

ISSN 2072-0297



МОЛОДОЙ[®] УЧЁНЫЙ

международный научный журнал



28
2016
Часть VII

16+

ISSN 2072-0297

МОЛОДОЙ УЧЁНЫЙ

Международный научный журнал

Выходит еженедельно

№ 28 (132) / 2016

РЕДАКЦИОННАЯ КОЛЛЕГИЯ:

Главный редактор: Ахметов Ильдар Геннадьевич, кандидат технических наук

Члены редакционной коллегии:

Ахметова Мария Николаевна, доктор педагогических наук

Иванова Юлия Валентиновна, доктор философских наук

Каленский Александр Васильевич, доктор физико-математических наук

Куташов Вячеслав Анатольевич, доктор медицинских наук

Лактионов Константин Станиславович, доктор биологических наук

Сараева Надежда Михайловна, доктор психологических наук

Абдрасилов Турганбай Курманбаевич, доктор философии (PhD) по философским наукам

Авдеюк Оксана Алексеевна, кандидат технических наук

Айдаров Оразхан Турсункожаевич, кандидат географических наук

Алиева Тарана Ибрагим кызы, кандидат химических наук

Ахметова Валерия Валерьевна, кандидат медицинских наук

Брезгин Вячеслав Сергеевич, кандидат экономических наук

Данилов Олег Евгеньевич, кандидат педагогических наук

Дёмин Александр Викторович, кандидат биологических наук

Дядюн Кристина Владимировна, кандидат юридических наук

Желнова Кристина Владимировна, кандидат экономических наук

Жуйкова Тамара Павловна, кандидат педагогических наук

Жураев Хусниддин Олтинбоевич, кандидат педагогических наук

Игнатова Мария Александровна, кандидат искусствоведения

Калдыбай Кайнар Калдыбайулы, доктор философии (PhD) по философским наукам

Кенесов Асхат Алмасович, кандидат политических наук

Коварда Владимир Васильевич, кандидат физико-математических наук

Комогорцев Максим Геннадьевич, кандидат технических наук

Котляров Алексей Васильевич, кандидат геолого-минералогических наук

Кузьмина Виолетта Михайловна, кандидат исторических наук, кандидат психологических наук

Курпаяниди Константин Иванович, доктор философии (PhD) по экономическим наукам

Кучерявенко Светлана Алексеевна, кандидат экономических наук

Лескова Екатерина Викторовна, кандидат физико-математических наук

Макеева Ирина Александровна, кандидат педагогических наук

Матвиенко Евгений Владимирович, кандидат биологических наук

Матроскина Татьяна Викторовна, кандидат экономических наук

Матусевич Марина Степановна, кандидат педагогических наук

Мусаева Ума Алиевна, кандидат технических наук

Насимов Мурат Орленбаевич, кандидат политических наук

Паридинова Ботагоз Жаппаровна, магистр философии

Прончев Геннадий Борисович, кандидат физико-математических наук

Семахин Андрей Михайлович, кандидат технических наук

Сенцов Аркадий Эдуардович, кандидат политических наук

Сенюшкин Николай Сергеевич, кандидат технических наук

Титова Елена Ивановна, кандидат педагогических наук

Ткаченко Ирина Георгиевна, кандидат филологических наук

Фозилов Садриддин Файзуллаевич, кандидат химических наук

Яхина Асия Сергеевна, кандидат технических наук

Ячинова Светлана Николаевна, кандидат педагогических наук

Журнал зарегистрирован Федеральной службой по надзору в сфере связи, информационных технологий и массовых коммуникаций.

Свидетельство о регистрации средства массовой информации ПИ № ФС77-38059 от 11 ноября 2009 г.

Журнал входит в систему РИНЦ (Российский индекс научного цитирования) на платформе elibrary.ru.

Журнал включен в международный каталог периодических изданий «Ulrich's Periodicals Directory».

Статьи, поступающие в редакцию, рецензируются. За достоверность сведений, изложенных в статьях, ответственность несут авторы. Мнение редакции может не совпадать с мнением авторов материалов. При перепечатке ссылка на журнал обязательна.

Международный редакционный совет:

Айрян Заруи Геворковна, кандидат филологических наук, доцент (Армения)

Арошидзе Паата Леонидович, доктор экономических наук, ассоциированный профессор (Грузия)

Атаев Загир Вагитович, кандидат географических наук, профессор (Россия)

Ахмеденов Кажмурат Максutowич, кандидат географических наук, ассоциированный профессор (Казахстан)

Бидова Бэла Бертовна, доктор юридических наук, доцент (Россия)

Борисов Вячеслав Викторович, доктор педагогических наук, профессор (Украина)

Велковска Гена Цветкова, доктор экономических наук, доцент (Болгария)

Гайич Тамара, доктор экономических наук (Сербия)

Данатаров Агахан, кандидат технических наук (Туркменистан)

Данилов Александр Максимович, доктор технических наук, профессор (Россия)

Демидов Алексей Александрович, доктор медицинских наук, профессор (Россия)

Досманбетова Зейнегуль Рамазановна, доктор философии (PhD) по филологическим наукам (Казахстан)

Ешиев Абдыракман Молдоалиевич, доктор медицинских наук, доцент, зав. отделением (Кыргызстан)

Жолдошев Сапарбай Тезекбаевич, доктор медицинских наук, профессор (Кыргызстан)

Игисинов Нурбек Сагинбекович, доктор медицинских наук, профессор (Казахстан)

Кадыров Кутлуг-Бек Бекмуратович, кандидат педагогических наук, заместитель директора (Узбекистан)

Кайгородов Иван Борисович, кандидат физико-математических наук (Бразилия)

Каленский Александр Васильевич, доктор физико-математических наук, профессор (Россия)

Козырева Ольга Анатольевна, кандидат педагогических наук, доцент (Россия)

Колпак Евгений Петрович, доктор физико-математических наук, профессор (Россия)

Курпаяниди Константин Иванович, доктор философии (PhD) по экономическим наукам (Узбекистан)

Куташов Вячеслав Анатольевич, доктор медицинских наук, профессор (Россия)

Лю Цзюань, доктор филологических наук, профессор (Китай)

Малес Людмила Владимировна, доктор социологических наук, доцент (Украина)

Нагервадзе Марина Алиевна, доктор биологических наук, профессор (Грузия)

Нурмамедли Фазиль Алигусейн оглы, кандидат геолого-минералогических наук (Азербайджан)

Прокопьев Николай Яковлевич, доктор медицинских наук, профессор (Россия)

Прокофьева Марина Анатольевна, кандидат педагогических наук, доцент (Казахстан)

Рахматуллин Рафаэль Юсупович, доктор философских наук, профессор (Россия)

Ребезов Максим Борисович, доктор сельскохозяйственных наук, профессор (Россия)

Сорока Юлия Георгиевна, доктор социологических наук, доцент (Украина)

Узаков Гулом Норбоевич, доктор технических наук, доцент (Узбекистан)

Хоналиев Назарали Хоналиевич, доктор экономических наук, старший научный сотрудник (Таджикистан)

Хоссейни Амир, доктор филологических наук (Иран)

Шарипов Аскар Калиевич, доктор экономических наук, доцент (Казахстан)

Руководитель редакционного отдела: Кайнова Галина Анатольевна

Ответственные редакторы: Осянина Екатерина Игоревна, Вейса Людмила Николаевна

Художник: Шишков Евгений Анатольевич

Верстка: Бурьянов Павел Яковлевич, Голубцов Максим Владимирович, Майер Ольга Вячеславовна

Почтовый адрес редакции: 420126, г. Казань, ул. Амирхана, 10а, а/я 231.

Фактический адрес редакции: 420029, г. Казань, ул. Академика Кирпичникова, д. 25.

E-mail: info@moluch.ru; http://www.moluch.ru/.

Учредитель и издатель: ООО «Издательство Молодой ученый».

Тираж 500 экз. Дата выхода в свет: 04.01.2017. Цена свободная.

Материалы публикуются в авторской редакции. Все права защищены.

Отпечатано в типографии издательства «Молодой ученый», 420029, г. Казань, ул. Академика Кирпичникова, д. 25.

На обложке изображен *Филип Джордж Зимбардо*, известный американский социальный психолог, известный как автор Стэнфордского эксперимента.

Зимбардо родился в 1933 году в Южном Бронксе (США). По окончании Монро High School он поступил в Бруклинский колледж и получил в нем степень бакалавра, затем защитил магистерскую и докторскую диссертации и получил степень доктора философии в Йельском университете.

В 1971 году в Стэнфордском университете в должности профессора Филип Зимбардо провел психологический эксперимент, в ходе которого 24 студента были разделены на группу «тюремных заключенных» и группу «тюремных надзирателей». В подвале факультета была оборудована «тюрьма», где и проводился эксперимент, который должен был продлиться две недели. Однако по этическим соображениям через шесть дней после начала эксперимент был прерван.

Стэнфордский тюремный эксперимент показал, что у людей, помещенных в определенные условия, не только происходит «вживание» в роль, но и меняются психологические характеристики. Например, в группе «надзирателей» студенты начали испытывать, а затем и проявлять садистские эмоции. В психологическом состоянии участников группы «заключенных» преобладали депрессия и отчаяние. Результаты этого эксперимента привели к возникновению теории значимости социума в индивидуальной психологии. Подробное описание этого эксперимента вышло в свет только 35 лет спустя.

Используя полученные результаты, Филип Зимбардо начал разрабатывать новые приемы и методы, чтобы помочь людям преодолевать психологические барьеры и лечить различные расстройства. К примеру, успешными были работы Зимбардо по преодолению застенчивости как у детей, так и у взрослых, которые привели к основанию «Стэнфордской клиники застенчивости».

Людмила Вейса, ответственный редактор

СОДЕРЖАНИЕ

ГОСУДАРСТВО И ПРАВО

- Абальмаз В. В., Остапенко А. Г.**
Особенности регулирования труда женщин, лиц с семейными обязанностями 613
- Агеева Е. С., Макарова Е. В.**
Проблемы реализации авторских прав обучающихся общеобразовательных учреждений при создании и использовании информационных продуктов 614
- Анащенко И. К.**
Режим коммерческой тайны в организации 617
- Анащенко И. К.**
Положение о приемке товаров по количеству и качеству 619
- Анащенко И. К.**
Фирменное наименование и коммерческое обозначение в деятельности организации 622
- Апаева Х. А.**
Право ограниченного пользования чужим недвижимым имуществом 624
- Апаева Х. А.**
Услуга как объект обязательства 625
- Барова Ю. Д.**
Принцип законности в осуществлении правоохранительной деятельности на территории Российской Федерации 627
- Барышев И. А., Ким Н. В.**
Проблемы правового регулирования отношений в сфере спорта Республики Казахстан 629
- Басов А. Г.**
Правовая защита работников здравоохранения в РФ 631
- Бессонова Х. В.**
Особенности квалификации неоказания помощи больному 633
- Бирюкова Н. С.**
Применение специальных налоговых режимов в зарубежных странах на примере малого предпринимательства 636
- Бочарникова М. И.**
Особенности защиты прав потребителей в договоре розничной купли-продажи 640
- Дальхеев А. А.**
Конституционно-правовой механизм выражения недоверия высшим органам исполнительной власти: сравнительно-правовой анализ (РФ, КНР, ФРГ) 641
- Джихаева С. И.**
Характеристика правопорядков в отношении регулирования деятельности корпораций 644
- Жизневский А. Н., Ульященко С. Н., Уточкин Е. В.**
Роль Совета Безопасности РФ в обеспечении национальной безопасности России и коллективной безопасности на территории СНГ 648
- Иванова Э. Ю.**
Содержание основополагающих принципов ВТО 650
- Кургамбеков О. Т., Ким Н. В.**
Терроризм — глобальная проблема современности 653
- Лисица А. А., Шищенко Е. А.**
Убийство матерью новорожденного ребенка: общая характеристика состава преступления и проблемы квалификации 654
- Макарова Е. С.**
Правоохранительная и правозащитная политика в современной России 657
- Михеев А. А.**
Проблема коллизионного регулирования сделок в Интернете 659
- Остапенко А. Г., Аристова С. А.**
Брак с иностранцем: современное состояние правового регулирования 661
- Остапенко А. Г., Ротко С. А.**
Борьба с тунеядством в период СССР и в современном обществе 664

Плотникова А. Э., Абдуллина Р. Р., Гаврилова А. А. Правовое регулирование оценки земельных сервитутов 667	Скорик В. В. Принципы контроля и надзора в государственном управлении 685
Рзаев Н. И., Мальцева О. А. Принцип публичной достоверности государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним в странах России и Германии 669	Скорик Н. Ю. Принципы бюджетной системы по законодательству Российской Федерации.. 689
Родионов К. А. Освобождение от уголовной ответственности за преступления против внешней безопасности государства 671	Солошич Е. А. Ответственность за дискриминацию в сфере труда 692
Ротко Н. В. Проблемы дефиниции понятия «трудовая миграция» 673	Сомова К. А. Основания и виды проверки показаний на месте. Процессуальный порядок производства проверки показаний на месте .. 694
Семенова А. С. Оспоримые сделки в гражданском праве 677	Сюсюра К. С., Остапенко А. Г. Усыновление иностранными гражданами российских детей 697
Симонова М. А., Шайдулина Н. Д. Особенности ограничения конституционных прав и свобод лиц, осужденных к лишению свободы..... 678	Тымчук Ю. А. Формирование основ правового регулирования нотариального удостоверения сделок с недвижимостью в России 698
Скобина Е. А., Чаюн А. В. Криминалистическая характеристика лиц, совершивших умышленное причинение тяжкого вреда здоровью 680	Тымчук Ю. А. Нотариальный тариф за удостоверение сделок с недвижимостью: проблемы и перспективы развития правового регулирования 702

ГОСУДАРСТВО И ПРАВО

Особенности регулирования труда женщин, лиц с семейными обязанностями

Абальмаз Виолетта Вадимовна, студент;

Остапенко Анастасия Геннадиевна, кандидат юридических наук, доцент
Кубанский государственный аграрный университет имени И. Т. Трубилина (г. Краснодар)

В современном законодательстве регулирование труда женщин и лиц с семейными обязанностями закреплено в главе 41 ТК РФ. В указанной главе рассматриваются основные положения категории работников, порядок предоставления отпусков, гарантии и льготы лицам. [1]

В основном, эти гарантии Гарантия лицам с семейными обязанностями, закрепленная в ч. 4 ст. 261 ТК РФ в большей степени предоставляются женщинам, так как они выполняют главную функцию материнства. Эти гарантии, с учетом особенностей женского организма, либо обеспечивают возможность женщине совмещать работу с материнством, либо ограничивают ее действия в сфере труда. Ограничивается применение труда женщин на работах с вредными или опасными условиями труда, на подземных работах, за исключением нефизических работ, на работах, которые связаны с подъемом и перемещением ручную тяжестей и другие работы. Запрещается направление беременных женщин в служебные командировки, привлечение к сверхурочной работе, работе в ночное время, выходные и нерабочие праздничные дни. Перечень всех работ, на которых ограничивается применение труда женщин, устанавливается Постановлением Правительства РФ от 25 февраля 2000 г. N 162 «Об утверждении перечня тяжелых работ и работ с вредными или опасными условиями труда, при выполнении которых запрещается применение труда женщин». [1]

В настоящее время возникает все больше трудовых споров, связанных с нарушением трудовых прав женщин и лиц с семейными обязанностями. В основном, эти споры связаны с выплатами пособий, незаконным увольнением и восстановлением на работе. Причиной указанных нарушений обязанность работодателя выплачивать беременным женщинам пособие. Это связано с тем, что беременным женщинам нужно выплачивать пособия, но работу, которую они должны выполнять, особенно на последних сроках беременности, в связи со своим положением, они выполнять не могут. Поэтому работодатель считает, что выгоднее для него будет уволить женщину или лицо с семейными обязанностями, чем выплачивать ей определенные пособия. [4]

По субъектному составу, данную категорию лиц можно разделить на несколько групп: [3]

- Беременные женщины
- Женщины, имеющие детей до полутора лет
- Лица с семейными обязанностями
- Лица, воспитывающие детей или ребенка без матери

Только с письменного согласия допускается направление в служебные командировки, привлечение к сверхурочной работе, работе в ночное время, выходные и нерабочие праздничные дни женщин, имеющих детей в возрасте до трех лет и при условии, что это не запрещено им в соответствии с медицинским заключением.

К работам, которые не могут совершать женщины и лица с семейными обязанностями так же и относят работу, связанную с поднятием и перемещением тяжелых предметов. Но здесь есть исключение и это относится к женщинам, занимающимся определенным видом спорта. [3]

Немало важным является и предоставление отпуска по беременности и родам. Как правило, этот отпуск составляет 140 дней, 70 дней составляет по беременности и 70 дней — по родам. Но если это многоплодная беременность, то предоставляется 84 календарных дня до родов, если роды осложненные составляет 86 дней, а при рождении двух и более детей — 110 календарных дней после родов. Данный отпуск предоставляется суммарно и дается женщине полностью, независимо от числа дней, фактически использованных до родов. Это закреплено в ст. 255 ТК РФ.

Женщинам, усыновившим ребенка, по их желанию вместо отпуска предоставляется отпуск по беременности и родам на период со дня усыновления ребенка и до истечения 70 календарных дней со дня их рождения, а при одновременном усыновлении двух и более детей — 110 календарных дней (ч. 1 ст. 257 ТК РФ).

Необоснованный отказ в приеме на работу женщины в связи с ее беременностью, а также по мотивам наличия у женщины детей в возрасте до 3 лет может повлечь за собой наложение штрафа в размере до 200 000 рублей или в размере заработной платы, дополнительного дохода осужденного (должностного лица, совершившего непра-

вомерные действия) за период до 18 месяцев либо обязательными работами на срок до 360 часов в соответствии со статьей 145 Уголовного кодекса РФ.

В соответствии со ст. 392 ТК РФ работник имеет право обратиться в суд за решением индивидуального трудового спора в течение 3 месяцев с того дня, когда он узнал или должен был узнать о нарушении своего права, а по спорам об увольнении, в течение одного месяца со дня вручения ему копии приказа об увольнении либо со дня выдачи трудовой книжки.

Нельзя не обратить внимания на то, что к настоящему времени еще не удалось создать для многих работающих женщин благоприятные условия труда и надлежащие условия для выполнения ими обязанностями материнства. Данная ситуация порождает негативные последствия не только для самих женщин, но и для общества в целом.

Наличие указанных факторов вызывает необходимость разработки и принятия дополнительных мер социальной защиты женщин, включая меры правового характера, что требует предварительного анализа действующего законодательства о труде женщин и выявления пробелов в этом законодательстве.

Из числа норм законодательства о труде женщин, которые устанавливают особенности правового регулирования их труда, особое значение принадлежит нормам, направленным на охрану труда всех работающих женщин, так как они имеют цель обеспечить снижение рисков заболеваемости женщин, сокращение производственного трав-

матизма женщин, сохранение их репродуктивной функции здоровья, увеличение продолжительности жизни.

Проблемой возникновения таких споров является то, что каждая из сторон, опирается на свой источник права, считая его правильным. Например, так получилось с увольнением в связи с отказом перевода на другую работу. Работница В. в течение трех лет работала в ОАО. Когда В. забеременела, то сообщила об этом своему работодателю, предоставив ему все необходимые медицинские документы.

Работодатель предложил В. перевод на другую работу, на которую она не согласилась, впоследствии чего была уволена на основании п. 8 ч. 1 ст. 77 ТК РФ в связи с отказом работника от перевода на другую работу, необходимую ему в соответствии с медицинским заключением. В. посчитала свое увольнение незаконным и поспешила обратиться в суд за решением спора. На что представители ответчика с претензией не согласились и пояснили, что иной работы, кроме предложенной, в ОАО не имелось, в связи с эти увольнение истицы В. соответствовало положению ч. 3 ст. 73 ТК РФ. [2]

Выслушав обе стороны, очевидно, что позиция истца ссылается на п. 8 ч. 1 ст. 77 ТК РФ, а сторона ответчика ссылается на ч. 3 ст. 73 ТК РФ, что вызывает конфликт сторон.

В выводе можно сказать, что много возникает трудовых споров, по поводу не выплаты пособий, определенных льгот беременным и лицам с семейными обязанностями, а так же по поводу трудового стажа и сроках, в срочном трудовом договоре государственных служащих.

Литература:

1. Федеральный закон № 81-ФЗ от 19 мая 1995 г. «О государственных пособиях гражданам, имеющим детей» (в ред. от 22 декабря 2006г).
2. Постановление Правительства РФ № 6 от 8 января 1996 г. «О концепции улучшения положения женщин в Российской Федерации».
3. Суняева Р.Л. «Правовое регулирование женщин и лиц с семейными обязанностями».
4. Петров А. Я. Особенности правового регулирования трудовых отношений отдельных категорий работников и система российского трудового права.

Проблемы реализации авторских прав обучающихся общеобразовательных учреждений при создании и использовании информационных продуктов

Агеева Екатерина Сергеевна, учитель информатики и ИКТ;

Макарова Елена Владимировна, учитель информатики и ИКТ

МБОУ «Средняя общеобразовательная школа № 12 с углубленным изучением отдельных предметов» г. Старый Оскол

В сфере современной парадигмы образования наибольший интерес вызывают проблемы использования информационных продуктов, созданных обучающимися образовательных учреждений и вопросы правообладания.

Актуальность данной темы исследования обусловлена тем, что в связи с переходом на ФГОС возросла роль ин-

формационных технологий в образовательном учреждении. Эффективным средством развития интереса к изучаемому предмету, стимулированию активности и самостоятельности при подготовке к уроку, формированию информационной культуры и компетентности выступает создание информационных продуктов обучающимися. Права несо-

вершеннолетних на создаваемые ими продукты творческой деятельности регламентируются общими положениями законодательства об авторском праве и смежных правах граждан Российской Федерации, закрепленными в настоящее время частью четвертой Гражданского кодекса РФ (ГК РФ). Реализация и защита таких прав отличаются спецификой. Между тем серьезные научные исследования, посвященные данной тематике, в настоящее время отсутствуют.

Внутреннее строение права интеллектуальной собственности выражается во взаимодействии и взаимосвязи норм и институтов, регулирующих имущественные и личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников по поводу результатов интеллектуальной деятельности. При этом основными институтами права интеллектуальной собственности являются: институт авторского права; институт смежных прав, институт патентного права, институт прав на ноу — хау, институт прав на технологию, институт договора об отчуждении исключительных прав и институт лицензионного договора, а также другие институты. [3, с. 28]

Гражданский кодекс РФ (ст. 26) выделяет две группы несовершеннолетних лиц: лица, не достигшие 14 лет (малолетние), и лица несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет [1]. Реализацию прав на интеллектуальную собственность малолетних детей осуществляют родители, опекуны, законные представители, которые должны учитывать мнение самого малолетнего (ст. 57 Семейного кодекса РФ, ст. 12 Конвенции о правах ребенка) [2]. Согласно п. 2 ст. 56 ГК РФ [1] несовершеннолетние вправе осуществлять авторские права без согласия родителей, распоряжаться доходами, совершать мелкие бытовые сделки. Следует пояснить, что речь идет только о материальном праве несовершеннолетних, а не о способности несовершеннолетних своими действиями осуществлять процессуальные права и обязанности по спорам, которая ни материальным, ни процессуальным законодательствами не предусмотрена [2].

Рассмотрим проблемы, возникающие в связи с неправомерными действиями по реализации авторских прав обучающихся общеобразовательных учреждений при создании и использовании информационных продуктов.

Возникают ситуации, когда созданные учащимися общеобразовательных организаций информационные продукты учителя отправляют на различные конкурсы и смотрят без согласия несовершеннолетних или без согласия родителей малолетних школьников. Рассмотрим правомерность таких действий.

Согласно ст. 1225 ГК РФ [1] информационные продукты совместного творчества учащихся и педагогов являются результатами интеллектуальной деятельности, которым предоставляется правовая охрана, и являются интеллектуальной собственностью тех, кто их создал. Ссылаясь на п. 4 ст. 1228 ГК РФ [1], который гласит, что права на продукт интеллектуальной деятельности, созданный двумя и более

соавторами, принадлежат этим соавторам совместно. Согласно ст. 1258 ГК РФ [1] соавторами признаются участники совместной интеллектуальной деятельности независимо от того, является готовый информационный продукт целым или состоящим из отдельных частей, имеющих самостоятельное значение. Таким образом, каждый участник созданного информационного продукта (учитель, ученик) является носителем интеллектуальной собственности и вправе самостоятельно принимать меры по защите своих прав.

Не все созданные информационные продукты подлежат охране в качестве продуктов интеллектуальной собственности. Так основным условием охраны информационного продукта является его новизна. Кроме того, не охраняются такие интеллектуальные продукты, которые по своей природе подлежат правовой охране, но не защищены особым обязательным порядком. Например, не получен патент на правообладание изобретением. Национальный стандарт РФ системы менеджмента качества ГОСТ Р 52614. 2—2006, утвержденный приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 15.12.2006 г. № 309-ст и введенный на территории России с 1 июня 2007 в качестве собственности обучающихся в образовательных учреждениях, определил перечень объектов, в который входят и объекты интеллектуальной собственности. На них распространяется защита прав интеллектуальной собственности учащихся (ст. 1250 ГК РФ). Согласно данному перечню собственностью обучающихся являются заключительные работы, собственные образцы, экзаменационные работы и пр. [2]

Согласно ст. 1229 ГК РФ [1] исключительное право на результаты интеллектуальной деятельности содержит в себе право на вознаграждение, которое сохраняется даже в тех случаях, когда исключительное право не принадлежит самому автору. Право на вознаграждение сохраняется даже при отсутствии согласия автора на использование продуктов его интеллектуальной собственности.

Согласно ст. 1259 ГК РФ авторские права распространяются как на обнародованные, так и на необнародованные произведения, выраженные в какой-либо объективной форме, в том числе в письменной, устной форме (в виде публичного произнесения, публичного исполнения и иной подобной форме), в форме изображения, в форме звуко- или видеозаписи, в объемно-пространственной форме. Для защиты авторских прав не требуется регистрация произведения. Автор может воспользоваться в этом случае способами защиты, которые применяются для защиты интеллектуальных, исключительных и личных неимущественных прав автора результата интеллектуальной деятельности.

Учитель и его учащиеся признаются авторами информационного продукта только в том случае, когда они трудились над его созданием совместно. В том случае, когда учитель только консультировал учащихся по созданию ими информационного продукта, он не будет признан автором результата интеллектуальной деятельности школьников.

Ссылаясь на ст. 1301 ГК РФ незаконное использование информационных авторских продуктов обучающихся влечет за собой гражданско-правовую ответственность, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством РФ. Согласно ст. 1250 ГК РФ правообладатели интеллектуальных прав на результаты своей интеллектуальной деятельности могут взыскать с нарушителя денежную компенсацию, а также в соответствии со ст. 1252 ГК РФ обладатели исключительных авторских прав в праве от лиц, нарушивших эти права требовать признания права, пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения, возмещения убытков. Также правообладатели в праве требовать от нарушителей возмещения авторского права. Компенсация подлежит взысканию при доказанности факта правонарушения.

Административная ответственность за нарушение прав интеллектуальной собственности предусматривается ст. 7.12 КоАП РФ. Согласно которой, получение прибыли с продуктов интеллектуальной собственности, а также нарушение авторских прав, в целях извлечения дохода, влечет наложение административного штрафа на граждан в размере от одной тысячи пятисот до двух тысяч рублей, на должностных лиц — от десяти тысяч до двадцати тысяч рублей, на юридических лиц — от тридцати тысяч до сорока тысяч рублей. [4]

В случае выявления плагиата на продукт интеллектуальной деятельности, причинивший ущерб автору, к нарушителю авторских прав применяется уголовная ответственность в соответствии со ст. 146 УК РФ. Данная статья предусматривает наказание штрафом в размере до двух тысяч рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до восемнадцати месяцев, либо обязательными работами на срок от ста восьмидесяти до двух сот сорока часов, либо арестом на срок от трех до шести месяцев. [5]

Проанализировав законодательные документы, мы решили провести анкетирование по вопросам выявления уровня правовых знаний учащихся на продукты интеллектуальной собственности. К которым, прежде всего, относят компьютерные презентации, личные сайты обучающихся, различные виды творческих работ. Так как, в повседневной практике педагоги, родители, другие школьники не всегда спрашивают согласие автора на использование интеллектуальной собственности, не всегда указывают авторство.

Участниками анкетирования мы выбрали обучающихся 8–9 (13–15 лет) классов МБОУ «Средняя общеобразовательная школа № 12 с углубленным изучением отдельных предметов», т. к. данная возрастная категория представляет собой как малолетних, так и несовершеннолетних учащихся. Предлагалось ответить на следующие вопросы:

1. Знаете ли вы о своих правах на интеллектуальные продукты?

2. Знаете ли вы, кто реализует ваши права на интеллектуальную собственность?

Результаты анкетирования по первому вопросу представлены на рисунке 1:

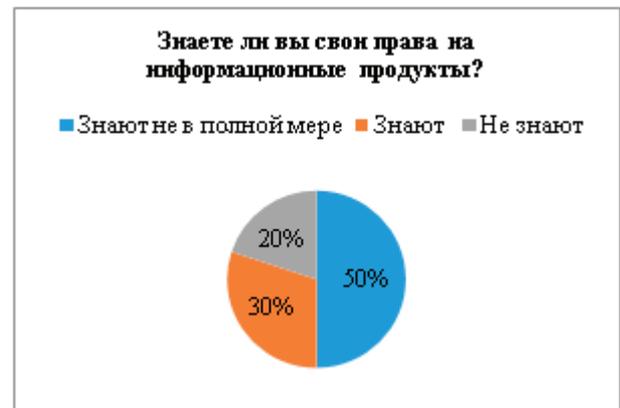


Рис. 1. Права несовершеннолетних на интеллектуальную собственность

На первый вопрос «Знаете ли вы о своих правах на интеллектуальную собственность?» большинство опрошенных 40 человек (50%) ответили, что знают свои права не в полной мере, 24 человека (30%) ответили, что знают свои права, 16 человек (20%) не знают своих прав, а следовательно, не защищены в полной мере.

(Рисунок 2) Ответы на второй вопрос показали, что большинство респондентов не знают, кто реализует их права на интеллектуальную собственность.



Рис. 2. Реализация прав несовершеннолетних на интеллектуальную собственность

Данные результаты свидетельствуют о том, что большая часть респондентов в возрасте 13–15 лет не знает, что имеет право по достижении 14-летнего возраста самостоятельно распоряжаться интеллектуальной собственностью.

Таким образом, мы можем сделать вывод о том, что правовая грамотность несовершеннолетних в области реализации прав на интеллектуальную собственность остается на невысоком уровне. Следовательно, необходимо повышать правовую компетентность учащихся в области прав на интеллектуальную собственность. Необходимого уровня можно достичь путем проведения уро-

ков правовой грамотности, распространения информационных буклетов, проведения информационной работы в социальных сетях, акций, направленных на повышение

правовой грамотности учащихся, не только касаясь интеллектуальной собственности, но и всех областей прав человека.

Литература:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 № 231-ФЗ (ред. от 01.01.2016) // Главы 69–70.
2. Интернет портал «Право.ру» [Электронный ресурс]. — <http://pravo.ru> (дата обращения: 12.11.2016).
3. Гаврилов Э. П. Интеллектуальные права несовершеннолетних/ Э. Гаврилов // Хозяйство и право. 2011. № 9. С. 28–30.
4. Кодекс РФ об Административных Правонарушениях 2016. [Электронный ресурс]. — <http://koapkodeksrf.ru/> (дата обращения: 11.11.2016).
5. Уголовный кодекс РФ. [Электронный ресурс]. — <http://www.ugolkod.ru> (дата обращения: 11.11.2016).

Режим коммерческой тайны в организации

Анашенко Илья Кириллович, студент

Балтийский федеральный университет имени Иммануила Канта (г. Калининград)

Деятельности организации важным элементом ее существования является информация. Как сказал Н. М. Ротшильд: «Кто владеет информацией, тот владеет миром». Понятие «коммерческая тайна» неразрывно связано с понятием «ноу-хау». Согласно статье 1465 ГК РФ под понятием «ноу-хау» подразумевается сведения о результатах интеллектуальной деятельности, о способах осуществления профессиональной деятельности. [1] Есть условия, при которых ноу-хау подвергается правовой охране — это неизвестность сведений третьим лицам, нет доступа сведений у третьих лиц на законном основании, введен режим коммерческой тайны. Таким образом, сведения защищаются на основании закона о коммерческой тайне. Это положение подтверждается п. 57 Постановления Пленума ВС РФ, ВАС РФ N 5/29. В отношении секрета производства (ноу-хау) действует имущественное исключительное право использования секрета производства. На данный момент термин «коммерческая тайна» является неотделимым от понятия «секрета производства». [2]

Среди исследователей существует несколько подходов к пониманию соотношения этих понятий. Во-первых, понимание этих понятий, как синонимов. Во-вторых, институт коммерческой тайны поглощает институт ноу-хау, но не ограничивается им. В-третьих, коммерческая тайна не полностью покрывает ноу-хау, так как секрет производства может быть применен не только в одной организации, но и в других организациях. В-четвертых, ноу-хау — это нетрадиционный объект интеллектуальной собственности, охрана которых осуществляется режимом коммерческой тайны.

Главными отличиями между рассматриваемыми институтами сводится к следующему: различный состав инфор-

мации и различные субъекты. Различный состав информации заключается в том, что коммерческая информация относится к любой информации в организации, на которую распространяется режим конфиденциальности. К составу ноу-хау относится информация о сущности результатов интеллектуальной деятельности, о технологиях, методах, процессах. Субъектами в коммерческой тайне являются субъекты предпринимательской деятельности, субъектами секрета производства могут быть как юридические лица, так и физические лица. [3]

Таким образом, секрет производства может охраняться патентным правом, режимом коммерческой тайны. К преимуществу патентного права относится определенность правовой охраны и невозможность зарегистрировать один и тот же результат интеллектуальной деятельности несколькими субъектами. К преимуществу защиты режимом коммерческой тайны является невозможность быстрого раскрытия информации. [4]

Важно подчеркнуть, что коммерческая тайна устанавливает режим конфиденциальной информации в конкретной организации. Режим коммерческой тайны распространяется на научно-технические сведения, технологические сведения, производственные сведения, финансово-экономические сведения, организационные сведения и на иную информацию. Несмотря на некоторые различия в понятиях, по существу в аспекте правовых категорий термины «коммерческая тайна» и «секрет производства» рассматриваются как синонимы.

Основной закон, который регулирует коммерческую тайну в организациях — это Федеральный закон от 29.07.2004 N 98-ФЗ (ред. от 12.03.2014) «О коммерческой тайне» (далее — Закон). Согласно этому закону

под коммерческой тайной понимается режим конфиденциальной информации, обладая которой субъект гражданских правоотношений получает преимущество перед другими субъектами, уменьшает риски на рынке, увеличивает доходы. Под информацией подразумевают сведения любого характера, которые не известны третьи лицам, на нее распространяется режим коммерческой тайны.

Согласно статье 10 Закона, к мерам, которые применяются обладателем информации, на которую распространяется режим коммерческой тайны, относятся определение списка информации, установление ограничений к доступу к информации, идентификация лиц, которые получили доступ к информации, установление правил по использованию информации, маркирование грифом «Коммерческая тайна», применение мер технической защиты. [5] Преимуществами использования данного способа защиты информации является возможность работодателя уволить работника на основании подп. «в» п. 6 ст. 81 ТК РФ, а так же возможность привлечь к уголовной ответственности за незаконное соби́рание, разглашение, использования на основании ст. 183 УК РФ. [6]

Согласно статье 4 Закона, режим коммерческой тайны устанавливается обладателем такой информации. Единственным законным способом получения такой информации является договор. В случае, если информация получена с преодолением мер по охране такой информации, если лицо предполагало отнесение информации к коммерческой тайне, то сведения считаются полученными незаконно. [5] Иногда сам метод получения информации является самостоятельным преступлением, например, передача денежных средств работникам коммерческой организации, которые выполняют организационные функции, нарушение тайны переписки, прослушивание телефонных переговоров, просмотр почтовых сообщений, нелегальное получение доступа к компьютерной информации, обманное изъятие документов, шантаж, угрозы. [7]

Таким образом, Закон позволяет создать эффективный действующий механизм хозяйственного оборота результатов интеллектуальной деятельности, защитить организацию от правовых рисков.

К основным документам, которые позволяют защитить организацию от разглашения сведений, которые относятся к коммерческой тайне, является соглашение и положение о коммерческой тайне.

В соглашении о коммерческой тайне прописывается идентифицирующая информация работника, такая как номер паспорта, фамилия, имя, отчество, год рождения. Прописывается идентифицирующая информация работодателя: должность, фамилия, имя, отчество, должность работника (уполномоченного работодателем регулировать режим коммерческой тайны), организационно-правовая форма организации, адрес организации. Потом указывается круг информации, которая не подлежит разглашению. Далее в соглашении указывается подтверждение работника, который допускается до информации, например, так «на-

стоящим обязуюсь не разглашать информацию, составляющую коммерческую тайну». В конце прописывается ответственность в соответствии с ст. 14 Федерального закона от 29.07.2004 N 98-ФЗ и Положением, которое разработано в организации.

Другим документом, который устанавливает режим коммерческой тайны в организации, является Положение о коммерческой тайне. Этот локальный нормативно-правовой акт разрабатывается в соответствии с Федеральным законом от 29.07.2004 N 98-ФЗ «О коммерческой тайне» и Постановлением Правительства РФ от 5 декабря 1991 г. N 35 «О перечне сведений, которые не могут составлять коммерческую тайну».

В пункте 1 следует указать перечень документов, на которые не распространяется Положение, и указать, что при необходимости, эти документы должны быть предоставлены органу власти. Далее указывается, что Целью Положения является защита законных прав и интересов Компании как субъекта предпринимательской деятельности. В пункте 2 следует указать условия, при которых информация становится подлежащей защите. В пункте 3 устанавливаются правомерные случаи, на основании которых коммерческая тайна может быть разглашена сотрудником организации. В пункте 4 указываются сведения, которые и составляют сведения, на которые распространяется режим правовой защиты. Логично в пункте 5 указать перечень сведений, на которые хоть и не распространяется режим, но которые все же являются нежелательными к распространению, они указаны в пункте 1, например, сведения об отчетности, о платежеспособности, и круг лиц, которые могут их разглашать, например, директор.

В заключительных пунктах положения указывается меры дисциплинарной, гражданской, уголовной ответственности за разглашение информации, составляющей коммерческую тайну. А так же меры дисциплинарной ответственности за разглашение информации, которая указана в пункте 1 Положения. [8]

Рассмотрим судебную практику по заявленной теме. Саратовский областной суд принял решение по правомерному разглашению информации, составляющей коммерческую тайну. Гражданин был уволен в связи с однократным с грубым однократным нарушением работником трудовых обязанностей — разглашением охраняемой законом тайны. В судебном заседании он разгласил информацию о размещении системы видеонаблюдения. Судебная коллегия посчитала, что гражданин мог предоставить информацию для защиты своих прав на основании Конституции для защиты своих интересов. Гражданин использовал служебную информацию, так как реализовывал право на судебную защиту. [9]

Другое дело Московского городского суда, в котором было вынесено решение не в пользу работника, подразумевало под собой установление фактов распространения работником информации третьим лицам. К таким фактам следует акт осмотра рабочего места, распечатка электрон-

ной переписки, служебная записка специалиста по информационной безопасности, свидетелями. [10]

Таким образом, при решении судом дела в сторону работника или работодателя, все зависит от факта разглашения информации, не противоречит ли включение в трудовой договор сведений, которые не подлежат охране, и наличия виновных действий со стороны работника. [11]

Режим коммерческой тайны в организации играет важную роль в функционировании этой организации.

Развитие законодательства в данной области очень важно, так как, имея сведения, подлежащие защите можно избежать неоправданных расходов, увеличить доходы. Добросовестные участники гражданского оборота вкладывают большие деньги в получение таких сведений, и гармонизация законодательства в сфере регулирования отношений, связанных с защитой коммерческой тайны, позволит развиваться гражданскому обороту стабильнее.

Литература:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации. Ч. 4, от 18 декабря 2006 г. (с последующими изменениями и дополнениями). [Электронный ресурс]. Доступ из справ. — правовой системы «Консультант Плюс».
2. Синцов Г. В., Портнова Е. В. Соотношение понятий «секрет производства», «ноу-хау» и «коммерческая тайна» // Юридический мир. 2012. N 9. С. 35–37.
3. Соотношение ноу-хау с коммерческой тайной // Сетевой журнал «Хранитель». URL: http://psj.ru/saver_magazines/detail.php?ID=65365 (дата обращения: 5.12.2016).
4. Гражданское право: Учебник: в 2 т. / С. С. Алексеев, О. Г. Алексеева, К. П. Беляев и др.; под ред. Б. М. Гонгалов. М.: Статут, 2016. Т. 1. 511 с.
5. Федеральный закон от 29.07.2004 N 98-ФЗ (ред. от 12.03.2014) «О коммерческой тайне».
6. Али М. Способы защиты // ЭЖ-Юрист. 2016. N 35. С. 1, 4.
7. Гладких В. И., Сбирунов П. Н. Особенности квалификации незаконного получения и разглашения сведений, составляющих коммерческую, налоговую или банковскую тайну // Юрист. 2012. N 5. С. 36–41.
8. Шалаев А. В. «Справочник кадровика: полное практическое руководство», «ГроссМедиа», «РОСБУХ», 2016.
9. Кассационное определение Саратовского областного суда от 02.06.2011 по делу N 33–2558/2011.
10. Апелляционное определение Московского городского суда от 20.08.2014 по делу N 33–33182/14.
11. Уваева М. Споры вокруг служебной информации // Трудовое право. 2016. N 3. С. 49–59.

Положение о приемке товаров по количеству и качеству

Анашенко Илья Кириллович, студент

Балтийский федеральный университет имени Иммануила Канта (г. Калининград)

В Гражданском кодексе можно увидеть, что обязанность лица, которое осуществляет покупку ограничивается необходимостью проверить товар на соответствие количеству и качеству в порядке, установленном законом, иными правовыми актами, договором или обычаями делового оборота, что указано в пункте 2 ст. 513 ГК РФ. [1] Как указано в Постановлении Пленума ВАС, отсутствие последовательных правил по приемке продукции не может освобождать поставщика от ответственности при нарушении им условий договора. [2] Но, как указано в Постановлении ФАС Северо-Кавказского округа, если при приемке товара не было заявлено каких-либо претензий, то поставщик считается добросовестно исполнившим свою обязанность перед поставщиком. [3]

Документы, которые регламентируют порядок приемки товаров по количеству и качеству имеют рекомендательный характер и необязательны к исполнению. К таким документам относится «Инструкция о порядке приемки продук-

ции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству» [4] и «Инструкция о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству» [5] (далее - Инструкции), они были утверждены Постановлением Госарбитража СССР в 1965 и 1966 годах. Таким образом, для сохранности продукции и товаров при поставках и обеспечения условий для своевременной и правильной их приемки, лучшим вариантом для организации будет разработка положения о приемке по количеству и качеству.

Согласно Единой государственной системе делопроизводства к положению следует относить правовой акт, определяющий порядок образования, права, обязанности и организацию работы учреждения, структурного подразделения. [6] Положение о приемке по количеству и качеству может содержать такие структурные элементы как «Общие положения», «Сроки приемки товаров по количеству и ка-

честву», «Особенности приемки товаров по количеству», «Особенности приемки товаров по качеству».

