю, что остается не проясненным ни теорией внешнего насилия, ни теорией внутреннего насилия следующий вопрос: если с помощью насилия можно создать государство, то, вероятно, с его же помощью можно государство и разрушить? Но мы не наблюдаем этого. Государство, возникнув где-либо, может только преобразовываться, но не разрушаться.

Польский социолог и государствовед Л. Гумплович является представителем теории внешнего насилия. Согласно этой теории государство образуется вследствие завоевания сильным племенем более слабого. В итоге завоевания возникает рабство: одно племя, победившее в борьбе, становится господствующим; другое, потерпевшее поражение, теряет свободу и оказывается в положении рабов. Рабство в свою очередь ведёт к появлению частной собственности и классов. С частной же собственностью связан и его обусловлен переход от кочевого быта к земледельческому, оседлому быту. Л.Гумплович считал, что государственная власть, возникает из физической силы: господство племени, основанное вначале только на физическом преобладании над другим племенем, постепенно превращается в государство класса, опирающегося на экономическое могущество этого класса.

К.Каутский видит источник государства во внешнем насилии, в войнах. Племя-победитель, по его утверждению, подчиняет себе побеждённое племя, присваивает землю этого племени, а затем принуждает его систематически работать на себя, платить дань или подати. В результате такого завоевания возникает не деление на классы, а принудительный аппарат, создаваемый победителями для управления побеждёнными, который позже преобразуется в государство. Только там, пишет Каутский, где имеет место внешнее насилие, «возникает деление на классы, но не вследствие деления общины на различные подразделения, но вследствие соединения в одно двух общин, из которых одна делается господствующим и эксплуатирующим, другая - угнетённым и эксплуатируемым классом». По мнению представителей этой теории, государство более необходимо слабым племенам, нежели сильным. Будучи инструментом организации и управленческого воздействия на них, государство становится мощным средством защиты от возможных посягательств со стороны других сильных племен, а также определяет с некоторой точностью объем предъявляемых к ним требований и дает им возможность устроиться в пределах сохраненных за ними прав. Победителям же государство позволяет пользоваться выгодами своего положения. Эти заключения подтолкнули меня на такой вопрос: разве могут люди постоянно проживать во взаимной вражде, ведь такое положение вряд ли можно назвать устойчивым?

К. Каутский пытался доказать, что при дальнейшем развитии общества государство трансформируется в инструмент всеобщей гармонии, в орган защиты и обеспечения всеобщего блага как сильных, так и слабых. В частности, он указывает, что в своем развитии государство проходит следующие фазы: покорение одного народа другим; возникновение каст (классов); постепенное смягчение их неравенства; замена военного господства господством права; происхождение государства, где все люди имеют права и обязанности; соединение людей в однородный народ; рождение и развитие чувства патриотизма, и образование нации.

Теория внешнего насилия основана на многих исторических фактах. Верно то, что завоевание одного народа другим всегда отражалось каким-либо образом на всех сторонах жизни вновь возникающего общества, а государственный аппарат практически всегда комплектовался из завоевателей. Но эта теория не может объяснить процесс образования государства во всех регионах земли. Так, например, государства в Египте и Китае появились помимо военного вмешательства, естественным путем.

В тех регионах, где факты завоевания имели место, они все же носили вторичный характер по отношению к процессу создания государства. Вспомним, завоевание римлян германцами. Государство у римлян уже существовало. На развалинах Римской империи германские племена создали свое государство не сразу, а лишь тогда, когда завоеватели усвоили структуру государственной жизни римлян. А вот нашествие Золотой Орды на Древнерусское государство было иным. Татаро-монгольские племена находились на стадии вождества, но покорили славян, уже создавших

государство. Но разве потом татаро-монголы создали свое государство? Нет, они так и продолжали использовать протогосударственную форму объединения (вождество), поскольку их полукочевой образ жизни в то время не способствовал созданию государства.

В истории есть примеры и того, как угроза завоевания, а не само завоевание привело к образованию государства. Например, славяне, которые беспрестанно подвергались набегам то половцев, то печенегов и других племен. Это привело к их сплочению для отражения внешней опасности и ускорило процесс образования государства.

Можно рассмотреть такой момент. Если предположить, что государство (и его государственный аппарат) возникло только в результате подавления сопротивления, то приходится предполагать, что оно существовало вечно и возникло одновременно с человеческим сознанием, поскольку конфликты и завоевания (в различных масштабах) возникли, пожалуй, вместе с человечеством. Но основные концепции признают, что это на самом деле было не так.

Человек обладает инстинктом самосохранения, и становится объективным, что физическая борьба уступает место борьбе иного рода, например психологической. Так почему же именно войну использовали люди в качестве основного средства установления доминирования?

Таким образом, завоевательный фактор в образовании государств не имеет первопричинного характера, хотя его тоже нужно учитывать: история дает множество примеров поглощения, растворения победителей побежденным народом, как, впрочем, и наоборот, примеров сохранения и усвоения государственных форм, а также формирования территориально более обширных государств.

В пользу теории насилия говорит то, что насилие действительно является одним из основных факторов, на которых основывается государство. Например: сбор налогов; правоохранительная деятельность; комплектование вооруженных сил. Иные формы государственной деятельности подкреплены принудительной силой государства в том случае, если данные обязанности не исполняются добровольно. Многие государства были созданы путем насилия. Например, преодоление феодальной раздробленности в Германии (по словам Отто фон Бисмарка «железом и кровью»), во Франции, собирание русских земель вокруг Москвы. Ряд крупных государств были созданы путем завоевания и присоединения других государств: Римская империя; Татаро-Монгольское государство; Великая Британия; США.

Недостатком теории насилия является то, что насилие было не единственным фактором, повлиявшим на возникновение государства. Для того чтобы могло возникнуть государство, необходим такой уровень экономического развития общества, который позволил бы содержать государственный аппарат. Если этого уровня не достигнуто, то никакие завоевания и насильственные методы сами по себе не могут привести к возникновению государства. И для того чтобы государство появилось в

результате завоевания, к этому времени должны уже созреть внутренние условия, что имело место при возникновении германского или венгерского государств.

Теория насилия была проанализирована и воспринята нацистской Германией в качестве официальной идеологии. Теорию насилия отвергать полностью нельзя не только из формальных соображений, но и на основании исторического опыта, который подтверждает, что завоевание одних народов другими являлось реальным фактором существования государственности исторически длительное время. Элементы насилия, как внутреннего, так и внешнего, объективно присутствовали и сопровождали процесс любого государства. Однако эти реальные факты исторической действительности лишь частично подтверждают истинность теории насилия. Теория насилия постоянно подвергается оценке, что указывает на ее жизнеспособность и означает, что данная теория является не только данью прошлого, но и составной частью настоящего.

Список литературы:

1. Теория государства и права: учебник/ под. ред. А. Г. Хабибулина, В. В. Лазарева. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: ИД «ФОРУМ»: ИНФРА-М, 2009. – 624 с. - (Высшее образование).
2. Теория государства и права : учебник/ под. ред. А.Б. Венгерова. - 3-е изд. – М.: Юриспруденция, 2000. – 528 с.

Толич Йосип,
Загреб (Хорватия).

Права детей в Хорватии

Аннотация. В статье рассматриваются права детей в Хорватии, провозглашенные Конвенцией ООН о правах ребенка. Указаны международные правовые акты, призванные обеспечить защиту прав детей, перечислены принципы защиты прав детей и классифицированы основные права детей.

Ключевые слова: дети, права ребенка, защита прав ребенка, Конвенция ООН о правах ребенка.

«Из всех вообще безнравственных отношений — отношение к детям, как к рабам, есть самое безнравственное».

Георг Гегель

Защита прав ребенка, его жизни и здоровья, является ключевой функцией любого социального государства.

Как справедливо отмечено в п. 25 Всемирной декларации об обеспечении выживания, защиты и развития детей, меры, прописанные Декларации, предприняты не только в интересах нынешнего поколения, но и всех грядущих

поколений. Не может быть более благородной задачи, чем обеспечение лучшего будущего для каждого ребенка [1].