Раздел «Общие положения» описывает общие положения, которые регулируют действие положения на предприятии по регулированию условий поставки товаров по количеству и качеству. Так же можно указать на определение товара, а именно, что товаром следует считать тот товар, который указан в спецификации, которая приложена к заключенному договору. В этой главе следует указать о сторонах, на которые распространяется данный нормативно-правовой акт, а именно фирму, под которую разрабатывается положения, а также юридические лица, и можно указать про нераспространённость положения на товары, приобретенные для личного, семейного потребления. Как показывает судебная практика, к целям, не связанным с личным использованием товаров, можно отнести приобретение оргтехники в организацию. Однако, если, например, офисная мебель или материалы для ремонтных работ будут приобретаться у розничного продавца, то эти отношения будут регулироваться нормами о розничной купле-продаже (пункт 5 Постановления Пленума ВАС РФ от 22.10.1997 N 18 «О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки»). [2]

Составляя раздел «Сроки приемки товаров по количеству и качеству» можно обратить внимание Инструкции, утверждённые Постановлением Госарбитража СССР 1965 и 1966 годах. Согласно им, товар считается принятым своевременно, если приемка осуществлена в установленные сроки. Согласно п. 14 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22.10.1997 № 18, инструкция может применяться только в случае, если это оговорено и установлено в договоре. Если стороны диспозитивно укажут, что в случае неоговоренных условий необходимо пользоваться Инструкцией, то получить слишком жесткий механизм с «подводными камнями». Наилучшим образом будет взять некоторые условия из Инструкции и включить их в договор. [2]

Рассмотрим ситуацию в аспекте сроков по количеству. Согласно Инструкциям, существует несколько вариантов приемки в зависимости от наличия тары. В случае, если тара открытая, поврежденная или ее вовсе нет, то принято осуществлять приемку в момент получения продукции, либо в момент вскрытия контейнеров. В случае, если тара исправная, то по весу брутто или количеству мест приемка осуществляется в момент получения; по весу нетто и количеству товарных единиц так же в момент получения, но не позднее 10 дней (не скоропортящаяся продукция), не позднее 24 часов (скоропортящаяся продукция). Особый порядок установлен для районов крайнего севера. [7]

Рассмотрим ситуацию в аспекте сроков по и по качеству. Инструкции устанавливают, что приемку должны осуществлять на складе получателя, если договором не установлено иное. Приемка может быть иногородней и одногородней. При иногородней поставки приемка должна быть произве-

дена не позднее 20 дней, но если товар скоропортящийся, то не позднее 24 часов. При одногородней поставке, приемка должна быть закончена не позднее 10 дней, со скоропортящейся продукцией аналогично иногородней. Особый порядок установлен для районов крайнего севера. Машины, оборудование проверяются при вскрытии тары, но не позднее гарантийных сроков. [8] Как показывает судебная практика, если стороны не согласовали сроки поставки, то применяется порядок и статьи 508 ГК РФ. [1] Если порядок невозможно определить, то поставка осуществляется в разумные сроки на основании статьи 314 ГК РФ.

Далее рассматриваются пункты «Особенности приемки товаров по количеству» и «Особенности приемки товаров по качеству». Если отсутствует порядок приемки, то это не освобождает недобросовестного поставщика от нарушения договора по критериям количества и качества. В данном случае покупатель предоставляет в арбитражный суд доказательства нарушений условий договора со стороны поставщика (пункт 14 Постановления Пленума ВАС РФ от 22.10.1997 N 18). [2] Желательно заключить с работником, который принимает товар, договор об материальной ответственности. Минтруд России Постановлением от 31.12.02 N 85 установил перечень профессий, с которыми работодатель может заключить такой договор. При приемке товара проверяют в первую очередь сопроводительные документы, их полноту. Прием товара по количеству заключается в определении фактического содержания товаров документально. Если приемка осуществляется по качеству, то проверку осуществляется на качество и комплектность. В положении следует указать, что при разгрузке необходимо проверить количество: при необходимости взвесить, подсчитать штучные товары. При проверке качества необходимо произвести внешний осмотр, найти явные дефекты, посмотреть наличие необходимых маркировок. Можно произвести углубленное изучения качества для обнаружения скрытых дефектов или выборочно произвести проверку качества. Приемка осуществляется с использованием документов, которые были утверждены постановлением Госкомстата России от 25.12.98 N 132 «Об утверждении унифицированных форм первичной учетной документации по учету торговых операций». [9]

Приемка товара по количеству может производиться путем: пересчёта (при приёмке штучного товара); перевеса (при приёмке весового товара); проверки соответствия сопроводительной документации и маркировки товара без осуществления вскрытия упаковки. Приемка товара по качеству может производиться путём: выборочной проверки качества; проверки соответствия сопроводительной документации и маркировки товара без осуществления вскрытия упаковки. Приемка может приостанавливаться в следующих случаях: при обнаружении несоответствия качества, количества, комплектности, маркировки поступившего товара, тары или упаковки: требованиям ГОСТов, регламентов, иных стандартов, техническим условиям и иным требованиям, предусмотренным для данного вида товара

законодательством РФ; требованиям договора поставки; данным, указанным в маркировке и сопроводительных документах, удостоверяющих количество и качество товара; при обнаружении некорректно оформленных документов, предусмотренных договором поставки. Например, Арбитражным судом Краснодарского края было установлено, что поставленные ответчиком светильники и крепления не соответствовали условиям контракта, параметры несоответствия были указаны в акте приемки продукции. Суд решил удовлетворить требование истца взыскать неустойку по контракту в размере 56 491 руб. [10]

При работе с поставщиками желательно прописать требования по качеству. К ним можно отнести: соответствие санитарным, техническим нормам и иным требованиям законодательства; на товаре должна быть маркировка, которая должна соответствовать требованиям таможенного союза, сопровождаться документами, которые подтверждают качество, безопасность, легальность производства, происхождение товара. [11] Например, в Арбитражном суде города Санкт-Петербурга и Ленинградской области общество с ограниченной ответственностью обратилось к Федеральному государственному унитарному предприятию с требованием о взыскании 1 524 367,69 рублей задолженности по договору поставки. Истец выявивший несоответствие товара обусловленным требованиям, в частности, по маркировке требует взыскать указанную сумму, так как на ос-

новании статьи 309 ГК РФ, обязательства должны исполняться надлежащим образом. Суд удовлетворил требования истца. [12]

Также в положении следует предусмотреть вопрос представительства при приемке товаров. Приемка может быть осуществлена с участием представителей продавца. При выявлении недостачи представителю высылается уведомление, которое содержит наименование товара, количество недостающего товара, основные недостатки, время совместной приемки. При приемке товара представителем необходимо предусмотреть за последним обязанность иметь удостоверение или доверенность. В удостоверении указываются дата выдачи, ФИО, наименование покупателя, товар для приемки. При приемке товаров должны быть использованы средства измерения, чтобы избежать искажения результатов. [13]

Таким образом, приемка товаров — это установление точного количества поступившего товара и его соответствия данным сопроводительных документов. Положением определяется общий порядок и правила приемки товаров по количеству и качеству, а также условия, необходимые для проведения объективной и достоверной приемки товаров. При разработке положения следует внимательно регламентировать все действия организации и контрагентов для гармоничного взаимодействия при осуществлении процедуры приемки товара по количеству и качеству.

Литература:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации. Ч. 2, от 26 января 1996 г. (с последующими изменениями и дополнениями). [Электронный ресурс]. Доступ из справ. — правовой системы «Консультант Плюс».
2. Постановление Пленума ВАС РФ от 22.10.1997 N 18 «О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки».
3. Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 27.09.2004 N Ф08—4481/2004.
4. «Инструкция о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству» (утв. Постановлением Госарбитража СССР от 15.06.1965 N П-6) (ред. от 23.07.1975, с изм. от 22.10.1997).
5. «Инструкция о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству» (утв. Постановлением Госарбитража СССР от 25.04.1966 N П-7) (ред. от 23.07.1975, с изм. от 22.10.1997).
6. «Единая государственная система делопроизводства (Основные положения)» (одобрено Постановлением ГКНТ СССР от 04.09.1973 N 435).
7. «Инструкция о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству» (утв. Постановлением Госарбитража СССР от 15.06.1965 N П-6) (ред. от 23.07.1975, с изм. от 22.10.1997).
8. «Инструкция о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству» (утв. Постановлением Госарбитража СССР от 25.04.1966 N П-7) (ред. от 23.07.1975, с изм. от 22.10.1997).
9. Документальное оформление приемки товара // Экономика и жизнь. URL: <https://www.eg-online.ru/article/73463/> (дата обращения: 5.12.2016).
10. Определение Арбитражного суда Краснодарского края от 07.11.2016 № А32—18051/2016
11. Политика по работе с поставщиками // X5 Retail Group. URL: <https://www.x5.ru> (дата обращения: 5.12.2016).
12. Определение Арбитражного суда города Санкт-Петербурга и Ленинградской области от 02.06.2016 № А56—6623/2016.

13. Постановление совета министров Республики Беларусь от 3 сентября 2008 года № 1290 // законодательство стран СНГ. URL: http://base.spinform.ru/show_doc.fwx?rgn=24688 (дата обращения: 5.12.2016).]

Фирменное наименование и коммерческое обозначение в деятельности организации

Анашенко Илья Кириллович, студент

Балтийский федеральный университет имени Иммануила Канта (г. Калининград)

Согласно гражданскому кодексу организация вступает в гражданский оборот под своим фирменным наименованием (ст. 1473 ГК РФ). [1] Начинает право на фирменное наименование действовать с момента регистрации, а заканчивается ликвидацией юридического лица.

Законодатель устанавливает ряд требований при регистрации фирменного наименования. При установлении этих требований законодатель использует методы обвязывания и дозволения. С помощью обвязывания устанавливаются положительные предписания, а с помощью запрета ограничивается пределы свободы в выборе фирменного наименования путем установления рамок. Эти меры связаны с соблюдением публичного интереса, а именно, не введение в заблуждение окружающих, либо получения конкурентных неоправданных преимуществ. [9]

Нередко возникают споры из-за одинаковых фирменных наименований, так как налоговые органы не проверяют фирменное наименование при регистрации. Действует правило «старшинства», приоритет устанавливается в отношении той организации, которая первая зарегистрировала фирменное наименование. В данном случае не имеет значение, какая из спорящих организаций первая фактически приступила к заявленной при регистрации деятельности. [2] Согласно Постановлению Президиума ВАС РФ ключевым моментом в спорах, связанных с защитой одинаковых фирменных наименований, является одинаковый вид деятельности между спорящими организациями. [4]

Интересным аспектом защиты фирменного наименования является вопрос о том, может ли оно защищаться против товарного знака, знака обслуживания или коммерческого обозначения. Закон на этот счет дает однозначный ответ, что защищаться будет то право, которое было зарегистрировано раньше (п. 6 ст. 1252 ГК РФ) [5].

Согласно Парижской конвенции по охране промышленной собственности (ст. ст. 8 и 10.bis) фирменное наименование защищается как объект права, при этом фирменное наименование не обязательно должно регистрироваться как товарный знак. К действиям конкурента, которые запрещены относятся любые, которые могут вызвать смешение восприятия фирменного наименования организации. [3]

При составлении иска необходимо установить обстоятельства даты возникновения прав на фирменное наименование, тождество до степени смешения фирменного знака

с другими объектами защиты интеллектуальных прав, однородность товаров и услуг, в отношении которых нарушается право. Установление перечисленных обстоятельств подтверждается Постановлением президиума Суда по интеллектуальным правам. При этом для определения степени смешения необходимо исходить из того, может ли, например, коммерческое обозначение вводить в заблуждение потребителей или контрагентов и тем самым нарушать возможность индивидуализировать себя владельцу фирменного наименования, что подтверждается Постановлением ФАС МО [7].

К причинам участвовавших споров по средствам индивидуализации в общем, и фирменному наименованию в частности, относится неограниченное количество видов деятельности, которые могут быть зарегистрированы в отношении одной организации; причиной также является то, что при изменении или дополнении видов деятельности у лица, осуществляющего регистрацию нет обязанности проверять наличие уже существующих зарегистрированных фирменных наименований, а так же проверять их зарегистрированные виды деятельности.

Законодателем предусмотрена обязанность прекратить использование фирменного наименования в следующих случаях:

1. Если требование будет предъявлено аналогичным правообладателем. Исковое заявление предъявляется в Арбитражный суд первой инстанции.

2. По требованию Федеральной Налоговой Службы в связи с использованием в фирменном наименовании официальных названий федеральных органов, включения в название наименования Россия (РФ) (пункты 3 и 4 статьи 1473, ст. 1231.1 ГК РФ).

3. В случае если фирменное наименование включено полное или сокращенное наименование общественных объединений. [8]

Коммерческое обозначение не необходимо регистрировать в учредительных документах, оно служит для индивидуализации торговых, промышленных и других предприятий (ст. 1538 ГК РФ). Оно служит для обозначения одного или нескольких предприятий, которые принадлежат юридическому лицу или индивидуальному предпринимателю (ст. 1538 ГК РФ). К признакам, которые характеризуют коммерческое обозначение относятся:

— Обладание различительными признаками, которые позволяют отличать обозначение и не вводить в заблуждение потребителей и контрагентов;

— Территориальная определенность коммерческого обозначения

— Соблюдения критерия известности. Для реализации данного признака может использоваться размещение обозначения на вывесках, в рекламе организации, в используемых документах, присвоение филиалам юридических лиц.

Возможно защищать коммерческие обозначения, используя авторское право. В таком случае регистрация не требуется, так как авторское право возникает с момента создания логотипа. Логотип может быть выражен в виде дизайна, фотографии или изображения. [13] Например, ООО «Одноклассники» обратилось с иском к «Издательство «Эксмо» с требованием компенсации нарушения прав на дизайн интернет-сайта и доменного имени. По мнению истца, ответчик нарушил исключительное право на дизайн, использованный в логотипе, в оформлении книги, поскольку на обложке были использованы те же цвета, что и на сайте. Кассационная инстанция пришла к выводу, что не были нарушены исключительные права истца, а обложка книги является объектом авторского права. [14] Таким образом, средства индивидуализации могут быть одновременно и результатами творческого труда и защищаться авторским правом.

Коммерческое обозначение можно отнести к гудвиллу предприятия, к нему же можно отнести и ноу-хау, репутацию и т. д. [10] Коммерческое обозначение используется в самом начале деятельности организации, когда она еще не решила зарегистрировать товарный знак. К такой компании может появиться интерес у бренд-сквоттеров, которые регистрируют товарный знак — аналогичный коммерческому обозначению и требуют ренты за использование товарного знака. Обычно это связано с регистрацией иностранного бренда на территории РФ и ожиданием выхода иностранной компании на рынок России.

Есть возможность отстоять свое право на использование коммерческого обозначения путем предоставления в суд доказательств размещения рекламных объяв-

лений, свидетелей, фотографий. Судебная практика сводится к приоритету защиты товарного знака, так как он зарегистрирован в установленном законом порядке. Защита коммерческого обозначения возможна против других коммерческих обозначений схожих до степени смешения. [11]

Право на коммерческое обозначение не может передаваться, это возможно только с продажей организации. [11] В Постановлении ФАС Московского округа иск ЗАО «Дикси-ЮГ» к ООО «Садко-Л» удовлетворило в связи с использованием последним коммерческого обозначения «Диксика», что схоже до степени смешения с коммерческим обозначением «Дикси». Суд иск удовлетворил, поскольку использование коммерческого обозначения привело к недобросовестной конкуренции. [12]

Между защитой и охраной исключительных прав на коммерческое обозначение можно провести черту.

К защите исключительных прав следует отнести применение норм, с помощью которых правообладатель может пресечь неправомерные действия третьих лиц. Существуют две формы защиты юрисдикционные (с использованием органов власти), неюрисдикционные (самостоятельная защита). Защита исключительных прав закреплена в статье 1252 ГК РФ. Обычными требованиями по защите являются: пресечение действий, признание права, возмещение убытков. Например, АНО «Институт региональной политики» обратилось к АНО «Московский урбанистический форум» о запрете использования коммерческого обозначения «Московский урбанистический форум». Истцом был осуществлен весь перечень работ по сопровождению и созданию деятельности организации. Суд отказал, так как отсутствовали надлежащее количество доказательств.

Нужно заметить, что институт интеллектуальной собственности в последнее время сильно развивается. На основе проведенного анализа норм материального права очевиден вывод, что интеллектуальные права субъектов предпринимательства не до конца защищены, что ведет к возможностям для недобросовестной конкуренции. Своевременное реагирование законодателя на проблемы фирменного наименования и коммерческого обозначения является первоочередной задачей.

Литература:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации. Ч. 4, от 18 декабря 2006 г. (с последующими изменениями и дополнениями). [Электронный ресурс]. Доступ из справ. — правовой системы «Консультант Плюс».
2. Как защититься от чужого товарного знака? (А. Бычков, «эж-ЮРИСТ», N 3, январь 2015 г.) Парижская конвенция по охране промышленной собственности от 20.03.1883.
3. Постановление Президиума ВАС РФ от 22.06.2010 N 4819/10.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации. Ч. 4, от «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая)» от 18.12.2006 N 230-ФЗ (с последующими изменениями и дополнениями). [Электронный ресурс]. Доступ из справ. — правовой системы «Консультант Плюс».
5. Постановление президиума Суда по интеллектуальным правам от 27.08.2014 N С01–790/2014 по делу № СИП-435/2013.
6. Постановление ФАС МО от 01.08.2013 по делу N А41–31267/12.

7. Перспективы повышения эффективности судебной защиты исключительного права на фирменное наименование, товарный знак и знак обслуживания (М. О. Клейменова, журнал «Имущественные отношения в Российской Федерации», № 2, февраль 2016 г.).
8. «Фирменное право России» (Филиппова С. Ю.) («Статут», 2016).
9. Ершова Е. А. Гудвилл бизнеса. М., 2013.
10. «Настольная книга руководителя организации: правовые основы» (отв. ред. И. С. Шиткина) («Юстицинформ», 2015).
11. Постановление ФАС Московского округа от 27 октября 2011 г. по делу № А40–29335/10–143–251.
12. Свищева Е. И.: Признаки охраноспособности коммерческих обозначений//«Вестник арбитражной практики», 2014, № 3.
13. Постановление ФАС Московского округа от 25 мая 2009 г. № КГ-А40/1594–09 по делу № А40–18395/08–26–81.

Право ограниченного пользования чужим недвижимым имуществом

Апаева Хеда Асламбековна, студент
Чеченский государственный университет (г. Грозный)

Данная статья анализирует развитие правоотношений в отношениях между собственником недвижимого имущества и рядом иных лиц, имеющих ограниченное право на пользование чужим недвижимым имуществом на данный период времени.

Усложнение и изменение правоотношений относят к праву ограниченного пользования чужим недвижимым имуществом не только сервитут, но и договор пожизненной ренты в настоящее время.

Ключевые слова: ограниченное пользование чужим недвижимым имуществом, сервитут, рента

Классическая наука римского права, понимает под правом ограниченного пользования чужим недвижимым имуществом, прежде всего, право сервитута. Исторически так сложилось, что недвижимое имущество, принадлежащее одному собственнику, могло своим местонахождением перекрыть доступ к воде, свету или иным жизненно необходимым благам, по своей природе принадлежащим всем людям и ограничить их в получении данных благ.

В качестве классического примера можно рассмотреть земельный участок, принадлежащий одному из собственников на праве собственности, и своим географическим расположением перекрывающий всем его соседям доступ к водоему, жизненно необходимому для их деятельности, такой как земледелие, поскольку более воду для орошения полей брать негде.

В этом случае, основываясь на принципе сервитута, как необходимого для жизнедеятельности временного пользования чужим объектом недвижимого имущества, с согласия хозяина данного участка, а если данного согласия не будет получено по его доброй воле, то по решению претора, соседи собственника объекта недвижимости, которым его соседи имеют пользоваться на праве сервитута, они получают право ограниченного пользования данным объектом.

Что это означает в реальности? В реальности это означает тот факт, что хозяин участка, будет обязан пропустить своих соседей к источнику воды, по дорожке, выбранной им, и проходящей через его участок. Согласно общим правилам, установленным для сервитута как для вещного права, хозяин земельного участка не вправе требовать от поль-

зователей сервитутом платы за прохождение по земельному участку, принадлежащему ему на праве собственности.

Поскольку сервитут относится не к преторскому, а исходит из квинтитского права, то есть естественного права квинтитов, населения населяющего изначально будущую Римскую Империю, то его сила выше силы права собственности, поскольку исходит из интересов не только собственника, но и всего общества, его окружающего.

В нашей стране в гражданском законодательстве произошла частичная рецепция норм, регулирующих отношения по поводу пользования чужим объектом недвижимого имущества из классического Римского права периода империи.

Тем не менее действующее в Российской Федерации гражданское законодательство в виде статьи 216 Гражданского Кодекса, уже не столь жестко разграничивает вещные и обязательственные права, как это было ранее, право могло быть или вещными, их список был исчерпывающим, таким как сервитут или ограниченное хозяйственное ведение в отношении объекта недвижимого имущества, или обязательственным, то есть предусмотренным договором.

Сервитут, в силу указания п. 2 ст. 274 Гражданского Кодекса, не лишает собственника служащего участка прав владения, пользования и распоряжения им. Значит, при наличии сервитута на проход или проезд через участок, его собственник вправе при строительстве дома на территории, через которую ездит сосед, по согласованию с ним, изменить территориальные границы осуществления сервитута.

Согласно статье 292 Гражданского Кодекса, помимо сервитута, ограниченным правом пользования чужим недвижимым имуществом обладают члены семьи собственника данного недвижимого имущества, речь идет лишь о праве пользования, а не о правомочии владения или распоряжения данной собственностью.

В этом случае можно говорить о защите прав и интересов членов семьи собственника, с чем связано возникновение их права на пользование объектом недвижимости, принадлежащей собственнику.

Данное право возникает с момента возникновения у членов семьи собственника данного имущества, данного статуса и прекращается с момента юридической потери данного статуса. Если рассмотреть семейное право, то жена теряет право на пользование чужим объектом недвижимости имущества, нажитого мужем вне брака с момента его расторжения в установленном законом порядке.

Еще одной формой, в которую может быть облечено право ограниченного пользования чужим недвижимым имуществом, является такая юридическая конструкция, как договор пожизненной ренты.

В отличие от сервитута, данные отношения построены исключительно на договоре, заключенном между двумя

сторонами, одной из которой является плательщик пожизненной ренты, а другой ее получатель.

Статья 583 Гражданского Кодекса, таким образом, характеризует договор пожизненной ренты. К существенным условиям данного договора является пожизненное проживание получателя пожизненной ренты в объекте недвижимого имущества, и получение им от плательщика по договору пожизненной ренты денежных средств, сумма которых отдельно оговаривается в договоре.

С момента заключения договора пожизненной ренты ее получатель теряет правомочие распоряжения объектом недвижимого имущества, но не теряет права пользования данным недвижимым имуществом.

В свою очередь плательщик ренты, имея право собственности на данный объект недвижимого имущества, может реализовать его в полной мере лишь после смерти рентополучателя, при условии соблюдения им всех условий договора ренты, исключающих его недействительность. Недействительность договора пожизненной ренты может быть вызвана ненадлежащим его исполнением со стороны рентодателя, исключающим переход к нему права собственности на объект недвижимого имущества.

Литература:

1. Брагинский М. И., Витрянский В. В., Звеков В. П., Суханов Е. А., Ярошенко К. Б. Комментарий части первой Гражданского кодекса Российской Федерации. М., 2015. С. 280.
2. Гусаков А. Г. К вопросу о теории сервитутного права // Журнал гражданского и уголовного права. СПб., 2112. № 8–9.
3. Иванов А. А., Медведев Д. А. Право государственного предприятия на имущество // Правоведение. № 6. 2010. С. 10.

Услуга как объект обязательства

Апаева Хеда Асламбековна, студент
Чеченский государственный университет (г. Грозный)

Данная статья анализирует развитие правоотношений в современном обществе на данный период времени. Стоит отметить тот факт, что благодаря развитию гражданско-правовых отношений объектом данных отношений стало предоставление и оказание услуг на возмездной основе со стороны одного субъекта гражданско-правовых отношений другому.

В данной работе рассмотрено оказание услуг в качестве исполнения взятого на себя обязательства. Из этого следует, что услуга на данный момент времени является объектом обязательственного права, ее ценность зависит исключительно от обязательств, указанных в договоре на оказание услуг.

Ключевые слова: услуга, как объект обязательства, договор оказания услуг

В качестве объекта гражданского права предоставление услуг является такой же категорией в гражданско-правовых правоотношениях, как и предоставление товаров и иных материальных благ. Существенным отличием предоставления услуг является тот факт, что услуга является как правило необходимым одной стороне договора нематериальным благом.

Услуги предоставляются как на возмездной основе, так в ряде случаев - на безвозмездной основе. Классическим примером данного оказания услуг можно считать оказание услуги со стороны государства гражданину в поиске работы.

Данная услуга предоставляется безвозмездно и не на основании договора, а на основании деятельности органов государственной власти, уполномоченных заниматься оказа-

нием услуг данного типа в качестве реализации социальной помощи гражданам, в качестве своей непосредственной деятельности.

Тот факт, что отечественная цивилистика не столь давно признала услуги и их оказание объектами гражданских правоотношений, включив их в статью 128 ГК РФ, без сомнения указывают на то, что законодательство, регулирующее оборот услуг и порядок их оказания, постепенно приходит в упорядоченное состояние, поскольку до включения услуг в объекты гражданского права де факто, их оказание происходило, но регулировалось иными нормативно-правовыми документами.

В основу единой характеристики услуги как объекта гражданского права была положена её экономическая сущность, то есть та польза, которую приносит оказание услуги, что является ее внутренним содержанием и несомненной ценностью.

Оказание услуг распространяет свое действие на оказание услуг, несущих материальное благо и оказание услуг, не имеющих материальной составляющей, но тем не менее чьи нематериальные блага являются крайне востребованными.

Классическим примером определения услуги является предложенное экономистом Т. Хиллом: «Изменение состояния человека или предмета, принадлежащего любому участнику экономических отношений, с их предварительного согласия».

В то же время нельзя не заметить, что оказание услуг и деятельность по оказанию услуг несколько дуалистична по своему концептуальному наполнению с точки зрения гражданского права.

С одной стороны услуга-это без сомнения объект гражданского правоотношения. И с этим мнением невозможно не согласиться.

С другой же стороны, услуга и ее оказание так же являются предметом гражданского взаимоотношения, что так же является верным. Данный дуализм услуги, объединяющей в себе совокупность предмета и объекта гражданского правоотношения, существенно выделяет оказание услуг из всех остальных объектов гражданского оборота, делает ее своеобразным дуалистичным объектом.

С другой стороны, оказание услуг в большинстве случаев основано на заключении договора об оказании услуг. Исходя из этой концепции, услуга является так же и договорным обязательством, которое обязуется исполнить сторона, оказывающая услугу другой стороне.

В этом случае услуга становится обязательственным объектом в гражданском праве, и за ее неоказание или недобросовестное оказание, согласно правилам заключенного договора и нормам обязательственного права, наступает ряд штрафных санкций.

Классическим примером в этом случае, как договор оказания услуг, выступает договор строительного подряда. Его классическое понимание и юридическая формулировка согласно (п. 1 ст. 703 ГК РФ): «Договор подряда заключается на изготовление или переработку (обработку) вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику».

В случае невыполнения подрядчиком своих обязательств по данному договору, или несвоевременного либо некачественного выполнения работ, предусмотренных договором подряда, подрядная организация обязана возместить заказчику убытки, нанесенные нарушением ей условий, указанных в договоре и возместить упущенную прибыль, а так же выплатить неустойку, если данный пункт предусмотрен данным договором.

Как видно из этого, неисполнение обязательств по оказанию услуг рассматриваются гражданским законодательством как основание для санкций, в этом смысле услуга как объект обязательства вне всякого сомнения защищается силой гражданского законодательства, поскольку оказание услуги является существенной частью договора, и для обеспечения надлежащего выполнения договора применяются нормы договорного права.

Услуги как объект обязательств безусловно имеют договорную природу, поскольку именно договор ведет к возникновению обязательств.

Существенно различаются объекты обязательств по своим материально-техническим характеристикам. Дело в том, что услуги, в качестве объектов обязательства, могут быть как материальные, так и нематериальные, не имеющие материальной составляющей, такие как результат интеллектуальной деятельности, право на получение информации, духовные блага.

Тем не менее, они так же предоставляются на основе договоров и договорных правоотношений, следовательно, и материальные и нематериальные услуги являются с одной стороны истекающими из договорного права, с другой стороны вне всякого сомнения являются объектом обязательств, исполняемых в рамках заключенных договоров стороной договора.

Литература:

1. Городов О. А. Информация как объект гражданских прав // Правоведение. 2011. № 5. С. 74.
2. Гражданское право: Учебник. В 2 т. Т. I / Отв. ред. проф. Е. А. Суханов. М., 2012. С. 294.
3. Гражданское право: Учебник. Ч. 1 / Под ред. А. Г. Калпина, А. И. Масляева. М., 2011. С. 67.
4. Сенчищев В. И. Объект гражданского правоотношения // Актуальные проблемы гражданского права / Под ред. М. И. Брагинского. М., 2013. С. 110.
5. Кванина В. В. Договор на оказание возмездных услуг. С. 31.

6. Шаблова Е. Г. Гражданско-правовое регулирование отношений возмездного оказания услуг: Автореф. дис. д-ра юрид. наук. Екатеринбург, 2013. С. 16.

Принцип законности в осуществлении правоохранительной деятельности на территории Российской Федерации

Барова Юлия Дмитриевна, студент
Северо-Кавказский федеральный университет (г. Ставрополь)

Актуальность выбранной темы обусловлена проблемой реализации принципа законности в деятельности правоохранительных органов на территории Российской Федерации. Данный принцип требует непрерывного контроля со стороны органов власти и необходим для реализации демократических прав и свобод граждан.

Ключевые слова: законность, право, демократия, правосудие, принцип

В настоящее время во всех сферах жизни общества можно встретить такие распространенные понятия как законность и правопорядок. Их значение очень велико в силу того, что именно они способны обеспечить систематическое и многостороннее функционирование государственных учреждений, органов, предприятий, общественных объединений. Именно принцип законности способен гарантировать необходимое соблюдение прав и свобод людей, проживающих на территории государства. В свою очередь обязанность по контролю за соблюдением законности лежит на Президенте РФ, Федеральном собрании, Конституционном суде и судах общей юрисдикции, Министерствах и ведомствах, органах субъектов Российской Федерации, а также на общественных организациях и гражданах. Закон определяет перечень государственных организаций и органов, осуществляющих правоохранительную деятельность.

Осуществление правосудия возможно только на основе Конституции РФ и нормативно-правовых актов, которые были приняты законодательными органами Российской Федерации, в том числе и ее субъектов. Применение разного рода нормативных актов зависит от сущности самого преступления. Если дело можно отнести к уголовному преступлению, то суды вынося приговор имеют право руководствоваться только нормами Уголовного кодекса Российской Федерации. Вынесение решения по гражданскому делу в зависимости от его содержания опирается в этом случае не только на нормы Гражданского кодекса Российской Федерации, но и на иные отрасли права: трудовое, семейное или жилищное. Практикуется использование подзаконных актов, если их содержание не противоречит настоящему закону. Стоит отметить, что суд способен успешно выполнять правоохранительную функцию только с условием строгого соблюдения правил судебной процедуры, установленных законодательством Российской Федерации.

Чтобы разобраться в проблеме нарушения принципа законности в сфере деятельности органов исполнительной власти, следует понимать, что данное нарушение принципа может рассматриваться лишь со стороны уполномоченных

лиц. К таким преступлениям относятся взятка, злоупотребление своими полномочиями, их превышение, безответственное отношение к своим обязанностям и прочее. На сегодняшний день еще не известно точных причин нарушения законности в правоохранительных органах. Вероятно, в сознаниях государственных служащих пока что не сформировался нравственный барьер, определяющий рамки дозволенных действий. Они определены законом Российской Федерации, но не привиты обществу с ранних лет.

Принцип законности правосудия — универсальный принцип. Его широкое и разностороннее содержание помогает формулировать и определять отдельные стороны других принципов правосудия.

Принцип законности — один из основных принципов законодательства и правосудия в Российской Федерации. В соответствии с которым противозаконность действия, определение меры наказания и других правовых последствий назначаются только в соответствии с законодательством РФ. Тема законности, являющаяся актуальной на протяжении всего существования и деятельности правоохранительных органов, не утратила интереса к обсуждению и на сегодняшний день.

Наша жизнь протекает в государстве с присущим ему демократическим режимом, а демократия невозможна, как известно, без соблюдения законности и правопорядка, так как законность является прямой противоположностью произвола, деятельности опирающейся не на нормы права.

На сегодняшний день именно закон является основным способом выражения народной воли, призванным защищать его права и интересы. Всеобщая система и порядок законодательных мероприятий имеет высокое значение для уровня юридического статуса человека и гражданина. Она существенно влияет на развитие демократии и служит ее гарантом. Собственно законность и призвана целиком исключать произвол и беззаконие, неминуемо гарантировать юридическую неприкосновенность личности. В настоящее время России, как никогда необходимы законность и правопорядок. Оттого что истинная картина такова: законов бесчисленное множество, а законности нет [3].

А ведь именно этот принцип способен гарантировать достойное существование общества и граждан, состоящих в нем. Опыт предыдущих лет и история доказывают, что одной силы для претворения в жизнь этих целей недостаточно. Еще юристы Древнего Рима пытались довести до всеобщего сведения свою мысль, заключающуюся в провозглашении постулатов: «Государством должен править закон», «Закон превыше всего», «Закон выше любой должности». Все эти высказывания кроют в себе мудрость, опыт и глубокий смысл. Невозможно не согласиться с Платоном, считавшим, что в плохом государстве над всеми превозносятся правители, а в разумном — над всеми стоят законы. Закон по мнению древнегреческого философа должен ограничивать и власть правителей, и свободу подчиненных. С течением времени содержание принципа законности существенно изменялось в зависимости от существования в конкретной эпохе, имеющей свои особенные ценности, которые охранялись правом. Следует вспомнить времена, когда были случаи осуждения человека не только за его деяние, но и за мысли; когда закон и мера наказания зависели от принадлежности к определенному слою населения. Таким образом, в период средневековья лицо могло быть привлечено к уголовной ответственности на основании нормы, которая прямо не предусматривала его деяние. Круг деяний, которые рассматривались как преступления, был подвластен и расширялся судьей [2, с. 56].

Особо явно принцип законности находит свое применение в сфере управления и власти. Это обуславливается определенным набором причин:

Во-первых, сфера управления является крупнейшей из всех, что входят в деятельность государства, а также органов местного самоуправления. Реализуется важная деятельность по управлению экономикой, административным, социальным, политическим совершенствованием государства. Основным условием работы всех звеньев управленческой системы является строжайшее соблюдение законов.

Во-вторых, правоохранительная деятельность, реализуемая субъектами управления в результате осуществления своих функций и полномочий, обязательно сопровождается разработкой и принятием правовых актов. Данные акты могут видоизменять, прекращать, образовывать правовые отношения в рамках различных отраслей права.

Принцип законности включает в себя: единство законности на всей территории государства, неотвратимость обеспечения законности путем реализации юридической ответственности за нарушение закона, всеобщность и верховенство, признание прав и свобод человека высшей ценностью и их защиту. Определяют некоторые гарантии осуществления законности, то есть условия, факторы, средства, которые способны обеспечить функционирование принципа. Экономические, политические и другие условия жизни общества создают среду для функционирования права, определяя и особые средства для укрепления законности.

Компоненты принципа позволяют наиболее глубоко раскрыть его значение и социальную роль. Говоря о проблеме законности следует помнить, что не всегда эти элементы имеют место в нашей жизни. Права и свободы граждан, проживающих на территории Российской Федерации в значительной мере гарантировались раньше и гарантируются сейчас. Но эти гарантии действуют далеко не в отношении всех граждан. Данная проблема проявляется, в первую очередь, в гарантиях права на труд, отдых, социальное обеспечение, получение медицинского обслуживания и образования. В результате этого гарантии прав и свобод граждан России заметно ослабляются [1, с.30].

В чем заключается обеспечение законности? Обеспечение принципа означает своевременное обнаружение и предотвращение всяческого отклонения от требования законности деятельности правоохранительных органов и уполномоченных законом лиц; немедленное восстановление нарушенных законных интересов и прав; назначение наказания лицам, признанным законом виновными; профилактика подобного рода преступлений.

Таким образом, следует подвести итог в рассмотрении принципа законности. Законность является основным фактором прогрессивного развития и устойчивости общества. Как никакой другой правовой институт на протяжении всего времени существования имел не только теоретическое, но и социальное, практическое значение. От положения, меры понимания и осознания законности формируется уровень жизни граждан Российской Федерации. А граждане государства, как известно, также являются субъектами данного принципа наравне с государственным аппаратом, уполномоченными должностными лицами и общественными объединениями. А говоря об объекте законности мы должны иметь в виду поведение юридически обязанных лиц, заключающееся в уровне сознания, видах проявления воли и содержания поступков. Сегодня именно этот вопрос как никогда актуален, так как затрагивает все сферы жизни и общество как никогда нуждается в законности в связи с активным развитием нормативно-правовой базы государства. Но в отсутствии совершенства можно найти и положительные стороны. Законность долгое время являлась причиной социального недовольства, ведущим за собой нарушение равновесия в мире. Само по себе развитие государства основано на противоборстве, а, следовательно, открывается дорога развитию производства и научно-технической сферы.

Первым шагом к решению этих проблем, возможно, станет желание видеть и признавать несовершенство государственного и общественного строя. Вторым шагом станет активная позиция государства, которая будет нацелена на неуклонное исполнение законодательства всеми. Следствием рассмотренных стадий станет невозможность в нашем государстве существования любых форм произвола и вседозволенности.

Литература:

1. Матузов Н. И., Малько А. В. Теория государства и права: Учебник. — М.: Юристъ, 2002. С. 406.
2. Лазарев В. В., Липень С. В. Теория государства и права: Учебник для вузов. 2-е изд. — М., 2000. С. 145.
3. Конституция РФ ст. 15 часть 2.
4. Кицыра О. В. Понятие и актуальность законности сегодня // Правовед. — 2011. — № 4. — С. 16–19.
5. Олейник О. В. Принцип законности и гарантии его реализации в уголовном праве Российской Федерации, [электронный ресурс] URL: <http://www.dissercat.com>.
6. Велиев С. А. Принципы назначения наказания. — СПб.: Издательство Р. Асланова «Юридический центр Пресс», 2004. — С. 388.

Проблемы правового регулирования отношений в сфере спорта Республики Казахстан

Барышев Ислам Арманович, студент;
Ким Надежда Виссарионовна, магистр

Актюбинский региональный государственный университет имени К. Жубанова (Казахстан)

Спорт за последнее десятилетие стал более популярным. В связи с этим нужно подчеркнуть, что без развития массового спорта невозможно формирование здорового образа жизни и увеличения достижений и авторитета нашего государства на международной спортивной арене.

Нынешний спорт — это не просто модное и полезное времяпрепровождение: он стал для мировых держав одним из важнейших компонентов, как в экономическом, так и в политических планах. Активная спортивная деятельность положительно влияет на имидж и престиж страны в мире, что, в свою очередь, обеспечивает рост и в других областях.

Спорт стал важной составляющей жизнедеятельности человеческого общества, фактором здоровья населения, крупнейшим зрелищным явлением. Из совокупности понятия «здоровый образ жизни», объединяющего все сферы жизнедеятельности личности, нации, наиболее актуальной составляющей является физическая культура и спорт. Сфера физической культуры и спорта выполняет в обществе множество функций и охватывает все возрастные группы населения.

Физическая культура и спорт — это развитие физических, эстетических и нравственных качеств человеческой личности, организация общественно полезной деятельности, досуга населения, профилактика заболеваний, воспитание подрастающего поколения и т. д. [1].

Спорт является одной из общепризнанных специфических сфер человеческой деятельности. Бурно развиваясь, спорт занял видное место как в физической, так и в духовной культуре общества. При этом его общественное значение продолжает стремительно расти.

Очевидно, сфера спорта так же, например, как и банковская деятельность, требует на международном уровне специфического правового осмысления и качественного ре-

гулирования. Одним из важнейших оснований для такого вывода служит тот факт, что современный спорт, как уже отмечалось, представляет собой сложнейшую специфичную социально-экономическую систему, разнообразные и разнохарактерные общественные отношения в которой призвано регулировать право.

В настоящее время спорт приобрел универсальное значение и имеет всеобъемлющий характер не только в Республике Казахстан, но и во всем мире. Вопросы развития спорта обсуждаются в Организации Объединенных Наций, они находят отражение в конституциях многих стран, программах политических партий и т. п.

На наш взгляд, спорт имеет огромное общественное значение как деятельность, раздвигающая границы человеческих возможностей. В сфере спорта вращаются колоссальные материальные и финансовые ресурсы, действуют мощнейшие стимулы как материального, так и духовного характера.

По словам Лидера нации, Казахстан должен стать спортивной державой мирового уровня. В стране созданы клубы, которые отстаивают честь республики на состязаниях самого высокого ранга. Появилась плеяда блистательных спортсменов, которые прославили Казахстан своими победами. «Но мы не намерены останавливаться. Нужно интегрировать ресурсы и перейти на высокопрофессиональную основу управления спортом. Это трамплин для покорения новых высот. Наши чемпионы, как и достижения страны, как и новая столица нашей Родины — все это национальный бренд Казахстана. Спортивные успехи делают его узнаваемым, представляя миру наши лучшие качества. Казахстан должны знать, как нацию победителей», — заявил Глава государства [2].

Не секрет, что для динамично развивающегося спорта в Республике Казахстан, для вхождения в число самых

спортивных стран мира, для получения статуса «самой здоровой и спортивной нации», для поднятия демографии государства, профессионально занимающихся спортом, законодателям необходимо кардинально пересмотреть действующие правовые нормы в области физической культуры и спорта, пересмотреть социальные гарантии для спортсменов, повысить статус спорта, возвести в приоритет здоровый образ жизни человека.

Основой модернизации современной системы физической культуры и спорта, развития массового и большого спорта в Казахстане является совершенствование системы норм, т. е. законодательной базы, регулирующей данную сферу общественных отношений. Современный спорт, если он стремится к развитию и процветанию, не может существовать вне общей правовой системы, именно поэтому во всем мире сформировалась целая отрасль — спортивное право.

В Концепции развития физической культуры и спорта Республики Казахстан до 2025 года использован опыт стран Организации экономического сотрудничества и развития, направленный на продвижение политики, ориентированной на экономический рост и социальное благополучие граждан страны, повышение их качества жизни через реализацию мероприятий по развитию массового спорта [3].

В настоящее время в Казахстане отмечается повышенный спрос на специалистов в области физической культуры и спорта.

Специфика деятельности профессиональных спортсменов настоятельно требует более серьезного подхода к обучению юристов, которые смогут обеспечить соблюдение их прав и защиту интересов. И введение в ряде юридических вузов специального учебного курса по международному спортивному праву создаст условия для подготовки таких специалистов.

Вместе с тем законодательство о физической культуре и спорте в Республике Казахстан находится на стадии формирования и на данный момент реализуется в соответствии с Законом Республики Казахстан «О физической культуре и спорте» [4], Трудовым кодексом Республики Казахстан [5]. Однако данный нормативно — правовой акт в сфере спорта нуждается в доработке, в теоретическом обосновании нормы права, направленных на установление прав и обязанностей участников спортивных отношений не только внутри страны, но так же и на международном уровне.

В Казахстане огромный массив спортивных организаций. Они нуждаются в юристах, профессионально знающих международное спортивное право, профессионально разбирающихся в юрисдикционных и неюрисдикционных формах разрешения спортивных споров, особенностях статуса и структурно-функциональной организации Международного спортивного арбитражного суда, в особенностях его деятельности, в порядке рассмотрения им спортивных споров.

Это даст казахстанскому спорту (спортсменам, федерациям и т. д.) большей уверенности в профессиональной правовой защищенности, в том числе и на международной арене.

На наш взгляд необходимо привлечение представителей науки и практики к поиску эффективных путей реализации проблем в области развития международного спорта.

Проблема взаимодействия правового регулирования отношений в сфере спорта Республики Казахстан нуждается в дальнейшем дополнительном всестороннем научном анализе, осмыслении и систематизации, так как важно и то, с какой эффективностью они будут реализовываться в реальной жизни.

Литература:

1. Алексеев С. В. / Спортивное право России. Правовые основы физической культуры и спорта: Учебник для студентов вузов, обучающихся по специальностям «Юриспруденция» и «Физическая культура и спорт» / Москва / ЮНИТИ-ДАНА / 2005.
2. Казахстан должен стать державой мирового уровня //Kazakhstan Today [Электронный ресурс] kt.kz/rus/president/Kazakhstan_dolzhen_statj_sportivnoj_derzhavoj_mirovogo_urovnja_1153574705.html
3. В Концепции развития физической культуры и спорта Республики Казахстан от 23 декабря 2015 года.
4. Закон Республики Казахстан «О физической культуре и спорте» (с изменениями и дополнениями по состоянию на 22.01.2016 г.) от 3 июля 2014 года.
5. Трудовой кодекс РК от 15 мая 2007 года (с изменениями и дополнениями по состоянию на 21.07.2015 г.).

Правовая защита работников здравоохранения в РФ

Басов Арсений Геннадьевич, магистрант

Институт государства и права Тюменского государственного университета

В статье рассматривается правовая защита человека как научная проблема. На основании анализа различных подходов к определению и содержанию правовой защиты человека делается попытка сформулировать оптимальное определение понятия «правовая защита человека». Отражены ключевые механизмы правовой защиты профессиональной деятельности работников здравоохранения РФ.

Ключевые слова: конституция, конституционные права, охрана здоровья, здравоохранение, законодательство

The article considers legal protection of the person as a research problem. Basing upon the analysis of the several interpretations of the content and definition of the legal protection, the author makes an attempt to formulate the optimum definition of the legal protection of the person. This article describe the general mechanisms of the professional activity legal protection of health care workers.

Keywords: competition, regulatory and legal protection, development of competition, antimonopoly law, responsibility

Конституция Российской Федерации провозгласила широчайший перечень основных прав, обязанностей и свобод человека и гражданина, нуждающихся в защите и полноценном обеспечении [1]. Вопросы защиты прав работников организаций и учреждений системы здравоохранения на безопасные условия труда всегда являлись актуальными.

Стремительное научно-техническое развитие медицины и состояние российского социума потребовали увеличения роли права в осмыслении перспектив развития медицины, сохранения её гуманистических основ. Бурный прогресс медико-биологических наук, в частности достижения геной инженерии, компьютерных технологий и трансплантологии в медицине поставили правовую науку перед необходимостью создания качественно новых правовых норм, защищающих и регулирующих интересы и права участников медицинских отношений.

Обзор литературы. В последнее время о юридической защите прав врачей говорят все активнее (Сергеев. Ю. Д., Файнштейн. А. В., Афанасьева. О. А. и Эртель. Л. А. и др.). Основная часть правовых проблем, которые затрагивают отношения медицинских работников и пациента, изучались в рамках медицинской науки — специалистами по организации здравоохранения и социальной гигиене (Васюковым В. С., Линденбраттенем А. J. I., Максимовым Т. М., Марченко А. Г., Тишук Е. А., Щепиным О. П., Преображенской В. С., Лисициным Ю. П., Ройтманом М. П., Шейманом И. М., Семёновым В. Ю., Нечаевым В. С., Кучеренко В. З., Поляковым И. В. и др.).

Основная часть. Правовая защита — это всегда юридический процесс, как в широком, так и в узком понимании.

В узком понимании — это система специально упорядоченных, взаимосвязанных, следующих друг за другом операций, подчиненных общей цели и приводящих к конкретному результату с помощью соответствующих средств и приемов

В широком понимании правовая защита — это система взаимосвязанных правовых форм деятельности общественных объединений и органов государства.

Одной из ключевых форм существования правовой защиты является юридическая деятельность, которая включает правоприменительную и правотворческую деятельность. Такой подход в юридической науке достаточно распространен [7].

В рамках правовой защиты правотворческая деятельность представляет собой разработку, издание, совершенствование и отмену уполномоченными на то органами нормативно-правовых актов, в которых закрепляются гарантии защиты и охраны прав человека, устанавливаются полномочия субъектов правозащитных отношений, процессуальный порядок реализации права на ответственность и защиту субъектов за нарушение прав работника.

Правоприменительная деятельность — есть организационное выражение применения норм права должностными лицами и полномочными органами, представляющие собой систему правоприменительных действий, осуществляемых с целью защиты и охраны правового статуса личности. Правоприменение завершается принятием конкретного индивидуально-властного, юридически значимого решения, в котором дается не только юридическая оценка определенной ситуации, но также определяется поведение ее участников. Тем самым, правотворческая деятельность имеет нормативный характер, а правоприменительная носит индивидуализированный и подзаконный характер [7].

Законодательство России в сфере здравоохранения представляет собой двухуровневую систему и состоит из законодательства субъектов РФ и федерального законодательства. В отличие от системы законодательства, включающей в себя акты исключительно законодательной природы, система нормативно-правовых актов охватывает собой все источники, которые посвящены урегулированию здравоохранительных отношений. Это связано с тем, что отношения в этой сфере затрагивают предметы ведения и полномочия по предметам совместного ведения самых разнообразных публичных образований соответственно РФ, ее муниципальных образований и субъектов [6].

Трудовая деятельность работников сферы здравоохранения связана с большим физическим и эмоциональным

напряжением, необходимостью в ряде случаев работать в тяжелых и опасных для здоровья и жизни условиях. Это и определяет некоторые особенности правового регулирования трудовых отношений в данной сфере деятельности: дополнительные требования при заключении трудового договора, льготный режим рабочего времени и времени отдыха, особые правила работы по совместительству и др. Помимо общих положений Трудового кодекса РФ на медицинских работников распространяются положения Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» [2], а также ряда иных подзаконных нормативных правовых документов. Основным же документом, регламентирующим работу медицинского работника, является заключаемый с работодателем трудовой договор.

Законодатель закрепил особое правовое регулирование труда медицинских работников, в т. ч. путем установления для них сокращенной продолжительности рабочего времени (ч. 5 ст. 92 и ч. 1 ст. 350 Трудового кодекса РФ, с учетом положений ст. 251 и 252 ТК РФ, предусматривающих возможность установления особенностей правового регулирования для отдельных категорий работников здравоохранения в связи с условиями и характером труда. Эти меры направлены на компенсацию для указанной категории работников здравоохранения неблагоприятного воздействия различного рода факторов, повышенных психофизических нагрузок, обусловленных характером и спецификой лечебной и другой деятельности по охране здоровья населения, и, следовательно, не может рассматриваться как нарушающее конституционные права граждан и принцип равенства, которые закреплены в ст. 19 (ч. 1 и 2) Конституции Российской Федерации [1]. Напряженность трудового процесса, которая характерна медицинской деятельности, медицинским работникам всегда компенсировалась предоставлением ежегодного дополнительного оплачиваемого отпуска и сокращенной продолжительностью рабочего времени. Поэтому для всех медицинских работников ст. 350 ТК РФ устанавливается сокращенная продолжительность рабочего времени — не более 39 ч в неделю. Для отдельных категорий медицинских работников в зависимости от занимаемой ими должности и (или) специальности, постановлением Правительства РФ от 14.02.2003 № 101 «О продолжительности рабочего времени медицинских работников в зависимости от занимаемой ими должности и (или) специальности» [3] в соответствии с Перечнями должностей установлена продолжительность рабочего времени — 36, 33, 30 или 24 ч в неделю. Для тех наименований должностей медицинских работников, которые не вошли в указанные Перечни, продолжительность рабочего времени регулируется ст. 350 ТК РФ.

Следует обратить также внимание на то, что не все работники в медицинской организации относятся к категории медицинских работников. К примеру, это административно-хозяйственный персонал, которым устанавливается нормальная продолжительность рабочего времени — 40 ч.

Одновременно следует учесть, что продолжительность рабочего времени конкретного работника устанавливается в трудовом договоре на основании отраслевого соглашения и коллективного договора согласно результатам специальной оценки условий труда. Для определения тех, кто относится к категории «медицинский работник», нужно руководствоваться нормами Федерального закона от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» [2]. Согласно ст. 2 закона «медицинский работник — физическое лицо, которое имеет медицинское или иное образование, работает в медицинской организации и в должностные (трудовые) обязанности которого входит осуществление медицинской деятельности, либо физическое лицо, которое является индивидуальным предпринимателем, непосредственно осуществляющим медицинскую деятельность». Далее возникает вопрос: а что же такое медицинская деятельность? Ответ также содержится в ст. 2 Закона № 323-ФЗ: «медицинская деятельность — это профессиональная деятельность по оказанию медицинской помощи, проведению медицинских экспертиз, медицинских освидетельствований и медицинских осмотров, профилактических (санитарно-противоэпидемических) мероприятий и профессиональная деятельность, которая связана с трансплантацией (пересадкой) органов или (и) тканей, обращением донорской крови или (и) ее компонентов в медицинских целях» [2].

Приказом Минздрава России от 25.07.2011 № 801н утверждена Номенклатура должностей фармацевтического и медицинского персонала и специалистов с средним и высшим профессиональным образованием учреждений здравоохранения, в которой содержатся как должности работников, подлежащие замещению лицами с средним (высшим) медицинским образованием, так и должности работников, подлежащие замещению лицами с иным средним (высшим) профессиональным образованием. Таким образом, в случае, если работник с средним (высшим) немедицинским профессиональным образованием в соответствии со своими должностными (трудовыми) обязанностями, установленными должностной инструкцией и в трудовом договоре, осуществляет медицинскую деятельность в том смысле, которой придает этому понятию ст. 2 Закона № 323-ФЗ, он может быть отнесен к категории медицинских работников.

Что касается руководителей медицинских организаций и руководителей их структурных подразделений, то в случае, если в соответствии со своими должностными (трудовыми) обязанностями, установленными в должностной инструкции и трудовом договоре, они осуществляют медицинскую деятельность, они также могут быть отнесены к категории медицинских работников.

В соответствии с п. 1 приложения 2 к Постановлению № 101 врачи лечебно-профилактических организаций, учреждений: амбулаторий, поликлиник, диспансеров, станций, медицинских пунктов, отделений, кабинетов при проведении исключительно амбулаторного приема

больных имеют право на сокращенную 33-часовую рабочую неделю [4].

Статья 91 ТК РФ обязывает работодателя вести учет времени, фактически отработанного каждым работником. Применительно к медицинским организациям работодатель (главный врач) или уполномоченное им лицо обязан вести графики работ медицинских работников.

В медицинских организациях, имеющих стационары, работники чередуются по сменам равномерно и, как правило, переход из одной смены в другую производится через каждую неделю в часы, определенные графиком сменности. Что касается работников амбулаторно-поликлинических медицинских организаций, то они переходят из смены в смену через день.

Рациональная организация амбулаторно-поликлинической помощи населению во многом зависит от правильно составленных графиков, которые являются составной частью плана работы поликлиники и ее структурных подразделений. Ими регламентируется время окончания и начала

ежедневной работы, количество и продолжительность рабочих смен, их чередование и календарь выходных дней медицинского персонала. Графики составляются на определенный учетный период по структурным подразделениям, группам персонала (врачебный, средний, младший и т.д.) и по каждой занятой должности (основной, совмещаемой и замещающей, совместительство) раздельно [5].

Выводы. Таким образом, одной из главнейших форм существования правовой защиты является юридическая деятельность, которая включает правоприменительную и правотворческую деятельность. Правотворческая деятельность в рамках правовой защиты работников здравоохранения представляет собой разработку, издание, отмену и совершенствование уполномоченными на то органами нормативно-правовых актов. Законодательство РФ в сфере здравоохранения представляет собой двухуровневую систему и состоит из законодательства субъектов РФ и федерального законодательства.

Литература:

1. «Конституция. Российской Федерации» (с учетом 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) // «Собрание законодательства РФ», 04.08.2014, № 31, ст. 4398.
2. Федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» // «Российская газета», № 263, 23.11.2011.
3. Постановление Правительства РФ от 14.02.2003 № 101 (ред. от 24.12.2014) «О продолжительности рабочего времени медицинских работников в зависимости от занимаемой ими должности и (или) специальности» // «Российская газета», № 33, 20.02.2003.
4. Домашенко Р.А. Реализация защиты прав человека в условиях реформирования системы здравоохранения РФ // Педиатр, 2012. — № 1. — С. 66–69.
5. Менеджмент в здравоохранении: учеб. пособие / Под ред. М. М. Мухамбекова. — М.: РУДН, 2012. — 372 с.
6. Поздеев А. Р. Оценка этических и правовых норм во взаимоотношениях врач-пациент // Проблемы экспертизы в медицине, 2015. — № 1–2. — С. 5–7.
7. Сологуб А. Ю. Понятие «правовая защита» // Теория и практика общественного развития, 2013. — № 5. — С. 351–354.
8. Профсоюз работников здравоохранения РФ. — [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://www.przrf.ru/news/list/Pravovaya-zashita2/> (дата обращения 01.12.16).

Особенности квалификации не оказания помощи больному

Бессонова Христина Валерьевна, студент
(г. Тюмень)

На сегодняшний день мировое сообщество стремится осуществить максимальную гарантию прав на здоровье и медицинскую помощь для граждан. Эти проявления послужили разработке нормативной базы, включающей в себя ряд специальных конвенций и международных договоров, предусматривающих совокупность мер по охране здоровья во всех сферах жизнедеятельности человека.

Исходя из этого, охрана здоровья и получение медицинской помощи является общепризнанным правом и закрепляется во многих важнейших международных нормативно-правовых актах.

Так всеобщая декларация прав человека в статье 25 предусматривает:

Каждый человек имеет право на такой жизненный уровень, включая пищу, одежду, жилище, медицинский уход

и необходимое социальное обслуживание, который необходим для поддержания здоровья и благосостояния его самого и его семьи, и право на обеспечение на случай безработицы, болезни, инвалидности, вдовства, наступления старости или иного случая утраты средств к существованию по не зависящим от него обстоятельствам [1].

Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах в пункте *d*) статьи 12 провозглашает о создании условий, которые обеспечивали бы всем медицинскую помощь и медицинский уход в случае болезни [2].

Взяв курс на демократическое развитие и присоединившись к данным международным документам Российская Федерация осуществляет охрану здоровья населения.

В статье 41 Конституции РФ провозглашает о том, что: «Каждый гражданин имеет право на бесплатную охрану здоровья и медицинскую помощь в государственных и муниципальных учреждениях здравоохранения».

Таким образом государство признает важнейшее значение и принимает на себя обязанность по охране здоровье человека. Охрана выражается в осуществлении комплекса мер, направленных на:

- a) обеспечения сокращения смертности и детской смертности и здорового развития ребенка;
- b) улучшения всех аспектов гигиены внешней среды и гигиены труда в промышленности;
- c) предупреждения и лечения эпидемических, эндемических, профессиональных и иных болезней и борьбы с ними;
- d) создания условий, которые обеспечивали бы всем медицинскую помощь и медицинский уход в случае болезни.

В сфере Уголовно-правового законодательства обеспечения вышеназванных прав осуществляется через ст. 124 УК РФ, которая содержит нормы об ответственности за неоказание помощи больному.

Для подробного изучения рассмотрим диспозицию ч. 1 ст. 124 УК РФ:

1. Неоказание помощи больному без уважительных причин лицом, обязанным ее оказывать в соответствии с законом или со специальным правилом, если это повлекло по неосторожности причинение средней тяжести вреда здоровью больного,

Однако несмотря на наличие правовой нормы на практике при квалификации деяния по данной статье встречаются ряд трудностей.

Объективная сторона неоказания помощи больному, характеризуется, бездействием, состоящем в неисполнении виновным возложенной на него юридической или, как вытекает из смысла диспозиции нормы, закрепленной в ст. 124 УК, специальной обязанности.

Именно с этим элементом рассматриваемого состава преступления связаны наиболее острые вопросы правоприменения неоказания помощи больному. Наиболее дискуссионным является, сущность и объем обязанностей по ока-

занию названного помощи и вместе с тем характера самого бездействия.

Дуализм проявляется в том, что законодатель не определил, оказание какого конкретного вида помощи вменяется в обязанность субъекту данного преступления. Диспозиция данной статьи говорит об «оказание помощи больному». На основании чего многие авторы сходятся во мнениях, что это медицинская помощь. Однако отдельные ученые выносят суждение о том, что под признаки исследуемого деяния подпадает и бездействие лиц, не связанное с оказанием медицинской помощи.

Ф. Ю. Бердичевский говорит о том, что рассматриваемое преступление может заключаться в неоказании как медицинской, так и иной по характеру помощи, как например отказ работника аптеки предоставить телефон для вызова скорой помощи, или шофера скорой помощи от перевозки больного [6, с. 74].

Однако считаем, что приведенная позиция не вполне обоснована, поскольку диспозиция ст. 124 УК РФ говорит о «больном», а санкция устанавливает в качестве одного из видов наказания лишение права занимать определенные должности и заниматься определенной деятельностью, делаем вывод о том, что законодатель в ст. 124 УК РФ обособил ответственность конкретного круга лиц и то обстоятельство, что названные деяния совершаются в специфической сфере общественных отношений, а именно в области медицинского обслуживания.

Вместе с тем, для более детального рассмотрения данной проблемы обратимся к правоприменительной практике.

Так, апелляционным постановлением судьи Вяземского районного суда от 11.04.2011 года, обвинительный приговор по ст. 124 УК РФ был отменен в связи с установлением следующих нарушений.

В ходе судебного заседания установлено, что органами предварительного расследования допущены существенные нарушения норм уголовно-процессуального законодательства, которые исключают принятие по делу, отвечающего требованиям законности и справедливости судебного решения.

Согласно п.3 ч.1 ст. 220 УПК РФ в обвинительном заключении должно быть указано существо обвинения, место и время совершения преступления, его способы, мотивы, цели, последствия и другие обстоятельства, имеющие значение для данного уголовного дела.

В соответствии с п.1 ч.1 ст. 307 УПК РФ описательно-мотивировочная часть обвинительного приговора должна содержать описание преступного деяния, признанного судом доказанным, с указанием места, времени, способа его совершения, формы вины, мотивов, целей и последствий преступления;

По уголовному делу требования ст. ст. 220, 307 УПК РФ не соблюдены.

Ни в постановлении о привлечении в качестве обвиняемого, ни в обвинительном заключении, ни в приговоре не указана объективная сторона состава преступления,

а именно: какой закон, либо специальное правило нарушил осужденный Сибиченков А. В., в связи с чем следствие нарушило требования п.3 ч.1 ст. 220 УПК РФ — выразившееся в не изложении существа обвинения, способа, мотива, цели, последствий и других обстоятельства, имеющие значение для данного уголовного дела.

По мнению суда, эти нарушения являются существенными и не могут быть устранены в судебном заседании, что исключает принятие по делу судебного решения, отвечающего требованиям справедливости.

Таким образом, обвинительный приговор подлежит отмене, а уголовное дело возвращению прокурору для устранения препятствий его рассмотрения судом [5].

Для того чтобы подобные нарушения УПК РФ не происходили необходимо закрепить в законе нормативный акт регулирующий деятельность медицинских работников, что позволит в дальнейшем определить из-за в нарушения какой нормы данного акта было совершено данное преступление.

Полагаем что таким нормативным актом может стать Федеральный закон от 21.11.2011 N 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 03.10.2016).

Рассмотрим ст. 32 включающую в себя классификацию медицинской помощи по видам, условиям оказания и формам.

Статья 32. Медицинская помощь предусматривает:

1. Медицинская помощь оказывается медицинскими организациями и классифицируется по видам, условиям и форме оказания такой помощи.

2. К видам медицинской помощи относятся:

- 1) первичная медико-санитарная помощь;
- 2) специализированная, в том числе высокотехнологичная, медицинская помощь;
- 3) скорая, в том числе скорая специализированная, медицинская помощь;
- 4) паллиативная медицинская помощь.

3. Медицинская помощь может оказываться в следующих условиях:

- 1) вне медицинской организации (по месту вызова бригады скорой, в том числе скорой специализированной, медицинской помощи, а также в транспортном средстве при медицинской эвакуации);
- 2) амбулаторно (в условиях, не предусматривающих круглосуточного медицинского наблюдения и ле-

чения), в том числе на дому при вызове медицинского работника;

- 3) в дневном стационаре (в условиях, предусматривающих медицинское наблюдение и лечение в дневное время, но не требующих круглосуточного медицинского наблюдения и лечения);
 - 4) стационарно (в условиях, обеспечивающих круглосуточное медицинское наблюдение и лечение).
4. Формами оказания медицинской помощи являются:
- 1) экстренная — медицинская помощь, оказываемая при внезапных острых заболеваниях, состояниях, обострении хронических заболеваний, представляющих угрозу жизни пациента;
 - 2) неотложная — медицинская помощь, оказываемая при внезапных острых заболеваниях, состояниях, обострении хронических заболеваний без явных признаков угрозы жизни пациента;
 - 3) плановая — медицинская помощь, которая оказывается при проведении профилактических мероприятий, при заболеваниях и состояниях, не сопровождающихся угрозой жизни пациента, не требующих экстренной и неотложной медицинской помощи, и отсрочка оказания которой на определенное время не повлечет за собой ухудшение состояния пациента, угрозу его жизни и здоровью.

5. Положение об организации оказания медицинской помощи по видам, условиям и формам оказания такой помощи устанавливается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти [4].

Исходя из рассмотренной статьи данного ФЗ можно сделать вывод о том, что он в полной мере удовлетворяет искомому требованию, так как включает в себя понятие медицинской помощи и дифференцирует её по определенным критериям.

Таким образом, считаем необходимым внести изменения в ст. 124 УК РФ, добавив к ней примечание.

Примечание. Под неоказанием помощи больному следует понимать, неоказание медицинской помощи, определяемой в соответствии с Федеральным законом «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации».

Данные изменения позволят отграничить данный состав преступления от смежных с ним составов преступлений, обеспечив надежный механизм реализации права граждан на охрану здоровья и медицинскую помощь.

Литература:

1. Всеобщая декларация прав человека Принята резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеи ООН от 10 декабря 1948 года.
2. Международный пакт об экономических, социальных и культурных правах Принят резолюцией 2200 А (XXI) Генеральной Ассамблеи от 16 декабря 1966 года.Конст
3. «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)

4. Федеральный закон «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» от 21.11.2011 N 323-ФЗ (действующая редакция, 2016)
5. Апелляционного постановления судьи Вяземского районного суда от 11.04.2011 года.
6. Бердичевский Ф. Ю. Уголовная ответственность медицинского персонала за нарушение профессиональных обязанностей. М., Юрайт. 2006. С. 234.

Применение специальных налоговых режимов в зарубежных странах на примере малого предпринимательства

Бирюкова Наталья Сергеевна, студент
Институт Мировой экономики и информатизации (г. Москва)

Исследования в области налогообложения малого предпринимательства не теряют своей актуальности на протяжении всего периода становления и развития отечественной налоговой системы. Особенность отношений малого предпринимательства в мире подчеркивается тем фактом, что в большинстве развитых стран субъекты малого предпринимательства количественно составляют практически весь бизнес в целом. Их вклад в создание внутреннего валового продукта тоже является значительным, в частности, в Европейском Союзе данный сектор в целом создает половину валового внутреннего продукта сообщества, а доля в отдельных отраслях составляет практически всё производство. Отдельно на малый бизнес (включая микропредприятия) приходится меньше половины валового внутреннего продукта стран Европейского Союза. В США малое и среднее предпринимательство формирует половину валового внутреннего продукта.

С целью выделения группы малых предприятий обычно выделяют две группы критериев — количественные и качественные. К количественным критериям относятся такие статистические показатели объекта, как численность занятых на предприятии, активы, капитал, прибыль. При этом, единственным сравнительным критерием, для всех стран, является количество работающих на предприятии. К качественным критериям определения малого предприятия относят: личное руководство предприятием, прямой личный контакт между высшими органами руководства и рабочими, клиентами и поставщиками, невозможность получить доступ к рынкам капитала.

В некоторых странах помимо общих критериев отнесения предприятий к субъектам малого бизнеса существуют также особые критерии, которые относят малое предприятие к льготной категории, как, например, в США и Великобритании [1]. Стоит отметить, что существующая международная практика налогообложения предусматривает для субъектов малого и среднего предпринимательства следующие основные подходы:

- введение на фоне стандартной национальной налоговой системы совокупности налоговых льгот для ма-

лого бизнеса по отдельным крупным налогам (преимущественно по налогу на прибыль, реже по НДС);

- введение особых режимов налогообложения малого предпринимательства.

В настоящее время в международной практике выделяется два типа особых режимов налогообложения малых предприятий:

- упрощенное;
- поставленный (взыскания единого налога на вмененный доход (imputed income)).

Они адаптированы к условиям конкретной страны и могут образовывать различные модификации и смешанные формы. В чистом виде первый из указанных типов налогообложения предусматривает сохранение для малых предприятий всех видов налогов при одновременном упрощении порядка их расчетов (включая упрощенные методы определения налоговой базы и методы осуществления учета) и взимания (периодичность, освобождение от авансовых платежей).

Второй тип, напротив, предполагает оценку потенциального дохода налогоплательщика за помощью косвенных методов и установление фиксированных платежей в бюджет, заменяющих один или несколько традиционных налогов.

В налоговых системах ведущих стран мира применяется преимущественно упрощенное налогообложение. Поставленное налогообложение в чистом виде используется реже, хотя во многих странах оценка налоговой базы по аналогии с другими налогоплательщиками, имеет место в тех случаях, когда фискальные органы имеют сомнения в отношении правильности исчисления налоговых обязательств.

С целью формирования более полного представления о международном опыте налогообложения субъектов малого предпринимательства и определение возможностей его дальнейшей адаптации в Российской Федерации основательно проанализируем опыт ведущих стран мира, а также стран, чьи стартовые условия развития были близки к российским, по налоговой поддержке малого предпринимательства.

Начать наш анализ целесообразно с одной из ведущих мировых стран — США. Согласно американскому законодательству, общий подход заключается в том, что к категории малого и среднего бизнеса относятся хозяйственные субъекты с численностью персонала не более 500 человек. Малые предприятия в США подразделяются на 3 категории:

1. Микропредприятия фирмы с количеством работников до 20 человек;
2. Малые предприятия от 20 до 100 человек;
3. Предприятия, где владелец фирмы обходится без привлечения наемного персонала.

Спецификой американского законодательства является то, что применяются различные критерии в зависимости от отраслевой принадлежности, поэтому на практике существуют многочисленные исключения.

В США отсутствуют какие-либо особые налоговые режимы для малых предприятий. Все предприятия, зарегистрированные в этом государстве, обязаны вести полный бухгалтерский учет, который используется при расчете прибыли, подлежащей налогообложению. Однако, в законе США о подоходном налоге есть целый ряд регуляторных норм для малых предприятий, которые дают возможность упростить процедуру учета и отчетности, стимулируя и облегчая таким образом инвестиции в эту сферу. Так, определенным фискальным облегчением для малых предприятий является то, что компании, которые имеют незначительные прибыли, платят подоходный налог по более низким ставкам. При годовой прибыли до 50 тыс. долларов США используется налоговая ставка на уровне 15%. Для сравнения, при прибыли 50–70 тыс. долларов США — 25%, при прибыли от 75 тыс. до 10 миллионов долларов США — 34%, при прибыли свыше 10 миллионов долларов — 35%. [2]

Соответственно отметим, что в США, для малого предпринимательства созданы преференциальные условия развития. Так, с целью стимулирования развития производства, малые предприятия, как уже частично отмечалось выше, облагаются налогом по льготным ставкам налога на прибыль, а прибыль до 25 тыс. долларов США не облагается налогом. Для субъектов малого предпринимательства, которые только зарегистрировались, действует бонус первого года, то есть налогом облагается только половина полученной прибыли.

Подобно юридическим лицам определенные преференции в США предоставлены и для физических лиц, которые занимаются предпринимательской деятельностью. Для них создана специальная шкала ставок подоходного налога с физических лиц — от 15 до 39,6% [3].

Определенные облегчения малым предпринимателям предоставляются и в сфере ведения бухгалтерского учета при определении прибыли, облагаемой налогом. Так некоторые мелкие налогоплательщики могут использовать кассовый метод учета вместо учета методом начисления, который обычно используется для декларирования доходов

предприятий. К числу таких налогоплательщиков относятся следующие категории [2]:

1. Физические лица, которые занимаются:
 - сельскохозяйственным производством;
 - любой хозяйственной деятельностью, если закупки и реализация товаров не являются существенным фактором получения дохода (если налогоплательщики занимаются куплей-продажей товаров, то применяются специальные правила учета товарно-материальных ценностей по методу начисления);
2. Юридические лица, которые занимаются:
 - сельскохозяйственным производством и имеют валовой доход менее 1 млн долларов;
 - любой хозяйственной деятельностью, если годовой валовой доход налогоплательщика составляет менее 5 млн долларов, и реализация товаров не являются существенным фактором для получения дохода (если налогоплательщики занимаются куплей-продажей товаров, то применяются специальные правила учета товарно-материальных ценностей по методу начисления).

Кроме этого, малые предприятия имеют определенные преференции при начислении амортизационных отчислений. Так, кроме стандартной амортизации стоимости покупки долгосрочных активов малые предприятия имеют право учитывать эти расходы как текущие затраты и уменьшать налогооблагаемую прибыль на долю инвестиций, осуществленных в течение налогового года. В соответствии с действующим в США законодательством, максимально возможная сумма, которая может быть списана, не может превышать 24 тыс. долларов.

В США малые предприятия также имеют такую налоговую льготу, как освобождение от налогов на доходы от прироста капитала. То есть применяются налоговые льготы по поводу доходов, полученных физическими лицами от продажи акций определенных, «квалификационных малых предприятий». Под квалифицированным малым предприятием понимается корпорация с совокупными валовыми активами менее 50 млн долларов США, которая не занимается ни одним из следующих видов деятельности [3]:

- банковское дело;
- страхование или иная финансовая деятельность;
- проектно-конструкторские работы;
- юридическая сфера;
- бухгалтерский учет или консультации;
- добыча нефти или газа;
- гостиничное или ресторанное дело.

Особенностью налогообложения малого предпринимательства в США является то, что налогоплательщики, которые продают доли юридических лиц, обязаны включать в налогооблагаемый доход доходы, полученные в результате такой продажи. Что касается других подобных доходов, то отдельные лица платят налог по более низким ставкам — 20%, если проданные активы находились в собственности

налогоплательщика более 18 месяцев, и 18 % — в ситуации владения ими более 5 лет.

В случае продажи доли, «квалификационного малого предприятия» плательщики налога могут исключить из налогооблагаемого дохода 50 % от суммы, полученной в результате реализации, при условии, что он владел акциями более 5 лет. Работающие в США субъекты хозяйствования также имеют возможность трактовать корпорацию как общество и таким образом избежать двойного налогообложения прибыли. Общий налоговый режим предусматривает, что налоги должны быть уплачены один раз, в случае когда корпорация получает прибыль, и второй раз — когда выплачивает дивиденды. Однако владельцы небольших корпораций подлежат непосредственному налогообложению, то есть налог должен быть уплачен с их соответствующей доли в налогооблагаемой прибыли корпорации. Обычно, корпорация не платит федеральный подоходный налог. Позже, когда корпорация начинает осуществлять выплату дивидендов своим владельцам, они, как правило, не облагаются налогом. В то же время, ограничением является то, что малые корпорации, которые имеют право такого выбора, не могут иметь более 75 собственников, каждый из которых является гражданином или резидентом США [4].

Теперь рассмотрим государственную политику в сфере налогообложения малого предпринимательства США. Началом законодательной политики государства можно считать принятие в 1933 году Закона о государственных закупках, который закреплял, что осуществляться в государстве могут только национальные закупки, иностранным закупкам был закреплён отказ. Следующим этапом было принятие Закона о расширении торговли в 1962 году, который был направлен на защиту экономической безопасности США. Позже был принят закон об антидемпинговых мерах. Самым важным, по нашему мнению прорывом США является принятие Закона о торговле в 1974 году, которым было образовано ведомство представителя США на торговых переговорах, следующий закон о торговле 1988 года был направлен на выявление стран, которые не хотели торговать с США и на устранение причин этого явления.

Прорывом в законодательстве того периода в США было принятие в 1988 году Билля о торговле, который закрепил новые ориентиры во внешней торговле, расширение программ для рабочих, предоставление ссуд фермерским хозяйствам, были предоставлены Президенту специальные полномочия по ведению торговли. В целом прямое государственное вмешательство в экономические процессы в стране в последние годы уменьшается, однако косвенное влияние, особенно в сфере малого бизнеса остается весьма значительным. Это прослеживается на примере SBA, которое постепенно превратилось в мощную государственную структуру, являясь проводником и защитником интересов МСП на всех уровнях власти [5].

На сегодняшний день в США действует Закон О малом бизнесе, который предоставил SBA огромные функции и за-

крепил, что она подчиняется только Президенту. В частности к функциям SBA относятся

- Обеспечение доступа малого предпринимательства к финансовым ресурсам;
- Предоставление информационных, образовательных и консультационных услуг;
- Обеспечение доступа к выполнению госзаказов;
- Оказание помощи малого предпринимательства при бедствиях, авариях и катастрофах. [6]

Именно деятельность SBA в значительной мере позволяет США сохранять первое место в мировой экономике и обеспечивать лидирующее положение на многих мировых рынках товаров и услуг. По нашему мнению, опыт создания и деятельности SBA должен быть пристально изучен и использован в Российской практике развития малого предпринимательства.

Достаточно интересным и полезным для Российской Федерации может быть опыт Великобритании. В этой стране малые предприятия подчиняются таким же правилам расчета и декларирования доходов, как и другие налогоплательщики, хотя существуют исключения. К числу последних относят упрощенные требования к отчетности. Согласно британскому законодательству, в случае когда годовой доход предприятия составляет 15 тысяч фунтов стерлингов, то оно обязано лишь заполнить простую налоговую декларацию без приведения подробных данных о своей деятельности или активах/обязательствах. А, в случае, когда суммарные обязательства предприятия за год составляют менее 500 фунтов стерлингов, то оно не платит налог и освобождается от авансовых платежей в следующем году. Такое малое предприятие платит лишь то, что с него требуется на дату закрытия баланса. Это безусловно способствует увеличению оборотных средств и оказывает положительное влияние на общий уровень предпринимательской активности в стране [7].

В системе налогового регулирования малого предпринимательства Великобритании функционируют прогрессивные ставки налогообложения. В соответствии с ними формируется соответствующая шкала ставок подоходного налога, основу которой составляет прибыль, подлежащая налогообложению. Суть такой шкалы заключается в том, что зависимость величины налогов от суммы прибыли выражена в прямой прогрессии — чем выше доходы, тем выше налоги. Для малых предприятий, это без сомнения, очень благоприятная система.

Значительную роль в системе налогового стимулирования малого предпринимательства в Британии играет поощрение капиталовложений в здания и сооружения. Действующая в Великобритании налоговая система и правила амортизации зданий и оборудования с целью налогообложения позволяют осуществлять списание по ставке 25 % от стоимости приобретения с учетом балансовой стоимости, снижается — так называемая Налоговая скидка по списанию на износ. Для ряда малых предприятий такие амортизационные отчисления могут быть на уровне до 49 % от стои-

мости новых зданий и оборудования. Для получения права на такую льготу малое предприятие должно соответствовать, по крайней мере, двум следующим требованиям [1]:

- годовой доход компании не должен превышать 11,2 млн фунтов стерлингов;
- стоимость активов не должна превышать 5,6 млн фунтов стерлингов;
- штат предприятия не должен превышать 250 человек.

Кроме постоянных преференций в Великобритании также присутствуют и, так называемые временные льготы, действующие в течение определенного четко определенного промежутка времени. В стране действовала налоговая льгота для малых предприятий, вкладывающих средства в получения высокотехнологичной продукции — компьютеров, современных средств связи, программного обеспечения, включая средства, направленные на создание веб-сайтов. В соответствии с действующим Британским законодательством 100 % стоимости такого имущества можно отчислять из налогооблагаемой прибыли уже в год приобретения. Чтобы иметь на это право, малое предприятие должно соответствовать хотя бы следующим трем критериям [1]:

- годовой оборот не может превышать 2,8 млн фунтов стерлингов;
- активы не должны превышать 2,8 млн фунтов стерлингов;
- число работников не должно превышать 50 человек.

Отметим также, что с 1 апреля 2000 года в Великобритании был введен еще один налоговый стимул для малых предприятий в виде налоговых скидок на расходы, связанные с научно-исследовательскими и опытно-конструк-

торскими работами. Основная цель этой льготы способствовать поощрению инновационной деятельности малых предприятий путем предоставления им значительных стимулов, связанных с ростом инвестиций в инновационную сферу. Согласно закону о налоговых скидках, малое предприятие может списать 150 % расходов из налогооблагаемого дохода. Компании, которые еще не получают доход, могут получить кредит в наличной форме, который составляет около 24 % понесенных затрат. В то же время в Великобритании действуют разнообразные налоговые стимулы для инвесторов в акции малых предприятий.

Точно так же как и в США, в Великобритании среди этих мер развития малого предпринимательства необходимо особо отметить создание в апреле 2000 г. специального правительственного органа, ответственного за поддержку и развития малого предпринимательства на национальном уровне — (The Small Business Service), в мае этого же года был организован Совет Малого бизнеса. Более подробно на данных организациях мы останавливаться не будем, т. к. их функции идентичны с функциями организаций, рассмотренных при изучении международного опыта в США.

В общем, можем сделать вывод, что система налогообложения малого предпринимательства в Великобритании является достаточно развитой и ориентируется в первую очередь на обеспечение инновационного развития страны. Соответственно опыт этой страны может быть полезным в построении эффективного налогообложения малого предпринимательства в Российской Федерации и обеспечение роста уровня его инновационности, что в дальнейшем положительно повлияет на общее развитие национальной экономики.

Литература:

1. Атамас П. Е. Учет и налогообложение предприятий малого бизнеса [Электронный ресурс] / П. Е. Атамас. — Режим доступа: <http://pidruchniki.ws/19580302/buhgalterskiy>.
2. Васюхин О. В., Ван К. О развитии малых и средних предприятий Китая // Проблемы и перспективы экономики и управления: материалы III междунар. науч. конф. (г. Санкт-Петербург, декабрь 2014 г.). — СПб.: Заневская площадь, 2014. — С. 226–228.
3. Kuratko F. Donald. Entrepreneurship: A contemporary approach / Kuratko F. Donald, Hodgets M. Richard. — The Dryden Press, 1995. — 748 p. / Куратко Ф. Дональд. Предпринимательство: Современный подход / Ф. Куратко Дональд, Ричард. — Драйден Пресс, 1995. — 748 с. // Интернет ресурс: www.aei.org/.../are-small-businesses Дата обращения - 21.09.2016.
4. Упрощенная система налогообложения в сфере малого бизнеса: отечественный и зарубежный опыт [Электронный ресурс]. — Режим доступа: <http://www.academia.org>.
5. «Small Business Act» (PL 85–536), § 4/«Закон малого бизнеса» (PL 85–536), § 4 /Интернет ресурс: Режим доступа: <http://www.academia.org>. Дата обращения 25.09.2016
6. The Facts about Small Business 1999./ Факты о малом бизнесе 2009 // Интернет ресурс Режим доступа: <http://www.academia.org>. Дата обращения 25.09.2016
7. UK tax law [Electronic resource]. Налоговое законодательство Великобритании — Интернет ресурс: Режим доступа: <http://www.legislation.gov.uk/all>- Дата обращения 25.09.2016

Особенности защиты прав потребителей в договоре розничной купли-продажи

Бочарникова Мария Игоревна, студент
Северо-Кавказский федеральный университет (г. Ставрополь)

В данной статье рассматриваются суждения, отражающие особенности защиты прав потребителей в договоре розничной купли-продажи, рассматривается практика применения и статистические данные судебной практики.

Ключевые слова: договор, розница, торговля, интерес, потребитель, товар, предприниматель, сделка, право, возмещение, цена, покупка, защита, услуга

В настоящее время в современном мире каждым человеком в течении дня совершаются десятки розничных покупок различных товаров и услуг. Но к сожалению, с каждым днем также растет и количество недобросовестных продавцов. Для того чтобы выявлять и предотвращать нечестность со стороны продавцов по отношению к покупателям существует защита прав потребителей в договоре розничной купли-продажи. Этим обуславливается актуальность выбранной темы.

Благодаря защите прав потребителей, государство помогает с экономической стороны восстановить свою работу перед непорядочностью продавцов.

Изучив судебную практику можно сделать вывод, что большинство судебных исков о защите прав потребителей розничного договора купли-продажи приходится на сферы торговли, общественного питания, бытового обслуживания, общественного транспорта, услуг телекоммуникаций, строительства и медицины. Именно этим направлениям принадлежит приоритетность [8, с. 32].

Рассмотрим более детально понятие о договоре розничной купли-продажи.

Как считает эксперт в сфере розничной торговли Балдашева В. Д. Договор розничной купли-продажи — это договор, по которому одна сторона (продавец), осуществляющий деятельность по продаже товара в розницу, обязуется передать товар в собственность другой стороне (покупателю) для использования, не связанного с предпринимательской деятельностью, а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену) [6, с. 32].

В современном обществе по всей стране совершаются более миллиона покупок. Каждая покупка объединяют продавца и покупателя в правоотношения, но большинством покупателей даже не осознаются данный факт вступления в данные отношения.

По мнению, доктора юридических наук Арзамасовой К. В. договор розничной купли — продажи является самым востребованным среди других договор купли-продажи. Поэтому любая покупка содержит в себе обязательное установленное по умолчанию защитное условие, в котором слабой стороной выступает потребитель товаров и услуг [5, с. 31].

Как отмечает исследователь в сфере розничной торговли Яценко В. В., любой договор купли-продажи, том числе

и розницы обладает такими особенностями как двусторонность, консесуальность и возмездность [13, с. 5].

В то же время, поскольку наиболее часто покупателем является гражданин, вступающий в отношения для удовлетворения своих личных бытовых нужд, к отношениям по договору розничной купли-продажи с участием покупателя-гражданина, не урегулированным гл. 30 ГК РФ, применяются Закон РФ «О защите прав потребителей» и иные правовые акты, принятые в соответствии с ним.

Исследовав более детально статистические данные за III квартал 2016 года обращений потребителей в отделы по защите прав потребителей по всей стране, необходимо отметить, что обратилось за данный период более 1,5 млн граждан с заявлениями о защите их прав как потребителей. Более всего гражданами отмечается недовольство бытовой техникой. Это около 30% всех обращений, в том числе мобильными устройствами, компьютерами, но и также швейными изделиями количество которых достигает более 5% [7, с. 14].

По сравнению с 2015 годом, количество обращений остается прежним по соотношению обращений с жалобами на категории данных товаров. Но само количество заявлений о некачественном предоставлении товаров выросло на 5%. Данный показатель говорит, о том, что законодательством о защите прав потребителей активно прорабатывается доведение информации о качестве товара и требованиях к соблюдению условий договоров розничной купли-продажи, а также особенностях договора розничной купли-продажи [7, с. 25].

К таким особенностям, по мнению доктора юридических наук Мелконян Н. С., относятся наделенность потребителей правами о требовании компенсаций принесения морального вреда, но важной особенностью в данном случае является возможность потребителя практически не доказывать факт причинений моральных страданий и телесных.

Для защиты своих прав, потребителями могут использоваться способы гражданско-правового характера, возмещения убытков, взыскания неустоек, возмещения морального и телесного физического вреда, изменения и прекращения правовых отношений.

Особенностью защиты договоров розничной купли-продажи является, то что в каждом отдельном случае данные способы могут быть применены как отдельно, так и в обоюдном взаимодействии [10, с. 25].