«Дети мира невинны, уязвимы и зависимы. Они также любознательны, энергичны и полны надежды. Их время должно быть временем радости и мира, игр, учебы и роста. Их будущее должно основываться на гармонии и сотрудничестве. Их жизнь должна становиться более полнокровной, по мере того как расширяются их перспективы и они обретают опыт», – констатирует п. 2 Всемирной декларации об обеспечении выживания, защиты и развития детей [1].

В соответствии с этим положением международным сообществом по защите прав ребенка приняты важные документы, призванные обеспечить защиту прав ребенка во всем мире.

Права детей граждан Хорватии - это свод принципов, зафиксированных в отечественных и международных документах. На мировом и национальном уровне существует достаточно много актов, регламентирующих статус лиц, не достигших 18-ти лет (ребенком является каждое человеческое существо до достижения 18-летнего возраста ст. 1 Конвенции о правах ребенка).

Права детей, их защита и гарантии защиты и охраны прав несовершеннолетних урегулированы в следующих международных правовых актах:

1. Декларация прав ребенка (принята резолюцией 1386 (XIV) Генеральной Ассамблеи ООН от 20 ноября 1959 года)

2. Конвенция о правах ребенка (Принята резолюцией 44/25 Генеральной Ассамблеи от 20 ноября 1989 года)

3. «Всемирная декларация об обеспечении выживания, защиты и развития детей» (Принята в г. Нью-Йорке 30.09.1990)

В Декларации прав ребенка [2] провозглашаются права-принципы детей, в частности: на имя и гражданство, на здоровый рост и развитие, воспитываться в любви и понимании, расти на попечении и под ответственностью своих родителей и, во всяком случае, в атмосфере любви и моральной и материальной обеспеченности, на получение образования, которое должно быть бесплатным и обязательным, по крайней мере на начальных стадиях, воспитываться в духе взаимопонимания, терпимости, дружбы между народами, мира и всеобщего братства, а также в полном сознании, что его энергия и способности должны посвящаться служению на пользу других людей и др.

Основные права детей в Хорватии закреплены в Конвенции ООН о правах ребенка, международном правовом документе, определяющем права детей в государствах-участниках.

В Конвенции нет статей основных и второстепенных, каждая статья — главная, так как утверждает конкретные права и свободы ребенка, конкретные механизмы их защиты.

Все права ребенка, закрепленные в Конвенции, распределены по группам:

а) личные (гражданские);

б) социальные;

- в) политические;
- г) на образование и культуру;
- д) на защиту в экстремальной ситуации.

Основные принципы защиты прав - это признание приоритета интересов детей, особенно относительно социально уязвимых групп детей: сиротах, инвалидах, беженцах и так далее. Согласно принципам ребенок имеет следующие права:

1. На жизнь и здоровое развитие.
2. На сохранение своей индивидуальности, в том числе гражданство, имя и семейные связи.
3. На свободу личности, свободу мысли, совести и религии.
4. На защиту от физического или психологического насилия как со стороны родителей, так и законных опекунов или любого другого лица, заботящегося о ребенке.
5. Ребенок, лишенный своего семейного окружения, имеет право на особую защиту и помощь от государства.
6. На уровень жизни для его физического, умственного, духовного, нравственного и социального развития. Неполноценному в умственном или физическом отношении ребенку необходимо обеспечить полноценную и достойную жизнь в условиях, обеспечивающих его достоинство, способствующих его уверенности в себе и облегчающих его активное участие в жизни общества.
7. На здравоохранение и социальное обеспечение, в том числе социальное страхование.
8. На образование с целью развития личности, талантов и умственных и физических способностей ребенка.
9. Пользование родным языком, исповедование религии своих родителей, даже если он принадлежит к этнической, религиозной или языковой группе, в данном государстве составляющей меньшинство.
10. На отдых и досуг, право участия в играх и развлекательных мероприятиях, соответствующих его возрасту, свободно участвовать в культурной жизни и заниматься искусством.
11. На защиту от экономической эксплуатации и от выполнения любой работы, представляющей опасность для его здоровья, или наносящей ущерб физическому, умственному, духовному, моральному и социальному развитию.
12. На защиту от сексуальной эксплуатации и сексуального совращения.
13. На защиту детей от пыток или других жестоких, бесчеловечных или унижающих достоинство видов обращения или наказания и так далее.
14. Хорватия обязуется принимать меры для борьбы с незаконным перемещением и невозвращением детей из-за границы.
15. Хорватия обязуется уважать и соблюдать нормы международного гуманитарного права относительно детей, попавших в зону вооруженного конфликта. Необходимо принять все возможные меры для того, чтобы дети младше 15 лет прямо не участвовали в военных действиях.

Таким образом, Конвенция в Хорватии - это документ высокого социально-нравственного значения, основанный на признании любого ребенка частью человечества, на исключении дискриминации личности по любым мотивам и признакам. В ней подчеркивается приоритет интересов детей, специально выделяется необходимость особой заботы о социально депривированных группах детей, таких как: сироты, инвалиды, беженцы, правонарушители.

Конвенция о правах ребенка - это основа, толчок для развития института защиты прав детей. Конвенция о правах ребенка стимулировала развитие таких социальных сфер как образование и медицина.

Значение Конвенции о правах ребенка выражается в разьяснениях решения правовых проблем, возникающих в связи с защитой прав ребенка и гарантиями такой защиты.

В Конвенции о правах ребенка сформулированы также дефиниции многих понятий: ребенок, комитет по правам ребенка, воспитание ребенка.

Список литературы:

1. «Всемирная декларация об обеспечении выживания, защиты и развития детей» (Принята в г. Нью-Йорке 30.09.1990) // http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/decl_child90.shtml.
2. Декларация прав ребенка (Принята резолюцией 1386 (XIV) Генеральной Ассамблеи ООН от 20 ноября 1959 года) // http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/decl_child90.shtml.
3. Конвенция о правах ребенка (Принята резолюцией 44/25 Генеральной Ассамблеи от 20 ноября 1989 года) // http://www.un.org/ru/documents/decl_conv/declarations/decl_child90.shtml.

Фадеев Алексей Викторович,
студент 3 курса Московского Политехнического Университета.

Правовое положение и проблематика усыновления иностранными гражданами детей

Аннотация. Статья посвящена проблемам усыновления иностранными гражданами детей и вопросам соблюдения прав детей, переданных на воспитание в иностранные семьи. Рассмотрены основные вопросы законодательного урегулирования усыновления детей.

Ключевые слова: дети, усыновление, семья, иностранные граждане, попечительство.

Защита интересов детей является важной составляющей не только зарубежного, но и российского законодательства, в частности семейного права. Распространённым в юридической практике является случай, когда ребёнок, оставшийся без попечительства родителей, усыновляется иностранными

гражданами. Объясняется это многими основными и второстепенными факторами, в качестве такого фактора можно выделить сложную экономическую ситуацию и снижение заработка, а соответственно и достойного обеспечения детей в семьях. Обязательность защиты детей и соблюдение их прав и законных интересов прописаны в ст.38 Конституции «Защита материнства и детства».[1]

Руководствуясь данным представленным в Росстат: в 2012 году количество детей оставшихся без попечительства родителей составило 22316, а в 2015 этот показатель составил 26241, то есть можно сделать вывод об увеличении количества детей оставшихся без попечительства родителей, что в свою очередь обуславливает актуальность темы исследования. Данные представленные на сайте, разработанным Министерством образования и науки Российской Федерации свидетельствуют о том, что от общего массива в 100 %, 11 % приходится на усыновление иностранными гражданами. Также согласно статистике, число усыновлений снизилось по сравнению с 2014 годом с 1038 до 746, усыновленных детей.