В данном случае можно привести пример, за 2016 год в 85% сложившихся конфликтах между продавцом и покупателем, потребителем требуется, помимо возмещения убытков, моральной компенсации еще и прекращение правовых отношений [7, с. 14.].

С каждым годом возрастает численность граждан в отделы и органы по защите потребителей, данный факт говорит о том, что гражданами активно изучаются особенности защиты прав договоров розничной купли продажи. А значит законодательные акты, регулирующие защиту прав потребителей, вносят верные и действительно работающие на практике поправки.

Так же хотелось бы отметить, что несмотря на рост обращений, не уменьшается количество недобросовестных продав-

цов, желающих сыграть с законом злую шутку. Но к положительным аспектам данного неравенства справедливости со стороны продавцов, относится качественная работа органов и особенностей защиты прав потребителей по договорам розничной купли продажи.

Главную роль в этом сыграли именно органы по защите прав потребителей при местных администрациях, поскольку именно им приходится решать более 80% потребительских проблем и реализовывать в жизнь право граждан на информацию и просвещение в данной области посредством привлечения средств массовой информации, пропаганды и систематического освещения вопросов защиты прав потребителей.

Литература:

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12 дек. 1993 г.) (с внесенными в неё поправками от 21.07.2014 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации. — 1996. — № 3. — Ст. 152.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (ГК РФ). Часть Гражданского кодекса Российской Федерации от 30 ноября 1994 г. N 51-ФЗ // «Собрание законодательства РФ», 05.12.1994, N 32, ст. 3301.
3. Закон РФ от 07.02.1992 N 2300-1 (в ред. от 13.07.2015 N 233-ФЗ) «О защите прав потребителей» // Собрание законодательства РФ. — 1996, — № 3.
4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2012 № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» // <http://www.consultant.ru>
5. Арзамасова К. В. Договор розничной купли продажи. — М.: Право. — 2016.
6. Балдашева В. Д. Розничная торговля, и ее правовое обеспечение. — Ставрополь: Изд-во СГУ. — 2014.
7. Вавилова К. А. Статистика сводных данных обращений граждан по вопросам розничной торговли. — М.: «Эсмо». — 2016.
8. Гурина Н. И. Судебная практика гражданских обращений. — М.: «Право и закон». — 2016
9. Мелконян Н. С. Договор розничной купли продажи. — М.: Медицина. — 2015.
10. Невродова А. Н. Особенности защиты прав потребителей— Москва: Изд-во «Эсмо». — 2014.
11. Петренко З. И. Особенности защиты прав потребителей, в сфере розничной торговли. — М.: «Право». — 2014.
12. Сафронова Н. Б. Актуальность правоотношений розничной торговли и ее нововведения. — М.: «Законодательство защиты прав потребителей». — 2014.
13. Яценко В. В. Розничная торговля и ее правовое регулирование. — М.: «Торговля розничной продукцией». — 2013.

Конституционно-правовой механизм выражения недоверия высшим органам исполнительной власти: сравнительно-правовой анализ (РФ, КНР, ФРГ)

Дальхеев Андрей Аркадьевич, студент

Иркутский юридический институт (филиал) Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации

В статье рассматривается проблема особого вида конституционно-правовой ответственности такого как отстранение от исполнения полномочий в результате выражения вотума недоверия. Проводится сравнительно-правовой анализ конституционно-правовых механизмов выражения недоверия высшим органам исполнительной власти в РФ, КНР и ФРГ.

Ключевые слова: исполнительная власть, правительство, парламент, президент, Российская Федерация, Китайская Народная Республика, Федеративная Республика Германия

Институциональный аспект функционирования государственной власти занимает особое место в теории конституционализма. Предлагаемое значение, представляет собой наиболее одиозную сферу выбора мировоз-

зренческих пристрастий, которые имеют политическую природу и направлены на утверждение определенного способа восприятия окружающей действительности через призму ценностей западной цивилизации. Предлагаемое

значения в современный период является наиболее дискуссионным [5, с. 32].

В историческом аспекте сложилась тенденция к тому, что именно исполнительная ветвь государственной власти задает основные направления деятельности государства. Данный факт может привести к узурпированию всей полноты власти в государстве именно исполнительной властью, поэтому создание по-настоящему действенного механизма сдерживания и противовеса в отношении неё является одной из наиболее актуальных проблем в современном мире. Кроме того, специфика исполнительской-распорядительной деятельности не исключает возможности злоупотребления полномочиями, которые в объективном праве фиксируются в виде субъективных прав органов и лиц, наделенных исполнительно-распорядительными полномочиями. На основании предписаний конституционно-правовых норм неправомерным является любое осуществление субъективного права, которое нарушает права человека и гражданина [6, с. 51].

Изучение предлагаемой проблематики предполагает использование методологии сравнительного правоведения [15, с. 55–59].

Причинении вреда определенным благам может действиями уполномоченных органов и должностных лиц может быть объективно предопределенно недостатками правового регулирования [7, с. 51].

Наличие причинения вреда определенным благам может предполагать различные виды юридической ответственности, в том числе конституционно-правовую ответственность. Выражение недоверия высшим органам исполнительной власти и последующее прекращение полномочий названных органов является видом конституционно-правовой ответственности, гарантии реализации которой обеспечиваются различными правоохранительными органами государства [8, с. 54].

Для того чтобы выяснить какой механизм, заложенный в нормативно-правовых актах, по выражению недоверия к правительству страны является наиболее действенным, мы решили рассмотреть эту процедуру на примере ряда стран с различными политическими и государственными режимами [9, 10, 11, 17], культурой и ценностями [12, с. 55]: Российская Федерация, Китайская Народная Республика, Федеративная Республика Германия. Выбор данных стран связан с тем, что на наш взгляд, все страны за исключением самой России, являются важными политическими и экономическими партнерами нашей страны, потому необходимо изучать конституционно-политические особенности этих государств [16, с. 54].

В Российской Федерации согласно п. 1 ст. 110 Конституции Российской Федерации исполнительную власть осуществляет Правительство Российской Федерации [1]. Система государственных органов в России выстроен таким образом, что абсолютно любой орган, так или иначе, зависит от Президента страны и Правительство в свою очередь не является исключением. Так, п. 2 ст. 117 Консти-

туции РФ содержит положение о том, что Президент РФ имеет право принять решение об отставке Правительства. Нежизнеспособным с нашей позиции являются п. 3 и п. 4 ст. 117 Конституции РФ т. к. согласно п. 3 Государственная Дума при выражении недоверия Правительству нуждается в согласии Президента, который в свою очередь имеет право при двукратном выражении недоверия распустить Государственную Думу. Согласно п. 4 ст. 117 Конституции РФ Председатель Правительства РФ может поставить вопрос о доверии Правительству перед Государственной Думой и даже, если в этом случае Государственная Дума в доверии отказывает, то Президент имеет право распустить Государственную Думу. По мнению Чепусова А. В.: «...в России происходит сочетание исторических особенностей правового регулирования института ответственности исполнительной власти и внедрения ряда новых передовых идей, существующих в Европе», возможно именно с этим связаны различные конституционные особенности, существующие в Российской Федерации [4, 209–216]. С нашей позиции механизм выражения недоверия к исполнительной власти в нашей стране является малоэффективным и на практике нереализуемым.

В Китайской Народной Республике (КНР) принцип разделение властей в Конституции страны и в иных нормативных актах не провозглашён [13, с. 68–73; 14, с. 67–69], но в процессе развития страны фактически сложилось так, что законодательную власть осуществляет Всекитайской Собрание Народных Представителей (ВСНП), исполнительную — Государственный Совет, судебную — народные суды. Именно конституционную ответственность Государственного Совета мы рассмотрим в рамках нашей темы. Согласно ст. 80 Конституции КНР всех членов Государственного Совета назначает и смещает Председатель КНР на основании решений ВСНП и Постоянного комитета ВСНП [2]. К членам государственного совета помимо председателя, заместителей председателя и отраслевых министров также относятся: главный ревизор и начальник секретариата. Государственный совет КНР несет ответственность и распускается Всекитайским собранием народных представителей. Механизм «выражения недоверия» в Китае прописан не так детально, как в Конституции России, на наш взгляд это связано с политической спецификой КНР, при которой одна партия имеет монополию на власть. Коммунистическая партия Китая (КПК) полностью контролирует все государственные учреждения в Китае, потому все важнейшие решения принимаются партией и отсутствует необходимость детального закрепления механизма «выражения недоверия» правительству КНР.

Федеративная Республика Германия (ФРГ) является с точки зрения Теории государства и права страной, где государственным режимом является — парламентаризм, потому в государстве существует довольно разработанный механизм «выражения недоверия» органу высшей исполнительной власти со стороны парламента страны. В соответствии со ст. 63, 64 Конституции ФРГ Федеральное пра-

вительство Германии состоит из: федерального канцлера, который избирается Бундестагом по представлению Федерального президента, заместителя федерального канцлера, который назначается канцлером из числа министров и федеральных министров, которые назначаются Федеральным президентом по представлению Федерального канцлера [3]. Механизм «выражения недоверия» правительству в ФРГ заключается в следующей процедуре: Бундестаг выражает недоверие Федеральному канцлеру и правительству тем, что большинством членов Бундестага выберет ему преемника и обратится к Федеральному президенту с просьбой об увольнении Федерального канцлера. Федеральный президент должен удовлетворить эту просьбу и назначить выбранное лицо. Стоит акцентировать внимания на том, что положение в Конституции в данном случае идёт именно о Федеральном канцлере, но не о Федеральном правительстве в целом (добровольная отставка правительства в свою очередь является чем-то само собой разумеющимся, исключением может являться, если не все правительство состоит из представителей одной партии). В действительности в Германии канцлером всегда назначается председатель партии, набравшей большинство голосов на выборах в Бундестаг. Так, в 2005-м, 2009-м, 2013-м годах на выборах в Бундестаг победу одерживал блок Христианско-демократический союз/Христианско-социальный союз (ХДС/ХСС), а канцлером за весь этот период была, Ангела Меркель. «Выражение недоверия» к Федеральному канцлеру на практике произошло в 1982 году, когда канцлер, Гельмут Шмидт, произвел попытку вывести из состава правительства министров оппозиционного блока. Новым канцлером был утверждён, Гельмут Коль.

Развитый парламентаризм в Германии нередко приводит к достаточно частым политическим кризисам, которые

выражены в конфликте, происходящие как в парламенте, так и в органах исполнительной власти.

На основе вышеизложенного мы приходим к следующим выводам:

- в Российской Федерации на практике реализовать «вотум недоверия» по отношению к Правительству страны может только Президент;
- в КНР ввиду полной принадлежности власти Коммунистической партии Китая, процедура выражения «вотума недоверия» к высшему органу исполнительной власти носит фиктивный характер, без каких-либо существенных политико-социальных потрясений внутри страны данный механизм использоваться не будет;
- в ФРГ процедура выражения «вотума недоверия» является на наш взгляд наиболее жизнеспособной и с практической точки зрения реализуемой, однако существует высокий уровень риска в том, что регулярно могут происходить политические кризисы;
- через определенное время, когда наша страна будет стоять на новом этапе развития общества и государства, необходимо будет закрепить в Конституции страны механизм «выражения недоверия» к правительству такой, при котором Парламент сможет напрямую реализовать эту процедуру, например, инициативная группа депутатов Государственной Думы (не менее одной пятой общего числа депутатов) ставит вопрос о доверии Правительству и в случае, если две трети депутатов голосуют за отказ в доверие к правительству, то правительство обязано подать в отставку, а Президент назначить нового Председателя Правительства, с которым они совместно сформируют новое Правительство.

Литература:

1. Конституция Российской Федерации [Электронный ресурс]: принята 12 дек. 1993 г.: [по состоянию на 01 нояб. 2016 г.] // Официальный интернет-портал правовой информации. — Электрон. текстовые дан. — М., 2005—2016. — URL: <http://pravo.gov.ru/proxy/ips/?docbody=&nd=102027300&intelsearch=%EA%EE%ED%F1%F2%E8%F2%F3%F6%E8%FF> (30.11.2016).
2. Конституция Китайской Народной Республики [Электронный ресурс]: принята 4 дек. 1982 г.: [по состоянию на 01 нояб. 2016 г.] // Консультант Плюс. — Электрон. текстовые данные дан. — М., 2008—2016. — URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc; base=INT; n=56483#0> (30.11.2016).
3. Конституция Федеративной Республики Германия [Электронный ресурс]: принята 4 мая 1949 г.: [по состоянию на 01 нояб. 2016 г.] // Консультант Плюс. — Электрон. текстовые данные дан. — М., 2008—2016. — URL: <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc; base=INT; n=57162#0> (30.11.2016).
4. Чепус А. В. Конституционно-правовая ответственность исполнительной власти в России и странах Европы [Электронный ресурс] // Актуальные проблемы российского права. — 2015. — № 10. — С. 209—216. URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/konstitutsionno-pravovaya-otvetstvennost-ispolnitelnoy-vlasti-v-rossii-i-stranah-evropy> (30.11.2016).
5. Юрковский А. В. Конституционализм как результат конституционных революций, учение о конституции и её влиянии на общество и государство. // European. 2016. № 3. С. 32—35.
6. Юрковский А. В., Куликов М. Ю. К вопросу конституционно-правового регулирования злоупотребления правом в России и странах Северо-Восточного азиатского региона // Академический юридический журнал — 2014. — № 4 (58). — С. 50—54.

7. Юрковский А. В. Проблемы организации работы по проведению антикоррупционной экспертизы нормативных правовых актов и их проектов // Правовая политика современной России Международная научно-практическая конференция, посвященная 95-летию Иркутского государственного университета. ФГБОУ ВПО «Иркутский государственный университет», Юридический институт. 2013. — С. 72–75.
8. Юрковский А. В. Органы прокуратуры в странах Северо-Восточной Азии: конституционно-правовой анализ // Вестник Академии Генеральной прокуратуры Российской Федерации. — 2008. — № 3. — С. 49–55.
9. Юрковский А. В. Конституционно-правовая карта Северо-Восточного азиатского региона // «Черные дыры в российском законодательстве». — 2008. — № 3. — С. 11–14.
10. Юрковский А. В. К вопросу о понятии «юридическая (конституционно-правовая) география» // Законы России: опыт, анализ, практика. — 2008. — № 2. — С. 120–123.
11. Юрковский А. В. Конституционно-правовая карта Северо-Восточной Азии: предпосылки формирования и базовые основания описания конституционно-правовой спецификации // Академический юридический журнал — 2015. — № 1 (59). — С. 41–51.
12. Юрковский А. В. Ценностные ориентиры в конституционном праве стран Северо-Восточной Азии // Проблемы права. — 2014. — № 4 (47). — С. 56–66.
13. Юрковский А. В. Правовые системы Китайской Народной Республики и Корейской Народно-Демократической Республики // Сибирский юридический вестник. 2008. — № 4. — С. 68–73.
14. Юрковский А. В. Концепция разделения властей в Китайской Республике на Тайване // Материалы ежегодной научно-практической конференции преподавателей и студентов Юридического Института ИГУ Министерство образования Российской Федерации, Иркутский государственный университет, Юридический институт. 2002. С. 67–69.
15. Юрковский А. В. Основные направления сравнительного правоведения // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. 2016. № 2 (70). — С. 55–59.
16. Юрковский А. В. Развитие политических систем стран Северо-Восточного Азиатского региона: конституционно-правовой анализ // Трансформации политических режимов в Российской Федерации и странах Центральной и Северо-Восточной Азии Международная научно-практическая конференция: материалы. Федеральное агентство по образованию, ГОУ ВПО «Иркутский государственный университет», Юридический институт. 2007. — С. 83–125.
17. Янькова Ю. А., Юрковский А. В. Ценности и антиценности в Конституции Китайской Народной Республики. // Современные проблемы теории и практики права глазами молодых исследователей. Материалы X Всероссийской молодежной научно-практической конференции. Научный редактор И. А. Шаралдаева. 2016. — С. 92–96.

Характеристика правопорядков в отношении регулирования деятельности корпораций

Джихаева Стэлла Игоревна, магистрант
Северо-Кавказский горно-металлургический институт (г. Владикавказ)

Изучение корпораций в российском и зарубежных правопорядках сразу определяет несколько ракурсов выделенной проблематики:

- зарубежные корпорации в собственных правопорядках;
- российские корпорации в России;
- зарубежные корпорации в иностранных правопорядках (в т. ч. и/или главным образом — в России);
- российские корпорации в зарубежных правопорядках.

Все ли аспекты могут быть одинаково интересны — актуальны и полезны — российскому исследователю?

В первом приближении картина представляется следующим образом:

— согласно новому российскому законодательству, все юридические лица делятся на корпорации и унитарные организации [1, ст. 50, 61].

— т. о. малый и средний бизнес по формальным признакам становится идентичным крупному, но непонятно, несет ли это ему что-либо хорошее: пока очевиднее факт несоизмеримости их ресурсов. Не обернется ли это непомерной налоговой (какой-либо иной дополнительной) нагрузкой?

— стимулирование хозяйственной инициативы упиралось в России то в криминальную революцию (п. п. 90-х), то в олигархический беспредел (ср. 90-х — ср. 00-х), а без них — в неясные, меняющиеся очертания имеющегося законодательства;

— где малый и средний бизнес может почерпнуть доступные и регулярные знания в области актуального корпоративного права? В России нет популярных периодических изданий по ликвидации бизнес безграмотности, как нет и простых, ясных, формализованных, популярно изложенных знаний и изданий. Хорошо изученная и формализованная проблема может быть изложена в нескольких схемах и на нескольких листочках предельно простого текста: это и будет означать — популяризация правового знания, в котором нуждается бизнес, и который является важным условием его успешного развития и расширения;

— правовое уравнивание малых, средних и крупных хозяйств под названием корпорация не вносит простоты и ясности во вновь организующийся и даже в уже функционирующий бизнес — о чем свидетельствуют многочисленные (платные) консультации и краткосрочные курсы для бизнеса после очередных законодательных изменений;

— стимулирование малого и среднего бизнеса опиралось на западный постулат о том, что развитое капиталистическое общество опирается на развитый средний класс — самоорганизованного мелкого (среднего) частного, с некой немотивированной социальной и хозяйственной активностью, которая, к тому же, почему-то будет направлена на общественное благо; такой середняк или не существовал, или исчез полностью на западе и везде, потому что нам он продемонстрирован не был, живых примеров подобного массового добровольного сознательного самоорганизующего и создающего поведения у нас нет;

— стимулируя малый и средний бизнес, минэкономразвития РФ особенно подчеркивает желательность открытия им иностранных представительств. Это может быть совершенно понятно с точки зрения макроэкономики: сколько государство заработало валюты на внешнем рынке, настолько его Центробанк приобретает право эмиссии на внутреннем рынке. Однако, малому и среднему бизнесу не добавит энергичности и внешнего продвижения тот факт, что за порогом родной юрисдикции он встречает достаточно большое разнообразие подходов к классификации хозяйствующих субъектов и что он может выбирать желательную юрисдикцию по договору с партнером. Все это, прежде всего, следует знать, а выгоду и последствия — понимать, чтобы применить;

— даже внутри России отечественный бизнес может столкнуться с таким явлением, как иностранные ТНК, работающие не по нашим законам. Например, требование о прозрачности и ежегодных финансовых отчетах для американских ТНК в России сводятся лишь к предоставлению ими неких сводных отчетов, без всякой детализации. Далее головная корпорация, всегда базирующаяся только в США, публикует ежегодный финансовый отчет, где подробнейшим образом представлены сведения о финансовых операциях, совершенных на территории США, а остальные доходы от иностранных дочерних отделений (представляющих львиную долю дохода) представлены в виде сводных отчетов по регионам, без их детализации по странам. Таким обра-

зом, не только какой-нибудь российский подрядчик, но само российское государство в лице его налоговых и надзорных структур не сможет получить относительно филиала/представительства ТНК в России никакого ясного представления, что оно здесь делает, каковы подробности.

Хотя и в целом прозрачность и регулярная отчетность в России характерна только государственным компаниям.

Таким образом, из сказанного можно делать вывод: простое и ясное знание о видах юрисдикций и видах корпораций в видах юрисдикций могло бы стать дополнительным стимулом робкому отечественному бизнесу в международном продвижении, увеличении валютных поступлений, соответствующем увеличении рублевого наполнения бюджета и, как следствие — нового витка стимулирования внутреннего производителя.

Далее мы разберем, что же особенного в различных юрисдикциях в связи с функционированием корпораций.

Прежде всего, очевидный ответ: в различном понимании предмета регулирования — корпораций.

Затем — в особенностях правового регулирования вообще, характерных для различных семей юрисдикций, которые сложились исторически и которые проявляются, в том числе, в корпоративном регулировании.

Обычно таких семей юрисдикций в доктрине называется две, как наиболее развитые, исторически укоренившиеся и самодостаточные:

- англосаксонская правовая семья;
- романо-германская.

Остальные юрисдикции, так или иначе, примыкают к правовому полю одного из них.

Однако в связи с корпоративным регулированием мы бы выделили для рассмотрения как отдельные еще следующие несколько групп:

- группу стран бывшего соцлагеря в Восточной Европе;
- группу стран, в целом непохожих, в азиатско-тихоокеанском регионе — Японию, Китай, Южную Корею и, возможно, Вьетнам;
- также представляется целесообразным рассмотреть отдельным пунктом корпоративное регулирование в международном праве;
- и, конечно же, отдельно — российское право.

Мы не рассматриваем здесь исторический период в становлении корпораций, а только современную актуальную доктрину и право.

Современная правовая доктрина США выделяет четыре группы корпораций:

- публичные — подразделения госаппарата;
- квазипубличные — принадлежащие государству, обслуживают общие потребности населения;
- непредпринимательские — для публичных и благотворительных целей (без права распределять прибыль среди учредителей);
- частные — предпринимательские, с правом распределять прибыль среди участников [4, с. 9.]. Законо-

дательное регулирование создания и деятельности корпораций на федеральном уровне осуществляет Примерный (модельный) закон от 1946 г. о предпринимательских корпорациях, кодифицировавший законодательство штатов и скорректированный в новой редакции от 1984 г. под названием «Revised Mode Business Corporation Act — RМВСА» (Дополненный Примерный закон о предпринимательских корпорациях).

Американская модель корпорации создавалась с учетом рыночно ориентированной финансовой системы, на основе развитого рынка капитала, широкого набора различных финансовых инструментов [3, с. 12].

По преследуемым целям корпорации подразделяются на:

- публичные корпорации, преследующие удовлетворение политических, государственных потребностей, например, города как юридические лица, Почтовая служба США;
- частные корпорации, имеющие целью извлечение частных выгод.

В Англии корпорации — это и совокупность лиц, и единые корпорации. Торговые корпорации именуется компаниями (company), подразделяются на публичные (аналог открытого акционерного общества по российскому законодательству) и частные. В Великобритании действует ряд нормативных правовых актов, например, закон о промышленном развитии 1968 г., закон о компаниях 1985 г. и др. Достижением английского корпоративного права является глубокая разработка теории акционерного права.

В целом для государств с англосаксонской системой права характерна подробная регламентация правового положения корпораций, развитая система видов корпоративных субъектов и их организационно-правовых форм.

Однако отметим, что ведущие американские мировые ТНК прошли свой путь не благодаря, а вопреки регламентации: в обход законов отдельных штатов; антitrustовского, антимонопольного законодательства; запрета на вывоз производств. В связи с этим, мы считаем, что констатирующий и примеряющий характер корпоративного законодательства 80-х годов — более характеризующая особенность англосаксонского корпоративного права новейшего времени.

Романо-германская правовая семья, к которой традиционно относилась Россия, характеризуется нормативизмом. Если американские компании ищут на практике решения проблем, часто идут на риск, то бюрократическая европейская традиция предписывает вначале описать все возможные варианты и допустимость в создании и функционировании корпораций, даже если большинство таких правовых конструкций не будет использоваться в дальнейшем.

Перейдем к описанию общих характеристик в корпоративном правовом регулировании в странах азиатско-тихоокеанского региона.

Япония — одна из ведущих мировых экономик. После второй мировой войны сформировались ведущие корпо-

рации — сюданы. Промышленный комплекс Японии состоит из шести экономических комплексов, образованных по общим принципам. Это самодостаточные, универсальные многоотраслевые экономические комплексы, включающие в свою организационную структуру финансовые учреждения, торговые фирмы, производственные предприятия, охватывают полный спектр отраслей народного хозяйства.

Экономическая среда внутри сюданов нерыночная, неконкурентная. Также действует политика патернализма: богатые оплачивают учебу талантливых. Сами японцы характеризовали свой строй как социальный коммунизм.

Южная Корея — образец новой азиатской модели экономики. Южнокорейские чеболи похожи на японские сюданы. Характерна высокая степень концентрации производства и капитала, монополизация несколькими крупными корпорациями почти всех отраслей экономики, базирование на семейном капитале.

Японская модель это индустриальное развитие с жестким государственным контролем над внешнеэкономической сферой, при финансовом самообеспечении инвестиционного процесса. Южнокорейская модель нацелена на экспорт и опирается на иностранную кредитную помощь.

Китай — коммунистическая держава с рыночными механизмами в экономике. Большая часть компаний в Китае — государственные. Китай считается наиболее атеистичной и материалистичной культурой, китайцы быстро адаптируются к условиям рынка, адекватно и моментально реагируя на его изменения. Морально-этические нормы коммунистической партии, нашедшие свое выражение в нормативных актах, считаются, в том числе, источником корпоративного права [5]. Китай — первая экономика мира — не спешит принять на себя регулирующие функции в мире, но при этом можно услышать заявления в том смысле, что влияние Китая будет проявляться не только в экономике, но и новом корпоративном духе.

Данные три экономики и правопорядка, различные по характеристикам и пройденному историческому пути, можно охарактеризовать как конвергентные — стремящиеся к сочетанию лучших достижений капиталистического и социалистического моделей хозяйствования. Теория конвергенции впервые была предложена в США в 1944 году П. И. Сорокиным, развивалась многими западными авторами, в Советском Союзе — А. Д. Сахаровым, и особенно широко — в позднем СССР. Однако с началом реформ модель была полностью отвергнута, невостребованные высококвалифицированные специалисты отбыли в Китай, где смогли участвовать в создании китайского чуда.

В России корпоративное право рассматривается как распадающееся на три основных этапа — царский, советский, современный, при этом современный как бы начинается с нуля, т. к. царский не был завершен, а в советском отсутствовал институт частного права. Российская цивилистика традиционно развивается в русле римско-германского права. Однако, как во многих странах, основой

для коммерческих корпораций принят четвертый тип американских корпораций.

За короткие четверть века российская доктрина прошла путь от полной нелегальности корпораций в позитивном праве 90-х, через целую череду групповых монографий нулевых, разрабатывающих один вид — коммерческие корпорации.

И только десятые годы характеризуются легализацией и кодификацией корпоративных понятий.

Десятилетние споры теоретиков и практиков различных школ и идей дали результатом новую редакцию первой части ГК РФ. Положения обновленного ГК являются результатом компромисса между их позициями. В этой связи российское корпоративное право характеризуется как интегральное [6]. Разделение юридических лиц произошло на корпорации и унитарные организации, на коммерческие и некоммерческие, акционерных обществ — на публичные и непубличные. Для публичных обществ, чьи акции допущены к свободному обращению на рынке, определены более строгие правила, касательно прозрачности и отчетности. В целом это направлено на соблюдение прав инвесторов.

Еще одно основание сравнения правопорядков — общность исторической судьбы — объединяет российское корпоративное право со странами Восточной Европы. Это страны бывшего соцлагеря, по единому сценарию отказав-

шиеся от прежних достижений, угодившие в дикий капитализм и разграбление государства и народа. Страны Восточной Европы могли бы послужить примером для российского бизнеса, так как последствия больших социальных катаклизмов были частично компенсированы корпорациями в примирительном акте: они вернули в государственные фонды около 40%-ов капиталов.

Международное право все хозяйствующие субъекты рассматривает как корпорации, так как они потенциально содержат в себе все формы перехода и этот переход легко совершить. В этой связи все регулирующие нормы, разрабатываемые ООН для ТНК, относятся к любым хозяйствующим субъектам в мире и носят стандартизирующий характер. Стандарты отдельных юрисдикций могут быть выше, но не ниже указанных [2].

Т.о. нами определен ряд юрисдикций, выделенных по отношению к корпоративному праву:

- англосаксонское корпоративное право — регулирующее, регламентирующее;
- романо-германское — нормирующее, предписывающее;
- азиатско-тихоокеанское — конвергентное;
- российское — интегральное;
- восточно-европейское — социальное;
- международное — стандартизирующее.

Литература:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) (ГК РФ) 30 ноября 1994 года N 51-ФЗ. Ст. 50, ст. 61 в редакции Федерального закона от 05.05.2014 N 99-ФЗ.
2. Нормы, касающиеся обязанностей транснациональных корпораций и других предприятий в области прав человека // ЭЛЕКТОРОННЫЙ ФОНД правовой и нормативно-технической документации. URL: <http://docs.cntd.ru/document/901925098> (дата обращения: 14.12.2016).
3. Гуцин В. В. Корпоративное право: учебник для вузов / В. В. Гуцин, Ю. О. Порошкина, Е. Б. Сердюк. — М.: Эксмо, 2006. — 635 с.
4. Шиткина И. С. Корпоративное право: учебный курс. — 3-е изд., стер.. — М.: КНОРУС, 2015. — 1080 с.
5. Пашкова Т. В. Источники права китайской Народной Республики // Пробелы в российском законодательстве. Юридический журнал. — 2008. — № 2. — С. 89—91.
6. Интегральный характер современного российского правопонимания // Сетевое издание «NB. Вопросы права и политики». URL: http://e-notabene.ru/lr/article_11127.html (дата обращения: 14.12.2016).

Роль Совета Безопасности РФ в обеспечении национальной безопасности России и коллективной безопасности на территории СНГ

Жизневский Анатолий Николаевич, слушатель;

Ульященко Сергей Николаевич, кандидат военных наук, профессор;

Уточкин Евгений Владимирович, заместитель начальника командного факультета
Военная академия материально-технического обеспечения имени А. В. Хрулёва (г. Санкт-Петербург)

Данная статья посвящена осмыслению роли Совета Безопасности РФ в обеспечении национальной безопасности России. Выявлена и обоснована необходимость совершенствования работы действующих структур в области национальной безопасности, признания Совета Безопасности РФ единым и основным центром обеспечения безопасности на всех направлениях. На основе анализа основных тенденций в международных отношениях признается необходимость обеспечения международной безопасности только на основе действующих норм международного права.

Ключевые слова: национальная безопасность, национальные приоритеты, международная безопасность, коллективная безопасность

Обеспечение национальной безопасности — стратегически значимая и жизненно важная задача, решение которой зависит как от высшего политического руководства страны и созданных для этого государственных органов, так и от общественных объединений и граждан, в совокупности составляющих систему обеспечения национальной безопасности Российской Федерации.

В настоящее время международное положение России нестабильно и характеризуется высокой степенью напряженности, царящей в международных отношениях с основными мировыми авторитетами, что в свою очередь, стало следствием постоянно повышающегося уровня влияния Российской Федерации в мире. Во многом агрессивная риторика политических лидеров стран — оппонентов в отношении России, а также введение против нашей страны санкций экономического и политического характера свидетельствует о столкновении отдельных национальных интересов этих государств с национальными интересами России относительно путей развития нашей страны. Безусловно, эти процессы напрямую влияют на состояние международной безопасности, приближая мир к новой эре холодной войны, увеличению количества военных конфликтов регионального и локального масштаба, дестабилизации политической обстановки как в отдельных странах с низким уровнем экономической и социальной стабильности, так и в целых регионах. Именно внешнеполитические процессы стали первопричиной осложнения общей внутренней обстановки в государстве, выразившейся в уменьшении благосостояния населения, увеличении инфляции, замедлении экономического роста и снижении ВВП.

В этой сложной внешнеполитической ситуации основной задачей государственной власти становится обеспечение национальной безопасности страны через достижение национальных приоритетов (интересов) государства на внешнеполитической арене путем оптимизации прежде всего управленческих процессов.

Это требует совершенствования действующих структур подготовки и принятия решений в области национальной безопасности, доработки нормативно-правовой

базы и, наконец, определения единого центра обеспечения национальной безопасности страны на всех своих направлениях.

В качестве такого центра видится Совет Безопасности Российской Федерации. Федеральный закон от 28.12.2010 № 390-ФЗ «О безопасности» так же определяет Совет Безопасности как центральную структуру [1], отвечающую за подготовку решений в области национальной безопасности и координацию деятельности органов государственной власти [3].

Проблема обеспечения национальной безопасности Российской Федерации имеет многогранный, комплексный характер. «Мы за безопасность и возможность развития не для избранных, а для всех стран и народов, за уважение к международному праву и многообразию мира» [4] — сказал В. Путин в своем послании Федеральному Собранию РФ, в очередной раз подчеркнув важность, неотделимость и глубокую взаимосвязь понятия «национальной безопасности России» с понятием «международной безопасности».

Международная безопасность — двойственное состояние системы международных отношений, при котором:

- создаются условия для обеспечения и фактически обеспечивается национальная безопасность государств;
- соблюдаются общепризнанные принципы и правила международного права и исключаются всяческие попытки нарушения мира.

Стремление к достижению международной безопасности — это первостепенная и наиглавнейшая цель любых международных отношений. Современная ситуация в мире характеризуется постоянным изменением конфигурации международных отношений, в которой преимущественно возобладают две взаимоисключающие тенденции. Тенденция первая — многополярность мира — проявляется через укрепление экономических и политических позиций интеграционных объединений и состоящих в них отдельных государств, а также в качественной эволюции механизмов многостороннего управления процессами в международных отношениях.

При этом все большую роль играют политические, экономические, информационные, экологические и научно-технические факторы. Тенденция вторая — глобализация — проявляется в попытках создания такой конфигурации международных отношений, которая основана на руководящей роли развитых западных стран в международном сообществе при лидерстве Соединенных Штатов Америки и рассчитана на возможность одностороннего решения, минуя основополагающие нормы международного права главных проблем мировой политики, в первую очередь, военно-силовыми путями с повсеместным применением политики двойных стандартов.

Обеспечение международной безопасности возможно только на основе действующих норм международного права, по средствам которого определены универсальные правовые средства предотвращения войны и обеспечения (поддержания) мира, которые символически можно разделить на 5 разделов: политический, экономический, военно-силовой, информационный и гуманитарный.

В обеспечение международной безопасности серьезный вклад вносится путем создания систем коллективной безопасности, создаваемых государствами на региональной и универсальной основах. Отсюда исходит еще одно важное понятие.

Коллективная безопасность — это система совместных мероприятий государств (отдельного региона или всего мира) в целях обеспечения международной безопасности [4]. Теория и практика создания систем коллективной безопасности в целях обеспечения международной безопасности является приоритетом внешнеполитической деятельности России.

В настоящее время международным правом предусмотрено две формы организации систем коллективной безопасности: универсальная (всемирная) организация безопасности, например, в рамках ООН, и региональная — организация безопасности в рамках одного или нескольких регионов. Организация Договора о коллективной безопасности является не только ярким примером организации региональной системы безопасности, но важнейшим элементом обеспечения коллективной безопасности стран Содружества Независимых Государств.

Основными средствами обеспечения коллективной (региональной) безопасности являются: разрешение конфликтных вопросов путем мирного урегулирования и переговоров, разоружение и совместное принятие принудительных мер против агрессора.

Основополагающую роль в регулировании вопросов национальной безопасности России играет вышеназванная Стратегия национальной безопасности Российской Федерации [5].

Значимость этого документа, в котором сформулированы рассчитанные на длительную перспективу важнейшие направления государственной политики государства в сфере обеспечения национальной безопасности, в том, что на ее основе ведомства, министерства, государствен-

ные и общественные организации корректируют или формируют свою концептуальную базу, а также нормативно-правовые документы в части, касающейся их деятельности по обеспечению национальной безопасности Российской Федерации.

В механизме принятия и осуществления внешнеполитических решений в Российской Федерации задействованы все три ветви государственной власти. При этом в 22 федеральных министерствах из 24 присутствует тот или иной аспект международной деятельности. Все органы государственной власти осуществляют взаимодействие с целью координации как стратегических, так и организационных вопросов.

Основными же являются:

- Президент Российской Федерации;
- Совет Безопасности Российской Федерации;
- Правительство Российской Федерации;
- Министерство иностранных дел Российской Федерации.

Каждый из них в той или иной степени несет ответственность за состояние национальной безопасности государства и участие в поддержание международной безопасности. Однако при критическом рассмотрении этой темы, выясняется, что Президент отвечает и принимает решения, но лично «ничего» не организует, Правительство, казалось бы, исходя из своего состава, организует, но контролировать такой огромный объем государственных задач не способно. Министерство иностранных дел разрабатывает общую стратегию внешней политики и обеспечивает дипломатическими средствами достижение национальных интересов страны на международной арене, и наконец, Совет Безопасности Российской Федерации — конституционный совещательный орган, ведающий всеми вопросами национальной безопасности, но не имеющий реальной власти, готовящий всего лишь предложения для Президента с целью принятия им решений. Несмотря на это, именно Совет Безопасности является тем элементом системы национальной безопасности, который объективно концентрирует в своих руках ведение вопросами национальной и в том числе международной безопасности страны и является отправной точкой и местом соприкосновения и взаимодействия всех органов государственной власти с целью консолидации усилий по совершенствованию и дальнейшему укреплению системы национальной безопасности государства. Отсюда следует и важнейшая роль Совета Безопасности в принятии решений об участии вооруженных сил Российской Федерации в отдельных локальных и региональных конфликтах, примером чему может служить в настоящий момент ситуация в Сирийской Арабской Республике. Ведь именно на заседании Совета Безопасности РФ Президентом страны было принято решение об участии группировки войск (сил) вооруженных Сил России в совместных действиях с вооруженными силами арабского государства по уничтожению ИГИЛ на территории Сирии.

Литература:

1. Федеральный закон от 28.12.2010 г. № 390-ФЗ «О безопасности», опубликован в Сборнике законодательства РФ, Выпуск 2011 г. № 1, ст. 2: [Электронный ресурс] // URL: <http://www.szrf.ru>.
2. Указ Президента Российской Федерации от 31.12.2015 г. № 683 «О Стратегии национальной безопасности Российской Федерации», Собрание законодательства РФ, Выпуск № 1, 2016 г. ст. 212: [Электронный ресурс] // URL: <http://www.szrf.ru>.
3. Указ Президента Российской Федерации от 6 мая 2011 г. N 590 г. Москва «Вопросы Совета Безопасности Российской Федерации» // Российская газета-2011, Собрание законодательства РФ, 2011 г., № 19, ст. 2721.
4. В. Путин, Послание Президента Федеральному Собранию 1.12.2016 г.: [Электронный ресурс] // URL: <http://kremlin.ru>.
5. Глебов И. Н., Международное право, Москва, 2007 г.

Содержание основополагающих принципов ВТО

Иванова Элина Юрьевна, магистрант

Самарский национальный исследовательский университет имени академика С. П. Королёва

В статье раскрываются основополагающие принципы Всемирной торговой организации: принцип наибольшего благоприятствования и принцип предоставления национального режима. Рассмотрены случаи исключений из данных принципов и особенности их применения в Российской Федерации.

Ключевые слова: торговля, тарифы, Всемирная торговая организация, принцип наибольшего благоприятствования, национальный режим, обязательства, товары, услуги, пошлина, международная торговля

Идеи и обязательства, заложенные в правовоположениях Генерального соглашения по тарифам и торговле (ГАТТ-47), получили свое развитие и конкретизацию в принятых и вступивших в силу уже в системе ВТО соглашениях в области торговли товарами. Основные принципы, принятые в ГАТТ-47, в настоящее время являются общими принципами ВТО и находят соответствующее отражение в правовоположениях всех соглашений ВТО.

Согласно статье 1 ГАТТ [1] — 1947 «... любое преимущество, благоприятствование, привилегия или иммунитет, предоставляемые любой договаривающейся стороной в отношении любого товара, происходящего из любой другой страны или предназначенного в любую другую страну, должны немедленно и безусловно предоставляться подобному же товару, происходящему из территории всех других договаривающихся сторон или предназначенному для территории всех других договаривающихся сторон». Таким образом, одним из базовых начал регулирования рассматриваемой категории отношений в рамках Всемирной торговой организации (ВТО) является **принцип наибольшего благоприятствования**, который, с одной стороны, обеспечивает равенство правовых режимов, предоставляемых любым третьим странам, с другой, направлен на предотвращение дискриминации в пользу одного либо нескольких государств.

Помимо того, в международной практике особенности режима наибольшего благоприятствования находят свое текстуальное закрепление в ст. II ГАТС [2]. В рамках данного документа рассматриваемый принцип сформулирован следующим образом: «Каждый член ВТО немедленно

и безусловно предоставляет услугам и поставщикам услуг любого другого члена режим, не менее благоприятный, чем тот, который он предоставляет для аналогичных услуг или поставщиков услуг любой другой страны». При этом из указанного правила возможны исключения, т. е. член ВТО может ввести какую-либо меру, не отвечающую принципу наибольшего благоприятствования, только в том случае, если что такая мера внесена в перечень изъятий и отвечает условиям приложения к ГАТС по изъятиям из статьи II Генерального соглашения по торговле услугами. При этом особо отмечается, что приведенные выше положения не могут быть истолкованы как препятствующие любому члену ВТО давать или предоставлять преимущества в отношении сопредельных стран в целях облегчения в пределах приграничных территорий обмена услугами, которые и производятся и потребляются в рамках таких территорий.

В соответствии с положениями ГАТС, принцип наибольшего благоприятствования относится к ряду общих обязательств, распространяющихся на всех членов ВТО. Однако данное обязательство имеет особый характер, так как «составление и предоставление Перечня изъятий из режима наибольшего благоприятствования в ВТО делает данное обязательство специфическим, зависящим от воли конкретной страны применительно к конкретному сектору (подсектору) услуг и виду поставки услуг» [3].

Руководствуясь положениями теоретических исследований ГАТС и контекстом самого Соглашения, доступ к рынку и национальный режим рассматриваются как специфические обязательства, а другие обязательства (включая принцип наибольшего благоприятствования) — как об-

щие обязательства и меры регулирования. Исходя из особого характера режима наибольшего благоприятствования, по ГАТС, предлагается рассматривать принцип наибольшего благоприятствования (изъятия из него) как специфическое обязательство, влияющее на фактическое понимание конкретными членами ВТО объема принятых обязательств, а также на правовые последствия их применения.

Таким образом, данный принцип вытекает из действующих двусторонних торговых договоров между государствами, а также из последующих решений принятых в рамках ВТО. В системе ВТО принцип наибольшего благоприятствования распространяется в безусловной форме на экспортные, импортные, транзитные операции, платежи по экспортным (импортным) операциям, таможенные пошлины, любые сборы, взимаемые в связи с внешнеторговыми операциями, на иные формальности с ними связанные.

Так, по мнению Е. С. Третьяковой, данный принцип ВТО предусматривает не только юридическое, но и фактическое равенство и носит безусловный характер: члены ВТО не вправе обуславливать предоставление данного режима получением встречных уступок на основании принципа взаимности. При этом режим наибольшего благоприятствования распространяется на все уступки (пошлины, налоги, сборы, правила лицензирования и сертификации, требования различных норм и т. д.) и все товары [5]. Однако возможны и исключения из рассматриваемого принципа, что обусловлено возможностью участия государств в региональных интеграционных образованиях, предусматривающих особые условия для своих участников.