Согласно Семейному кодексу РФ ребёнок, проживающий на территории Российской Федерации, имеет полное право воспитываться в той стране, в которой он был рождён. К сожалению, с практической точки зрения данный приоритет нарушается, и дети отдаются на попечение иностранным гражданам и проживают за пределами места своего рождения. Можно сделать вывод о противоречии между приоритетом усыновления российскими гражданами и иностранными, в то время когда процесс усыновления является и без того сложной стрессовой процедурой. Однако, необходимо учитывать интересы ребёнка и если иностранные граждане имеют возможность улучшения ситуации и имеют все возможности для обеспечения достойного уровня образования и детства ребёнка, то такое усыновление является допустимым и не затрагивает нарушение гармоничного развития личности.

Анализируя юридическую литературу и законодательство, можно вывести общее определение усыновления. В учебнике Рузаковой О.А.: Усыновление (удочерение) определяется, как форма устройства детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью, при которой между усыновителями и усыновленными возникают такие же юридические отношения, как между родителями и родными детьми и другими родственниками по происхождению [6].

Согласно ст.165 Семейного Кодекса РФ «Усыновление (удочерение), в том числе отмена усыновления, на территории Российской Федерации иностранными гражданами, производится в соответствии с законодательством государства, гражданином которого является усыновитель (при усыновлении (удочерении) ребенка лицом без гражданства - в соответствии с законодательством государства, в котором это лицо имеет постоянное место жительства) на момент подачи заявления об усыновлении (удочерении) или об отмене усыновления»[3]. Однако данная норма права не всегда реализуется на практике, что порождает противоречия и споры.

Учитывая специфику, складывающейся практики становится очевидным, что необходимы новые механизмы регулирования, укрепление и закрепление существующих, тем самым обеспечивая защиту детей, находящихся за пределами РФ. На наш взгляд выбранная тема не вызывает сомнений в её актуальности, так как защита детства и прав детей является первостепенной задачей государства для обеспечения достойного и гармоничного развития личности.

Стоит отметить, что в двухтысячных годах данная проблематика имела широкий резонанс не только общественности, но и многих политиков, юристов и исследователей. Как было сказано ранее это объясняется спецификой субъекта правоотношений и его невозможностью защитить свои права и свободы, предусмотренные Конституцией и иными НПА самостоятельно.

В настоящее время проблематика набирает обороты и всё больше становится актуальной. Как показывают статистические данные очень многие усыновленные/удочерённые дети становятся жертвами нарушения прав и законных интересов в ходе усыновления иностранными элементами. Это не должно остаться незамеченным и в связи с этим должны разрабатываться законодательные акты, направленные на урегулирование правоотношений, связанных с усыновлением иностранными гражданами детей.

Проводилось достаточно большое количество опросов граждан, согласно опросам около 64 % граждан были против усыновления иностранными гражданами российских детей. Множество СМИ освещали ситуацию, что многие усыновленные дети становятся жертвами насилия со стороны граждан их усыновивших.

Отмена международного усыновления полностью вряд ли возможна и не всегда является обязательной мерой, но защита прав детей должна быть усилена. Как видится, необходимо на государственном уровне, в международном соглашении прописывать дополнительные гарантии защиты детей. Государство обязано позаботиться о благополучии ребёнка, который передаётся на воспитание в семью, так как то, что он остался без попечительства уже является для него огромным стрессом.

В настоящее время усыновление регулируется следующими нормативно - правовыми актами:

- 1) Конституция РФ
- 2) Семейный кодекс РФ
- 3) ГК РФ
- 4) ФЗ от 31 мая 2001 г № 62-ФЗ «О гражданстве Российской Федерации»
- 5) Иные акты: Ратифицированные конвенции, Постановления Правительства.

Считаем, что проблему можно и нужно устранить, принятием ряда ужесточающих ответственность мер. Необходимы эти законы в первую очередь тем странам, в которых зарегистрировано наивысшее количество посягательств на права и свободы детей. Необходим тщательный отбор

кандидатов в усыновители, а также ряд заключенных договоров между государствами, которые бы регулировали взаимную ответственность государств и устанавливали бы механизмы и принципы защиты детей и их прав и свобод. Как видится, необходимым является пересмотр сложившейся ситуации и её не только правовой, но и социальный анализ, повышение правовой культуры. Ведь защита детства является первостепенной задачей законодателей поэтому должны прилагаться все возможные усилия для реализации этих концепций.

Список литературы:

1. «Конституция Российской Федерации» (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учётом поправок внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 №-2 ФКЗ, от 21.07.2014 № 11- ФКЗ)
2. "Конвенция о правах ребенка" (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20.11.1989) (вступила в силу для СССР 15.09.1990)
3. "Семейный кодекс Российской Федерации" от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 30.12.2015)
4. Федеральный закон от 31.05.2002 N 62-ФЗ (ред. от 01.05.2016) "О гражданстве Российской Федерации"
5. Беспалов Ю.Ф. Защита гражданских и семейных прав ребёнка в Российской Федерации / Ю.Ф. Беспалов. Москва: Ось-89,2004. - 355с.
6. Рузакова О.А. Семейное право учебник / Москва: ЭКСМО,2010. -172 с.

Харламенков Игорь Владимирович,
студент 3 курса юридического факультета
Российской таможенной академии.

Правовое регулирование миграционных процессов: европейский и российский опыт

Аннотация. В статье раскрываются проблемы миграции в России и в Евросоюзе, а также анализируются последствия миграции. Автором предлагаются некоторые пути решения данной проблемы.

Ключевые слова: миграция, мигранты, преступления, нелегальная миграция.

Проблема регулирования миграционных процессов занимает крайне важное место в социально-экономической политике государства. Миграция характерна для большинства стран как в нынешнее время, так и на протяжении развития истории человечества. Этот процесс несет ряд отрицательных последствий. Россия и Евросоюз в этом плане тоже не исключения

Для начала предлагаю рассмотреть последствия миграции для России
- Нелегальная миграция. Согласно данным Главного управления по вопросам миграции МВД России на начало 2015 года, число нелегальных

мигрантов превышает 4 миллиона человек, что составляет 43% от общего числа иностранных граждан на территории нашей страны [1]

- Повышение криминогенной обстановки в местах их пребывания. По данным Судебного департамента при Верховном Суде РФ за 2015г наиболее частыми преступлениями приезжих являются

- 1)незаконные действия в отношении официальных документов 47%
- 2)дача взятки 26%
- 3)изготовление и сбыт поддельных денег и ценных бумаг 16%
- 4)изнасилование 11%
- 5)насильственные действия сексуального характера 8%
- 6)разбой 8% [1]

Зачастую они являются источниками пополнения террористических организаций, что значительно возросло в последнее время.

-Инфекции среди мигрантов. Приезжая в тот или иной город, мигранты негативно влияют на уровень эпидемиологической обстановки в обществе и заболеваемости населения, так как у них нет возможности обратиться за бесплатной медицинской помощью

Необходимо предпринять ряд важных мер.

Во-первых, следует внести поправки в миграционное законодательство. Например, для иностранных граждан с низкими профессиональными навыками необходимо запретить въезд в страну, а мигрантов, совершивших преступления средней тяжести и выше, депортировать на родину за их счет.

Во-вторых, предлагаю восстановить, упраздненную в 2016 году ФМС и увеличить штат ее сотрудников на местном и региональном уровнях наделив их полномочиями в соответствии с измененным законодательством.

В-третьих, следует ввести специальный налог, которым облагались бы только иностранные граждане, работающие в России, сделав его пропорциональным, полученному доходу за месяц.