Изъятия из режима наибольшего благоприятствования в торговле товарами правила ВТО разрешают странам-участницам региональных экономических группировок не распространять на другие страны на основе РНБ льготы и преимущества, которые они предоставляют друг другу на основе соглашений о региональной торговле и создавать зоны свободной торговли и таможенные союзы (статья XXIV ГАТТ-1994). Решение о дифференцированном и более благоприятном режиме в пользу развивающихся стран, принятое в рамках ГАТТ в 1979 году, разрешает развитым странам предоставлять невзаимные преференции друг другу. Преференциальные ставки пошлин рассматриваются как изъятия из РНБ. Кроме того, в рамках ВТО разрешается устанавливать облегченный режим в приграничной торговле сопредельных стран, рассматривая это как изъятие из РНБ (ГАТТ, статья XXIV.12). Примерно такие же исключения из РНБ действуют и в международной торговле услугами. ГАТС разрешает в статье II делать изъятия из РНБ в пользу отдельных видов услуг или поставщиков услуг при условии, что такое изъятие будет сделано в ходе переговоров о либерализации международной торговли услугами и будет зафиксировано в перечне обязательств страны-члена ВТО.

Исключения из принципа наибольшего благоприятствования были специально оговорены в ГАТТ. Вот эти принципиальные исключения:

- преференциальные (в широком смысле) условия, зарегистрированные в ГАТТ (позднее в ВТО) и существующие для членов ГАТТ, с «замороженным уровнем» преференциальности. Сюда могут относиться, к примеру, особые преференциальные условия между бывшими колониями и метрополиями;
- таможенные союзы и зоны свободной торговли (Таможенный союз Казахстана, России и Беларуси, Центральноазиатский рынок, Центральноамериканский общий рынок, НАФТА, СНГ, Европейская ассоциация свободной торговли, ЕврАзЭС и др.). Исключения при этом допускаются только для объединений между развивающимися странами для объединений иных стран при условии строгих критериев, а именно: пошлины и иные торговые барьеры относительно (в основном) всей торговли между странами объединения должны быть устранены, а пошлины и другие установления, влияющие на торговлю стран — членов объединения со странами, не входящими в данное объединение, не должны быть более ограничительны, нежели те, которые существовали до образования данного объединения стран;
- продукты, происходящие из развивающихся стран (включая преференциальные тарифы на основе «Общей системы преференций»; преференциальные нетарифные барьеры; региональные глобальные договоренности между развивающимися странами; специальные преференции для наименее развитых стран).

Льготный режим для развивающихся стран первоначально в рамках ГАТТ породил проблему так называемых «free riders» («бесплатных пассажиров»). Развивающиеся страны пользуются всеми преимуществами, предоставляемыми в ГАТТ, не будучи формально его участниками и не принимая на себя всех обязательств в рамках ГАТТ. Согласно правилам ВТО для развивающихся стран могут устанавливаться переходные периоды для принятия этими странами новых обязательств, но в конечном итоге имеется в виду выполнение ими тех же обязательств, которые несут и развитые страны. Льготы могут сохраняться, особенно для наименее развитых стран, но при одобрении большинством голосов стран-членов ВТО и на ограниченные сроки.

Следует отметить, кроме того, что условия Генерального соглашения по торговле услугами (ГАТС) не вполне укладываются в режим наибольшего благоприятствования, изначально рассчитанный на действие лишь в торговле товарами.

От содержания принципа наибольшего благоприятствования и соответствующего режима следует отличать **национальный режим**. Принцип национального режима в отношении внешней торговли услугами закреплен в ст. XVII ГАТС, где указывается, что в определенных секторах, на оговоренных условиях и требованиях каждый член ВТО предоставляет услугам и поставщикам услуг любого другого члена ВТО в отношении всех мер, затрагивающих поставку

услуг, режим, не менее благоприятный, чем тот, который он предоставляет аналогичным отечественным услугам или поставщикам услуг.

С точки зрения Н. М. Удаловой, формально такой же или формально отличный режим считается менее благоприятным, если он меняет условия конкуренции в пользу услуг или поставщиков услуг этого члена ВТО, по сравнению с аналогичными услугами или поставщиками услуг любого другого члена ВТО [4].

На территории России принцип национального режима находит свое закрепление в ч. 3 ст. 62 Конституции РФ: иностранные граждане и лица без гражданства пользуются в Российской Федерации правами и несут обязанности наравне с гражданами Российской Федерации, кроме случаев, установленных федеральным законом или международным договором Российской Федерации. К числу таких федеральных законов, например, относится Гражданский кодекс РФ, который в ст. 2 закрепляет норму, в соответствии с которой правила, установленные гражданским законодательством, применяются к отношениям с участием иностранных граждан, лиц без гражданства и иностранных юридических лиц, если иное не предусмотрено федеральным законом.

Помимо того, в федеральном законе от 8 декабря 2003 г. № 164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности» раскрывается смысл понятия «национальный режим»: он представляет собой режим не менее благоприятный, чем режим, предоставляемый аналогичным российским исполнителям услуг и оказываемым ими на территории Российской Федерации услугам. При этом режим считается менее благоприятным, если он изменяет условия конкуренции в пользу российских исполнителей услуг или оказываемых ими на территории Российской Федерации услуг по сравнению с аналогичными

иностранными исполнителями услуг или оказываемыми способами, указанными в п. 2, 4, 6 и 8 ч. 1 ст. 33 Федерального закона от 8 дек. 2003 г. № 164-ФЗ «Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности». Таким образом, справедливо отмечает Н. М. Удалова, действие данной статьи распространяется не на все способы внешней торговли в РФ.

По ее мнению, под нее подпадают следующие способы внешней торговли услугами: с территории иностранного государства на территорию Российской Федерации; на территории иностранного государства российскому заказчику услуг; иностранным исполнителем услуг, не имеющим коммерческого присутствия на территории Российской Федерации, путем присутствия его или уполномоченных действовать от его имени иностранных лиц на территории Российской Федерации; иностранным исполнителем услуг путем коммерческого присутствия на территории Российской Федерации [4].

В предоставлении национального режима допустимы следующие исключения: допускается государственная поддержка производства продукции, приобретаемой для нужд государства; предусматриваются выплаты субсидий исключительно внутренним производителям; за развивающимися странами остается право предоставления субсидий в зависимости от использования продукции внутреннего производства.

Принцип наибольшего благоприятствования, относящийся к нетарифному регулированию внешнеторговой деятельности, используется и с целью обеспечения экономической безопасности и в большей степени соответствует интересам внутреннего рынка, относительно национального режима, так как позволяет в том числе добиваться адекватного реагирования на изменения международного рынка товаров и услуг.

Литература:

1. Генеральное соглашение по тарифам и торговле [Электронный ресурс]. [http://www.hse.ru/data/2011/11/15/1272897051/%D0%93%D0%90%D0%A2%D0%A2-47%20\(rus\).pdf](http://www.hse.ru/data/2011/11/15/1272897051/%D0%93%D0%90%D0%A2%D0%A2-47%20(rus).pdf)
2. Генеральное соглашение по торговле услугами [Электронный ресурс]. URL: <http://ind.kurganobl.ru/assets/files/WTO/services.pdf>
3. Архипова М. Ф. Генеральное соглашение по торговле услугами (ГАТС) [Электронный ресурс]: общий подход к содержанию специфических обязательств // Евразийский юрид. журнал, 2012. № 4 (47). URL: <http://www.eurasialegal.info>
4. Удалова Н. М. Национальный режим и режим наибольшего благоприятствования в отношении внешней торговли услугами. [Электронный ресурс]. URL: <http://www.legalnp.ru> (дата обращения 01.10.2015).
5. Третьякова Е. С., Брюхина Е. Р. Генезис режима наибольшего благоприятствования как основы международных торговых отношений // Вестник Пермского университета, 2012. № 3 (17)

Терроризм — глобальная проблема современности

Кургамбеков Олжас Туребекович, студент;

Ким Надежда Виссарионовна, магистр

Актюбинский региональный государственный университет имени К. Жубанова (Казахстан)

Терроризм во всех его формах и проявлениях, по своим масштабам и интенсивности, по своей бесчеловечности и жестокости превратился в одну из самых острых и злободневных проблем глобальной значимости. Всяческие проявления терроризма влекут за собой массовые человеческие жертвы, разрушают все духовные, материальные, культурные ценности, которые невозможно воссоздать веками. Существует множество проявлений терроризма, но самой главной проблемой человечества на сегодняшний день является религиозный экстремизм. Эта угроза несет собой вид очаговой эпидемии в те места, где образовалась эта зараза 21 века, начинают умирать дети, старики, юноши и девушки; она не щадит никого — после терроризма остаются только горы трупов и руины. Международный терроризм является главной проблемой всего мира. На сегодняшний день самой сильной и активной террористической организацией является ДАИШ (ИГИЛ). По своей сущности терроризм — это акт насилия, дабы удовлетворить свои потребности и цели [1].

Таким образом, проблема международного терроризма представляет реальную планетарного масштаба угрозу для мирового сообщества. Данная проблема имеет собственную специфику, которая отличает ее от других общечеловеческих затруднений. Однако проблема терроризма тесно взаимосвязана с большинством глобальных проблем современных международных отношений. Данная проблема коснулась и Республики Казахстан, в частности города Актюбе.

Последние теракты в Актюбе потрясли жителей. В городе 5 июня 2016 года началась масштабная контртеррористическая операция по задержанию групп лиц радикального исламского движения, напавших на 2 оружейных магазина «Паллада» и «Пантера». В магазине «Паллада» убиты трое: продавец, охранник и водитель припаркованной машины. Как прокомментировали в МВД, тут же во время нападения на «Палладу» к магазину приехал наряд полиции, которому преступники оказали сопротивление. В результате перестрелки трое полицейских получили ранения. Из магазина похитили 17 единиц огнестрельного оружия, 3 газовых пистолета, патроны и нож. Далее преступники поделились на 2 группы: первая группа поехала во второй оружейный магазин «Пантера», вторая — угнала маршрутный автобус № 1, помчалась по улице Есет-батыра в сторону развлекательного комплекса «Желкен». По информации ДВД, за ней погнались несколько патрульных машин. Захваченный террористами автобус свернул с проспекта Молдагуловой на улицу Есет-батыра и на скорости домчался до войсковой части. Там пробил ограждение. Очевидцы, наблюдавшие из окон сверху, рассказывали, что в этот момент

из автобуса выскочил водитель и побежал. В него стреляли с обеих сторон. Преступники оказались на территории войсковой части 6655, где началась перестрелка. По данным властей, в ходе боевого конфликта здесь были убиты 3 военнослужащих, 6 получили ранения. Отбиваясь, военные или полиция смогли застрелить 1 преступника, 1 был ранен, остальным удалось сбежать. Другая группа преступников, захватив полицейскую машину возле «Паллады», с улицы Есет-батыра приехала к другому оружейному магазину «Пантера» по улице Жанкожа-батыра. Как сообщили жильцы дома, где находится магазин «Пантера», там началась перестрелка. Позже стало известно, что преступники в количестве 6 человек напали на двух посетителей. Одного убили, другого ранили. Прибывшие к «Пантере» полицейские вступили в перестрелку с боевиками. Трех радикалов ликвидировали, один получил ранения, двое скрылись. По Актюбинской области был объявлен красный уровень террористической опасности, над городом кружили вертолеты, машины досматривали на протяжении нескольких дней, во всей области не работал интернет. За участие в нападениях на оружейные магазины и войсковую часть осудили 9 человек. Семерым дали пожизненное лишение свободы. Одному — 22 года, и ещё одного лишили свободы на 20 лет [2].

В такие моменты непроизвольно в голову лезут мысли, в череде которых присутствует страх, боль и ненависть к бесчеловечным, бездушным людям, которые рано или поздно предстанут перед судом и будут похоронены без всяких почестей, их не будут оплакивать и вспоминать друзья и родные, на них клеймо — террорист.

Дабы предотвратить эту глобальную проблему нашего общества, надо кардинально менять сознание подрастающего поколения. Воспитывать такие качества, как честность и справедливость, чуткость и отзывчивость, готовность к взаимопомощи, товарищество и способность к коллективной сплочённости, целеустремлённость и настойчивость в достижении цели, необходимые для этого мужество, выдержку и самообладание, дисциплинированность и ответственное отношение к своим обязанностям и общественному долгу, вежливость и скромность в личном поведении, способность к критике и самокритике. И тогда в следующем поколении мы сможем искоренить эту общую беду, только общими усилиями можно добиться результатов.

Борьба против терроризма сложна и специфична, для его преодоления требуется принятие системных усилий многих государств. Здесь необходимы тончайшие аналитические средства, разработка эффективных методов идеологического противостояния, сплочение общества на основе значимых национальных и общечеловеческих ценностей [3].

В данных условиях глобальная проблема международного терроризма, по-нашему мнению, не может рассматриваться только как самостоятельный феномен. Она начала превращаться в важную составную часть более общей военно-политической глобальной проблемы, связанной с фундаментальными вопросами войны и мира, от решения которой зависит дальнейшее существование человеческой цивилизации.

В заключение хотелось бы отметить, что зараза начинает расти в местах, где у нее благоприятные условия для роста и размножения, так и терроризм начинается развиваться в тех странах, где не все хорошо с экономикой, там, где люди наиболее незащищены с психологической и финансовой стороны. Терроризм не искоренить без сплоченности всех стран мира, в этой войне против террора должны участвовать все — и только вместе мы победим эту беду 21 века.

Литература

1. Энциклопедия «Кругосвет». Универсальная научно-популярная онлайн-энциклопедия [Электронный ресурс] — Режим доступа: <http://www.krugosvet.ru/enc/istoriya/TERRORIZM.html>
2. Терракт в Актобе: Хронология 5 и 6 июня [Электронный ресурс] — Режим доступа: https://tengrinews.kz/kazakhstan_news/terakt-v-aktobe-hronologiya-5-i-6-iyunya-295954/
3. Международный терроризм в конце XX — начале XXI веков как глобальная проблема современности: сущность, истоки и угрозы [Электронный ресурс] — Режим доступа: <http://www.dslib.net/glob-razvitie/mezhdunarodnyj-terrorizm-v-konce-xx-nachale-xxi-vekov-kak-globalnaja-problema.html>

Убийство матерью новорожденного ребенка: общая характеристика состава преступления и проблемы квалификации

Лисица Анастасия Алексеевна, студент;

Шищенко Елена Андреевна, кандидат юридических наук, доцент
Кубанский государственный аграрный университет имени И. Т. Трубилина (г. Краснодар)

В данной статье поднимается тема, которая удивляет, шокирует большую часть населения Российской Федерации и всего мира: убийство матерью новорожденного — преступление, предусмотренное статьей 106 УК РФ. Приводятся примеры жесточайшей расправы матерей со своими новорожденными детьми; статистика данного преступления. Также в статье предлагаются методы борьбы с данной проблемой.

Ключевые слова: убийство матерью новорожденного ребенка, статистика преступности, предупреждение преступности

УК РСФСР 1960 г. не предусматривал это преступление как самостоятельное. Данное преступление рассматривалось как убийство без отягчающих и без смягчающих обстоятельств. Оно было выделено в самостоятельный состав лишь в 1996 г. с принятием Уголовного кодекса Российской Федерации и стало квалифицироваться как преступление со смягчающими обстоятельствами.

Но данная норма будет носить смягчающий характер, только если это преступление происходит при наличии одного из 3-х признаков:

1. Убийство новорожденного было совершено во время или сразу после родов;
2. Убийство новорожденного было совершено в условиях психотравмирующей ситуации;
3. Убийство новорожденного было совершено в состоянии психического расстройства, не исключающего вменяемость [1].

Несмотря на то, что в законе во всех трех случаях речь идет о новорожденном, возраст новорожденного может

быть разным. Ст. 106 УК РФ предполагает три промежутка времени в жизни новорожденного:

1. Период родов (начинается с момента схваток и продолжается до выделения плаценты (орган, образующийся во время беременности и обеспечивающий связь между организмом матери и плода)).

2. «Сразу же после родов» (первые сутки после рождения ребенка).

3. Период после вышперечисленных промежутков времени, в течение которого ребенок считается новорожденным — один месяц.

Если рассматривать состав данного преступления, то: объектом является жизнь и здоровье новорожденного ребенка, объективная сторона выражается в действии или бездействии матери, направленного на лишение жизни новорожденного. Субъект является специальным: женщина, достигшая к моменту преступления 16 лет, являющаяся матерью этого новорожденного ребенка. Субъективная сторона характеризуется виной в форме умысла (косвенного или прямого).

Как показывает судебная практика, практически во всех случаях данное преступление квалифицируется по привилегированному составу, даже при наличии особо жестокого способа убийства новорожденного матерью. Приведем некоторые примеры совершения данного преступления:

1. В Омской области Гаврилова И. С. родила здорового, жизнеспособного ребенка женского пола. Далее, действуя умышленно и осознавая последствия своего действия, положила ребенка на землю и осколком стекла нанесла ему 8 ударов в область шеи и груди, затем подняла ребенка с земли и с высоты примерно 1,5 метра бросила не менее 4 раз. Суд приговорил Гаврилову И. С. к 2 годам 6 месяцам лишения свободы. Обстоятельствами, смягчающими наказания Гавриловой И. С. являются: наличие двух малолетних детей, выдача орудия преступления и активное способствование раскрытию и расследованию преступления [2].

2. В Волгограде Калганова О. Л. находясь у себя в квартире, самостоятельно родила ребенка женского пола и приняла решение избавиться от него. Способом избавления Калганова О. Л. выбрала удушение своего новорожденного ребенка. Суд приговорил Калганову О. Л. к 2 годам 6 месяцам лишения свободы [3].

3. В станции Полтавской Краснодарского края Федорова Т. В., находясь в уличном туалете, самостоятельно родила жизнеспособного ребенка мужского пола. Сразу после родов, понимая, что ребенок жив, а материальное положение ее семьи является тяжелым, Федорова Т. В. умышленно совершила убийство своего новорожденного ребенка: перервала пуповину руками и бросила ребенка в выгребную

яму уличного туалета. Затем Федорова Т. В. покинула туалет и пошла домой, после чего легла на диван. Суд приговорил Федорову Т. В. к 3 годам лишения свободы [4].

4. В Курске многодетная мать приговорена к 2 годам лишения свободы в исправительной колонии за убийство своего четвертого ребенка: новорожденной девочки. После родов женщина не удержала ребенка, и он упал на пол, ударившись, начал плакать. Тогда мать начала бить младенца по голове пока он не перестал кричать [5].

5. В Мурманске Новикова А. двадцати одного года, самостоятельно родила двоих младенцев, один из них был мертворожденный, а второй жизнеспособный. Не желая воспитывать новорожденного ребенка, Новикова А. выбросила двоих новорожденных детей в окно, вследствие чего, жизнеспособный младенец умер от переохлаждения [6].

Приведенные примеры поражают своей жестокостью. Сразу возникает только один вопрос: «Как мать могла с такой явной жестокостью расправиться со своим новорожденным ребенком?». А ведь это самый малый перечень примеров преступления, предусмотренного в ст. 106 УК РФ.

Как мы видим по новостям, сообщениям из сети «Интернет», трупы новорожденных младенцев находятся в общественных туалетах, мусорных баках, на улицах, в аэропорту, даже были случаи, когда мать оставила новорожденного ребенка на кладбище (в Самарской области, родив ребенка, 35-летняя женщина оставила ребенка на кладбище, сказав, что он родился мертвым [7]). Матери, которые по различным причинам не хотят воспитывать новорожденных младенцев, душат их, топят, бросают на улицах замерзать, бьют до смертельного исхода.



Рис. 1. Статистика преступлений по ст. 106 УК РФ за последние 20 лет

Согласно данным (рис.1), за 2010–2015 гг. было зарегистрировано 749 преступлений, квалифицированных как убийство матерью новорожденного (ст. 106 УК РФ). Эта статистика приводит в шок. 749 младенцев, которые имеют полное право на жизнь, на взросление. На 749 людей могло бы быть больше в нашем государстве. В чем они провинились, что родная мать сразу после родов убивает ребенка? Ведь младенцы уже на 9 месяце слышат маму, а во время смерти понимают, что их убивает мама. Почему эта мать не относит ребенка в детский дом? Почему она лишает младенца жизни? Какое она имеет право на это?

Как мы писали ранее, субъектом данного преступления является лицо, достигшее 16 лет, но следует отметить, что в последнее время возраст рождения стал ниже, то есть сейчас во многих случаях рожают девушки в возрасте 12–15 лет. В силу их возраста, они не будут привлечены к уголовной ответственности, в случае, если совершат преступление, предусмотренное статьей 106 УК РФ, так как в данной статье закон прямо устанавливает возраст лица, который подлежит наказанию. Получается, что эти девушки безнаказанно могут совершить данное преступление.

Мы не можем сказать, что государство не борется с такими горе-мамами. Можно даже сказать, что государство делает практически все, чтобы статистика преступления, предусмотренного статьей 106 УК РФ, как можно быстрее снижалась. Но все же, в некоторых моментах, государство почему-то показывает свою нерешительность. Одним из таких моментов является повышение срока наказания за дан-

ное преступление. Несправедливо, что матери-убийцы наказываются всего на 2–3 года лишения свободы, а такое же лицо, убившее малолетнего ребенка, лишается свободы на более длительный срок. Неужели жизнь новорожденного ребенка в нашем государстве ценится меньше, чем жизнь любого другого гражданина?

Чтобы в нашем государстве наконец-таки снизилась статистика преступлений, квалифицируемых по статье 106 УК РФ необходимо: во-первых, убрать этот состав из числа привилегированных убийств. Зачастую, матери-убийцы расправляются со своим новорожденным ребенком с особой жестокостью и хладнокровием, что, в нашем понимании, не сопоставляется с обстоятельствами, смягчающими меру наказания. Во-вторых, государство должно поднять срок лишения свободы для этих «матерей», и отнести такое преступление к категории особо тяжких. В таком случае, большая часть женщин будут думать: убить своего новорожденного ребенка и лишиться свободы на длительный срок или отнести ребенка в детский дом или родильный дом. В-третьих, необходимо изменить признаки субъекта этого преступления: сделать субъектом лицо, достигшее 14 лет на момент совершения преступления. В-пятых, необходимо лишать таких матерей родительских прав на других ее детей, которые родились ранее. Откуда у государства такая уверенность, что мать, убившая своего новорожденного ребенка, не сможет с такой же легкостью лишить жизни другого своего ребенка?

Если государство включит эти предложения в УК РФ, то на наш взгляд статистика данных преступлений снизится.

Литература:

1. «Уголовный кодекс Российской Федерации» от 13.06.1996 (ред. от 06.07.2016) // Собрание законодательства РФ, 17.06.1996, N 25, ст. 2954.
2. Дело № 1–49/2012 // Архив Шербакульского районного суда Омской области (Электронный ресурс) Режим доступа: <https://rospravosudie.com/court-sherbakulskij-rajonnyj-sud-omskaya-oblast-s/act-107094200/> (Дата обращения: 05.12.2016 г.)
3. Дело № 1–231/2010 // Архив Кировского районного суда г. Волгограда (Электронный ресурс) Режим доступа: <https://rospravosudie.com/court-kirovskij-rajonnyj-sud-g-volgograda-volgogradskaya-oblast-s/act-103284303/> (Дата обращения: 05.12.2016 г.)
4. Дело № 1–82/11 // Архив Красноармейского районного суда Краснодарского края (Электронный ресурс) Режим доступа: <https://rospravosudie.com/court-krasnoarmejskij-rajonnyj-sud-krasnodarskij-kraj-s/act-100802294/> (Дата обращения: 05.12.2016 г.)
5. Многодетной курянке дали два года за убийство четвертой дочери // Информационный портал «Lenta.ru» (Электронный ресурс) Режим доступа: <https://lenta.ru/news/2016/10/17/newborn/> (Дата обращения: 04.12.2016 г.)
6. Выкинувшая новорожденного из окна мать получила три года поселения // Информационный портал «Lenta.ru» (Электронный ресурс) Режим доступа: <https://lenta.ru/news/2014/12/25/court1/> (Дата обращения: 01.12.2016 г.)
7. В Самарской области нашли мать брошенного на кладбище новорожденного // Информационный портал «Samgu» (Электронный ресурс) Режим доступа: http://www.samgu.ru/society/novosti_samara/86422.html (Дата обращения: 03.12.2016 г.)

Правоохранительная и правозащитная политика в современной России

Макарова Елена Сергеевна, студент

Кубанский государственный аграрный университет имени И. Т. Трубилина (г. Краснодар)

Статья рассматривает понятие и содержание правозащитной политики в Российской Федерации. Основное внимание автор акцентирует на укреплении законности как её необходимом элементе. Проводится авторское определение правозащитной политики, проведен анализ правоприменительной практики, в том числе Европейского суда по правам человека, касающиеся нарушений прав и свобод человека и гражданина должностными лицами государственных органов Российской Федерации. Автор делает вывод о необходимости введения персонализированной ответственности для государственных служащих, своими деяниями допустивших нарушения прав и свобод человека и гражданина при исполнении должностных обязанностей.

Ключевые слова: правозащитная политика, принцип законности, правоприменение, правовая политика государства, правовое государство

Основные вехи последних лет, которые произошли в Российской Федерации, например, трагедии в Казани, станции Куцевской, коррупционные скандалы в Подмосковье и «первопрестольной», показывают на то, что эти события показывали несовершенство в деятельности правоохранительных органов. Соответственно мы видим неспособность правоохранительных органов действовать своевременно и эффективно, что не мало, важно в настоящее время.

В силу этого больше всего необходимо соответствующая правоохранительная политика, сумевшая бы направить ныне действующие правоохранительные органы в правильное русло. Обозначенное направление уже принимает определенные решения. Во-первых, это реформирование в который раз судебной системы. Во-вторых, из органов прокуратуры выделен отдельный институт — Следственный комитет. В третьих, органы милиции преобразуются в органы полиции. Зато вместе с правоохранительной необходимо исследовать и создавать активными усилиями правозащитную политику, выступающая одной из особых разновидностей правоохранительной политики. Если под правоохранительной политикой понимается научно обоснованная, последовательная и комплексная деятельность государственных и негосударственных структур по повышению эффективности охранительной функции права, совершенствованию правоохраны, выстраиванию правоохранительной системы, то под правозащитной политикой можно понимать научно обоснованную, последовательную и комплексную деятельность государственных и негосударственных структур по оптимизации защиты прав человека, совершенствованию средств и способов правозащиты, выстраиванию полноценной правозащитной системы. [11] На мой взгляд, целесообразно поддержать мнение Ю. Ю. Ветютнева об активном использовании термина «правозащитная политика», которую он определяет как особую область правовой политики, целостную систему мер, направленных на защиту прав человека. Основное требование к правозащитной системе и правозащитной политике — их эффективность, то есть способность выполнять свои социальные задачи, которые непосредственно проявляются в фактически достигнутом уровне защищенности прав человека. [12] Так же, по мнению Рассохиной А. А. подчеркивается, что «гармонизация

правозащитной системы выступает одним из неотложных направлений правозащитной политики...» Выступающие взаимосвязанными и взаимозависимыми институтами современной правовой жизни правоохранительная и правозащитная политика являются разновидностями правовой политики. Представленные главные виды правовой политики находятся в постоянном взаимодействии, поэтому для этого нужно защищать, необходимо указать на то, что обозначенная сфера общественных отношений находится под охраной.

Вполне обоснованно отмечается в литературе, что «в деятельности государственных органов и иных государственных, а также не государственных институтов могут наблюдаться элементы как правозащиты, так и правоохраны, причем соотношение их может быть различным: могут существенно преобладать либо правозащитные, либо правоохранительные начала, или же правозащита и правоохрана осуществляются приблизительно в равной степени». [4] Ветютнев Ю. Ю. Несколько замечаний о теории правозащитной системы// Российская и европейская правозащитные системы: соотношение и проблемы гармонизации/ под ред. В. М. Баранова. Н. Новгород, 2003. — С. 64. Однако, несмотря на такую тесную взаимосвязь и глубокое взаимодействие, между данными видами правовой политики есть и отличия, которые базируются, в том числе, и на имеющихся различиях в понятиях «правовая охрана» и «правовая защита». Я считаю, что понятие «правовая охрана» — более широкое, охватывающее собой и «правовую защиту». Правильно подмечено Н. И. Матузовым, что «защита есть момент охраны, одна из ее форм». Защита — частная форма охраны, воплощающая фокусирование охранительного правового режима на конкретных случаях нарушений или посягательств на те объекты, которые выступают предметом юридического обеспечения [9]

Следует в этой связи согласиться с Л. В. Саенко в том, что «потребность в защите права возникает только после его непосредственного нарушения, либо при существовании угрозы такого нарушения. Охрана же прав начинается с установления общего правового режима... с обозначения гарантий и другой деятельности, осуществляемой до нарушения прав и свобод» [10] Отсюда, как верно подчеркивается в литературе, «предмет правозащитной деятельности значительно уже, чем правоохранительной» [13] Однако

правозащитную деятельность нельзя понимать слишком узко, то есть как деятельность только правозащитников и правозащитных неправительственных организаций. Это меры, как верно подчеркивает А. С. Автономов, позволяющие воспрепятствовать нарушению субъективного права и / или восстановить нарушенное субъективное право [Автономов А. С. Указ. соч. С. 35]. Другими словами, правозащитной деятельностью могут заниматься самые различные субъекты — от государственных (суды, прокуратура, полиция, уполномоченные по правам человека и т. д.) до негосударственных структур (неправительственные организации, граждане и т. п.). К тому же, нужно иметь в виду, что содержание правозащитной политики не исчерпывается только вопросами защиты прав и свобод личности. Правозащитная политика призвана создавать соответствующие условия и предпосылки для защиты конституционного строя, нравственности, других жизненно важных интересов и ценностей современного общества.

В основном, верно, указано, что основной задачей правозащитной политики в рамках политической системы российского общества выступает образование соответствующих политико-правовых и организационно-управленческих условий, гарантий, механизмов для лучшей и эффективной реализации и защиты важнейших конституционных ценностей нашей страны. Кроме всего прочего, если правоохранительная политика ориентируется на выстраивание правоохранительной системы, то правозащитная политика — на выстраивание правозащитной системы. Последняя, как известно, опять же выступает составной частью первой. Поэтому правозащитная политика, в конечном счете, «работает» и на правоохранительную политику, содействует повышению эффективности в целом охранительной функции государства и общества [14] Следовательно, всякая правозащитная политика выступает правоохранительной, но не всякая правоохранительная — правозащитной. Необходимость формирования правозащитной политики связана с тем, что в правозащитной деятельности существует немало проблем:

- 1) ей недостает системности, последовательности, научной обоснованности;
- 2) правовая основа правозащитной деятельности оставляет желать лучшего, правовое регулирование названной сферой не отлажено в полной мере, в том числе и на конституционном уровне;
- 3) субъекты правозащиты зачастую действуют разрозненно, несогласованно, без достаточной координации друг с другом, слабо взаимодействуют между собой (в частности, государственные и негосударственные структуры, внутригосударственные и международные);

Только поэтому правозащитная политика позволяет видеть нам в единстве все институты и инструменты, связанные с правами человека и их защитой, исследовать их взаимодействие между собой и с другими социальными явлениями. Важнейшей задачей правозащитной политики

выступает формирование полноценной правозащитной системы, под которой в литературе понимают структурированную, иерархически выстроенную совокупность тех правовых явлений, характеризующую направления, средства, способы и эффективность защиты прав человека в обществе, единый комплекс взаимосвязанных государственных и негосударственных организаций и отдельных лиц (правозащитников) и юридических явлений (права, правосознания, правовой культуры, разнообразных видов юридической практики), с помощью которых эффективно и качественно осуществляется защита прав и законных интересов людей и их объединений [8] Карташов В. Н. Правозащитная система: понятие, основные типы и принципы // Российская и европейская правозащитные системы: соотношение и проблемы гармонизации. Н. Новгород, 2003. С. 12..

Основная и главная суть правозащитной политики заключается в выработке и реализации правозащитных идей и целей стратегического свойства. В практической деятельности эта политика представляет собой разностороннюю деятельность многих субъектов, направленную на решение следующих задач:

- 1) оптимизация правового регулирования обозначенной сферы;
- 2) повышение гарантированности механизмов правозащиты;
- 3) улучшение координации правозащитных государственных и негосударственных структур;
- 4) углубление взаимодействия внутригосударственных и международных институтов правозащиты;
- 5) формирование правозащитной культуры у государственных и муниципальных служащих.

Кроме того, требуется дальнейшее совершенствование специализированных институтов, связанных с защитой прав личности: уполномоченных по правам человека, адвокатуры, нотариата. Образовательная форма может проявляться как при разработке и чтении спецкурсов для студентов и магистрантов «Правозащитная деятельность» [7], или «Правозащитная политика», так и при преподавании иных предметов, которые так или иначе «выходят» на правозащитную проблематику. Кроме того, важно постоянно обучать искусству пользования юридическими защитными инструментами различные слои граждан.

Таким образом, правозащитную деятельность необходимо переводить на новый уровень более системного использования ее ресурсов на уровень правозащитной политики, что только повысит качество и эффективность защиты прав личности в современной России, в целом правозащиты, а значит соответственно повысит качество и эффективность всей правоохранительной деятельности.

Все преобразования в обществе не возможно успешно осуществить без четкой продуманной и правозащитной политики [6] Определение наиболее важных приоритетов правозащитной политики и приведение их в соответствующую систему позволит установить новые подходы по совершенствованию правозащитной системы российского общества.

Что может способствовать целесообразному использованию полученных результатов, как в научной деятельности при разработке новых теоретических взглядов, так и в практическом применении и реализации правозащитной политики в рос-

сийском общества. Считаем, что ряд предложений изложенных в данной работе может способствовать совершенствованию правозащитной политики Российской Федерации, как основополагающей части правовой политики в целом.

Работа выполнена при финансовой поддержке Минобрнауки России, проект «Правозащитная политика: отечественный и зарубежный опыт» в рамках реализации федеральной целевой программы «Научные и научно-педагогические кадры инновационной России» на 2009–2013 годы (мероприятие 1.1., очередь 1).

Литература:

1. В. А. Александров Формирование законопослушного гражданина — приоритетное направление правовой политики // Правоведение 1998. № 1. 233с.
2. А. А. Максуров Правозащитная деятельность: проблемы координации. // Гражданское общество в России и за рубежом. 2013. № 4. 32–39 с.
3. В. С. Нерсесянц Правовая политика Российской Федерации: основные направления и задачи: монография. М., 2006. 326 с.
4. Рассохина А. А. Справедливое правосудие как актуальная проблема правозащитной политики // Тамбов: Грамота, 2014. № 5 (43): в 3-х ч. Ч. II. С. 151–153. ISSN 1997–292X.
5. И. Г. Сердюкова Международно-правовая политика современной России в сфере осуществления прав и законных интересов человека: общетеоретический аспект: автореф. на... канд. юрид. наук. Краснодар, 2008. 18 с.
6. Рассохина А. А. Проблемы укрепления законности в реализации правозащитной политики в Российской Федерации // Тамбов.: Грамота, 2015. № 8 (58): в 3-х частях. Ч. 2. С. 168–170.
7. Пермяков Ю. Е. Программа курса «Правозащитная деятельность» (разработана для студентов юридического факультета Самарского государственного университета) (2005–2010 гг.) // Юриспруденция в поисках идентичности / под ред. С. Н. Касаткина. Самара, 2010. С. 326–329.
8. Карташов В. Н. Правозащитная система: понятие, основные типы и принципы // Российская и европейская правозащитные системы: соотношение и проблемы гармонизации. Н. Новгород, 2003. С. 12.
9. Малько А. В., Субочев В. В., Шериев А. М. Права, свободы и законные интересы: проблемы юридического обеспечения. М., 2010. С. 31.
10. Саенко Л. В. Конституционно-правовые основы охраны и защиты семьи в Российской Федерации: автореф. дисс. канд. юрид. наук. Саратов, 2006. С. 11.
11. А. В. Малько. Правозащитная политика как особая разновидность правоохранительной политики в современной России // Современное право № 8 2011 г. Стр. 5–8.
12. А. В. Малько, В. В. Нырков Концепция правозащитной политики в современной России: проблемы и необходимость формирования. // Право и политика. Правозащитная политика.
13. Пономаренков В. А., Пономаренкова И. А. Правоохранительная и правозащитная деятельность: содержание и соотношение понятий // Актуальные проблемы право.
14. Баранов В. М. Предисловие // Российская и европейская правозащитные системы: соотношение и проблемы гармонизации. Н. Новгород, 2003. С. 7–8.

Проблема коллизионного регулирования сделок в Интернете

Михеев Александр Александрович, студент
Саратовская государственная юридическая академия

Развитие компьютерных технологий является прямым следствием увеличения числа сделок, осложнённых иностранным элементом. Если отношения в тот или иной момент осложняются иностранным элементом, то непременно возникает вопрос о проблеме применимого права к таким правоотношениям.

В настоящее время не выработано единых подходов к коллизионно-правовому регулированию электронной торговли как на международном, так и на национальном уровне. Поэтому весомое значение имеют доктринальные подходы, которые впоследствии могут воплощаться в нормы права.

В теории существует позиция, согласно которой ввиду специфики отношений, возникающих в сети Интернет, их многообразия, целесообразно отказаться от использования жестких коллизионных привязок и в качестве оптимального решения предлагается использование коллизионной привязки «автономия воли сторон» и критерия «тесной связи», которой позволяет выявить действительную связь правоотношения с территорией конкретного государства [3, с. 152]. Распространенные в МЧП привязки «закон места нахождения», «закон места заключения» в Интернет-отношениях переменяются со специфическими положениями, характерными для данных правоотношений (например, «место нахождения сервера»). «Место нахождения сервера» — это место расположения коммуникационной системы (оборудования и программного обеспечения). Оно позволяет установить лицо, в чьем владении находится данное оборудование, а значит определить сторону в правоотношении. Но применение только вышеуказанной привязки будет являться не совсем корректным в силу ряда причин (Интернет — это лишь форма соответствующих правоотношений с определенной спецификой). Поэтому она должна применяться в совокупности с такими привязками как «место совершения сделки» и «право страны продавца».

Развитие Интернет-торговли привело к формированию производной от «lex mercatoria» концепции «lex electronica» (транснациональное право электронной торговли, под которым следует понимать систему норм международно-правового характера, регулирующих отношения, возникающие в связи с совершением транснациональных сделок в электронной информационной среде, устанавливаемую участниками таких отношений для внутреннего пользования и применяемую арбитрами при разрешении споров, вытекающих из этих отношений с учетом намерений сторон и сравнительно-правового анализа, учитывающего текущее состояние сферы электронной торговли) [4].

Поэтому представляется целесообразным выделение системы коллизионного регулирования опосредующую именно электронные торговые отношения, с выделением классической — «lex venditoris» (право страны продавца) и специальной коллизионной привязки «lex electronica», включающей право страны регистрации доменного имени и право страны сервера.

Так, к торговым отношениям, вытекающим из договоров, заключенных посредством электронных сообщений при отсутствии выбора сторонами применимого права и при осуществлении торговой деятельности на территории одной страны предлагается применять право страны местонахождения продавца «lex venditoris». В случае осу-

ществления электронной торговли одновременно на территории нескольких стран, применению подлежит право страны места деятельности продавца, связанной с договором. Правом страны места деятельности продавца, связанной с договором при продаже товаров или оказания услуг через сайт в обозначенном контексте, признается право страны, в которой зарегистрировано доменное имя («lex electronica»). Правом страны места деятельности продавца, связанной с договором при продаже товаров или оказания услуг иным электронным способом, не связанным с продажей через сайты при продаже товаров на территории сразу нескольких стран в обозначенном контексте, признается право страны, с территории которой электронное сообщение, отправленное продавцом, покинуло информационную систему продавца. Такое правило будет действовать, например, в случаях заключения договора путем e-mail переписки и объективно отражать наиболее тесную связь с договором. В обозначенном контексте правовой основой, раскрывающей технические аспекты определения места нахождения информационной системы продавца, могут служить положения Конвенции ООН об использовании электронных сообщений в международных договорах от 23 ноября 2005 г [2, с. 67].

Обозначенную модель отношений в сфере электронной торговли необходимо закрепить на уровне международного договора, который унифицировал бы решение вопросов коллизионно-правового регулирования отношений, возникающих в сети Интернет.

В российском гражданском праве основной коллизионный подход к электронной торговле сформирован в ст. 1210 ГК РФ [1] — право выбранное сторонами договора. Так как нет специальных правил, то эти нормы применяются и к электронной торговле. Если стороны договора не выбрали применимое право, то российское право указывает на применение права страны где на момент заключения договора находится место жительства или основное место деятельности стороны, которая осуществляет исполнение, имеющее решающее значение для содержания договора (ст. 1211 ГК РФ). В большинстве случаев этой строгой является лицо, которое осуществляет отчуждение т. е. реализуется привязка «lex venditoris».

Исходя из всего вышеизложенного, можно сделать вывод о том, что регулирование внешнеэкономических электронных сделок может осуществляться с помощью существующих коллизионных норм, но необходимо учитывать специфику данных правоотношений, поэтому и необходимо создать единообразный подход коллизионному регулированию таких сделок на международном уровне.

Литература:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26 ноября 2001 г. № 146-ФЗ (в ред. Федерального закона от 3 июля 2016 г. № 236-ФЗ) // Собрание законодательства РФ. — 2001 г. № 49. Ст. 4552; 2016. — № 27 (Часть I), ст. 4169

2. Козинец Н. В. Проблема коллизионно-правового регулирования отношений, возникающих в сфере трансграничной электронной торговли. // Бизнес в законе. Экономико-юридический журнал. — 2015. — № 6. — С. 65–70.
3. Гетьман-Павлова И. В.. Международное частное право: учебник / И. В. Гетьман-Павлова — 3-е изд., перераб. и доп. — М.: Эксмо, — 2011. — 640 с.
4. Казаченок С. Ю. Развитие lex electronica как предпосылка включения в арбитражное соглашение условия об онлайн-арбитраже. URL: <http://отрасли-права.рф/article/987> (дата обращения: 28.11.2016 г.)

Брак с иностранцем: современное состояние правового регулирования

Остапенко Анастасия Геннадьевна, кандидат юридических наук, доцент, преподаватель;

Аристова Софья Алексеевна, студент

Кубанский государственный аграрный университет имени И. Т. Трубилина (г. Краснодар)

В данной статье рассматривается современное состояние правового регулирования брачных отношений, которые осложнены иностранным элементом. Анализируются условия вступления в брак, их особенности при регистрации брака с иностранцами. Выявляются проблемы, связанные с условиями и порядком оформления брака с иностранными гражданами, а также их признанием.

Ключевые слова: брак, заключение брака, расторжение брака, иностранный элемент, форма и условия заключения брака, брачный договор, недействительность брака

Каждый день в нашей стране заключаются браки, образуются семьи. И вступление в брак — важное событие в жизни каждого человека. В последнее время весьма актуально заключение и расторжение брака между гражданами различных государств. Согласно статистике, количество заключенных браков с иностранцами в России в прошлом году выросло на 37 процентов, в сравнении с показателями предыдущего года. Лица, заключающие данные браки, стараются соблюдать все национальные традиции, но при этом забывая о не менее значимых нормах законодательства. Данная статья посвящена правовому аспекту вступления в брак лицами, имеющими разное гражданство, на территории Российской Федерации.