Теперь предлагаю обратить внимание на проблему миграции в Евросоюзе

С началом 2015 года страны Евросоюза столкнулись с небывалым масштабом потока беженцев из стран Ближнего Востока и Северной Африки. Как утверждают многие мировые СМИ, это связано с военными конфликтами в арабских странах, в частности войне в Сирии и Ираке. На самом деле причина иная

Для начала, представляется важным сравнение числа лиц, ищущих убежища в Европе до описанных событий и после. Например, в Германии в 2012 году 77650 человек; Австрии 17450 человек; Швеции 43495 человек. А уже на конец 2014 года эта цифра увеличилась в разы, Германия 202815 человек; Швеция 81325 человек; Австрия 28065 человек. [3]

Войны и революции в странах Ближнего Востока и Северной Африки происходят постоянно с начала 90х годов, но такого кризиса не было, истинная причина всего этого - недалёковидная политика лидеров государств Евросоюза, вводя такие термины как мультикультурализм и толерантность, а также отучая детей в школах от приверженности к какой-либо религии и легализуя

однополые браки, эти государства обрекают свой народ на вымирание. В связи с этим Евросоюз разделился на два лагеря: это страны поддерживающие пребывание беженцев и отказавшиеся их принимать. К первой группе относятся, в основном страны Западной и Северной Европы (Германия, Франция, Швейцария, Швеция), ко второй группе - страны бывшего "Соцлагеря" (Венгрия, Чехия, Балканские страны и страны Прибалтики).

Для решения этой проблемы необходимо полностью изменить подход государств к семье, религии и демографии.

Во-первых, нужно всеми методами осуществлять пропаганду традиционных семей, а также полностью отказаться от идеи легализации однополых браков.

Во-вторых, следует поощрять многодетность денежными выплатами и другими видами материального обеспечения в зависимости от нуждаемости семьи.

В-третьих, ввести в школах уроки посвященные основам христианской веры.

В заключение хочу обратиться к словам В.В.Путина "Нужно уважать право любого меньшинства на отличие, но и право большинства не должно быть поставлено под сомнение. Без ценностей, заложенных в христианстве и других мировых религиях, без формировавшихся тысячелетиями норм морали и нравственности люди неизбежно утратят человеческое достоинство" [4].

Список литературы:

1. <https://мвд.рф/Deljatelnost/statistics/migracionnaya>
2. <http://www.cdep.ru/index.php?id=79>
3. <http://www.oecd.org/migration/Is-this-refugee-crisis-different.pdf>
4. 10-е заседание дискуссионного клуба «Валдай»

Хлуднев Егор Игоревич,

старший преподаватель

Российского государственного университета
физической культуры, спорта, молодежи и туризма.

***Внесение изменений в документы территориального планирования
муниципалитетов как правовое последствие изменения их границ***

Аннотация. В настоящей статье рассматривается порядок внесения изменений в документы территориального планирования муниципальных образований (включая генеральные планы поселений и городских округов) при изменении границ последних, анализируется судебная практика уставных судов субъектов Российской Федерации по данным вопросам.

Ключевые слова: границы муниципальных образований, территориальная организация местного самоуправления, генеральные планы

поселений, документы территориального планирования муниципальных образований, публичные слушания.

Как нами уже отмечалось ранее, изменения границ муниципалитетов является юридическим фактом, влекущим за собой большое количество правовых последствий [11, с. 316], в том числе, изменение состава территорий большинства видов муниципальных образований является, в тоже время основанием для внесения изменений в документы территориального планирования последних, к которым, в соответствии с Градостроительным кодексом РФ относятся схемы территориального планирования муниципальных районов и генеральные планы поселений, в том числе городских округов. Для внутригородских территорий городов федерального значения и внутригородских районов названные документы не предусмотрены.

Обязательства по утверждению документов территориального планирования муниципалитетов федеральное законодательство возлагает на сами муниципальные образования, относя данные вопросы к вопросам местного значения. Однако при этом нельзя не обратить внимания, что ни законодательство о местном самоуправлении, ни градостроительное законодательство не содержат требований, устанавливающих сроки для внесения изменений в соответствующие документы. В этой связи С.А. Боголюбов совершенно справедливо отмечает, что отсутствие сроков может привести к затягиванию рассматриваемой процедуры [6, с. 667].

Так и Е.Д. Михайлова обращает внимание, что принятие документов территориального планирования, а равно актуализация принятых, - важнейшая задача муниципальных образований, так как их отсутствие делает развитие территории неорганизованным, или вовсе невозможным [7].

В особенности, по нашему мнению, это касается поселений и городских округов, так как понятия «муниципальное образование» и «населённый пункт» не являются тождественными и, следовательно, нахождение земельного участка в пределах муниципального образования, но не в пределах населённого пункта само по себе категорию такого участка на категорию «земли населённых пунктов» не изменяет [3, с. 243], а значит, не снимает и ограничений на строительство.

При этом земельные ресурсы для капитального строительства в городских поселениях практически исчерпаны и становится очевидной необходимость увеличения территории последних, ведь развитие экономики, предпринимательской активности, укрепление института частной собственности и т.д. без возведения новых объектов капитального строительства является невозможным [2, с. 163]. Подчёркивают актуальность проблемы и данные Росстата, приведённые А.А. Акмаловой, в соответствии с которыми доля городского населения в общем числе жителей страны составляет более 70% [1, с. 272]. Отметим, что в России проблемы, связанные с урбанизацией остаются нерешёнными уже не один десяток лет.

Основанием для снятия ограничения на застройку того или иного земельного участка является включение последнего в состав земель населённых пунктов, установлением или изменением границ которых, в свою очередь, является утверждение или изменение представительным органом муниципалитета документов его территориального планирования - генеральных планов поселений и городских округов, либо схем территориального планирования муниципальных районов, отображающих границы сельских населённых пунктов, расположенных на межселенной территории. В свете сказанного считаем целесообразным ещё раз подчеркнуть, что хотя позиция законодателя вполне однозначно предусматривает возможность существования за пределами территории поселений только сельских населённых пунктов, нельзя не согласиться с мнением С.В. Прасковой, которая отмечает, что необходимость в упразднении может возникнуть так же и в отношении городских поселений (например, это актуально в районах Крайнего Севера и приравненных к ним местностях, где из-за неразвитости сельского хозяйства большая часть поселений получила статус городских) [9].

Внесение изменений в документы территориального планирования утверждается представительным органом соответствующего муниципалитета, при этом заинтересованные лица вправе направлять свои предложения по означенному вопросу. Однако обратим внимание, что если речь идёт об утверждении генеральных планов поселений и городских округов, то законодательство предусматривает также обязательное проведение процедуры публичных слушаний (за исключением случаев, если изменение границ населённых пунктов производится в целях определения зон рекреационного назначения, либо жилищного строительства).

Публичные слушания проводятся для защиты прав человека на благоприятные условия жизнедеятельности, а так же законных интересов правообладателей объектов капитального строительства и земельных участков в порядке, определенном уставом муниципалитета или правовыми актами его представительного органа. При этом, как показывает практика, в основном муниципалитеты идут по пути издания специальных нормативных правовых актов, регулирующих указанный вопрос [4, с. 165].

Изложенное по итогам публичных слушаний мнение граждан носит рекомендательный характер [10, с. 469-470], в связи с чем считаем целесообразным поддержать мнение И.В. Захарова, который подчёркивает, что «представляется разумным обсудить вопрос о внесении в законодательство положения, согласно которому решение органа местного самоуправления, расходящееся с позицией жителей, выявленной в ходе публичных слушаний, должно содержать в том или ином виде мотивировку непринятия органом местного самоуправления мнения жителей» [5, с. 71]. Однако, несмотря на это, нельзя недооценивать значения данной формы местной демократии, так как несоблюдение установленной законодателем процедуры может привести к признанию недействительными нормативных актов о внесении изменений в документы территориального планирования.

В свете сказанного примечательно Постановление Уставного Суда Свердловской области от 30 июня 2006 года по делу о соответствии Уставу Свердловской области пункта 1 решения Думы Верхнесалдинского городского округа от 18 апреля 2006 года № 38 «Об утверждении внесения изменений в генеральный план города Верхняя Салда». В ходе судебного разбирательства было выявлено, что внесение изменений в документы территориального планирования городского округа Верхняя Салда, предусматривающая включение в него гаражных боксов со стороны кладбища вместо зелёных насаждений общего пользования противоречит действующему законодательству, поскольку оспариваемый пункт сформулирован в общем виде путём краткого описания изменений в генеральный план в текстовой форме, что, в результате, повлекло за собой невозможность соблюдения таких предписаний, как необходимость предварительного опубликования проекта вносимых в генеральный план изменений, организации соответствующих экспозиций и выставок и т.д., т.е. участниками публичных слушаний не была получена достоверная и полная информация о содержании проектируемых изменений [8].