Понятие брака может формироваться из различных особенностей той или иной правовой системы, которая исходит из специфики исторического развития государств. Российское семейное право определяет брак как моногамный добровольный и равноправный союз мужчины и женщины, заключенный с соблюдением установленного законом порядка и порождающий между супругами взаимные личные и имущественные права и обязанности. Браки, в которых присутствует так называемый иностранный элемент, представляют собой особую специфическую категорию. Во-первых, необходимо определить, что представляет собой иностранный элемент в рассматриваемых отношениях. Так, Н. И. Марышева указывает, что иностранный элемент может выражаться в:

- 1) иностранном гражданстве хотя бы одного из его участников;
- 2) отсутствии гражданства у хотя бы одного из участников;
- 3) проживании участников правоотношения за границей;

4) нахождении объекта прав за границей (например, нахождении за границей недвижимости, принадлежащей супругам);

5) локализации за границей юридического факта (например, заключение за границей брака) [2]

Во-вторых, сложность правового регулирования этих аспектов заключается в том, что семейные отношения с участием иностранцев связаны сразу с двумя (а иногда даже более) государствами и соответственно с двумя или более правовыми системами, зачастую по-разному решающими вопросы брака и семьи. [1]

Наличие в каждом государстве своих условий вступления в брак способствует появлению «болезненных отношений», т. е. таких отношений, которые в одном государстве признаются юридически действительными, а в другом — считаются ничтожными и, следовательно, не порождают правовых последствий. В некоторых странах установлены особые условия или ограничения для вступления в брак их граждан с иностранцами. Так, в Туркмении установлены следующие правила для «смешанных браков»: наличие собственности на недвижимость (в том числе квартиру), внесение иностранцем определенной страховой суммы, которая должна быть выплачена туркменской гражданке или на содержание детей в случае расторжения брака. В Дании браки с иностранцами разрешены только в том случае, если лицо, вступающее в брак старше 24 лет; иностранка может выйти замуж за датского гражданина при условии, что он имеет достаточную жилую площадь в Дании, постоянные доходы и способен предоставить банковскую гарантию на 7000 евро. А в некоторых государствах браки с иностранцами запрещены. [5].

В Российской Федерации такие браки не запрещены. На фоне этого остро встает вопрос: как же зарегистриро-

вать брак с иностранцем в России? Заключение брака регулируется в нашей стране Семейным кодексом РФ [3] и действующими на его основании подзаконными актами. В соответствии с ними, наше законодательство допускает регистрацию брака, в котором один из супругов имеет гражданство другой страны или не имеет никакого гражданства. Но, брак может быть заключен только при соблюдении брачующихся рядом дополнительных условий.

Первым из них является то, что на территории РФ процедура бракосочетания будет проходить только по российским законам. А это означает, что брак должен заключаться в органах записи актов гражданского состояния в личном присутствии лиц, вступающих в брак. Следовательно, брак не будет иметь юридической силы на территории нашей страны, если он заключен по каким-либо религиозным обрядам, не соответствующим действующему законодательству РФ.

Причем для иностранца начинает сразу же действовать и второе правило: брак с ним требует, учесть все условия вступления в брачный союз, которые указаны в законодательстве страны, гражданином которой он является. Требования могут быть разными: достижение более высокого, чем в России, брачного возраста, согласие родителей или местных властей, предварительная помолвка и т. п. Так, например, во Франции по общему правилу мужчина может вступать в брак с 18 лет, а женщина — с 15 лет, в Индии для заключения брака необходимо согласие родителей. Иностранцу придется подтверждать в российском ЗАГСе, что с точки зрения его страны все нормы соблюдены. Это правило не распространяется лишь на тех иностранцев, которые помимо иностранного имеют и российское гражданство: они с точки зрения нашего законодательства будут рассматриваться только как россияне.

В том же случае, если у человека вообще нет гражданства, либо есть гражданство непризнанной Россией страны, но он легально проживает у нас, к нему тоже будет применяться только российское законодательство. Но если апатрид постоянно проживает за рубежом, а в России находится временно, то в этом случае снова придется руководствоваться нормами той страны, где находится его постоянное место жительства. Наконец, если у иностранца 2 гражданства и более других государств (не России), он вправе сам выбирать, законами какой из них руководствоваться, вступая в брак в нашей стране.

Третьим правилом будет то, что в России признаются только моногамные браки — браки одного мужчины с одной женщиной (это обстоятельство особенно необходимо проверить в случае регистрации брака с гражданином страны, в которой разрешены полигамные браки: например, Египет, Сирия, Йемен, Иордания, Алжир). Если у иностранца-мужчины на родине разрешено многоженство, он не сможет в России взять во вторые жены гражданку нашей страны. Даже если такая пара обратится в консульство или посольство страны мужа, то в России такой брак признаваться не будет.

Возьмём пример из реальной практики: если женщина, имеющая российское гражданство, захочет выйти замуж за Канадца, то по законодательству Канады ей необходимо будет получить письменное согласие на вступление в брак. Притом, что по Российскому законодательству такие условия выполнять не требуется. В нашей стране достаточно дать своё согласие устно.

Также вместе с другим множеством возникает вопрос: будет ли действителен брак, заключенный, во-первых, с иностранцем, а, во-вторых, на территории иностранного государства? Ответ на него можно дать только после изучения всех материальных и коллизионных норм, регулирующих международные браки. Прежде всего, следует обратиться к международным договорам, регулиющим брачные отношения с иностранным участием: их немного, и количество государств, участвующих в них, не велико. В Конвенции о согласии на вступление в брак, брачном возрасте и регистрации браков от 10 декабря 1962 г. участвует всего 49 стран (в т. ч. и Россия). Между тем, наша страна не присоединилась к ряду межгосударственных соглашений, прямо регулирующих брачные отношения, осложненные иностранным элементом [6]. Для признания действительности браков, заключенных на территории иностранного государства между российскими гражданами или между лицами, одним из которых является российский гражданин, необходимо соблюдение законодательства государства, на территории которого заключен брак, и отсутствие предусмотренных Семейным кодексом Российской Федерации обстоятельств, препятствующих заключению брака. Согласно ст. 159 СК РФ, недействительность брака, заключенного на территории Российской Федерации или за ее пределами, определяется законодательством, которое применялось при заключении брака.

В нашем динамичном мире довольно-таки часто браки распадаются. Рассмотрим еще один вопрос по данной статье: как происходит расторжение брака между российским и иностранным гражданами на территории Российской Федерации? Расторжение брака производится в органах загса (если брак расторгается по взаимному согласию супругов, не имеющих общих несовершеннолетних детей, а также в некоторых других случаях, предусмотренных законом) либо в судебном порядке (если супруги имеют несовершеннолетних детей или один из супругов не согласен на развод).

К примеру, французский гражданин Кюри и российская гражданка Степанова заключили брак в Москве. Здесь же они приобрели квартиру, в которой совместно проживали. Спустя 3 года после регистрации брака Кюри уехал во Францию, и в течение года супруги проживали раздельно. Через год после отъезда уехавший супруг обратился в российский суд с иском о расторжении брака и разделе совместно нажитого имущества [4]. Согласно п. 1 ст. 160 СК РФ расторжение брака между российскими и иностранными гражданами на территории России производится по российскому праву, поэтому российский суд

принял иск Кюри к производству и вынес решение о расторжении брака. Имущественные права и обязанности супругов определяются правом государства, на территории которого они имеют совместное место жительства (п. 1 ст. 161 СК РФ). Так как последнее совместное место жительства супругов находилось на территории России, к их имущественным отношениям было применено российское право. Вопрос же о признании его расторгнутым за границей будет решаться в зависимости от того, допускается ли в соответствующем иностранном государстве, в частности, во Франции, признание расторжения за границей браков собственных граждан [2].

Расторжение брака между гражданами Российской Федерации, гражданами Российской Федерации и иностранными гражданами или лицами без гражданства, совершенное за пределами России, будет признаваться действительным при соблюдении законодательства соответствующего иностранного государства о компетенции органов, принимавших решение о расторжении брака, и подлежащем применению праву (п. 3 ст. 160 СК РФ). Большие расхождения во внутреннем семейном законодательстве отдельных стран, регулирующем личные неимущественные и имущественные отношения супругов (применение в имущественных отношениях режима раздельной или общей собственности супругов, различный статус женщины, допущение выбора права самими супругами и т.д.), порождает много сложных коллизионных проблем [2].

Согласно законодательству Российской Федерации (п. 1 ст. 161 СК РФ), личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов определяются законодательством государства, на территории которого они имеют совместное место жительства, а при отсутствии совместного места жительства законодательством государства, на территории которого они имели последнее совместное место жительства. Личные неимущественные и имущественные права и обязанности супругов, не имевших совместного места жительства, определяются на территории Российской Федерации законодательством Российской Федерации. Как и подавляющее большинство правовых систем других государств, законодательство Российской Федерации предоставляет супругам право выбора режима имущества супругов. Супруги могут заключить брачный договор, в котором определяют свои имущественные отношения (права и обязанности в период брака и (или) после его расторже-

ния) исходя из конкретных обстоятельств. Законодательством предусмотрен ряд условий, которых не должно быть в брачном договоре. В противном случае они являются недействительными и влекут отказ нотариуса в удостоверении договора. К ним относятся:

- ограничивающие правоспособность или дееспособность супругов. Например, нельзя ограничить право супруга на составление завещания.
- ограничивающие право на обращение в суд.
- ограничивающие право нетрудоспособного супруга на получение содержания.
- устанавливающие права и обязанности в отношении детей.
- условия, ставящие одного из супругов в крайне неблагоприятное положение.

Брачный договор может быть изменен или расторгнут в любой момент по соглашению супругов, которое должно быть также нотариально удостоверено. Не допускается односторонний отказ от исполнения брачного договора.

Действие брачного договора прекращается с момента прекращения брака, за исключением тех обязательств, которые предусмотрены на период после прекращения брака. Например, обязательства по разделу имущества, по его использованию, по содержанию одного из супругов.

В соответствии с п. 2 ст. 161 СК РФ при заключении брачного договора или соглашения об уплате алиментов друг другу супруги, не имеющие общего гражданства или совместного места жительства, могут избрать законодательство, подлежащее применению для определения их прав и обязанностей по брачному договору или по соглашению об уплате алиментов. Если супруги имеют общее гражданство или совместное место жительства, а также, в случае, если супруги не избрали подлежащее применению право, к брачному договору или к их соглашению об уплате алиментов применяется п. 1 ст. 161 СК РФ.

Подводя итоги по данной статье, можно выделить следующее. В российском семейном законодательстве представлено множество инструментов выбора применимого права по вопросам заключения и расторжения брака, отношений между супругами, однако в силу специфики рассматриваемых нами отношений на практике юристу приходится сталкиваться со значительными трудностями, связанными с признанием «болезненных» браков, установлением состава имущества супругов и т. п.

Литература:

1. Горбачев С. Г., Еремина Н. С. Правовые особенности раздела совместно нажитого имущества супругов с участием иностранного элемента // Закон. — 2010, № 1.
2. Марышева Н. И. Семейные отношения с участием иностранцев: правовое регулирование в России. — М.: Волтерс Клувер, 2007.
3. Семейный кодекс Российской Федерации 1995 г. (в ред. от 12.11.2012 г.) // СЗ РФ. — 1996, № 1.
4. Доморацкий Ю., Хлестова И. Развод не только по-итальянски // Домашний адвокат. 2000. № 18.
5. Трофимец И. А., Ли С. Ю. К вопросу о международно-правовом регулировании брачных отношений с участием иностранцев // Семейное и жилищное право. — 2010, № 6.

6. Воронина З. И. Научная статья по специальности «Государство и право. Юридические науки» — Правовой анализ условий вступления в смешанные браки и порядка их оформления.

Борьба с тунеядством в период СССР и в современном обществе

Остапенко Анастасия Геннадьевна, кандидат юридических наук, доцент, преподаватель;

Ротко Серафима Александровна, студент

Кубанский государственный аграрный университет имени И. Т. Трубилина (г. Краснодар)

В статье рассматривается закон о тунеядстве, который сейчас рассматривается правительством РФ. Показано отношение разных людей к этому закону и приведены примеры времен СССР, ведь в то время пытались применить его на деле.

Ключевые слова: безработица, тунеядство, законопроект, труд, борьба с безработицей, безработица в СССР

Как бороться с безработицей? Этот вопрос волнует общественность уже давно. И вот правительство решило предпринять действия. Региональные власти поддержали законопроект, устанавливающий уголовную ответственность за уклонение от трудоустройства более 6 месяцев. Для этого в Конституции РФ предлагается прописать, что труд — это не только право, но и обязанность каждого гражданина. Не будут считаться тунеядцами граждане до 18 лет, инвалиды, родители детей-инвалидов, женщины с детьми в возрасте до 14 лет и ряд других категорий граждан. Весной законопроект получил широкий общественный резонанс — депутаты Гос. думы в большинстве своём высказались категорически против. Вот и я задумалась на этот счёт. Да, меры нужны, но не такие жестокие. Лишать бесплатной медицинской помощи? Как по мне, так это граничит с бесчеловечностью. Ведь ситуации бывают разные. Однако введение законопроекта полностью поддержало руководство Севастополя, республик Тыва, Адыгея, Марий Эл и пр. По-моему мнению тунеядцы — это люди, которые избегают работы, это их моральный выбор по отношению к семье, обществу и государству. Это неправильно, но любые меры принуждения здесь не помогут, это вопрос воспитания. А уголовная ответственность влечёт за собой судимость, которая препятствует дальнейшему трудоустройству. И в итоге люди будут вынуждены устраиваться на любую работу, чтобы не быть привлечённым к уголовной ответственности.

В СССР уже был опыт усиления борьбы с лицами, уклоняющимися от общественно-полезного труда. Лица, не работавшие в течение четырёх месяцев в году, подлежали уголовной ответственности. Статья 209 УК РСФСР «тунеядство» применялась и к нежелательным элементам.

Самым известным советским осуждённым по статье «Тунеядство» был поэт, лауреат Нобелевской премии — Иосиф Бродский. Арест и последующая «ссылка» в Архангельскую область не только стали особенным, трудным периодом в жизни поэта, но и сделали Бродского популярным во всём мире. Травля Бродского за его «паразитический» образ жизни развернулась в 1963 году. Поэта клей-

мили позором не только коллеги, но и журналисты, и даже читатели. Именно они потребовали наказать «тунеядца Бродского». Подборку писем разгневанных читателей 8 января 1964 года опубликовал «Вечерний Ленинград», а уже 13 января будущего лауреата Нобелевской премии по литературе арестовали.

В 1965 году по статье «Тунеядство» был осуждён и публицист Андрей Амальрик, которого принято считать первым хиппи в СССР. Он получил 2,5 года заключения в Сибири, но был освобождён досрочно и уже в 1966 году смог вернуться в Москву. Правда, на свободе Амальрик пробыл недолго. Он много публиковался за рубежом и в самиздате и в 1970-м году был вновь арестован и предан суду за «распространение заведомо ложных измышлений, порочащих советский общественный и государственный строй». Андрей Амальрик был осуждён на 3 года и сослан в Магадан.

Актёр Николай Годовиков, больше известный как Петруха из «Белого солнца пустыни», также имел проблемы с законом. Он был судим три раза. При этом, в первый раз по статье «Тунеядство».

В официальной биографии Годовикова есть упоминание о том, что в 1977 году будущий любимец миллионов кинозрителей едва не погиб в драке с соседом по коммуналке, получив удар «розочкой». Именно последствия этого ранения не позволяли Годовикову работать, и в 1979 году он угодил в тюрьму за тунеядство.

По статье «Тунеядство» был осуждён и преподаватель иврита из Москвы Иосиф Бегун. Суд не принял во внимание, что до этого Бегун работал в конструкторском бюро по проектированию вертолётов и был старшим научным сотрудником в одном из секретных НИИ, а также кандидатом технических наук.

Бегун был арестован и обвинён в тунеядстве в марте 1977 года. На суде он безуспешно пытался доказать, что преподавание иврита является трудовой деятельностью, но суд не принял это во внимание и приговорил его к двум годам ссылки в Магаданскую область. После освобождения Иосиф Бегун также не единожды оказывался на скамье

подсудимых. Его обвиняли в антисоветской агитации и нарушении паспортного режима. Он был освобождён только в 1987 году. Сейчас Иосиф Бегун живёт и работает в Иерусалиме, занимается издательской деятельностью. Он основатель и главный редактор издательства «Даат» («Знание»), а с 2000 года главный редактор русско-еврейского журнала «Новый век». [1]

Эта статья коснулась многих, включая и моего деда — Петра Павловича. При переезде из станицы Анастасиевской в город Краснодар он долгое время не мог устроиться на работу. И его привлекли по этой статье и целый год он просидел в тюрьме. Я считаю, в Советском союзе перепутали «Тунеядство» с безработицей. Далеко не вся работа была нужной. Много рабочих мест было создано просто для цифры. Минимальная заработная плата и можно было создавать видимость труда. Чтобы получить престижную работу, нужно было не только иметь соответственное образование, но и быть коммунистом или кандидатом в члены КПСС. Руководящего поста без этого просто не видать. Так было во всех сферах производства.

В СССР даже выделяли несколько «видов» тунеядцев. Дама живет за мужчиной спиной? Тунеядка! Клан тунеядцев начал прибавлять в количественном показателе в обход всех правовых норм. Дама живет за мужчиной спиной? Тунеядка! Закон даму тунеядкой не считал, а народ считал, и карикатуристы его поддерживали. Холёная барышня могла вставать по полудни, потом три часа заниматься причёской, ногтями, туалетами, но в глазах государства была в своем праве. А в глазах затюканных женщин, вынужденных вставать к стиральной доске и плите после нештучного рабочего дня где-нибудь на кирпичном заводе, право сие было дамой нагло узурпировано. Если затюканные женщины бесхитростно считали холёных «стерв» поголовно тунеядками, то карикатуристы поделили их на два типа: дипломированная приспособленка, просто дура без диплома. Аналог просто дуры без диплома — нынешняя гламурная светская «львица», занимающаяся собой, модой, собой, чтобы «вынести» себя в свет в должном виде. Дипломированные приспособленки — околонуточные барышни, предпочитающие пригреться под крылом старика-профессора, вместо того, чтобы читать лекции о силе слова русского где-нибудь в деревенском клубе перед заснувшими от усталости доярками.

Еще один вид рода «Тунеядец» семейства «Паразит» — молодой человек, находящийся на иждивении родителей или бабушек-дедушек. Каким-то непостижимым образом представители вида умудрялись модно и даже с шиком одеваться. Скорее всего, молодёжь не брезговала фарцией, но показывали их вымогающими пенсии у бабушек.

Довольно интересной, а главное, небезосновательно выделенной формой тунеядства была учёба, и насмешники продёргивали горе-студентов только так. В 70–80-х поступить в институт считалось необходимостью, «пэтэушники» автоматически записывались в неудачники сразу после получения аттестата об окончании 8-ми клас-

сов общеобразовательной. «Удачливые» поступали куда угодно и как угодно, выбирали институты не по призванию, а по проходному баллу, учились абы как чему-нибудь. Такая учёба стала одной из форм тунеядства для сатириков, и они резвились по полной программе, продёргивая «студентов» почем зря. [2]

Но в СССР при всём этом был один очень важный факт — «зато лечили бесплатно»; «зато квартиры давали бесплатно». Сейчас квартиры стоят миллионы, а вот при советской власти жилье давали бесплатно. Мы это даже могли наблюдать во всем известном новогоднем фильме «Ирония судьбы или с легким паром». Так что, если в наше время хотят вернуть наказания за тунеядство, то надо предоставить и условия для работы людей.

В интернете наткнулась на статью, где корреспондент анонимно поговорил с пятью пермскими «бездельниками», которые рассказали о своих путях заработка и об отношении к инициативе парламентариев:

Александр, 26 лет — безработный.

Я никогда нигде не трудился официально. По специальности — столяр-плотник. Какое-то время работал на производстве, но ушёл — директор не понравился. Попробовал свои силы в других компаниях, но денег платили крайне мало — везде давали в конвертах какие-то грошовые суммы.

После ухода «выживал» в основном за счёт шабашек, как и большинство моих одноклассников. Например, кому-то нужно сделать ремонт — обращаются сразу ко мне, благо руки растут из нужного места. Набираю народ — и вперёд! Рубли отдают по факту, без каких-либо договоров и росписей.

Меня всё устраивает. Деньги «приходят» по-разному: могу за один месяц заработать, как за год, или полгода сидеть без работы. Пока живу вместе с родителями — кровом и едой обеспечивают. Не знаю, долго ли так продлится, но скоро хочу открыть свой шиномонтаж.

Что касается законопроекта о тунеядцах, то я не совсем понимаю, как он будет работать и надо ли вводить подобные реформы в такое непростое для России время? Большинство моих товарищей на заводах сократили либо отправили в неоплачиваемый отпуск. Что теперь им делать? А хорошую работу с приличным заработком сейчас ой как трудно найти!

Иван, 27 лет — сокращён из крупной компании.

У меня всё складывалось успешно. После школы поступил на бюджетное отделение на географический факультет университета, затем окончил магистратуру. Сразу после учёбы, благодаря знакомствам, удалось устроиться в крупную пермскую компанию на временную ставку — девушка, которая работала там, ушла в декрет.

К сожалению, через какое-то время меня сократили. Всему виной оказался кризис! Благо деньгами не обидели — спасибо понимающему руководству. Первое время начал спешно искать новую работу, но потом понял, что нужно что-то менять. Так и сижу дома почти полгода.

Можете ли вы считаться тунеядцем по советским меркам?

Сам «налог на бездельников» считаю просто очередной тупостью депутатов. Мне кажется, они самые главные лодыри и занимаются простым пустословием. В России крайне много людей, так сказать, свободных от системы: трейдеры, художники, фрилансеры. Они сами строят себе будущее, вне зависимости от курса доллара и работодателя.

Сейчас я решил побыть в себе, определиться со своим будущим. Вы не представляете, как это прекрасно! Я живу в районе рядом с удивительным сосновым бором и каждый день гуляю и вижу бегущих на остановку людей с чемоданами и портфелями.

Марина, 49 лет — домохозяйка.

Как говорили древние, уровень развитости страны можно узнать по уровню жизни художника. Если он беден — бедна и страна. Вот и я всю жизнь хотела посвятить искусству, а в итоге стала домохозяйкой.

Начинала свой путь с художественной школы, затем поступила в академию, которую окончила с красным дипломом. Тут меня «накрыл» реальный мир — художники никому не нужны. Большинство из них либо уходят писать шаржи на улицах, либо кардинально меняют род деятельности, либо спиваются и умирают.

Что стоит учесть женщине, которая хочет стать домохозяйкой?

В молодости сыграла пышную свадьбу, родила сыновей. Спасибо моему мужу — если бы не он, я бы так и жила без денег. Почти 20 лет сижу дома — прибираюсь, вышиваю, воспитываю детей. Как и многие мои коллеги по цеху, занималась декоративно-прикладным искусством, продавала вещи по интернету, но не пошло дело.

О законе о тунеядстве уже наслышалась — в советское время же жила! Думаю, это бред. Скоро грядут выборы — а там уже всё, мне кажется, поменяется окончательно. Надеюсь, места старых депутатов займут активные и сильные политики без idiotских инициатив и реформ.

Василий, 29 лет — фотограф-фрилансер.

Так получилось, что с самого детства я был окружён какими-то техническими новинками — компьютерами,

видеокассетами, приставками. Однажды мне в руки попал фотоаппарат, в который я влюбился окончательно и бесповоротно.

Почти шесть лет я работал фотографом в ночных клубах, потом стал снимать свадьбы и корпоративы. Для Перми деньги я получаю действительно хорошие. Причём работать можно только в пятницу и субботу. Мои друзья сидят в офисах и получают по 20–30 тысяч. А эту сумму я могу заработать всего за один день. Обычно работаем с заказчиками на словах — без договоров, потому что так проще.

Кто такой фрилансер и чем он занимается?

Я не обижусь, если меня законотворцы обзовут «тунеядцем». Мне на их реформы наплевать. Знаете, как в России происходит? Грозят общественными работами, тюрьмой — люди ищут фиктивные работы для вида. Отсюда — рост коррупции и другие беды.

Елена, 24 года — специалист по маникюру.

Меня в детстве бросил отец, и я вынуждена была помогать маме, которая работала парикмахером в отдалённом районе города. Приходила и училась основам провинциальной «индустрии красоты».

После школы тоже устроилась в салон, но среди клиентов были в основном пожилые люди с моего района. Как-то мне подруга рассказала, что проще работать на дому, занимаясь маникюром. Тут и социальные сети набрали обороты — там я нашла своих первых клиентов.

Теперь тружусь на дому, и отбоя от девочек нет! Беру недорого — по 500 рублей за «сеанс». Одна знакомая, работая подобным образом, даже сняла площадь в торговом комплексе. Меня же всё устраивает — ездить из окраины в центр города не хочется.

Про депутатскую инициативу слышала краем уха, но серьёзно к ней не отношусь. Тем более, мне некогда — работаю почти без выходных. Вот такая я «бездельница»! [3]

И вот всем этим людям, которые не работают официально придется платить штрафы? Ну как по мне, так это жуткая несправедливость. И весь этот закон, как выразился экс-министр финансов России Алексей Кудрин, «не гуманная мера»

Литература:

1. http://www.aif.ru/society/people/brodskiy_petruha_i_eshche_8_znamenityh_sovetskih_tuneyadcev
2. <http://www.yaplakal.com/forum3/topic1425090.html>

Правовое регулирование оценки земельных сервитутов

Плотникова Александра Эдуардовна, кандидат юридических наук, старший преподаватель;

Абдуллина Рената Ринатовна, студент;

Гаврилова Ангелина Александровна, студент

Оренбургский институт (филиал) Московского государственного юридического университета имени О. Е. Кутафина

Ограниченность земельных ресурсов и бесконечное возрастание потребностей в земельных участках уже многие годы требуют от юридической науки выработки необходимой конструкции, которая минимизировала бы споры между гражданами, но при этом сохранила бы имеющееся землепользование и обеспечивала бы тем самым как интересы владельцев земельных участков, так и прочих объектов недвижимости.

Развитие сервитута началось еще в период развития римского частного права. Так, сервитут в Древнем Риме представлял собой развитую правовую конструкцию, где *servitus* буквально означало «рабство вещи», «ее служение». Впоследствии именно он лег в основу тех разновидностей вещных прав, которые сегодня принято называть ограниченными вещными правами, или правами на чужие вещи.

Современное законодательство Российской Федерации дает определение сервитута в части 1 статьи 274 Гражданского кодекса Российской Федерации, как ограниченное пользование чужим земельным участком [1]. Считается, что приведенное понятие отвечает классической концепции сервитута, принятой в странах континентальной Европы, в которых право использования чужой собственности (подчиненное владение) прикрепляется к участку земли (доминирующее владение).

На сегодняшний день проблемным остается вопрос оценки земельных участков, обремененных сервитутом, так как существуют значительные пробелы в земельном законодательстве, регулирующем порядок их оценивания, которые приводят к неправильному применению норм об оценке данных земельных участков и злоупотреблениями со стороны лиц, осуществляющих данную оценку.

Первым правовым актом в России, регулирующим деятельность по оценке земель, был указ Михаила Федоровича Романова, который ввел понятие оценки — «лучшая, средняя или худшая земля». С этого момента законодательство об оценке развивалось, и на сегодняшний день правовое регулирование оценки земельных участков осуществляется Земельным кодексом РФ, ФЗ «Об оценочной деятельности в РФ», Налоговым кодексом РФ, Методическими рекомендациями по определению рыночной стоимости земельных участков, Правилами проведения государственной кадастровой оценки земель, Приказом Минэкономразвития России «Общие понятия оценки, подходы к оценке и требования к проведению оценки (ФСО N 1)», Приказом Минэкономразвития России «Цель оценки и виды стоимости (ФСО N 2)», Приказом Минэкономразвития России «Об утверждении Федерального стандарта оценки «Определение кадастровой стоимости (ФСО № 4)».

Сервитут является обременением прав собственника земельного участка или иного объекта недвижимости, в отношении которого сервитут установлен, и в результате установления данного обременения, собственнику могут быть причинены убытки.

Установлено, что плата за сервитут должна быть соразмерна убыткам, которые причинены собственнику земельного участка или иного объекта недвижимости, обремененного сервитутом, в связи с ограничением его прав в результате установления сервитута.

Таким образом, для определения соразмерности платы за сервитут необходимо рассчитать стоимость права собственности на исследуемый участок и определить долю, приходящуюся на убытки, вследствие установления сервитута.

Факторами, влияющими на определение величины соразмерной платы за сервитут являются:

- доля земельного участка, занятая сервитутом, в общей площади земельного участка;
- степень ограничения пользования земельным участком в результате установления сервитута;
- интенсивность использования сервитута;
- степень влияния сервитута на распоряжение земельным участком [2].

Определение соразмерной платы за сервитут с позиции ФСО на сегодняшний день затруднено из — за разнообразия составляющих статей этой платы, поэтому чаще всего на практике используются комбинированные методы оценки.

Предлагаем использовать сравнительный подход, представленный методом парных сравнений, в котором стоимость сервитута определяется как разность между стоимостями земельного участка с сервитутом и без сервитута. Только, пожалуй, на практике данный подход применить будет довольно затруднительно, так как подобрать парные аналоги практически невозможно [3].

С 1 марта 2015 года вступило в силу Постановление Правительства «Об утверждении Правил определения размера платы по соглашению об установлении сервитута в отношении земельных участков, находящихся в федеральной собственности», устанавливающее, что по общему правилу, размер платы по соглашению об установлении сервитута определяется на основании кадастровой стоимости земельного участка и рассчитывается как 0,01 процента кадастровой стоимости земельного участка за каждый год срока действия сервитута. Также допускается расчет стоимости сервитута независимым оценщиком по разнице рыночной стоимости указанных прав на земельный участок до и после установления сервитута [4].

Но спорным остается такой вопрос — как оценивать проезды, установленные в рамках сервитута? По минимальным ценам на землю для конкретного местоположения или по стоимости земельного участка, на котором выделен этот проезд?

Считаем, что необходимо оценивать по минимальным ценам на землю для конкретного местоположения, так как дороги не могут быть использованы более эффективно, чем земельные участки с минимальными ценами. Это можно подтвердить «Методическими указаниями по государственной кадастровой оценке земель населенных пунктов», где кадастровая стоимость земельных участков в составе видов разрешенного использования земель, определяются путем умножения минимального для данного населенного пункта значения удельного показателя кадастровой стоимости земельных участков в составе видов разрешенного использования земель на площадь земельных участков. В этом же документе указывается, что кадастровая стоимость земельных участков в составе земель населенных пунктов, в составе видов разрешенного использования земель не рассчитывается и устанавливается равной одному рублю за земельный участок [5]. Если проезд в рамках сервитута организован вне существующих дорог, то очевидно, что в расчетах соразмерной платы за сервитут нужно учитывать рыночную стоимость этих земель.

Для определения размера арендных платежей, стоимости земли, передаваемой в залог, соразмерной платы за сервитут необходимо определить рыночную стоимость земельного участка

Она определяется в соответствии с положениями методических рекомендаций по определению рыночной стоимости земельных участков, которые предполагают свободный выбор определенного метода оценки субъектом оценочной деятельности в рамках одного из подходов: сравнительного,

доходного или затратного [6]. При этом специальных указаний относительно определения рыночной стоимости земельного участка, обремененного сервитутом ФСО № 2 не устанавливает.

На наш взгляд, это является существенным пробелом, так как из-за установления сервитута земельного участка, его рыночная стоимость может как возрасти, так и существенно снизиться. Наличие такого института, как соразмерная плата за сервитут не устраняет данного противоречия, так как размер соразмерной платы должен соответствовать убыткам, причиненным собственнику земельного участка. Убытки определяются как разница между рыночной стоимостью земельного участка без учета ограничений прав собственника в результате установления сервитута и рыночной стоимостью с учетом ограничений прав собственника земельного участка.

При определении налоговой базы земельного налога с участка, обремененного сервитутом его рыночная стоимость подразумевается равной рыночной стоимости земельного участка, не обремененного сервитутом. Но, например, в ст. 32 ФЗ «О подготовке и проведении в РФ Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ» указано, что рыночная стоимость земельного участка уменьшается в связи с обременением его сервитутом [7].

Таким образом, на данном этапе развития земельных правоотношений существует определенная коллизия в праве, которая, впоследствии, может привести к злоупотреблениям со стороны субъектов оценочной деятельности, так как ситуации будут разрешаться, основываясь на субъективном мнении оценщиков. Считаем, что данный пробел в законодательстве должен быть устранен путем установления четко регламентированного порядка оценки земельного участка, обремененного сервитутом.

Литература:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. — 2016. — № 27. — Ст. 4287
2. Федоров Е. В. Методика определения стоимости соразмерной платы за сервитут. URL: <http://mdc.delo73.ru/clients/opinion/238.html>
3. Грибовский С. В., Иванова Е. Н., Львов Д. С., Медведева О. Е. Оценка стоимости недвижимости. М. Интерреклама, 2003. С. 567.
4. Постановление Правительства РФ от 23.12.2014 N 1461 «Об утверждении Правил определения размера платы по соглашению об установлении сервитута в отношении земельных участков, находящихся в федеральной собственности» // Собрание законодательства Российской Федерации. — 2015 г. — N 1-Ст. 256
5. Приказ Министерства экономического развития и торговли Российской Федерации (Минэкономразвития России) от 15 февраля 2007 г. N 39 г. Москва «Об утверждении Методических указаний по государственной кадастровой оценке земель населенных пунктов»
6. Распоряжение Минимущества РФ от 06.03.2002 N 568-р (ред. от 31.07.2002) «Об утверждении методических рекомендаций по определению рыночной стоимости земельных участков»
7. Федеральный закон от 07.06.2013 «О подготовке и проведении в РФ Чемпионата мира по футболу FIFA 2018 года, Кубка конфедераций FIFA 2017 года и внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ» // Собрание законодательства Российской Федерации. — 2016. — N 27. — Ст. 4199.

Принцип публичной достоверности государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним в странах России и Германии

Рзаев Натиг Ильясович, студент;
Мальцева Оксана Александровна, студент
Саратовская государственная юридическая академия

Важную роль в приобретении права собственности на недвижимое имущество и в законодательстве Российской Федерации, и в ФРГ играет государственная регистрация. Причем правила регистрации существенно различаются, что характеризует каждую правовую систему своей спецификой. Например, законодательство ФРГ содержит нормы о так называемый предварительной регистрации (*die Vormerkung*), не известной праву Российской Федерации. По этой причине мы хотели бы сравнить государственную регистрацию в странах РФ и ФРГ, а также провести анализ ряда принципов государственной регистрации, в частности принципа публичной достоверности, имеющего, на наш взгляд немаловажное значение в аспекте приобретения права собственности на недвижимое имущество по договору.

Согласно п.2 ст. 2 ФЗ «О регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» [1, с. 6] в Российской Федерации сведения о правах на недвижимость содержатся в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним (далее — ЕГРП). В соответствии же с абз. 1 п. 3, абз. 3 п. 2 ст. 12 Закона о государственной регистрации центральным структурирующим его звеном является объект недвижимости. В Германии права на недвижимое имущество регистрируются в Поземельной книге в порядке, утвержденном Положением о Поземельной книге [2, с.6] (далее — ППК). Для каждого земельного участка в данный реестр вносится отдельный лист, являющийся его центральным звеном в силу все той же «системы реальной страницы» (§ 3 I 2 ППК).

В силу § 1 I ППК функцию ведения Поземельной книги в Германии осуществляет Служба Поземельной книги как подразделение участкового суда, компетенция которого определяется районом его подсудности (§ 1 I 2 ППК). Если земельные участки расположены в разных регистрационных округах, то регистрирующий орган определяется согласно § 1 II ППК во взаимосвязи с § 5 Закона о добровольной подсудности суду вышестоящей инстанции. Деятельность по делам Поземельной книги относится к добровольной подсудности. Осуществляет регистрационную деятельность в ФРГ помощник судьи. Подача документов на регистрацию и получение свидетельства о внесении записи может осуществляться сторонами самостоятельно, но чаще всего эти действия берет на себя нотариус, что минимизирует риск отказа в регистрации из-за формальных недочетов. После того, как регистрационная запись была внесена в поземельную книгу, оспорить возникшее право собственности покупателя практически невозможно, даже в случае признания самой сделки недействительной.

В Российской Федерации регистрационная деятельность отделена как от деятельности по удостоверению сделок, так и от деятельности, связанной с понятием решений по судебным спорам о недвижимости. По законодательству РФ регистрационную деятельность осуществляют федеральный орган исполнительной власти и его территориальные органы, действующие в соответствующих регистрационных округах [3, с.6]. В соответствии с абз. 2 п. 1 ст. 9 Закона о государственной регистрации государственная регистрация прав на предприятия как имущественные комплексы, объекты недвижимого имущества, расположенные на территории более одного регистрационного округа (линейные сооружения — объекты недвижимого имущества, являющиеся сложными или неделимыми вещами), и сделок с ними осуществляется федеральным органом в области государственной регистрации.

Как гласит § 891 Германского гражданского уложения, если в поземельную книгу в отношении какого-либо лица внесено право, то следует считать, что это право принадлежит ему. В этом заключается повышенный уровень защиты системы поземельных книг в Германии от системы государственной регистрации прав на недвижимое имущество в России, где недействительность сделки влечет за собой и недействительность записи в реестре.

В соответствии с российским законодательством в ЕГРП регистрируются стеснения, которые в большинстве своем перечислены в ГК: договоры купли-продажи жилого помещения (п. 2 ст. 558 ГК), предприятия (п. 3 ст. 560 ГК); договор дарения недвижимого имущества (п. 3 ст. 574 ГК); договор, предусматривающий отчуждение недвижимого имущества под выплату ренты (ст. 584 ГК) и т.д. Напротив, по праву Германии все обязательственные права (найма, аренды, заключения договора на новый срок) принципиально не регистроспособны, за исключением предварительной регистрации, правовой статус которой до сих пор обсуждается учеными.

Обязательность государственной регистрации возникновения права собственности на недвижимое имущество связывается с ее конститутивным действием в отношении третьих лиц в силу принципа публичности государственной регистрации, выраженного И. А. Покровским следующей формулой: «всякий акт, долженствующий иметь вещно-правовое значение (передача права собственности, установление залога или сервитута и т.д.), должен быть записан в поземельную книгу, и только с этого момента он получает юридическую силу для всех третьих лиц, для публики» [4, с.6]. Публичность государственной регистрации позволяет защитить как интересы правообладателей, так и безопас-

ность оборота недвижимого имущества в целом при условии обеспечения соблюдения принципов гласности и публичной достоверности ЕГРП (Поземельной книги).

Согласно принципу публичной достоверности информация, содержащаяся в ЕГРП, признается достоверной, а лица, добросовестно полагающиеся на данные этого реестра, становятся (при известных условиях) обладателями соответствующих прав на недвижимость и в том случае, если государственная регистрация основана на юридически порочных фактах. Принцип публичной достоверности основан на презумпции правильности ЕГРП, провозглашенной п. 1 ст. 2 Закона о государственной регистрации [5, с.6].

Принцип публичной достоверности — Grundsatz des öffentlichen Glaubens des Buches действует и в германском праве. В соответствии с § 892 I ГГУ («Публичная достоверность Поземельной книги») в пользу того, кто приобретает право на недвижимое имущество или право на такое право посредством правовой сделки, содержание Поземельной книги действует как правильное, кроме случаев, когда против правильности Поземельной книги был зарегистрирован протест или неправильность Поземельной книги известна приобретателю.

Публичная достоверность ЕГРП (Поземельной книги) раскрывается через два взаимосвязанных аспекта: позитивный и негативный. Первый связан с презумпцией существования зарегистрированного права, второй — с презумпцией отсутствия права незарегистрированного.

Так, согласно § 891 ГГУ если в Поземельной книге за каким-либо лицом зарегистрировано право, то предполагается, что оно ему принадлежит, и наоборот, в случае, если зарегистрированное право прекращено, то предполагается, что этого права не существует. Аналогичный вывод следует и из российской правоприменительной практики. Так, судами признается, что государственная регистрация по общему правилу является единственным доказательством существования зарегистрированного права, и напротив, право, не зарегистрированное в ЕГРП, пока не доказано иное, считается несуществующим.

Следует также отметить, что принцип публичной достоверности должен распространяться только на правовую информацию: если ЕГРП содержит неправильную информацию о площади земельного участка, а эти данные носят фактический, а не юридический характер, то это не значит, что происходит нарушение принципа публичной достоверности, поскольку данные о размере земельного участка находятся вне границы действия указанного принципа.

На необходимость разграничения информации юридического и фактического толка обращают внимание и германские цивилисты. В частности, Д. Айкманн отмечает, что характер соответствующей информации не всегда просто разграничить: сведения фактического характера идентифицируют и описывают объект недвижимости, юридические же данные дают сведения о вещных правах. Исходя из этого к фактической информации (информации о фактах) автор относит размер, положение, вид хозяйственного

использования земельного участка, а равным образом публично-правовые отношения, например публично-правовые строительные ограничения (в противоположность частно-правовым сервитутам), налоговые отношения. Данные обстоятельства приобретатель недвижимости должен просто принять так, как есть, без учета его доброй совести. Так, площадь земельного участка правовая презумпция увеличить не может, напротив, положение его границ касается юридической стороны дела, и здесь § 892 ГГУ применим. При этом принимаются во внимание кадастровые карты, содержащие описание границ земельного участка и признающиеся содержанием Поземельной книги, и вещный договор, который должен соответствовать указанным данным Поземельной книги.

Обеспечению действия принципа публичной достоверности служит гласность ЕГРП (Поземельной книги), возводимая в принцип регистрационного права. Так, ст. 7 Закона о государственной регистрации провозглашает открытый характер сведений о государственной регистрации прав: регистрирующий орган обязан предоставлять сведения, содержащиеся в ЕГРП, о любом объекте недвижимости любому лицу, предъявившему удостоверение личности и заявление в письменной форме (юридическому лицу — документы, подтверждающие его регистрацию и полномочия его представителя). Данная информация должна быть предоставлена заявителю органом, осуществляющим государственную регистрацию прав, по общему правилу в течение пяти рабочих дней, отказ в ее предоставлении должен быть мотивирован и иметь письменную форму. Такой отказ может быть обжалован обратившимся за информацией лицом в суд (аналогичное право предоставляется § 71 ППК ФРГ).

Напротив, согласно § 12 ППК ФРГ информацию из Поземельной книги может получить любое лицо, имеющее обоснованный интерес. Право на просмотр Поземельной книги охватывает все регистрационные записи, касающиеся соответствующего недвижимого имущества соответственно интересам заявителя (в том числе это касается и информации о еще неудовлетворенных заявлениях о регистрации). Таковыми могут быть интересы как частные, так и публичные. Обоснованный интерес принадлежит тому, кто имеет или собирается иметь какое-либо правовое отношение к недвижимости, например: интерес быть информированным о правах на недвижимое имущество — возможный объект принудительного исполнения; интерес покупателя земельного участка узнать о наличии обременений последнего и об их размере. Более того, по законодательству Германии у нотариуса, удостоверяющего сделку с недвижимостью, существует даже обязанность просмотра Поземельной книги, выполнение которой гарантируется его ответственностью в случае наступления негативных последствий неисполнения данной обязанности (§ 19, 21 I BNotO). В России точки зрения об ограничении доступа к информации, содержащейся в ЕГРП, придерживается А. Р. Кирсанов: «...не простое любопытство, а лишь

обоснованный интерес может быть основанием для получения соответствующих сведений» [6, с.6]. Тем не менее законодательство РФ допускает предоставление информации из ЕГРП в принципе любому лицу.

Действительно, доказать обоснованность интереса заявителю достаточно сложно, в некоторых ситуациях — практически невозможно. Так, у лица, желающего приобрести определенный объект недвижимости и не имеющего еще с отчуждателем какого-либо соглашения, фактически отсутствует возможность подтвердить обоснованность своего интереса в отношении соответствующей вещи. Следовательно, представляется, что российский законодатель подошел к вопросу предоставления выписки из ЕГРП более взвешенно. Конечно, исходя из вышесказанного, воз-

можно злоупотребление правом на получение информации из ЕГРП (Поземельной книги), которая тем не менее не должна являться основанием для его лишения.

Таким образом, как мы видим, между правовыми системами России и Германии много сходства, но есть и принципиальные различия. Ведомство Поземельной книги в Германии существует более ста лет, а Федеральному Закону «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» еще нет и десяти, но, несмотря на это, принцип публичной достоверности определен в аспекте государственной регистрации недвижимого имущества в обеих странах как основополагающий и гарантирующий право физическим и юридическим лицам на получение сведений из ЕГРП (Поземельной книги).