Список литературы:

1. Акмалова А.А. Актуальные проблемы муниципального права России : курс лекций. М.: РАГС, 2009. С. 272.
2. Бирюкова Т.А., Бирюков С.В. Некоторые проблемы перевода земельных участков из одной категории земель в другую в целях размещения объектов капитального строительства. // Вестник Омского университета. Серия: Право. 2013. №2 (35). С. 163.
3. Гулак Н.В. Некоторые аспекты перевода земель лесного фонда в другие категории земель // Известия Оренбургского государственного аграрного университета. 2013. №6 (44). С. 243.
4. Елисеев П.Г. Публичные слушания в муниципальных образованиях: правовое регулирование и реализация // Социально-экономические науки и гуманитарные исследования. 2015. № 9. С. 165.
5. Захаров В.И. Публичные слушания в системе местного самоуправления РФ // Российский юридический журнал. 2006. № 4. С. 71.
6. Комментарий к Земельному кодексу Российской Федерации (постатейный) / С.А. Боголюбов [и др.] М.: Проспект, 2016. С. 667.
7. Михайлова Е.Д. Правовое регулирование полномочий органов МСУ в земельной и градостроительной сфере [Электронный ресурс] / Е.Д. Михайлова // Официальный сайт ассоциации «Совет муниципальных образований Хабаровского края» URL: <http://смо.khabkrai.ru/14-pravovoe-regulirovanie-polnomochij-organov-msu/> (дата обращения – 06.02.2016).
8. Постановление Уставного Суда Свердловской области от 30 июня 2006 года по делу о соответствии Уставу Свердловской области пункта 1 решения Думы Верхнесалдинского городского округа от 18 апреля 2006 года № 38 «Об

утверждении внесения изменений в генеральный план города Верхняя Салда» [Электронный ресурс] // Официальный сайт Уставного Суда Свердловской области URL: http://ustavsud.ur.ru/index.php?ind=rechenia&catalog=rechenia&id=1#arx_arx (дата обращения – 04.02.2016).

9. Праскова С.В. Упразднение муниципальных образований: критерии допустимости // Журнал российского права. 2011. №3 (171). С. 57-64.

10. Сенникова Д.В. Публичные слушания как форма взаимодействия населения и органов народного представительства в муниципальной демократии // Инновационное развитие юридической науки как фактор укрепления российской государственности материалы III Межрегиональной научно-практической конференции, посвященной 20-летию Конституции Российской Федерации. С. 469-470.

11. Хлуднев Е.И. О некоторых последствиях изменения границ муниципальных образований в Российской Федерации // Постсоветское пространство – территория инноваций. 2-я Международная научно-практическая конференция: доклады и сообщения. 10-11 декабря 2015 г. Москва. С. 316-319

Хорошун Полина Александровна,
студентка 4 курса юридического факультета
Российской таможенной академии.

Проблемы социализации лиц, страдающих аутизмом

Аннотация. В данной статье освещаются основные проблемы адаптации лиц страдающих аутизмом. Рассматривается зарубежный и российский опыт помощи в социализации детей-аутистов. Перечисляются основные способы решения данной проблемы в России.

Ключевые слова: аутизм, дети-аутисты, социализация, инвалиды.

В статье 7 Конституции Российской Федерации [1] говорится, что Россия является социальным государством, то есть таким государством, в котором материальные блага перераспределяются в соответствии с принципом социальной справедливости ради достижения каждым гражданином достойного уровня жизни, сглаживания социальных различий и помощи нуждающимся. Задачи социального государства:

- обеспечить каждому гражданину достойный человек прожиточный минимум;
- гарантировать охрану труда и здоровья человека, установить государственный минимальный размер оплаты труда;
- обеспечить государственную поддержку семьи, материнства, отцовства и детства, инвалидов и пожилых граждан, путем развития системы социальных служб, установлением государственных пенсий, пособий и иных гарантий социальной защиты.

К категории защищаемых государствам граждан относятся дети-аутисты. Именно дети наиболее беззащитны перед обществом и зависимы от поддержки со стороны государства. В связи со своим состоянием здоровья дети, страдающие аутизмом, испытывают некоторые затруднения в социализации и поэтому нуждаются во внимании к своей проблеме и скорейшему ее решению. В первую очередь таких детей должно поддержать государство, обеспечить им должный уровень жизни и возможность для саморазвития.

Аутизм является тяжелым нарушением психического развития, причем более 80% детей с аутизмом признаются инвалидами. К сожалению, в нашей стране данному виду детских заболеваний не уделяется должного внимания. Аутизм является именно детским заболеванием, в некоторых случаях (более легких) люди по мере взросления начинают адаптироваться к обществу. Диагностируется данное расстройство именно в детском возрасте и обычно это замечается либо в возрасте от 1 до 2 (максимум 3 лет), когда коррекция еще возможна, либо 3,5-5 лет, когда адаптация происходит уже намного тяжелее. В любом случае коррекционные мероприятия требуют огромных материальных затрат со стороны родителей, и государству следует оказывать поддержку таким семьям, разработав ряд проектов по этому вопросу.

Трактовка термина «аутизм» в Европе и в России не совпадает. В России аутизмом считают одним из видов искаженного психического развития из-за чего его часто объединяют с другими психологическими расстройствами (психопатии и психопатоподобные состояния, девиантное поведение и др.), что делает сколько-нибудь эффективную коррекцию аутизма и сходных с ним расстройств невозможной. Например, в Европе существует Европейская хартия аутистов, которая закрепляет за ними право на «самостоятельную жизнь и развитие по мере их возможностей»[2]. Во Франции создаются специальные фермы, где аутисты осваивают различные несложные профессии[2]. В Дании существует компания Specialisterne («Специалисты»), где принимают на работу только аутистов[2]. И если в Европе, диагноз «аутизм» люди сохраняют до конца жизни, то в России после достижения аутистом совершеннолетия к основному диагнозу либо прибавляется диагноз «шизофрения», либо полностью переклассифицируется, что лишает человека возможности продолжить образование, найти работу, вести полноценную жизнь.

Следует обратить внимание на нехватку специализированных учреждений для помощи больным аутизмом, которые следовало бы создать в России:

- учебные заведения и центры психологической, медицинской и социальной помощи, с продуманными учебными программами для аутистов, в которых бы учитывалась особенность таких детей;
- места для реализации их возможностей;
- государственные фонды для поддержки семей, в которых есть дети-аутисты.

Так же необходимо создать эффективную систему профилактики, диагностики и коррекционных мероприятий. Обеспечить психологическую помощь родителям аутичных детей.

В связи с этим необходимо изменение и расширение законодательства в области расширения прав людей страдающих расстройствами аутистического спектра. Как упоминалось выше, европейское и американское законодательство расширяет права аутистов, позволяя им развиваться, реализовывать свои таланты, обеспечивать себя и даже помогать родственникам. В России пока даже принимаемые на региональных уровнях законы, направленные на детей с расстройством аутистического спектра (Самарская, Воронежская области и др.), содержат крайне размытое описание их прав. Иногда в них даже не прописано, какие именно условия должны получить такие дети для обучения и воспитания.

Поэтому исходя из вышеуказанного можно сделать вывод о том, что есть необходимость:

1) Разработать и издать законодательные акты, посвященных реализации прав людей с расстройствами аутистического спектра.

Следует уделить внимание уже существующим правовым актам по данной теме. Разработка нового законодательства по реализации прав аутистов должна вестись как на федеральном, так и на региональном уровнях.

Примерный перечень прав аутистов:

- право на получение медицинской, психологической помощи в специализированных центрах;
- право на получение образования с учетом их особых возможностей и потребностей;
- право на труд с учетом их особых возможностей и потребностей (и иногда даже имея некоторое преимущество, например, при приеме на работу с выполнением монотонных движений и т.д.)
- право на социальную поддержку со стороны государства;
- право семей с детьми-аутистами на поддержку со стороны государства.

Также требуется скоординировать усилия министерств и ведомств, систем здравоохранения, образования, социальной защиты для создания единой системы коррекционных мероприятий.

Очевидно, что без поддержки государства решение задач по организации помощи детям-аутистам невозможно, поэтому государство, используя федеральные ресурсы, должно обеспечивать равнодоступные условия получения помощи детям, страдающим аутизмом.

2) Разработать единую систему льгот для данной категории населения.

Следующим шагом будет сбор статистических данных о количестве детей-аутистов по России и по каждому субъекту РФ, а также о количестве аутистов среди новорожденных по России и по субъектам РФ, с целью выявления масштабов сложившейся проблемы и выработки наиболее точного плана по её решению.

Также в своем проекте я бы хотела предложить сотрудничество со странами, где уделяется большое внимание расстройствам аутистического спектра. Например, сотрудничество с Институтом изучения аутизма в Канаде, для обмена опытом работы с аутистами и применения их знаний, для решения данного вопроса на территории РФ.

Государству следует обратить внимание на такую категорию людей как аутисты, которым на данный момент уделяется недостаточно внимания. А с учетом того, что из аутистов иногда получаются одаренные и даже гениальные личности, государству стоит проявить внимание к особым гражданам, которое может оказаться довольно выгодной инвестицией в собственное инновационное развитие.

Список литературы:

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ, 04.08.2014, N 31, ст. 4398.
2. http://rapsinews.ru/legislation_publication/20121204/265645237.html.

Заикина Инна Викторовна,

кандидат юридических наук, доцент,
декан факультета «Современного права»
НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций»;

Козлитин Григорий Анатольевич,

кандидат юридических наук, доцент,
доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин
НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций»;

Дегтярева Ирина Игоревна,

старший преподаватель кафедры гуманитарных дисциплин
и коммуникационных технологий
НАНО ВО «Институт мировых цивилизаций».

Договор розничной купли-продажи продуктов питания в свете защиты прав потребителей

Аннотация. В статье проводится анализ судебной практики защиты прав покупателя по договору розничной купли-продажи продуктов питания в Российской Федерации. Обращается внимание на то, что система способов защиты прав покупателя по договору розничной купли-продажи продуктов питания представляет собой такие расположение и соподчинение данных способов, при которых каждый способ занимает свое особое место в этой системе и "работает" на общую цель (защитить нарушенные права покупателя). При этом, учитывая диспозитивность гражданско-правового регулирования,

покупателю предоставляется право выбора, каким из предложенных законодателем способов защиты воспользоваться.

Ключевые слова: защита прав потребителей, договор розничной купли-продажи, продукты питания, способы защиты прав потребителя, права покупателя.

В данной статье мы проведем анализ судебной практики в области защиты прав потребителей по договору розничной купли-продажи продуктов питания. Существующая судебная практика опирается на законодательство РФ о защите прав потребителей. В настоящее время законодательство о защите прав потребителей по договору розничной купли-продажи включает в себя нормы как частного, так и публичного права, регулирующего отношения между государством и продавцом по договору.

Наиболее полное и комплексное регулирование отношений с участием потребителей, защиты их прав обеспечивается с помощью норм Гражданского кодекса РФ [1] и Закона о защите прав потребителей (далее - Закон) [2], в котором сформулированы признаки потребительских отношений, закреплены основные права потребителя и гарантии их осуществления. Можно с уверенностью сказать, что качество нормативных предписаний Закона, актуальность его положений и согласованность с иными федеральными законами во многом определяют уровень правовой защищенности потребителей, оказывают существенное влияние на формирование правовой культуры потребителей и их контрагентов.

Помимо указанного закона, в указанной области действуют федеральный закон «О качестве и безопасности пищевых продуктов» [3], который регулирует отношения в области обеспечения качества пищевых продуктов и их безопасности для здоровья человека. К подзаконным актам регулирующим данные отношения можно отнести постановления правительства «О государственном надзоре в области обеспечения качества и безопасности пищевых продуктов» [5] и «Об утверждении Правил продажи отдельных видов товаров» [4], приказ Роспотребнадзора «О внедрении методических рекомендаций «Классификация пищевой продукции, обращаемой на рынке, по риску причинения вреда здоровью и имущественных потерь потребителей для организации плановых контрольно-надзорных мероприятий» [7], постановление Совета Федерации «О мерах по обеспечению защиты прав потребителей, качества продуктов питания и контроля за их безопасностью» [8]. Помимо указанных актов продолжает действовать, принятая в июле 2016 года Стратегия повышения качества пищевой продукции в Российской Федерации до 2030 года [6].

В основном в нормативно-правовых актах, закрепляются способы защиты прав потребителей в случаи, когда продавец передает покупателю товар ненадлежащего качества.

Система способов защиты прав покупателя по договору розничной купли-продажи продуктов питания состоит из расположения и соподчинения

данных способов, при котором каждый из способов занимает свое место. Принимая ко вниманию диспозитивность гражданско-правового регулирования, покупателю предоставляется право выбора, каким из предложенных законодателем способов защиты воспользоваться. На это, в частности, обращается внимание в абз. 1 п. 38 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 28 июня 2012 г. № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» [2] (далее - Постановление Пленума ВС РФ о защите прав потребителей).

Способы защиты прав потребителей закреплены в нормативных положениях ст. 503 ГК РФ и ст. 18 - 24 Закона о защите прав потребителей. В ст. 503 ГК РФ содержатся общие нормы, рассчитанные на более широкий круг отношений. Способы защиты, которые предоставлены на основании ст. 503 ГК РФ, могут быть использованы покупателями по договору розничной купли-продажи, независимо от их правового статуса так же независимо от того, является покупатель юридическим или физическим лицом.

В свою очередь, нормы Закона РФ «О защите прав потребителя» рассчитаны на ситуации, когда в качестве покупателя выступает физическое лицо. Сопоставление данных нормативных положений позволяет сказать, что покупателю - физическому лицу предоставляется более мощный арсенал способов защиты его прав по сравнению с покупателем - юридическим лицом.

Таким образом, В.В. Витрянский, обозначает, что покупатель-гражданин, покупая товары по договору розничной купли-продажи, имеет дополнительные (по сравнению с покупателем-организацией) возможности обеспечения и защиты своих прав и законных интересов, предоставляемые ему законодательством о защите прав потребителей[9].

Необходимо отметить, что отличие в наборе способов защиты и условий их реализации применительно к такого рода группам отношений отнюдь не означает, что ст. 503 ГК РФ применяется только в тех случаях, когда в качестве покупателя по договору розничной купли-продажи выступает юридическое лицо. И положения ст. 503 ГК РФ, и положения ст. 18 - 24 Закона о защите прав потребителей должны применяться и быть истолкованы системно, исходя из соотношения правовых предписаний общего и специального назначения.

Рассматривая способы защиты прав покупателя по договору розничной купли-продажи, необходимо обратить внимание на такие их особенности, как альтернативность и взаимозависимость.

Как отмечается в п. 38 Постановления Пленума ВС РФ о защите прав потребителей, «суду необходимо иметь в виду, что право выбора вида требований, которые в соответствии со статьей 503 ГК РФ и пунктом 1 статьи 18 Закона о защите прав потребителей могут быть предъявлены к продавцу при продаже товара ненадлежащего качества, если его недостатки не были оговорены продавцом, принадлежит потребителю» [18]. Стоит заметить, что и до принятия указанного Постановления Пленума Верховного Суда РФ судебная практика основывалась на аналогичном подходе.