Литература:

1. Федеральный закон от 21.07.1997 № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» // СПС «Консультант Плюс»
2. Grundbuchordnung v. 28.03.1897 // RGBI. 139; i. d. F. v. 05.08.1935 // RGBI. I 1073.
3. Указ Президента РФ от 25 декабря 2008 г. N 1847 «О Федеральной службе государственной регистрации, кадастра и картографии» // СЗ РФ. 2008. N 52 (ч. I). Ст. 6366.
4. Покровский И. А. Основные проблемы гражданского права. 3-е изд., стереотип. М.: Статут, 2001, С. 200.
5. Осипов Г. С., Тостухин М. Е. Система защиты прав на недвижимость (ч. II) // Вестник ВАС РФ. 2008. N 12. С. 40.
6. Кирсанов А. Р. Новая система государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним в Российской Федерации. М.: Ось-89, 2005, С. 79.

Освобождение от уголовной ответственности за преступления против внешней безопасности государства

Родионов Константин Алексеевич, магистрант
Институт государства и права Тюменского государственного университета

Освобождение от уголовной ответственности — это оставление уголовной ответственности без ее реализации, т. е. искусственное прерывание уголовного правоотношения. Освобождение от уголовной ответственности — это отказ государства от вынесения порицания лицам, совершившим преступления. Выражается оно в прекращении уголовных дел до момента вынесения обвинительных приговоров. Освобождение от уголовной ответственности регламентирует глава 11 Общей части УК РФ. В данной главе предусмотрены, в частности, такие основания освобождения как деятельное раскаяние (ст. 75 УК РФ), примирение с потерпевшим (ст. 76 УК РФ), перечисление в федеральный бюджет денежного возмещения (ст. 76.1 УК РФ), назначение судебного штрафа (ст. 76.2 УК РФ), истечение срока давности (ст. 78 УК РФ).

Основание для такого освобождения — это нецелесообразность привлечения к уголовной ответственности лица, которое после совершения преступления в значительной

мере утратило общественную опасность или в силу особых обстоятельств, обусловивших данное преступление, имеет небольшую степень опасности.

Поскольку такие преступления как государственная измена и шпионаж относятся к особо тяжким преступлениям, к ним не применимы основания освобождения от наказания, предусмотренные ч. 1 ст. 75, ст. ст. 76, 76.1, 76.2, 90 УК РФ. Также не известны случаи издания актов амнистии, которыми бы от уголовной ответственности освобождались лица, совершившие подобные преступления.

Вместе с тем, в соответствии с ч. 2 ст. 75 УК РФ лицо, совершившее преступление иной категории (тяжкое или особо тяжкое), освобождается от уголовной ответственности в случаях, специально предусмотренных соответствующими статьями Особенной части УК РФ.

Предусмотренные законом специальные виды освобождения от уголовной ответственности, как правило, преследуют цель стимулирования лиц, которые совершили

преступления, к прекращению преступной деятельности либо к активным действиям, которые направлены на предотвращение, устранение или нейтрализацию вредных социальных последствий совершенных преступлений, и они связаны во многих случаях с дополнительными условиями освобождения. [1. с. 78]

Специальную поощрительную норму, предусматривающую специальное основание освобождения от уголовной ответственности содержит примечание к ст. 275 УК РФ. [2. С. 148] Им определяется, что лицо, совершившее преступление, предусмотренные статьями 275, 276 и 278 УК РФ, освобождается от уголовной ответственности при условии, что оно добровольным и своевременным сообщением органам власти или иным образом способствовало предотвращению дальнейшего ущерба интересам Российской Федерации и, если в его действиях не содержится другого состава преступления.

Такая поощрительная норма должна показывать лицу, совершившему рассматриваемые преступления, путь к освобождению от уголовной ответственности при условии, что он выполнит условия, указанные в законе.

Примечание к ст. 275 УК РФ относится к случаям оконченного преступления, т. е. когда уже невозможен добровольный отказ от преступления. В данном примечании также идет речь о предотвращении дальнейшего ущерба интересам Российской Федерации, поэтому нужно осознавать, что ущерб уже причинен. Как условие освобождения от уголовной ответственности требуется сочетание двух обстоятельств:

- 1) добровольности действий виновного;
- 2) своевременности таких действий.

Добровольное сообщение о совершенном преступлении органам власти законодатель не связывает ни с мотивами поведения лица, ни с обстоятельствами, которые предшествуют данному поведению и повлияли на принятое индивидом решение. Такое сообщение можно делать в любой из государственных или муниципальных органов власти.

Добровольность сообщения предполагает:

- отсутствие принуждения на индивида со стороны кого-либо другого;
- неосведомленность органов власти, как о совершенном преступлении, так и о лице, которое его совершило;
- наличие у субъекта преступления реальной возможности в продолжении своей преступной деятельности. [2. С. 78]

Представляется односторонней рекомендация о признании добровольными сообщения в органы власти, если индивиду «... стало известно о производстве следственных или оперативных действий... или сообщение сделано после консультации с кем-либо из должностных лиц, близких, с адвокатом и т. д.». [4. С. 148] Здесь видна объективизация выводов о добровольности сообщения. Ведь знание преступником, что против него возбуждено уголовное дело, или контрразведка ведет по нему работу, могут повлечь

не добровольный, а вынужденный отказ как вывод субъекта преступления о невозможности в сложившихся условиях продолжения преступного деяния. [5. с. 152] Указанной рекомендацией даются основания представлять вынужденные отказы, как добровольные и безнаказанно прекращать преступление, которое, как правило, состоит из целой серии шпионских деяний.

В смысле примечания к ст. 275 УК РФ в добровольном сообщении о совершенном преступлении не предполагается обязательного наличия таких признаков деятельного раскаяния, известных закону, как возмещение ущерба или способствование раскрытию преступления. Эти действия могут иметь место, но их отсутствие не препятствует наличию иных обстоятельств, требуемых для применения анализируемого примечания.

Своевременностью сообщения предполагается, что оно сделано в срок, который достаточен для обеспечения возможности компетентным органам принять меры для предотвращения наступления ущерба интересам Российского государства. Исходя из текста закона, своевременность сообщения не зависит от стадии совершения преступления, поэтому она может проявляться и на стадии покушения, и уже после окончания преступления.

Своевременность добровольного сообщения лицами по букве и смыслу закона означает, что это способствовало предотвращению дальнейшего ущерба Российскому государству. Акцент ставится на «дальнейшем предотвращении», а не тот ущерб, который уже нанесен шпионом совершенными противоправными действиями.

Однако можно ли вообще применять к преступлениям, направленным против внешней безопасности государства, признак своевременности? Любым актом шпионажа, выдачи информации, содержащей государственную тайну, государству причиняется значительный ущерб. Уже после первого случая преступных деяний цель преступления можно считать достигнутой, а, следовательно, и решение о пресечении субъектом антигосударственной деятельности нельзя признавать в полной мере добровольным. На такой точке зрения основывается позиция, согласно которой своевременным считается то сообщение, которое сделано в начале преступной деятельности, т. е. когда интересам Российской Федерации и ее внешней безопасности не было причинено значительного ущерба. В случае если явка с повинной совершена после длительного сотрудничества субъекта с иностранными спецслужбами, когда уже причинен значительный ущерб РФ, начинает действовать не примечание к ст. 275 УК РФ, а п. «и» ч. 1 ст. 61 УК (т. е. обстоятельство, смягчающее наказание).

Однако, применительно к данным составам преступлений, такие рассуждения законодатель считает неприемлемыми, т. к. прямо указывает на то, что лицо будет освобождаться от уголовной ответственности, если будет способствовать предотвращению дальнейшего ущерба интересам Российской Федерации. Поэтому вне зависимости от достижения цели преступления одним или несколькими

актами шпионажа или государственной измены должно применяться примечание об освобождении от уголовной ответственности, когда лицо, его совершившее, добровольно заявит о своей деятельности.

Примечание к ст. 275 УК РФ в этом плане выгодно отличается от примечания к ст. 64 УК РСФСР 1960 года, которым предусматривалось, что завербованные лица могли освобождаться от уголовной ответственности, если они не выполняли никаких действий, а также добровольно заявили о своих актах государственной измены. [5. С. 23]

Согласно другой точке зрения освобождение от уголовной ответственности в связи с добровольным сообщением о совершенном преступлении должно допускаться, если тяжесть предотвращенного добровольным сообщением дальнейшего ущерба стране будет больше, чем ущерб уже нанесенный». [7. с. 22] Здесь уже идет ввод в оборот известных признаков института крайней необходимости. При этом остается тот же вопрос: указанные условия не находят отражения в самом тексте закона, а, следовательно, трак-

товку закона во многом определяет доктринальная позиция. Однако, кардинальное решение вопроса возможно только законным способом: это изменение содержания самого закона. Когда не будет противоречий между должным и сущным, тогда закон будет эффективно защищать интересы государства, личности и общества.

«Иное» способствование предотвращению ущерба интересам и России ущерба в качестве альтернативного основания освобождения от ответственности за госизмену, как правило, происходит после сообщения о совершенном преступлении. Способствование может выражаться либо в избличении соучастников, либо в раскрытии каналов связи с иностранными спецслужбами, либо проверке их агентов и т. п.

Итак, вопрос о том, когда сообщение об измене или шпионаже должно рассматриваться как добровольное и своевременное, толкуется в уголовно-правовой доктрине по-разному, а потому нужно его четкое решение в законодательном порядке.

Литература:

1. Антонов А. Г. Специальные основания освобождения от уголовной ответственности за государственную измену, шпионаж, насильственный захват или удержание власти // Уголовное право. — 2009. — № 3. — С. 9.
2. Антонов А. Г. Государственная измена и шпионаж: вопросы освобождения от уголовной ответственности // Вестник института. Научно-практический журнал Вологодского института права и экономики ФСИН. Преступление. Наказание. Исправление. — 2011. — № 4 (16). — С. 78.
3. Леонтьевский В. А. К вопросу и конструированию примечаний к статьям Особенной части УК РФ, содержащих нормы об освобождении от уголовной ответственности // Вестник Волгоградского государственного университета. Серия 5: Юриспруденция. — 2003. — № 6. — С. 148.
4. Дьяков С., Самойленко П. Изменения и дополнения Закона «Об уголовной ответственности за государственные преступления» от 25 декабря 1958 г. // Социалистическая законность. — 1984. — № 11. — С. 23.
5. Дьяков С. В. Преступления против основ конституционного строя и безопасности государства: уголовно-правовое и криминологическое исследование. — СПб.: Юридический центр Пресс, 2012. — С. 152.
6. Потапова Д. К вопросу о нововведениях в составе государственной измены // Актуальные проблемы правотворчества и правоприменительной деятельности в Российской Федерации. — Иркутск, 2013. — С. 148.
7. Емельянов В. Террористический акт и акт терроризма: понятие, соотношение и разграничение // Законность. — 2002. — № 7. — С. 22.

Проблемы дефиниции понятия «трудовая миграция»

Ротко Нелли Владимировна, магистрант

Кубанский государственный аграрный университет имени И. Т. Трубилина (г. Краснодар)

В статье проанализированы возможные дефиниции понятия «трудовая миграция» с точки зрения действующего законодательства и международных нормативных правовых актов. Предложено авторское определение трудовой миграции.

Ключевые слова: *трудящиеся-мигранты, трудовая миграция, защита трудовых прав мигрантов работников*

Активно происходящие во всем мире производственные процессы сопровождаются интернационализацией рабочей силы. Трудовая миграция стала частью международных отношений. Миграционные потоки устремляются

из одних регионов и стран в другие. Миграция рабочей силы сегодня является довольно распространенным мировым явлением. В разные годы ученые искали подход к формированию единой дефиниции понятия «трудовой миграции».

Однако до сих пор нельзя однозначно найти ответ на данный вопрос. Под миграцией в общих чертах понимается мобильность, перемещение человека в пространстве. Под миграцией рабочей силы — процесс перемещения трудовых ресурсов с целью трудоустройства на более выгодных условиях, определяющихся соотношением спроса и предложения на рынке труда, чем в стране происхождения или регионе постоянного проживания мигранта.

Конвенция ООН «О защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей», Европейская конвенция № 93 «О правовом статусе трудящихся-мигрантов», Рекомендация Международной организации труда (МОТ) № 86 «О трудящихся-мигрантах» [1,2,3] затрагивают трудовые права человека. Однако в данных нормативных правовых актах не закреплено напрямую определение трудовой миграции, однако в каждом из них имеется понятие «трудового мигранта». Согласно указанным документам целью Международной организации труда (далее по тексту — МОТ) является защита интересов трудящихся, работающих в иных странах, чем их собственная страна. Учитывая огромный опыт данной международной организации и специфики ее деятельности, она позволила себе вывести свою терминологию и дала определение «трудящегося-мигранта», как лица, которое будет заниматься, занимается или занималось оплачиваемой деятельностью в государстве, гражданином которого он или она не является. В другой Рекомендации МОТ закрепила дефиницию «трудящегося-мигранта» как лица, которое с целью найма на работу мигрирует из одной страны в другую иначе, чем за свой собственный счет. Данный термин применяется ко всякому лицу, законно допущенному в качестве трудящегося-мигранта [3]. Стоит заметить, что цель выезда за пределы страны проживания у трудового мигранта может возникнуть позднее, чем сама цель переезда в другую страну. Поэтому нельзя относить ее к основным признакам, характеризующим понятие трудовой миграции. К сожалению, под данные определения так же не попадают некоторые важные категории трудовых мигрантов, такие как приграничные работники, трудовые мигранты внутри страны, нелегальные трудовые мигранты. Таким образом, данное определение нельзя считать достаточными для определения понятия трудовой миграции. Совет Европы так же закрепил термин «трудящийся мигрант», который означает гражданина Договаривающейся Стороны, которому другой Договаривающейся Стороной разрешено проживать на ее территории для выполнения оплачиваемой работы [2]. Из вышесказанного можно сделать вывод, что трудовая миграция образуется на стыке отношений между субъектом (трудовым мигрантом), который осуществляет трудовую деятельность на территории страны, гражданином которой он не является, и работодателем (нанимателем), являющимся представителем второй стороны возникших отношений.

Анализ научных подходов к определению понятия трудовой миграции дает основание сделать вывод, что в одно и то же определение ученые привносят различный смысл.

Для формулирования наиболее точного определения, необходимо обратиться детально к основным позициям ученых в данной сфере и выделить основные признаки данного явления.

Как отмечает В. И. Переведенцев, трудовая миграция населения представляет собой «одно из условий нормального функционирования общества, с помощью которого может быть достигнуто оптимальное размещение трудовых ресурсов на территории страны, которое способствует выравниванию уровней экономического развития регионов, преодолению социально-экономических и культурно-бытовых различий между городами, селом» [4]. Трудовая миграция, по мнению С. В. Рязанцева, — это временные перемещения населения с целью работы в другом регионе или стране с периодическим возвращением к обычному или постоянному месту жительства независимо от способа и легитимности пресечения границы и трудоустройства, времени и периодичности работы, то есть без окончательного переселения в регион или страну трудоустройства [5]. По мнению И. С. Масловой, трудовая миграция населения является объективным процессом перемещения кадров, который неразрывно связан с развитием производительных сил и производственных отношений [6]. На сегодняшний день трудовая миграция как явление проявляется в мировом масштабе и существует не только в зависимости от развития экономическо-производственных отношений, но и за счет других факторов. К таковым следует отнести различия в зарплате, установление или отмена определенных льгот, кадровая и национальная политика, распределение капитальных вложений. С. Д. Степаков сформулировал определение трудовой миграции как выезд гражданина с территории одного государства на территорию другого государства, гражданином которого он (она) не является с целью осуществления трудовой деятельности [7]. Автор, рассматривая трудовую миграцию, выделяет только выезд гражданина с территории одного государства на территорию другого государства, но не указывает на возможность въезда иностранной рабочей силы. И. И. Тюнина предлагает типологию трудовой миграции в зависимости от пересечения трудящимися-мигрантами границ государства:

- внутренняя трудовая миграция — добровольное перемещение на законном основании людей в пределах территории РФ с целью осуществления ими оплачиваемой трудовой деятельности;
- внешняя трудовая миграция — добровольное перемещение на законном основании людей, постоянно проживающих на территории РФ, за границу, а также иностранных граждан и лиц без гражданства, постоянно проживающих вне пределов РФ, на ее территорию с целью осуществления ими оплачиваемой трудовой деятельности [8].

Е. Равенштейн определил миграцию как «постоянное или временное изменение «места жительства человека» и сформулировал 11 законов миграции:

- больше всего миграций осуществляется на короткие расстояния;
- миграция происходит постепенно, шаг за шагом;
- миграции на большие расстояния направляются в основном в крупные торговые и промышленные центры;
- каждому миграционному потоку соответствует контрпоток;
- городские жители менее подвижны в миграционном плане, чем население сельских районов;
- во внутренних миграциях более активны женщины, а в международной миграции более активны мужчины;
- большинство мигрантов — это взрослое население, семьи редко мигрируют за пределы своей страны;
- рост крупных городов в большей степени обусловлен миграцией населения, нежели естественным приростом;
- масштабы миграции возрастают с развитием промышленности, торговли и транспорта;
- большинство мигрантов из сельской местности направляются в крупные торговые и промышленные центры;
- экономические причины миграции являются определяющими [9].

В концепции государственной миграционной политики РФ на период до 2025 года используется понятие трудовой миграции — это временная миграция с целью трудоустройства и выполнения работ (оказания услуг).

На основе анализа правовых норм и научных взглядов можно выделить следующие признаки понятия трудовой миграции: 1) факт перемещения трудового мигранта из одного места в другое (как внутри страны (внутренняя трудовая миграция), так и вне страны проживания (внешняя трудовая миграция); 2) наличие определенного порядка регистрации прибывшего трудового мигранта, установленного принимающим мигранта государством; 3) установлены определенные сроки пребывания на территории страны, где трудится мигрант, а, следовательно, трудовой мигрант не перемещается окончательно на постоянное место жительства; 4) существуют причины, цели по которым трудовой мигрант определил новое место рабочей деятельности 5) между трудовым мигрантом (работником) и работодателем (нанимателем) формируются законно оформленные отношения.

Исходя из изложенного, можно сформулировать понятие трудовой миграции — это общественный процесс, при котором субъект трудовой миграции перемещается по определенным причинам через границу внутри или вне постоянного места пребывания, заключив трудовой (гражданско-правовой) договор с нанимателем, для достижения собственных целей, в рамках процедур и на определенные сроки, установленные в принимающем государстве. Данное определение не включает категорию нелегальной трудовой миграции. Надзор за осуществлением законода-

тельства о защите прав мигрантов осуществляют, в том числе и Роструд как орган государства, в полномочия которого включен надзор за соблюдением трудового законодательства трудящихся-мигрантов [10,11].

Как можно заключить из сказанного, трудовая миграция многообразна. В целях ее изучения представляется, на наш взгляд, целесообразным классифицировать трудовую миграцию по различным основаниям:

1) по виду границ, пересекаемых мигрантом, выделяют внутреннюю миграцию (перемещения в пределах одной страны между административными районами и населенными пунктами) и внешнюю миграцию (при которой пересекаются государственные границы, а ее, в свою очередь, подразделяют на две основные разновидности — межконтинентальную и внутриконтинентальную);

2) по времени пребывания субъекта на новом месте жительства или приложения труда — постоянная (безвозвратная) и временная (возвратная), которая делится на краткосрочную и долгосрочную. Краткосрочная делится на регулярную и нерегулярную. К регулярной относятся маятниковые мигранты, приграничные мигранты, вахтовые мигранты. К нерегулярным мигрантам — сезонные мигранты, челночные мигранты;

3) в зависимости от воли субъекта различают добровольную и вынужденную миграцию;

4) трудовая миграция или миграция рабочей силы может быть вызвана рядом причин, такими как социокультурные, жилищно-бытовые, экологические, природно-климатические и другие;

5) по признаку законности и легитимности — легальная и нелегальная трудовая миграция (к примеру, нелегально пересечь границу, приехать легально, но не зарегистрироваться или просрочить визу, приехать на учебу, а заниматься работой);

6) в зависимости от степени государственного регулирования — регулируемая и нерегулируемая. В регулируемой трудовой миграции большая степень участия государства в различных формах ее поддержки и стимулирования;

7) на основе структурных признаков — возраста, пола, этнической принадлежности, семейного положения, образования, квалификации, времени переезда, места рождения, гражданства;

8) по уровню квалификации трудовая миграция квалифицированной рабочей силы и миграция неквалифицированной рабочей силы;

9) по экономической целесообразности трудовая миграция может быть выгодной для региона, откуда выехал работник, или для самого субъекта трудовой миграции. Однако можно выделить преимущества и для стран, которые принимают трудовых мигрантов и которые покидают такие субъекты. Для стран, из которых выезжают трудовые мигранты, характерны следующие положительные факторы: частично снижается безработица в стране; после работы за границей в страну возвращаются более квалифицированные работники, которые набирают опыт работы и при-

меняют его по возвращении на прежнее место жительства. К недостаткам можно отнести: отток части трудовых ресурсов в наиболее трудоспособном возрасте; потеря части понесенных затрат на общеобразовательную и профессиональную подготовку трудовых мигрантов. Принимающие трудовых мигрантов страны получают ряд преимуществ: экономия на зарплате, поскольку иностранные рабочие оплачиваются ниже уровня зарплаты национальных кадров; экономия на затратах на образование и профессиональную подготовку квалифицированных работников-трудовых мигрантов; иностранные работники не обеспечиваются пенсиями и не учитываются при реализации социальных программ. К отрицательным моментам, связанным с импортом рабочей силы, относят: появление дискриминации по отношению к иностранцам и межнациональная неприязнь.

10) по характеру перемещения субъекта выделяют организованную и стихийную трудовую миграцию;

11) по типу нанимателя выделяют трудовую миграцию, где субъектом-нанимателем является физическое лицо или юридическое лицо;

12) по главным центрам притяжения трудовых ресурсов: А) Западная Европа (ФРГ, Франция, Великобритания, Швейцария) — рабочие эмигранты из стран Южной Европы, Восточной Европы; Б) США, где легальная иммиграция достигла 1 миллиона человек (из стран Латинской Америки, Азии и Европы), нелегальная эмиграция гораздо масштабнее; В) нефтедобывающие страны Персидского залива (эмигранты из Египта, Индии, Пакистана).

По мнению экспертов ООН, можно провести классификацию, исходя из разделения самих субъектов (мигрантов) на следующие категории:

а) иностранцы, допущенные в страну въезда для получения образования и обучения;

б) мигранты, въезжающие на работу;

в) мигранты, въезжающие по линии объединения семей и создания новых семей;

г) мигранты, въезжающие на постоянное поселение;

д) иностранцы, допущенные в страну въезда из гуманитарных соображений (беженцы, лица, ищущие убежище).

Эксперты Европейского союза (ЕС) сформулировали следующие виды трудовой миграции, где в отношении участвуют определенные категории трудовых-мигрантов: а) подданные данной страны; б) подданные Европейского союза; в) иностранцы [12].

На основании изложенного следует вывод о том, что разнообразные подходы к дефиниции понятия трудовой миграции обусловлены многими факторами при реализации данного явления в общественной жизни, которые зависят как от внешних воздействий, так и от субъективного желания самого трудящегося. Вид трудовой миграции может быть определен так же в каждом конкретном случае, исходя из многочисленных оснований, приведенных в предложенных классификациях. Важно отметить, что трудовая миграция сегодня находится на этапе достаточного правового регулирования, как со стороны Российской Федерации, так и на международном уровне. Таким образом, нельзя сказать, что трудовая миграция представляет собой стихийное явление. Трудовая миграция является одновременно и негативным и позитивным явлением. В процессе миграции страны, из которых мигрирует рабочая сила, несут экономические потери от утраты квалифицированных специалистов, в подготовку которых вложен отечественный капитал. Уменьшается интеллектуальная прослойка нации. В странах, в которые пребывает рабочая сила, наоборот, улучшается качество рабочей силы, происходит гармонизация рынка труда и экономия на подготовки специалистов.

Литература:

1. Конвенция ООН «О защите прав всех трудящихся-мигрантов и членов их семей» //Принята резолюцией 45/158 Генеральной Ассамблеи от 18 декабря 1990 года.
2. Европейская конвенция № 93 «О правовом статусе трудящихся-мигрантов» //Заключена в г. Страсбурге 24 ноября 1977 года.
3. Рекомендация Международной организации труда (МОТ) № 86 «О трудящихся-мигрантах» //Принята в г. Женеве 01 июля 1949 года на 32-й сессии Генеральной конференции МОТ.
4. Переведенцев В. Современная миграция населения России в освещении центральных газет. Миграция и информация. / Под редакцией Ж. Зайончковской. М., 2000.
5. Рязанцев С. В. Трудовая миграция в странах СНГ и Балтии: тенденции, последствия, регулирование. М. Форум права. 2007.
6. Маслова И. С. Экономические функции и факторы миграции населения. М., 2003.
7. Степаков С. Д. Административно-правовое регулирование трудовой миграции в РФ и странах Европейского союза: сравнительно-правовой анализ: дис... канд. юрид. наук — М., 2010.
8. Тюнина И. И. Конституционно-правовой статус трудящихся-мигрантов в РФ. дис... канд. юрид. наук — Воронеж, 2007.
9. Ravenstein E. The Laws of Migration: Second Paper // Journal of the Royal Statistical Society. 1889. № 52. P. 241—305.
10. Сапфинова А. А. Сущность механизма защиты трудовых прав //Современная научная мысль. 2014. № 1. С. 98—104.

11. Саффинова А. А. Защита трудовых прав и законных интересов работников органами государственного надзора и контроля. Диссертация ... доктора юридических наук / Москва, 2010.
12. Юдина Т. Н. Социология миграции: к формированию нового научного направления. М., 2003. С. 311—320.

Оспоримые сделки в гражданском праве

Семенова Анна Сергеевна, магистр
Южно-Уральский государственный университет (г. Челябинск)

Ключевые слова: сделка, недействительная сделка, ничтожная сделка, оспоримая сделка

Основой стабильного и эффективного экономического оборота являются сделки, которые представляют собой основной юридический факт, порождающий возникновение прав и обязанностей сторон. Так, согласно ст. 153 Гражданского кодекса РФ «сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей» [1].

Согласно п. 1 ст. 166 Гражданского кодекса РФ, все недействительные сделки подразделяются на ничтожные и оспоримые. Разделение недействительных сделок на ничтожные и оспоримые зависит от специфики основания недействительности: при совершении ничтожных сделок таким основанием является нарушение воли государства, а при совершении оспоримых сделок — нарушение юридически значимой для сделки воли определенного лица. Указанная специфика предопределяет «относительность» оспоримых сделок и «абсолютность» ничтожных сделок. «Относительность» оспоримых сделок подразумевает, что их по общему правилу могут оспаривать только те лица, воля которых нарушена. «Абсолютность» же ничтожных сделок, означает, что их могут оспаривать любые лица, так как государство не может мириться с существованием таких сделок и приветствует их опровержение со стороны неопределенного круга лиц. Таким образом, оспоримые сделки правильно было бы назвать «относительно-недействительные».

Выделяют следующие юридические признаки оспоримых сделок:

- а) в основании недействительности оспоримых сделок лежит то или иное несоответствие волеизъявления (сделки) юридически значимой воле определенного лица;
- б) истечение установленного законом срока на оспаривание должно исключать возможность последующего оспаривания такой сделки, поэтому этот срок должен носить прекращающий характер по отношению к праву на оспаривание сделки, а не быть сроком исковой давности, как это предусмотрено действующим законодательством;
- в) подтверждение или одобрение оспоримой сделки лицом, которое имеет право оспаривать сделку, что ис-

ключает возможность ее последующего оспаривания со стороны этого лица;

- г) оспорить действительность сделки по общему правилу могут только те лица, юридически значимая воля, которых нарушена при совершении сделки, именно поэтому право оспаривания носит строго личный характер, и судить о том, имело ли место нарушение воли, может только сам субъект, воля которого предполагается нарушенной. Законом могут быть установлены исключения из этих правил, к примеру, когда к оспариванию допускаются лица, чьи права и охраняемые законом интересы нарушены в результате совершения оспоримой сделки;
- д) недействительность оспоримой сделки имеет материальный состав: кроме оснований, указанных в законе, для признания ее недействительности необходимо установить, что совершение сделки повлекло реальное нарушение охраняемых законом прав и интересов. Поэтому суд может оставить такую сделку в силе, в том случае, если, несмотря на наличие оснований недействительности, никаких нарушений прав и интересов не будет выявлено. [4, с.68]

Таким образом, исходя из юридических признаков, можно сформулировать научное понятие оспоримой сделки. Оспоримой является сделка, недействительная в связи с несоответствием сделки юридически значимой воле определенного лица, нарушающая охраняемые законом права и интересы и которая может быть оспорена только указанными в законе лицами по основаниям, установленным Гражданским кодексом, в пределах сокращенных сроков для оспаривания.

К оспоримым сделкам следует относить:

1. Сделки с пороками воли — сделки, совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой или стечения тяжелых обстоятельств [2, с.133].
 - Сделки, совершенные под влиянием заблуждения;
 - Сделки, совершенные под влиянием насилия и угрозы;
 - Сделки, заключенные под влиянием обмана;
 - Сделки, заключенные под влиянием злонамеренного соглашения;
 - Кабальные сделки;

- Сделки, совершенные гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими.
- 2. Сделки, совершенные за пределами полномочий или правоспособности:
 - Сделки несовершеннолетних в возрасте от до 18 лет;
 - Сделки, совершенные без согласия третьих лиц;
 - Сделки, совершенные гражданином, ограниченным судом в дееспособности;

Литература:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.07.2016) // СПС «Консультант Плюс».
2. Илларионова Т. И., Гонгало Б. М., Плетнев В. А. Гражданское право // Учебник для вузов. Часть первая. — М.: Норма, Инфра-М, 1998. — 464 с.
3. Гутников, О. В., Гутникова, А. С. Недействительные сделки в гражданском праве: Теория и практика оспаривания // Статут, 2008. — 491 с. — Библиогр.: с. 469–487
4. Габоев Б. Х. Проблема классификации недействительных сделок на ничтожные и оспоримые // Бизнес в законе. 2010. № 3. С. 67–69.

- Сделки, совершенные с превышением ограниченных полномочий [3, с.97].

Таким образом, наиболее существенными признаками оспоримых сделок являются: нарушение воли определенного лица; нарушение прав и законных интересов гражданина; наличие права на оспаривание сделки только у лица, воля которого нарушена, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Особенности ограничения конституционных прав и свобод лиц, осужденных к лишению свободы

Симонова Марина Анатольевна, кандидат юридических наук, старший преподаватель;
Шайдулина Наталья Дмитриевна, курсант
Владимирский юридический институт Федеральной службы исполнения наказаний России

Конституционные права и свободы человека и гражданина закреплены в Конституции Российской Федерации. Указанной категории прав и свобод посвящена глава 2 Основного закона Российской Федерации, включающая 47 статей.

Конституция РФ обращает внимание на то, что основные права и свободы, закрепленные в ней, не должны толковаться как отрицание либо умаление роли остальных установленных прав и свобод человека и гражданина.

Под правами человека понимают совокупность нравственных общепризнанных норм, которые принадлежат людям, независимо от гендерных, расовых, национальных либо социальных отличий. Воспринимаются всевозможные формы ограничения прав граждан по показателям языковой, религиозной, социальной, национальной, расовой принадлежности. Конституция РФ подчеркивает невозможность и недопустимость лишения этих прав и свобод [2].

Несмотря на все вышесказанное, если гражданин совершает преступление, противоречащее существующим нормам права, причиняющее вред личности, обществу или государству, то государство вынуждено идти на ограничение (не лишение) его основных прав и свобод, привлекая к юридической ответственности.

Права человека характеризуют минимум условий для сохранения человеческого достоинства и жизни, считаются универсальной группой, которая представляет собой вытекающие из самой природы человека способности пользоваться простыми, наиболее необходимыми благами и условиями безопасного, свободного существования личности в обществе.

Права человека являются отражением неотъемлемых свойств каждого человека и существенных признаков его бытия. Государство не дает права, основные права принадлежат каждому от рождения, оно отражает их в законе и обеспечивает реализацию. В этом случае государство можно считать правовым.

Система конституционных прав и свобод включает в себя 3 категории: собственные, политические и социально-экономические.

Права и свободы граждан являются неотъемлемой частью нашей жизни. Данные права и свободы приобретаются гражданами, некоторая их часть от рождения, а другая часть в связи с определенным юридическим фактом. Они прописаны и зафиксированы в Конституции Российской Федерации, никто не может лишить или ограничить гражданина в его естественных правах и свободах, только если данный гражданин не является осужденным по приго-

вору суда. К данной категории лиц, могут применяться некоторые ограничения в силу того, что они находятся в местах лишения свободы.

Проблема установления конституционных ограничений — это проблема пределов свободы человека в обществе.

По данным ФСИН России, по состоянию на 1 ноября 2016 г. в учреждениях уголовно-исполнительной системы содержалось 637 482 чел. [3] Это достаточно большое количество людей, поэтому представляется необходимым выяснить, какие ограничения в конституционных правах имеют лица, осужденные к лишению свободы.

Нужно заметить следующее, лицо, осужденное к лишению свободы, подвергается различными ограничениями, основным из которых является отсутствие как таковой свободы, на конкретный срок. Но не только ограничением свободы отличается статус данной категории лиц. Лишение свободы как вид уголовного наказания заключается в принудительной изоляции преступника от общества с возложением обязанности подчиняться установленным в местах лишения свободы правилам поведения, соблюдение которых гарантируется постоянным и многосторонним наблюдением за ним со стороны администрации учреждений, исполняющих наказания.

В соответствии с действующими нормами законодательства, которые определяют правовой статус лиц, осужденных к лишению свободы, основой его содержания являются обязанности и права осужденных, установленные для граждан Российской Федерации с некоторой долей ограничений, которые предусмотрены законодательством для осужденных, а также вытекающие из порядка и условий отбывания наказания в определенном виде исправительного учреждения [4].

При нахождении лица в исправительном учреждении, у него автоматически появляются ограничения в правах, каких-то он лишается полностью, в других частично ограничивается, а некоторые меняют свой вид.

Если говорить о лишении осужденного основных (конституционных) прав и свобод, то понятие «лишение свободы» прежде всего, означает неосуществимость свободного передвижения осужденного по территории РФ и выбора им места жительства, т. е. права и свободы, гарантированные гражданину в соответствии со ст. 22 и 27 Конституции РФ [2].

По приговору суда, лицо, получившее меру наказания в виде лишения свободы, лишается возможности свободного передвижения по территории РФ и обязано весь срок наказания находится в исправительном учреждении, то есть ему запрещается покидать территорию данного объекта, однако существует определенная категория граждан, осужденных к лишению свободы, которая имеет возможность выезда за пределы территории исправительного учреждения. В соответствии со статьей 313 УК РФ, побег из мест лишения свободы признается преступлением.

Одно из главных общегражданских прав, закрепленное Конституцией РФ, право на труд, в правовом статусе осу-

жденного к лишению свободы преобразуется в его обязанность трудиться. Согласно ст. 103 УИК РФ, любой осужденный к лишению свободы должен трудиться [4]. Осужденные привлекаются к труду, как правило, на предприятиях, которые находятся на территории исправительных учреждений, на муниципальных предприятиях, либо предприятиях других форм собственности при условии обеспечения соответствующей охраны и изоляции осужденных. Осужденные имеют право заниматься индивидуальной трудовой деятельностью. Лица, которые находятся в местах лишения свободы и осуществляющие трудовую деятельность, имеют право на оплачиваемый отпуск от 13 до 24 рабочих дней с возможностью выезда за пределы мест лишения свободы.

Кроме того, осужденным, которые содержатся в исправительных и воспитательных колониях, а также оставленным в следственных изоляторах и тюрьмах для ведения дел по хозяйственному обслуживанию, могут быть предоставлены выезды за пределы мест лишения свободы в связи с исключительными личными жизненными обстоятельствами сроком до 7 суток, не считая времени, необходимого для проезда туда и обратно. Время нахождения осужденного за пределами границ исправительного учреждения засчитывается в срок отбывания наказания [4].

Возможность ограничения либо лишения конкретных прав и свобод гражданина, имеющего статус осужденного, может быть закреплено в приговоре суда в виде дополнительного наказания, к примеру, лишения права заниматься конкретной деятельностью; а также в правилах внутреннего распорядка исправительного учреждения некоторых видов режима, которые устанавливают постоянный надзор за осужденными.

Большинство конституционных прав и свобод граждан, имеющих статус осужденного к лишению свободы, могут быть не исполнены не прямо в силу их законодательного запрета, а косвенно, в силу режима учреждения, исполняющего наказания. Ярким примером является право на образование. Согласно ст. 43 Конституции РФ любой гражданин имеет право на образование. Основное общее образование обязательно, в том числе и для осужденных к лишению свободы, которые не достигли возраста 30 лет, что закреплено ст. 112 УИК [3]. Кроме того, осужденным, желающим получить среднее (полное) образование, администрация учреждения и органы местного самоуправления должны создать необходимые условия. Лицо, находящееся в местах лишения свободы, имеет право на получение высшего образования. Теоретически получение образования возможно, но на практике возникают трудности. Многие исправительные учреждения не имеют учебно-консультативных центров, необходимых для получения знаний. По законодательству РФ лица, осужденные по приговору суда к лишению свободы, не имеют право покидать назначенный вид исправительного учреждения.

Лицо, отбывающее наказание в местах лишения свободы, может иметь имущество. Право собственности осужденного ограничивается в части покупки, владения, поль-

зования и распоряжения имуществом. Так, осужденному запрещается обладать наличными средствами, ценными бумагами и конкретными ценными вещами. Он лишен права совершать имущественные сделки с иными осужденными в отношении имущества, которое находится в его личном пользовании. В качестве покупателя в местах лишения свободы осужденный имеет возможность выступать только при приобретении товаров питания и предметов первой необходимости в торговой точке исправительного учреждения.

Несмотря на некоторые ограничения, осужденные могут участвовать в кружке самодеятельности и изобразительного искусства. Создавая произведения искусства, они могут тем самым реализовывать авторское право, которое в свою очередь охраняется законом.

Конституция РФ гарантирует гражданам свободу слова, печати, собраний, митингов, демонстраций, шествий. Но режим исправительного учреждения ликвидирует возможность предоставления перечисленных свобод в полном объеме. Осужденные имеют возможность ходить на собрания, участвовать в многотиражных и стенных газетах учреждений, однако все собрания осужденных, как и печать, организуются и находятся под контролем администрации [2].

Неприкосновенность жилища и личная неприкосновенность, тайна переписки, почтовых, телеграфных и других

сообщений, закреплены в Основном законе нашего государства, однако на осужденных распространяется не в полной мере. Их вещи, спальное место и они сами могут быть подвергнуты обыску либо досмотру с целью обнаружения и изъятия запрещенных вещей, а корреспонденция и передачи подлежат цензуре и досмотру [4].

Подводя итог заметим, что достаточное количество конституционных прав и свобод человека и гражданина в правовом статусе осужденных к лишению свободы ограничивается, видоизменяется либо вообще отсутствует. Но большинство основных конституционных прав и свобод полностью реализуются в правовом статусе осужденного к лишению свободы: ст. 19 Конституции РФ о том, что государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и иного положения, отношения к религии и т. д.; ст. 21 Конституции РФ о том, что «никто не должен подвергаться пыткам, насилию, иному жестокому либо унижающему человеческое достоинство обращению или наказанию»; ст. 48 о гарантиях на право получения любым гражданином квалифицированной юридической помощи и другие сохраняются в правовом положении осужденного, что в полной мере характеризует Российскую Федерацию как правовое государство.

Литература:

1. Всеобщая декларация прав человека: (принята 10 дек. 1948 г. Генер. Ассамблеей ООН) // Рос. газ. — 1995. — 5 апр.
2. Конституция РФ (принята всенар. голосованием 12 дек. 1993 г.) (с учетом поправок, внес. законами Рос. Федерации о поправках к Конституции РФ от 21.07. 2014 г. № 11-ФКЗ) // СЗ РФ 2014. N 31, ст. 4398.
3. URL: <http://pda.фсин.рф/structure/inspector/iao/statistika/Kratkya%20har-ka%20UIS/>.
4. Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации от 08.01.1997 N 1-ФЗ (ред. от 28.11.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2016) // Российская газета, N 9, 16.01.1997.
5. Концепция развития уголовно-исполнительной системы Российской Федерации до 2020 года // утв. распоряжением Правительства Российской Федерации от 14 октября 2010 г. № 1772-р.

Криминалистическая характеристика лиц, совершивших умышленное причинение тяжкого вреда здоровью

Скобина Елена Александровна, доцент;

Чаюн Александра Васильевна, студент

Читинский институт (филиал) Байкальского государственного университета

В статье дана криминалистическая характеристика преступлений, предусмотренных ст. 111 УК РФ по материалам судебной практики Забайкальского края, выявлены характерные черты личности преступника, совершающего указанный вид преступлений; особенности поведения потерпевших от тяжкого вреда здоровью.

Ключевые слова: *тяжкий вред здоровью, криминологическая характеристика преступника, личность преступника, типичные черты, характеризующие личность потерпевших от совершения преступления, предусмотренного ст. 111 УК РФ*

Криминалистическая характеристика представляет собой отражение криминалистических черт, свойств, при-

знаков преступления отобразившихся в реальной действительности [1, с.100].

При совершении умышленного причинения тяжкого вреда здоровью, криминалистическая характеристика представляет собой сочетание исчерпывающих данных о данном преступлении. Она служит информационной моделью расследования преступления.

Актуальность исследования. Умышленное причинение тяжкого вреда здоровью обусловлено тем, что насилие в межличностных отношениях остается одной из наиболее актуальных проблем современного российского общества. Преступность, которая связана с насилием — это посягательства на неотъемлемые права и интересы граждан, связанные с причинением тяжкого вреда здоровью отдельных граждан и отдельных социальных групп. Это подтверждается официальной статистикой.

Цель исследования — раскрыть криминалистическую характеристику причинения тяжкого вреда здоровью.

Эмпирическая база — 50 приговоров судов первой инстанции Забайкальского края, официальные статистические данные. Тяжкий вред здоровью составляет значительную долю в числе насильственных преступлений против личности. В Забайкальском крае число зарегистрированных фактов умышленного причинения тяжкого вреда здоровью в период с 2011 по 2015 год уменьшилось в 1,2 раза. Спад преступлений на протяжении всего периода был стабильный, о чём свидетельствуют отчеты государственной автоматизированной системы правовой статистики, возглавляемой Генеральной прокуратурой [2].

Динамика умышленного причинения тяжкого вреда здоровью в РФ характеризуется тенденцией к снижению показателей и за период 2011–2015 годы выглядит следующим образом: в 2011 г. — 38512; 2012 г. — 37091; 2013 г. — 34786; 2014 г. — 32686; 2015 г. — 29892 (рис.1).

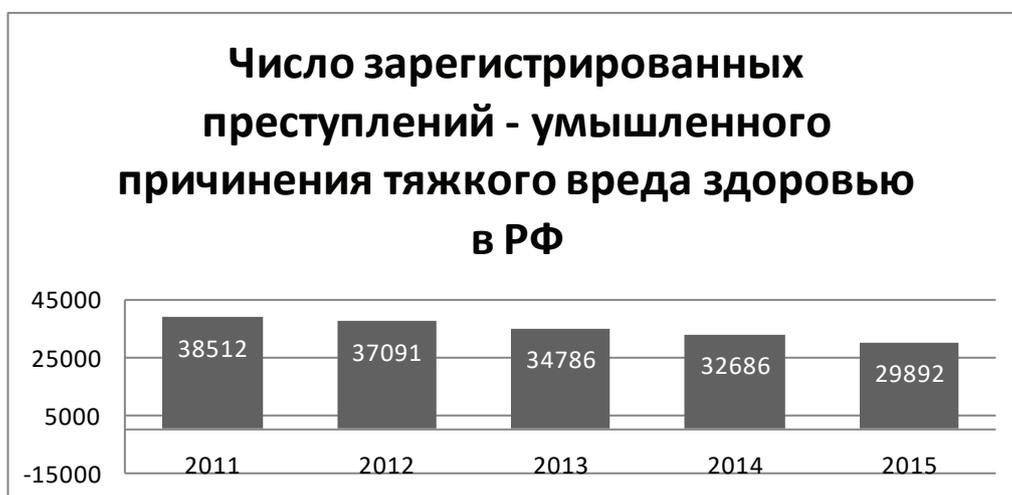


Рис. 1. Динамика умышленного причинения тяжкого вреда здоровью в РФ

Динамика причинения тяжкого вреда здоровью в Забайкальском крае за 2011–2015 годы следующая: 2011 г. — 785; 2012 г. — 735; 2013 г. — 781; 2014 г. — 666;

2015 г. — 555. Что соответствует общероссийской тенденции на снижение данного вида преступлений, однако не снижает его общественной опасности. (рис. 2).