К основным способам защиты прав покупателя - физического лица, в

случае продажи ему товара ненадлежащего качества, относят: а) требование о соразмерном уменьшении покупной цены (абз. 3 п. 1 ст. 503 ГК РФ и абз. 4 п. 1 ст. 18 Закона); б) требование о незамедлительном безвозмездном устранении недостатков товара (абз. 4 п. 1 ст. 503 ГК РФ и абз. 5 п. 1 ст. 18 Закона); в) требование о возмещении расходов на устранение недостатков товара (абз. 5 п. 1 ст. 503 ГК РФ и абз. 5 п. 1 ст. 18 Закона); г) требование о замене некачественного товара на товар надлежащего качества (абз. 2 п. 1 ст. 503 ГК РФ и абз. 2 и 3 п. 1 ст. 18 Закона); д) отказ от исполнения договора и требование о возврате уплаченной за товар денежной суммы (п. 4 ст. 503 ГК РФ и абз. 6 п. 1 ст. 18 Закона) [11].

Таким образом, покупатель может вернуть продовольственный товар ненадлежащего качества. Что касается возврата продовольственного товара надлежащего качества, то в этом случае необходимо учитывать, что п.1 ст.25 Закона предусматривает право потребителя только на возврат (либо обмен) непродовольственного товара надлежащего качества.

Это означает, что возврат продовольственного товара надлежащего качества действующим законодательством не предусмотрен. Статьей 503 ГК РФ установлено, что в случае обнаружения недостатков товара, свойства которого не позволяют устранить их (продовольственные товары, товары бытовой химии и тому подобное), покупатель по своему выбору вправе потребовать замены такого товара товаром надлежащего качества или соразмерного уменьшения покупной цены. Вместо предъявления этих требований покупатель вправе отказаться от исполнения договора розничной купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар суммы [12]. Аналогичное правило содержится в п. 27 Правил продажи отдельных видов товаров.

К условиям реализации основных способов защиты прав покупателя - физического лица по договору розничной купли-продажи относятся: а) особенности субъектного состава (определения лица, к которому покупатель вправе предъявить соответствующее требование); б) сроки предъявления соответствующих требований; в) сроки, в течение которых требования покупателя должны быть удовлетворены; г) особенности доказывания по данной категории дел.

Как отмечается в судебной практике, «в споре между покупателем и продавцом о качестве проданного товара продавец доказывает факт отсутствия в товаре недостатков либо факт возникновения недостатков не по его вине», данный подход нашел отражение в п. 10 Обзора Верховного Суда РФ по отдельным вопросам судебной практики о применении законодательства о защите прав потребителей при рассмотрении гражданских дел [15].

К дополнительным способам защиты, предоставленным покупателю - физическому лицу по договору розничной купли-продажи, относятся: а) требование о возмещении убытков; б) требование об уплате неустойки; в) требование о компенсации морального вреда.

В отношении требования о возмещении убытков большое значение имеет

разъяснение Верховного Суда РФ, данное им в абз. 4 п. 31 Постановления Пленума ВС РФ о защите прав потребителей, согласно которому «при рассмотрении требований потребителя о возмещении убытков, связанных с возвратом товара ненадлежащего качества, суд вправе удовлетворить требование потребителя о взыскании разницы между ценой такого товара, установленной договором купли-продажи, и ценой аналогичного товара во время удовлетворения требований о взыскании уплаченной за товар ненадлежащего качества денежной суммы». Данное требование представляет собой классический пример требования о возмещении абстрактных убытков.

О.Н. Садилов пишет: «Рыночные отношения, когда широко практикуется последовательное заключение договоров в целях перепродаж, подыскания новых контрагентов и восполнения понесенных потерь, позволяют использовать при нарушении договорных обязательств упрощенную форму определения возникающих убытков в виде разницы в ценах первоначального и последующего договоров. Такие убытки получили наименование абстрактных» [13].

Кроме требования о взыскании убытков в качестве дополнительного способа защиты действующее законодательство предоставляет покупателю - физическому лицу возможность предъявления требования о взыскании неустойки. Размер такой неустойки (с точки зрения правовой природы, относящейся к группе законных неустоек) установлен ст. 23 Закона о защите прав потребителей. Уплата данной неустойки осуществляется за нарушение сроков удовлетворения требований потребителя (установленных ст. 20, 21 и 22 Закона о защите прав потребителей). Размер неустойки определен в 1% цены товара за каждый день просрочки удовлетворения соответствующих требований потребителя. Согласно п. 34 Постановления Пленума ВС РФ о защите прав потребителей размер такой неустойки определяется судом, исходя из цены товара, существовавшей в том месте, в котором требование потребителя должно было быть удовлетворено на день вынесения решения. При этом, по мнению Верховного Суда РФ, применение ст. 333 ГК РФ по делам о защите прав потребителей возможно в исключительных случаях и по заявлению ответчика с обязательным указанием мотивов, по которым суд полагает, что уменьшение размера неустойки является допустимым. Указанная неустойка может взыскиваться за каждое допущенное нарушение. Такова правовая позиция Верховного Суда РФ, нашедшая отражение в п. 32 Постановления Пленума ВС РФ о защите прав потребителей.

Однако, как отметил Пленум Верховного Суда РФ, если потребитель в связи с нарушением обязанной стороной сроков, предусмотренных ст. 20, 21, 22 Закона о защите прав потребителей, предъявил иное требование, вытекающее из продажи товара с недостатками, неустойка за нарушение названных сроков взыскивается до предъявления потребителем нового требования из числа предусмотренных ст. 18 Закона. При этом следует иметь в виду, что в случае просрочки выполнения нового требования также взыскивается неустойка, предусмотренная п. 1 ст. 23 Закона о защите прав

потребителей.

В качестве важного дополнительного способа защиты, предоставленного покупателю - физическому лицу по договору розничной купли-продажи, выступает требование о компенсации морального вреда. Как отмечается в п. 45 Постановления Пленума ВС РФ о защите прав потребителей, «при решении судом вопроса о компенсации потребителю морального вреда достаточным условием для удовлетворения иска является установленный факт нарушения прав потребителя». [18]

В развитие данной правовой позиции Верховным Судом РФ указывается, что размер компенсации морального вреда определяется судом независимо от размера возмещения имущественного вреда, в связи с чем размер денежной компенсации, взыскиваемой в возмещение морального вреда, не может быть поставлен в зависимость от стоимости товара или суммы подлежащей взысканию неустойки.

Вред, причиненный жизни или здоровью потребителя из-за производственных, рецептурных или иных недостатков продукта питания, возмещается в полном объеме продавцом или изготовителем товара по вашему выбору (п. 1, абз. 4 п. 3 ст. 14 Закона; ст. 1095, п. 1 ст. 1096 ГК РФ).

Исключением из этого правила будет ситуация, когда продавец докажет, что вред причинен из-за нарушения вами правил использования, хранения, транспортировки товара или в результате непреодолимой силы (п. 5 ст. 14 Закона; ст. 1098 ГК РФ).

Требовать возмещения вреда, причиненного из-за недостатков товара, может любой потерпевший независимо от того, состоял он в договорных отношениях с продавцом или нет. Вред возмещается, если он причинен в течение установленного срока годности товара (п. 2 ст. 14 Закона).

Если на товар должен быть установлен срок годности, но он не установлен, либо потребителю не была предоставлена полная и достоверная информация о сроке годности, либо он не был проинформирован о необходимых действиях по истечении срока годности и возможных последствиях при невыполнении этих действий, либо товар по истечении этого срока представляет опасность для жизни и здоровья, вред возмещается независимо от времени его причинения.

В случае причинения вреда здоровью потерпевшего возмещению подлежат утраченный заработок (доход), а также дополнительно понесенные расходы, вызванные повреждением здоровья. Это расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии, если установлено, что потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода и не имеет права на их бесплатное получение (п. 1 ст. 1085 ГК РФ).

При обращении в суд потерпевшему необходимо будет представить доказательства, подтверждающие факт увечья или иного повреждения здоровья, размер причиненного вреда, а также доказательства того, что

ответчик является причинителем вреда или лицом, в силу закона обязанным возместить вред (п. 11 Постановления Пленума ВС РФ [17]).

На требование о возмещении вреда, причиненного здоровью, исковая давность не распространяется. Выплата возмещения вреда здоровью не лишает потребителя права вновь предъявлять такое требование продавцу, если последствия первоначального причинения вреда здоровью привели в будущем к дополнительным расходам на лечение, лекарства, протезирование и т.п. (ст. 208 ГК РФ) [14].

В заключение необходимо отметить, что в Постановлении Пленума ВС РФ о защите прав потребителей Верховный Суд РФ сформулировал очень важную правовую позицию, во многом изменяющую судебную практику по делам о защите прав потребителей.

В соответствии с п. 6 ст. 13 Закона о защите прав потребителя при удовлетворении судом требований потребителя, установленных законом, суд взыскивает с изготовителя (исполнителя, продавца, уполномоченной организации или уполномоченного индивидуального предпринимателя, импортера) за несоблюдение в добровольном порядке удовлетворения требований потребителя штраф в размере 50% от суммы, присужденной судом в пользу потребителя.

До принятия 28 июня 2012 г. вышеуказанного Постановления Пленума Верховного Суда РФ судебная практика исходила из необходимости взыскания данного штрафа в доход бюджета (доход местного бюджета [19], доход государства [20], доход бюджета субъекта РФ [21], доход федерального бюджета [22]), а не в пользу потребителя.

В п. 46 Постановления Пленума ВС РФ о защите прав потребителей заложен иной подход, согласно которому такой штраф должен взыскиваться судом в обязательном порядке в пользу потребителя. В связи с этим Президиум Верховного Суда РФ своим Постановлением от 4 июля 2012 г., учитывая гражданско-правовой характер санкции, предусмотренной п. 6 ст. 13 Закона о защите прав потребителей, исключил из Обзора за четвертый квартал 2006 г. [16] соответствующее разъяснение о необходимости взыскания штрафа в доход бюджета [10].

К условиям реализации основных способов защиты прав покупателя - физического лица по договору розничной купли-продажи относятся: а) особенности субъектного состава (определения лица, к которому покупатель вправе предъявить соответствующее требование); б) сроки предъявления соответствующих требований; в) сроки, в течение которых требования покупателя должны быть удовлетворены; г) особенности доказывания по данной категории дел.

К дополнительным способам защиты, предоставленным покупателю - физическому лицу по договору розничной купли-продажи, относятся: а) требование о возмещении убытков; б) требование об уплате неустойки; в) требование о компенсации морального вреда.

Таким образом, система способов защиты прав покупателя по договору

розничной купли-продажи продуктов питания представляет собой такие расположение и соподчинение данных способов, при которых каждый способ занимает свое особое место в этой системе и "работает" на общую цель (защитить нарушенные права покупателя). При этом, учитывая диспозитивность гражданско-правового регулирования, покупателю предоставляется право выбора, каким из предложенных законодателем способов защиты воспользоваться.

Список литературы:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 07.02.2017) // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> - 07.02.2017.
2. Закон РФ от 07.02.1992 N 2300-1 (ред. от 03.07.2016) «О защите прав потребителей»// Собрание законодательства РФ, 15.01.1996, N 3, ст. 140
3. Федеральный закон от 02.01.2000 N 29-ФЗ (ред. от 13.07.2015) «О качестве и безопасности пищевых продуктов»//Собрание законодательства РФ, 10.01.2000, N 2, ст. 150
4. Постановление Правительства РФ от 19.01.1998 N 55 (ред. от 23.12.2016) «Об утверждении Правил продажи отдельных видов товаров» // Собрание законодательства РФ, 26.01.1998, N 4, ст. 482.
5. Постановление Правительства РФ от 21.12.2000 N 987 (ред. от 05.06.2013) "О государственном надзоре в области обеспечения качества и безопасности пищевых продуктов"//Собрание законодательства РФ", 01.01.2001, N 1(часть II), ст. 123
6. Распоряжение Правительства РФ от 29.06.2016 N 1364-р <Об утверждении Стратегии повышения качества пищевой продукции в Российской Федерации до 2030 года> // "Собрание законодательства РФ", 11.07.2016, N 28, ст. 4758
7. Приказ Роспотребнадзора от 18.01.2016 N 16 "О внедрении Методических рекомендаций "Классификация пищевой продукции, обращаемой на рынке, по риску причинения вреда здоровью и имущественных потерь потребителей для организации плановых контрольно-надзорных мероприятий"
8. Постановление СФ ФС РФ от 18.05.2016 N 197-СФ "О мерах по обеспечению защиты прав потребителей, качества продуктов питания и контроля за их безопасностью"//Собрание законодательства РФ", 23.05.2016, N 21, ст. 2880
9. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга вторая: Договоры о передаче имущества. М.: Статут, 2011. С. 94 (автор главы - В.В. Витрянский).
10. Бугаенко Н.В., Кратенко М.В. Судебная практика по гражданским делам. Споры о защите прав потребителей: научно-практическое пособие. М.: Юстицинформ, 2013. С. 121.
11. Козлитин Г.А., Гамбург Г.И. Защита прав потребителей по договору розничной купли-продажи продуктов питания // Научно-аналитический журнал «Инновации и инвестиции» №11, 2015 с. 250-254.

12. Дубровская И. Как вернуть деньги за непереданный товар? // ЭЖ-Юрист. 2015. № 5. С. 15.
13. Садилов О.Н. Убытки в гражданском праве Российской Федерации. М.: Статут, 2009. С. 68 - 74.
14. Эрделевский А.М. О некоторых вопросах защиты прав потребителей // СПС КонсультантПлюс. 2013.
15. Обзор Верховного Суда Российской Федерации по отдельным вопросам судебной практики о применении законодательства о защите прав потребителей при рассмотрении гражданских дел (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 01.02.2012) // Бюллетень Верховного Суда РФ, N 4, апрель, 2012
16. Обзор законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за четвертый квартал 2006 года (утв. Постановлением Президиума Верховного Суда РФ от 07.03.2007) (ред. от 04.07.2012) // Журнал руководителя и главного бухгалтера ЖКХ. – 2007. - №6 (извлечение).
17. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 26.01.2010 № 1 «О применении судами гражданского законодательства, регулирующего отношения по обязательствам вследствие причинения вреда жизни или здоровью гражданина» // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2010. - № 3.
18. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2012 N 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» // Бюллетень Верховного Суда РФ, N 9, сентябрь, 2012
19. Определение судебной коллегии по гражданским делам суда Еврейской автономной области от 8 апреля 2011 г. по делу № 33-139/2011
20. Определение судебной коллегии по гражданским делам Санкт-Петербургского городского суда от 21 апреля 2011 г. по делу № 33-5777/2011
21. Определение судебной коллегии по гражданским делам Санкт-Петербургского городского суда от 31 марта 2011 г. по делу № 33-4571/2011
22. Определение судебной коллегии по гражданским делам Санкт-Петербургского городского суда от 13 апреля 2011 г. по делу № 33-5250/2011

Вестник Института мировых цивилизаций №14
ВЕСТНИК Института мировых цивилизаций
2017 г., № 14

Научный журнал

Свидетельство о регистрации средства массовой информации

Федеральная служба по надзору в сфере связи,

Информационных технологий и массовых коммуникаций

ПИ № ФС77 - 39605

Адрес редакции:

1107078, Москва, 1-ый Басманный пер., д.3, стр.1.

Тел.: 8 (495) 607 19 32

Компьютерная верстка, макет – Киселев В.В.

Корректорская читка выполнена авторами

Подписано в печать 12.01.2017 г.

Формат А4 (60x90 1/8). Бумага офсетная 80г/м²

Гарнитура Times New Roman. Печать офсетная.

Печатных листов – 14,6. Тираж – 300 экз.