Рис. 2. Динамика умышленного причинения тяжкого вреда здоровью в Забайкальском крае

Снижение показателей указанного вида преступлений обусловлено и тем, что тяжкий вред здоровью перерастает в наиболее тяжкую его форму — убийства. Кроме того, причиной спада преступлений данного вида в крае явилась миграционная убыль. Определяющим фактором снижения численности населения края является устойчивая миграционная убыль населения, которая за январь-июнь 2016 года составила 2241 человек и уменьшилась к уровню соответствующего периода 2015 года на 2,6 %.

Забайкальский край относится к числу субъектов Российской Федерации, в которых численность населения сокращается за счет превышения миграции над естественным приростом (за январь-июнь 2016 года число родившихся превысило число умерших на 14,4 %, естественный прирост населения отмечен в 15 муниципальных образованиях края и составил 980 человек (в январе-июне 2015 года — 989 человек); миграционная убыль только на 43,7 % была замещена естественным приростом населения [3].

По данным Управления по вопросам миграции УМВД России по Забайкальскому краю численность постоянного населения, по оценке понизилась с начала года на 1,3 тыс. человек, или на 0,1 % и на 01 июля 2016 года составила 1081,75 тыс. человек (на соответствующую дату предыдущего года — на 1,3 тыс. человек, или на 0,1 %). Тем не менее, Забайкальский край продолжает лидировать по показателям насильственной преступности против личности.

На основе анализа 50 изученных уголовных дел (ст. 111 УК РФ) следует отметить, что поводом к возбуждению уголовных дел послужили: в 43 % случаев — заявления, 57 % случаев — телефонное сообщение как от граждан, так и из медицинских учреждений, по явке с повинной, как поводу — уголовные дела в крае не возбуждались.

Заявления и сообщения о преступлениях принимаются круглосуточно оперативным дежурным подразделения полиции, независимо от времени и места совершения причинения тяжкого вреда здоровью. При сообщении о преступлениях информация регистрируется в Книге учёта заявлений и сообщений о преступлениях, об административных правонарушениях, о происшествиях [4].

Телефонное сообщение о преступлении оформляется рапортом, об обнаружении признаков преступления. После регистрации, сотрудник внутренних дел по поручению начальника, осуществляет проверку зарегистрированного преступления. При рассмотрении сообщения уполномоченное лицо принимает решение о возбуждении уголовного дела по признакам умышленного причинения тяжкого вреда здоровью на основании информации, которая выражается в обнаруженных и собранных следах, которые возникли в результате его совершения.

В соответствии со ст. 150 УПК РФ, расследование преступлений, предусмотренных ст. 111 УК РФ, находится в компетенции следователей органов внутренних дел. При наличии признаков преступления по делам, по которым предварительное следствие обязательно, органом дознания после возбуждения уголовного дела в течении 10 суток про-

водятся неотложные следственные действия и дела передаются следователю по подследственности. Анализ изученных материалов судебной практики показал, что следственные действия, проведенные органом дознания до передачи дела следователю, включали в себя: личный обыск — 9 %; допрос подозреваемого — 12 %; допрос свидетелей — 23 %; осмотр места происшествия — 30 %; проведенная экспертиза — 10 %; освидетельствование — 16 %.

Кроме того, в целях обеспечения производства по делу органом дознания в 56 % случаев осуществлялось задержание подозреваемого в совершении преступления; в 33 % случаев — избранные меры пресечения и в 11 % случаев избрание иных мер процессуального принуждения.

От полноты и качества проведенных следственных действий на первоначальном этапе расследования зависит исход уголовного дела в целом. Анализ судебной практики показал, что на первоначальном этапе расследования следователями, после возбуждения уголовных дел, проводились следующие следственные действия: осмотр места происшествия (35 %); допрос свидетелей (28 %); допрос подозреваемого, обвиняемого (19 %); выемка, обыск (12 %); очная ставка (5 %); освидетельствование (1 %).

Событие преступления, предусмотренного ст. 111 УК РФ протекает в определенной обстановке — в определенной группе факторов, влияющих на взаимодействие между собой объектов, явлений (процессов) и характеризующих условия места, времени и способа совершения, особенностей поведения участников события и других обстоятельств объективной реальности, сложившихся в момент совершения преступления и влияющие на способ и механизм его совершения.

Согласно изученной эмпирической базы можно выделить следующие типичные черты самого события и обстановку совершения преступления, предусмотренного ст. 111 УК РФ. Местом совершения указанных преступлений явились в 53 % случаев — дома (квартиры); в 32 % случаев — улицы; в 15 % — другие места. Временем совершения преступления чаще всего является вечер (42 %) и ночь (38 %), реже — обеденное время (12 %); на уро приходится всего 8 % случаев.

Преступления в 56 % случаев совершены в будние дни, основная часть из них — (31 %) приходится на среду, чаще всего это связано с получением заработной платы или иных денежных пособий. В 40 % случаев совершения преступлений, предусмотренных ст. 111 УК РФ совершены в субботу, это обусловлено тем, что после рабочей недели многие устраивают себе «разгрузочный» день, и снимают напряжение с помощью алкоголя (в 61 % случаев). В результате чего проявляются приступы агрессии, влекущие за собой совершение тяжких преступлений.

Мотивы, по которым совершается данный вид преступлений, различны: словесный конфликт — 28 %, по мотиву личной неприязни — 22 %; на почве ревности — 13 %; по мотиву мести — 12 %; из хулиганских побуждений — 8 %. по мотивам ненависти или вражды в от-

ношении какой-либо социальной группы — 2% и иные мотивы — 15%.

Способ совершения преступления является ключевым вопросом криминалистической характеристики, он позволяет правильно определить объективную сторону преступления. Способы причинения тяжкого вреда здоровью различны. Чаще всего причинение тяжкого вреда здоровью совершается с использованием оружия или предметов, используемых в качестве оружия. Под применением оружия или предметов, используемых в качестве оружия, следует понимать умышленные действия, направленные на использование лицом указанных предметов как для физического, так и для психического воздействия на потерпевшего, а также иные действия, свидетельствующие о намерении применить насилие посредством этого оружия или предметов, используемых в качестве оружия.

Преступник, как правило, использует то, что попадает под руку, в подавляющем большинстве случаев это предметы, используемые в качестве оружия (камни, кухонную утварь, строительные инструменты и др.). Например, по приговору Сретенского районного суда Забайкальского края гражданин С. осужден за то, что являясь лицом, ранее судимым за умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, вновь совершил умышленное причинение тяжкого вреда здоровью, опасного для жизни человека, совершенное с применением предметов, используемых в качестве оружия. Согласно приговору, между гражданином С., который находился в состоянии алкогольного опьянения, и гражданином П. произошла ссора на почве внезапных неприязненных отношениях [5].

Согласно проведённому анализу, чаще всего, для причинения тяжкого вреда здоровью потерпевшего субъектом преступления используется в качестве оружия предмет хозяйственно-бытового назначения — нож кухонный (56% случаев); применение огнестрельного оружия (10% случаев); применение других предметов, используемых в качестве оружия — палки, металлического лома и др. (12%

случаев). Остальные преступления совершены путём нанесения ударов руками (10%); ногами, обутыми в обувь (4%); в совокупности руками и ногами (8%) [6].

Напрямую со способом совершения указанного преступления связан механизм слеодообразования. Субъект преступления, совершая общественно опасное деяние, выполняет ряд типовых действий, оставляющих следы после контактов орудий преступления с телом потерпевшего, его одеждой, с предметами на месте происшествия, которые в последующем могут быть обнаружены, изъяты, исследованы и использованы в качестве доказательств по уголовному делу. Результат процесса приготовления и выполнения преступления существуют объективно, вне воли и сознания субъекта и окружающих его лиц.

В ходе осмотра места происшествия обнаруживаются следы, свидетельствующие о причинении вреда здоровью, которые преступник даже не пытался скрыть, например, оружие (орудие) на месте преступления, со следами пальцев рук. Однако анализ судебной практики показал, что только в 44% случаев в ходе осмотра места происшествия были обнаружены и изъяты какие-либо следы и вещественные доказательства. Это указывает на необходимость дальнейшего улучшения тактики осмотра места происшествия по делам об умышленном причинении вреда здоровью.

Обязательным элементом криминалистической характеристики является личность преступника. В данном случае понятие личность следует отграничивать от аналогичного понятия, принятого в криминологии и юридической психологии.

Понятие «личность преступника» включает общесоциологическое и уголовно-правовое содержание. Под личностью преступника понимают лицо, совершившее преступление, в котором проявилась его антиобщественная направленность, отражающая совокупность негативных социально значимых свойств, влияющих в сочетании с внешними условиями и обстоятельствами на характер преступного поведения [7, с. 169].

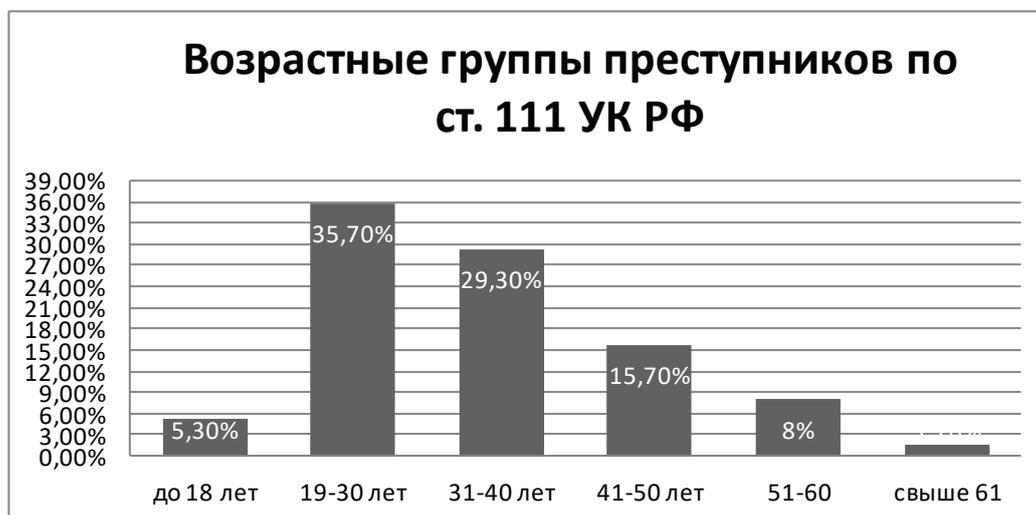


Рис. 3. Возрастные группы лиц, совершающих преступление, предусмотренное ст. 111 УК РФ

Опираясь на результаты проведенного исследования, возраст лиц, совершающих преступление, предусмотренное ст. 111 УК РФ, находится в пределах возрастной группы от 18 до 30 лет. В 78 % случаев это лица мужского пола. Из них ранее судимые, составили 54 %. В 94 % случаев преступление совершается одним лицом, в 6 % случаев — в составе группы лиц по предварительному сговору, число участников которой не превышает 3-х человек.

Необходимо отметить, что Забайкальский край занимает лидирующее положение по преступности несовершеннолетних. Согласно статистике о состоянии преступности в Российской Федерации за 2016 год, в Забайкальском крае наибольший удельный вес несовершеннолетних, совершивших преступления (8,2 %) [8].

В период формирования личности, особенно в подростковый период, требуется особое внимание со стороны родителей и взрослых лиц. Основным направлением деятельности в этот возрастной период, является межличностное общение подростков. Авторитетом становятся не родители, а ребята, которые по возрасту старше на 2–3 года, могут понять и «поддержать морально» в конфликте с родителями. Именно в их компании первоначально несовершеннолетние начинают приобретать опыт употребления табачных изделий и спиртных напитков. Результатом этого служат приступы агрессии, которые и приводят к совершению тяжких преступлений против личности

Данные о личности потерпевшего являются важным элементом криминалистической характеристики преступлений, предусмотренных ст. 111 УК РФ. Согласно исследованным приговорам, потерпевшим в 78 % случаях являются лица мужского пола, в 22 % случаев — лица женского пола которые находились в состоянии алкогольного опьянения, распивали спиртные напитки с преступником, с которым возникла ссора по мотиву личной неприязни или ревности.

Сведения о личности потерпевшего, а также данные, полученные от него, используются при построении следственных версий, планировании и производстве первоначального и последующего этапа расследования, выработке мер предупреждения преступления. Именно потерпевший часто сообщает первоначальные, исходные фактические сведения, важные для организации расследования. Это сведения о событиях, предшествующих преступлению, а также непосредственно о событии преступления.

Криминалистически значимая информация (о свидетелях, предметах, связанных с преступлением), полученная от потерпевшего, позволяет полнее охарактеризовать мо-

тивы совершенного преступления, планировать поисковые мероприятия по розыску лиц, совершивших преступление, и доказательств по уголовному делу.

По мнению Н. П. Яблокова, «выявление и изучение криминалистически значимых особенностей, личности потерпевшего и его поведения дают возможность глубже разобраться во многих обстоятельствах преступления». [9, с. 230]

Данные о личности потерпевшего учитываются в криминалистической тактике проведения отдельных следственных действий. Очень важно правильно организовать проведение конкретного следственного действия в случаях участия потерпевшего, с учетом его свойств личности поведения и т. п.

Большинство преступлений квалифицированы по п. «з» ч. 2 ст. 111 УК РФ — 66 %, по ч. 1 ст. 111 — 18 %; по ч. 4 ст. 111 — 14 %; по ч. 3 ст. 111 — 2 %. Кроме того, в 8 % случаев преступления, предусмотренные ст. 111 УК РФ квалифицированы в совокупности с другими преступлениями.

По мнению М. А. Аталыянц, процесс квалификации выражается в последовательном выявлении в совершенном общественно опасном деянии всех элементов состава преступления: объекта, объективной стороны, субъекта, субъективной стороны. Способ совершения преступления, с одной стороны, является обстоятельством, подлежащим установлению и доказыванию, а с другой стороны, он имеет важное значение при уяснении всех элементов состава преступления, так как способ обусловлен обстоятельствами объективного и субъективного характера, и соответственно он тесно связан со всеми признаками и элементами состава преступления [10, с. 223].

На основании из выше сказанного можно сделать вывод о том, что чаще всего преступления, предусмотренные ст. 111 УК РФ совершают лица мужского пола в возрасте от 18 до 30 лет, со средним образованием и злоупотребляющий алкоголем. Больше половины, поводом к возбуждению уголовного дела является телефонное сообщение. Важно отметить, что большая часть преступлений совершены в будни, так как это связано с получением доходов таких как, заработная плата или иные источники получения денежных средств. Согласно проведенному анализу, преступления, предусмотренные ст. 111 УК РФ совершаются с использованием предмета хозяйственно-бытового назначения — ножом кухонным (56 %). Данные преступления совершаются с внезапно возникшим аффектом в ходе конфликта с потерпевшим.

Литература:

1. Клещина Е. Н. Потерпевший как объект криминалистического исследования // Общество: политика, экономика, право № 2/2008, С. 99–102.
2. Судебная статистика управления Генеральной прокуратуры Российской Федерации. // Правовой портал статистики по Забайкальскому краю // URL: http://crimestat.ru/regions_chart_total/.
3. Миграция населения Забайкальского края в 2015 году // URL: http://chita.gks.ru/wps/wcm/connect/rosstat_ts/chita/ru/news/rss/

4. Приказ МВД России от 29 августа 2014 г. N 736 (ред. от 07.11.2016) «Об утверждении Инструкции о порядке приема, регистрации и разрешения в территориальных органах Министерства внутренних дел Российской Федерации заявлений и сообщений о преступлениях, об административных правонарушениях, о происшествиях» // URL: <http://www.pravo.ru>.
5. Приговор Сретенского районного суда Забайкальского края // Судебные и нормативные акты РФ РосПравосудение // URL: <http://sudact.ru/>.
6. Судебные и нормативные акты РФ СудАкт // URL: <https://gospravosudie.com>.
7. Долгова И. А. Учебник для вузов/Под общ. ред. д. ю. н., — 3-е изд., перераб. и доп. — М.: Норма, 2005. — 912 с.
8. Состояние преступности в России за январь — декабрь 2015 года.// Сборник статистических данных// URL: <https://мвд.рф/reports/item/7087734>.
9. Яблоков Н. П. Криминалистика. Учебник для вузов 3-е изд., перераб. и доп. — М.: Юрист. — 2005. — 781 с. — С.230.
10. Аталыянц М. А. Значение способа совершения преступления для квалификации преступлений // Пробелы в Российском законодательстве № 4 2009. С. 222—225.

Принципы контроля и надзора в государственном управлении

Скорик Владимир Владимирович, студент
Институт международной экономики и информатизации (г. Москва)

Принцип (от лат. *Principium*) философией определяется как основа, начало, руководящая идея или основное правило поведения [1]. Безусловно, принципы — это порождение субъективного восприятия человеком объективного мира, своего рода ориентиры взаимоотношений человека с этим миром. Но они настолько глубоко вошли в наше «я», что воспринимаются как нечто объективное, существующее вне нашей воли. Такое мнение даже находит свое отражение в юридической литературе. «В объективном смысле, — пишут С. Г. Келина и В. Н. Кудрявцев, — принцип — это отражение естественной или общественной закономерности; он существует потому, что таковы законы природы и общества, и не может быть иным. Субъективное назначения принципа заключается в том, что он составляет руководящий ряд поступков человека» [2]. Вряд ли с этим можно полностью согласиться, но эта мысль, действительно, является показателем значимости принципов для любого вида (рода) деятельности человека.

В юридической науке под принципами контроля понимают разработанные с учетом достижений науки управления и воплощенные в практику организационные и правовые основы организации и осуществления контроля, обеспечивающие его результативность [3].

В нормотворческом и правоприменительном процессе принципы выступают тем фундаментом, на который опираются все конкретные правовые акты, все юридически значимые действия органов и должностных лиц, которым государством предоставлено право нормотворческой и распорядительной деятельности.

Лимская Декларация руководящих принципов контроля (принята на IX Конгрессе Международной организации контрольных органов (INTOSAI) в октябре 1977) признает контроль обязательным элементом управления,

подчеркивает, что контроль — не самоцель, а неотъемлемая часть системы регулирования, целью которой является выявление на самой ранней стадии отклонений от принятых стандартов и нарушений принципов законности, эффективности и экономии использования материальных ресурсов для того, чтобы иметь возможность принять корректирующие мероприятия, а в отдельных случаях привлечь виновных к ответственности, получить компенсацию за причиненный государству ущерб или принять меры для предотвращения или сокращения таких нарушений в будущем [4].

Принципы рассматриваются как правовые требования. В отличие от конкретных законодательных предписаний, эти требования являются обязательными не только для органов, должностных лиц и граждан, призванных соблюдать и выполнять законы, но и для законодательных органов, которые, образуя новые законы или корректируя уже действующие, должны считаться с общепринятыми демократическими требованиями или традициями в той или иной сфере [5].

Поскольку контроль является одной из основных форм государственного управления, то на него распространяется и общие (или основные) принципы, присущие государственному управлению в целом. Как известно, к ним относятся принципы законности, централизма, плановой организации деятельности, профессионализма и другие. Рассмотрение их в контексте именно государственного управления не является задачей данного исследования. Что же касается принципов контроля, то понятно, что ряд из них будут тождественны принципам Государственного управления, а некоторые присущие только такой форме Государственного управления, как контроль.

К принципам контроля автор относит следующие:

Законность. Принцип, направленный на защиту прав участников управленческих правоотношений путем строгого соблюдения норм действующего законодательства контролирующим органом (должностным лицом) в процессе проведения контрольных действий. Непосредственно это значит, что контроль должен осуществляться: а) в пределах полномочий органа, осуществляющего контроль; б) компетентными должностными лицами; в) с соблюдением необходимой процедуры; г) с соблюдением сроков контроля; г) с должным юридическим закреплением этапов и результатов контроля и др. Этот принцип закреплен в Конституции Российской Федерации, в которой определяется, что Российская Федерация — Россия есть демократическое федеративное правовое государство с республиканской формой правления. Человек, его права и свободы являются высшей ценностью. Признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина — обязанность государства. Государство отвечает перед человеком за свою деятельность. Органы государственной власти и органы местного самоуправления, их должностные лица обязаны действовать только на основании, в пределах полномочий и способом, которые предусмотрены Конституцией [6]. С принципом законности связаны все другие принципы контроля. Можно сказать, что они логически вытекают из него.

Корректность. Это моральная сторона законности. Заключается в уважении прав и законных интересов подконтрольного лица, в недопущении унижения их чести и достоинства при проведении контрольных действий.

Централизм (или субординация в служебных отношениях). Предусматривает четкую вертикаль и подчиненность (по предмету контроля или организационной структуры) контролирующих органов, где решения контролирующего органа высшего уровня обязательно для низшего. Это не исключает обратной связи, которая внешне проявляется во внесении предложений подчиненных контролирующих органов к высшим по совершенствованию нормативной базы, форм и методов контроля, в критических замечаниях, направленных на устранение недостатков в руководстве контролирующих органов и тому подобное. Принцип централизма отражается также в самостоятельности нижестоящих органов контроля в решении вопросов, отнесенных к их компетенции. Действующее законодательство в соответствии с этим принципом позволяет обжаловать действия контролирующих органов (должностных лиц) в соответствующий контролирующий орган высшего уровня. Например, действия должностных лиц районной налоговой инспекции можно обжаловать в областную налоговую администрацию и т. д.

Плановая организация деятельности контролирующих органов. Этот принцип обеспечивает четкую, последовательную работу по разным составляющими контроля: за объектом контроля (когда в плановом порядке определяется, кого проконтролировать) по направлениям (или предметам) контроля (то есть планируется, что именно подлжет изучению на подконтрольном объекте), по субъектам

контроля (решается, кто из специалистов или контролирующего подразделения будет осуществлять контроль); по срокам контроля и др.

Профессиональная специализация контроля. Предусматривает организацию контроля и построение контролирующих органов по отдельным направлениям контроля (финансовый, экологический, таможенный и т. п.).

Профессионализм. Один из ведущих принципов контроля, предполагает наличие высокой профессиональной подготовки у контролеров, что делает невозможным обман специалиста, который осуществляет контроль со стороны заинтересованных подконтрольных структур или лиц. Этот принцип одновременно является залогом объективности и реальности контроля, обеспечиваются наличием необходимых квалифицированных кадров контролеров. Тесно связан с предыдущим.

Понятность. Принцип требует от контролеров, чтобы информация, предоставленная ими по результатам контроля, не требовала дополнительных объяснений.

Научность. Предусматривает использование контролерами в своей деятельности современной техники (где это необходимо), научных достижений и практических наработок, которые могут быть полезными в процессе подготовки и осуществления контрольных действий.

Принцип соответствия мер воздействия, применяемых к нарушителям и совершенным правонарушением тесно связан с принципами законности и профессионализма. Предполагает умение контроллера сделать выбор из различных существующих норм одной конкретной, которая соответствует характеру выявленной им ошибки (нарушения). Требования к контроллерам действовать именно таким образом содержатся в ряде нормативных актов, закрепляющих правовой статус контролирующего органа и контроллеров, которые возлагают на них обязанности в случае выявления нарушения информировать об этом соответствующие структуры, должностных лиц, правоохранительные органы.

Реальность контроля. Принцип характеризует динамику контроля и профессионализм действий контроллеров непосредственно в процессе осуществления ими контроля. Конечно, реальным контроль не может быть без достаточной профессиональной подготовки контролеров.

Объективность контроля (или принцип объективной истины). Суть его — предоставление контроллерами по результатам контроля достоверной информации, то есть такой, которая максимально соответствует объективной истине. Принцип объективности неотъемлемый от реальности контроля, но, в отличие от него, выражает конечную стадию контроля, то есть статистику.

Реальность и объективность контроля имеют важное значение для вывода объективной картины дел на подконтрольном объекте, в той или иной подконтрольной сфере, в государстве вообще (они формируют реальную, объективную статистику). Это способствует устранению недостатков, правильному избранию стратегического курса

развития объекта контроля и др. Строгое соблюдение последних двух принципов существенно влияет и на состояние законности и дисциплины в государстве, поскольку объективные результаты контроля позволяют правоохранительным органам применять соответствующие правовые санкции к действительно виновным лицам, одновременно исключая ошибочное применение таких санкций к невиновным.

Принцип полноты. Предусматривает, что в работе контролирующего органа (контроллера) не должно быть пробелов, недоработок, то есть собранная информация должна быть полной и объективной. Этот принцип, тесно связан с принципами реальности и объективности, является одновременно и их следствием, и обязательным условием.

Комплексность. Принцип требует от контролеров проводить проверки не только полно, но и комплексно, то есть обращать внимание на все недостатки, которые становятся им известны в ходе осуществления контрольных действий, несмотря на то, что определенный участок, вопрос или направление работы подконтрольной структуры по планам конкретной работы проверке не подлежит [7]. В случае установления нарушений законодательство требует от контролеров принятия соответствующих мер к нарушителям или самостоятельно (если это их компетенция), либо путем сообщения о выявленных нарушениях соответствующим государственным структурам, в том числе правоохранительным.

Сущность. Согласно этому принципу информация по результатам контроля должна быть существенной, такой, которая помогает принимать решения. Понятно, что незначительные второстепенные факты свидетельствуют о непрофессиональном подходе к своему делу со стороны контролирующего органа (контроллера).

Полезность (одна из сторон существенности). Предполагает, что экономический, социальный или политический эффект от использования полученной информации должен перекрывать затраты на ее получение.

Беспристрастность. Соблюдение этого принципа достигается путем возложения задач контроля лиц, которые не заинтересованы в его результатах. Этот принцип является одним из самых видимых продолжений принципа законности, тесно связан с принципами объективности и реальности. Отклонение от принципа беспристрастности может повлечь за собой уголовную ответственность контролеров за должностной подлог, совершение коррупционного деяния (разумеется, при наличии составов преступления) или дисциплинарное взыскание.

Доброжелательность (корректность). Принцип тесно связан с беспристрастностью. Предполагает учет взглядов на положение дел на подконтрольном объекте не только тех, кто проверяет, но и тех, кого проверяют, корректное ведение контрольных действий.

Универсальность. Означает, что контроль должен охватывать все участки государственного, хозяйственного и социально-культурного строительства. Неподконтрольных

сфер, структур или лиц в сфере государственного управления быть не должно.

Систематичность. Предполагает проведение контроля не разово, время от времени, а постоянно, по определенной схеме. Этот принцип тесно связан с принципом плановой организации контролирующих органов, с той лишь разницей, что указывает не на внутреннюю (техническую) работу контролирующих органов, а на стратегическую политику государства в этом вопросе.

Действенность, оперативность, результативность. Предполагают быстрое проведение контрольных действий по соответствующим сообщениям об обнаружении нарушений, а также в целях предупреждения правонарушений и устранения причин, им способствующих. В противном случае такая форма государственного управления, как контроль, вообще не будет иметь смысла. Четкое соблюдение этих принципов является показателем высокого профессионализма контролеров, залогом того, что правонарушители не успеют «скрыть следы» правонарушения, что, в свою очередь, будет способствовать объективности контроля.

Гласность. Предполагает возможность, а в некоторых случаях даже обязательность (на это прямо указывают ряд нормативных актов, регулирующих полномочия контролирующих и правоохранительных органов) доведение информации о результатах контроля до заинтересованных лиц и соответствующих органов. Хорошо известно, что нарушение, скрытое от широкой общественности, трудового коллектива, органа высшего уровня, прессы, правоохранительных органов, не может быть должным образом исправлено. Вместе с тем остается значительная доля вероятности его повторения, поскольку определенное количество правонарушителей рассматривают ситуацию келейности как своеобразную индульгенцию на продолжение противоправного поведения.

Официальность. Этот принцип означает, что круг контролирующих органов и должностных лиц, осуществляющих контроль от имени государства, указаны в соответствующих нормативных актах. Их права и обязанности, процедура контроля закреплены в нормах права и не могут кем либо подвергаться сомнению, произвольно изменяться или отменяться.

Принцип взаимодействия специализированных контролирующих органов между собой и с правоохранительными органами. Прямо вытекает из принципа гласности контроля, но касается только юридической и организационной (или технической) стороны принципа гласности. Вопросы взаимодействия контролирующих органов между собой и с правоохранительными органами также урегулированы соответствующими нормативными актами, которые предусматривают обязательность (при наличии оснований) такой работы.

Командный. Принцип работы контролеров или контролирующих органов тесно связан с предыдущим принципом, несколько схожий с ним, но отражает внутреннюю организацию деятельности субъектов контроля, когда они

чувствуют себя единой командой, которая идет к определенной цели.

Принцип рационального распределения контрольных полномочий между контролирующими органами. Позволяет избежать дублирования в работе контролирующих органов, подбирать по специальности квалифицированные кадры контроллеров, сосредотачивать усилия на соответствующем направлении контроля.

Принцип концентрации. Предусматривает, что контролирующая структура должна стараться завершить контрольные действия как можно скорее (разумеется, без снижения качества контроля), поскольку они в определенной степени отвлекают подконтрольную структуру от работы. Такое может сказаться на качестве работы объекта контроля, ухудшить его экономическое положение и др.

Принцип помощи подконтрольной структуре в исправлении ошибок (наведении порядка на объекте). Означает, что основной задачей контролирующего органа является не выявление правонарушений и наказания виновного (как, к сожалению, чаще всего сейчас происходит), а помощь подконтрольной структуре в преодолении выявленных недостатков в ее работе. Ответственность контролирующего органа перед государством и подконтрольной структурой за объективность контроля. Он является продолжением общего принципа законности, который к тому же указывает на один из путей его реализации. На практике он применяется шире, то есть контролирующий орган за допущенные ошибки или злоупотребления отвечает не только перед физическими, но и перед юридическими лицами. Такое положение дисциплинирует контроллеров, способствует поддержанию должного порядка в сфере государственного управления.

К принципам контроля следует отнести и внезапность. Но в то же время следует отметить, что в соответствии с действующим законодательством этот принцип далеко не всегда может быть реализован. На наш взгляд, количество проверок можно приветствовать, но правило об обязательности предварительного информирования о дате начала проверки следует отменить, поскольку такое требо-

вание фактически выхолащивает саму сущность контроля, сводит проверку на нет, превращая ее в формальное посещение подконтрольного объекта, где уже успели скрыть существенные нарушения и злоупотребления (разумеется, если такие были). Контролерам же остается лишь указывать на несущественные нарушения, подконтрольная структура иногда намеренно «подбрасывает» проверяющим, чтобы те могли продемонстрировать их как своего рода «показатель эффективности» своей работы, а на самом деле с целью отвлечь внимание контролирующего органа от более существенных нарушений.

Некоторые авторы к принципам контроля относят и такие, что принципами вряд ли могут быть названы. Например, предупреждение нарушений; выявление и мобилизация резервов; выявления недостатков, растрат, краж и присвоение; выявление несоответствия хозяйствования нормативам, положениям; выявление, определение, доказательств ущерба, нанесенного

нарушениями [8]. Все это, на наш взгляд, является не принципами, а целью контроля или непосредственными задачами контролирующей структуры.

Что же касается принципов надзора прокуратуры, то они в значительной мере совпадают с принципами контроля. Это обусловлено тождеством основной задачи, которая стоит перед контролирующими структурами и прокуратурой (обеспечение законности и дисциплины в государственном управлении, обществе в целом), близостью форм и методов деятельности. Но есть и отличия. Так, принцип профессиональной специализации о деятельности прокуратуры по надзору за соблюдением и применением законов по очевидным причинам не применяется. Сотрудники прокуратуры надзор осуществляют или самостоятельно (а они не специалисты в какой-то отдельной сфере деятельности), либо с помощью специалистов, которые временно привлекаются к проверкам. В последнем случае, правда, принцип профессиональной специализации, как говорится, просматривается, но все равно к деятельности прокуратуры он отношения не имеет.

Литература:

1. Философский словарь / Под ред. И. Т. Фролова. — 5-е изд. — М.: Политиздат, 1987. — 590 с.
2. Келина С. Г., Кудрявцев В. Н. Принципы советского уголовного права. — М.: Наука. — 1988. — 173 с.
3. Битяк Ю. П. Совершенствование контроля в советском государственном управлении // Социалистическая законность в советском государственном управлении. — Харьков, 1987. — С. 34–44.
4. Лимская Декларация руководящих принципов контроля // Правовое регулирование государственного финансового контроля в зарубежных странах. Аналитический обзор и сборник нормативных документов / Сост. С. О. Шохин, В. И. Шлейников / Аналитический раздел и общ. ред. С. О. Шохина. — М., 1998. — С. 42–51.
5. Гуценко К. Ф., Ковалев М. А. Правоохранительные органы: Учебник для вузов / Под ред. проф. К. Ф. Гуценко. — М., 1995. — С. 51.
6. 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.
7. Редфорд Г. С. Контроль качества продукции: пер. с англ. / под ред. Л. И. Брагинского. — 2-е изд., испр. — М.; Л., 1931. — С. 9.

8. Бутинец Ф. Ф., Бардаш С. В., Малюга Н. М., Петренко Н. И. Контроль и ревизия: Учебник для студентов вузов специальности «Учет и аудит». — Второй изд., доп и перераб. — Житомир: ЖИТИ, 2000. — 512 с.

Принципы бюджетной системы по законодательству Российской Федерации

Скорик Наталья Юрьевна, студент
Институт Мировой экономики и информатизации (г. Москва)

Огромное значение в формировании бюджетной системы, способной решать не только тактические, но и стратегические вопросы развития общества, принадлежит научно обоснованной системе принципов ее формирования. Соблюдение определенных принципов бюджетной системы страны связано с практической фазой полного управленческого (бюджетного) цикла, в пределах которого достигаются намеченные цели бюджетной политики и осуществляется регулирующее влияние на ключевых общественно-необходимых направлениях развития. Принципы построения бюджетной системы страны рассматриваются в публикациях отечественных ученых [2,3]. Вместе с тем, анализ этих публикаций свидетельствует, что в отечественной науке отсутствует единое видение в определении принципов бюджетной системы, дискуссионными являются вопросы отнесения того или иного принципа к их общему составу. Они требуют осмысления и научного обоснования в соответствии с требованиями современности.

Бюджетный кодекс Российской Федерации в ст. 28 закрепляет, что бюджетная система Российской Федерации основана на принципах: единства бюджетной системы Российской Федерации; разграничения доходов, расходов и источников финансирования дефицитов бюджетов между бюджетами бюджетной системы Российской Федерации; самостоятельности бюджетов; равенства бюджетных прав субъектов Российской Федерации, муниципальных образований; полноты отражения доходов, расходов и источников финансирования дефицитов бюджетов; сбалансированности бюджета; эффективности использования бюджетных средств; общего (совокупного) покрытия расходов бюджетов; прозрачности (открытости); достоверности бюджета; адресности и целевого характера бюджетных средств; подведомственности расходов бюджетов; единства кассы [1].

Принцип (от лат. — начало, основа) определяется как основные, исходные положения, установка для какой — либо теории, учения, науки или руководящее положение, основное правило деятельности. Итак, принципы бюджетной системы страны определяют исходные положения ее построения и правила функционирования. Соблюдение обоснованных принципов построения бюджетной системы, выделенных в статье 28 Бюджетного кодекса Российской Федерации, определяет эффективность ее функционирования в стране. Рассмотрим некоторые из них.

Принцип единства предусматривает единые принципы функционирования (соотношение и взаимодействие) разных видов бюджетов как элементов единой бюджетной системы Российской Федерации. Единство бюджетной системы позволяет проводить единую социальную и экономическую политику в стране. Содержание принципа единства бюджетной системы Российской Федерации раскрывается в Бюджетном кодексе Российской Федерации как единство правовой базы, денежной системы, регулирования бюджетных отношений, существование единой бюджетной классификации, единый порядок исполнения бюджетов и ведения бухгалтерского учета средств государственного и местных бюджетов, отчетности. Единство бюджетного законодательства Российской Федерации состоит в Бюджетном кодексе Российской Федерации — едином кодифицированном акте, который детально регулирует бюджетные отношения. Принцип единства бюджетной системы Российской Федерации предполагает регулирование бюджетных отношений, которое, с одной стороны, гарантировало бы единые основы финансовой деятельности государства и органов местного самоуправления, а с другой — позволяло бы местным органам власти в пределах своих полномочий осуществлять бюджетное регулирование в соответствии с действующим законодательством. Существенным признаком единства бюджетной системы Российской Федерации является единство принципов ее построения. Важной составляющей принципа единства бюджетной системы Российской Федерации является установление единых форм бюджетной документации и отчетности, утвержденных законодательством Российской Федерации, которые одновременно являются обязательными для использования всеми участниками бюджетного процесса.

Другим важным аспектом принципа единства бюджетной системы Российской Федерации является установление единых требований относительно ответственности и меры воздействия за совершенные правонарушения бюджетного законодательства. Принцип единства бюджетной системы Российской Федерации определяет единую бюджетную классификацию, обязательную для применения всеми участниками бюджетного процесса.

Принцип сбалансированности бюджетной системы означает, что объем предусмотренных бюджетом расходов должен соответствовать суммарному объему доходов бюджета и поступлений источников финансирования его де-

фицита, уменьшенных на суммы выплат из бюджета, связанных с источниками финансирования дефицита бюджета и изменением остатков на счетах по учету средств бюджетов [1]. Соблюдение принципа сбалансированности бюджета закладывает основы минимизации бюджетного дефицита (профицита).

Принцип самостоятельности является важнейшим принципом бюджетной системы. Согласно Бюджетному кодексу, этот принцип означает: право и обязанность органов государственной власти и органов местного самоуправления самостоятельно обеспечивать сбалансированность соответствующих бюджетов и эффективность использования бюджетных средств, самостоятельно осуществлять бюджетный процесс, устанавливать налоги и сборы, доходы от которых подлежат зачислению в соответствующие бюджеты бюджетной системы Российской Федерации; право самостоятельно определять формы и направления расходования средств бюджетов, право предоставлять средства из бюджета на исполнение расходных обязательств, устанавливаемых иными органами государственной власти и органами местного самоуправления, исключительно в форме межбюджетных трансфертов, недопустимость введения в действие в течение текущего финансового года изменений бюджетного законодательства Российской Федерации о налогах и сборах без внесения изменений в законы (решения) о соответствующих бюджетах, предусматривающих компенсацию увеличения расходов, снижения доходов, недопустимость изъятия дополнительных доходов, экономии по расходам бюджетов, полученных в результате эффективного исполнения бюджетов [1]. Как мы видим перечень исчерпывающий.

Все указанные аспекты, характеризующие принцип самостоятельности, фактически отражают полномочия и обязанности органов власти, которые утверждают и исполняют соответствующий бюджет. Принцип самостоятельности фактически защищает бюджеты от неправомерного или необоснованного перераспределения или изъятия бюджетных средств, от вмешательства в бюджетный процесс на любой его стадии.

Следует отметить, что реальное обеспечение принципа самостоятельности всех бюджетов невозможно без существования собственных источников доходов, достаточных для выполнения функций органов власти и органов местного самоуправления, которые являются распорядителями бюджетных средств. Только в случае, если все органы власти наделены для реализации своих полномочий необходимыми бюджетными средствами, можно говорить о реализации принципа самостоятельности бюджета.

На практике этот принцип реализуется в пределах, закрепленных за каждым органом власти, в пределах его компетенции. Компетенция (лат. — взаимно стремлюсь, отвечаю) — совокупность предметов ведения, задач, полномочий, прав и обязанностей государственного органа или должностного лица, определяемые законодательством. Таким образом, самостоятельность местных бюджетов дол-

жна реализовываться как правами органов власти и местного самоуправления на самостоятельное рассмотрение и утверждение собственных бюджетов, так и путем закрепления за соответствующими бюджетами такого размера доходов, который позволил бы осуществлять финансирование минимально необходимых расходов.

Принцип полноты предполагает, что все доходы, расходы и источники финансирования дефицитов бюджетов в обязательном порядке и в полном объеме отражаются в соответствующих бюджетах [1]. Кроме того, элементом принципа полноты можно считать также принцип полноты структуры бюджетной системы. Требование этого принципа означает, что в бюджетной системе должны быть учтены все реально существующие виды бюджетов каждого административно-территориального образования.

Принцип эффективности использования бюджетных средств означает, что при составлении и исполнении бюджетов участники бюджетного процесса в рамках установленных им бюджетных полномочий должны исходить из необходимости достижения заданных результатов с использованием наименьшего объема средств (экономности) и (или) достижения наилучшего результата с использованием определенного бюджетом объема средств (результативности) [1]. При этом цели участников бюджетного процесса должны основываться на основе национальной системы ценностей и заданий инновационного развития экономики, путем обеспечения качественного предоставления услуг, гарантированных государством. Таким образом, на стадии составления или исполнения бюджета участники бюджетного процесса, ответственные за составление и исполнение бюджетов, должны исходить из двух целей: первая — достижение запланированной цели, вторая — достижение максимального результата. При достижении запланированной цели участники бюджетного процесса должны стремиться к экономии бюджетных средств, а при достижении максимального результата (по сравнению с запланированным) — имеют право использовать все предусмотренные в бюджете средства для финансирования соответствующих мероприятий.

Контроль за соблюдением принципа эффективности осуществляется путем проведения аудита и оценки эффективности управления бюджетными средствами в соответствии с законодательством.

Принцип адресности и целевого характера бюджетных средств означает, что бюджетные ассигнования и лимиты бюджетных обязательств доводятся до конкретных получателей бюджетных средств с указанием цели их использования. Из него вытекает принцип подведомственности расходов бюджетов, который означает, что получатели бюджетных средств вправе получать бюджетные ассигнования и лимиты бюджетных обязательств только от главного распорядителя (распорядителя) бюджетных средств, в ведении которого они находятся. Главные распорядители (распорядители) бюджетных средств не вправе распределять бюджетные ассигнования и лимиты бюджетных обяза-

тельств распорядителям и получателям бюджетных средств, не включенным в перечень подведомственных им распорядителей и получателей бюджетных средств. Распорядитель и получатель бюджетных средств могут быть включены в перечень подведомственных распорядителей и получателей бюджетных средств только одного главного распорядителя бюджетных средств. Подведомственность получателя бюджетных средств главному распорядителю (распорядителю) бюджетных средств возникает в силу закона, нормативного правового акта Президента Российской Федерации, Правительства Российской Федерации, высшего исполнительного органа государственной власти субъекта Российской Федерации, местной администрации [1].

Также из принципа адресности и целевого характера бюджетных средств вытекает принцип единства кассы. Принцип единства кассы означает зачисление всех кассовых поступлений и осуществление всех кассовых выплат с единого счета бюджета, за исключением операций по исполнению бюджетов, осуществляемых в соответствии с нормативными правовыми актами органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, муниципальными правовыми актами органов местного самоуправления за пределами территории соответственно Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, муниципального образования, а также операций, осуществляемых в соответствии с валютным законодательством Российской Федерации [1].

Принцип целевого характера бюджетных средств устанавливает, что бюджетные средства используются только на цели, определенные бюджетными назначениями и бюджетными ассигнованиями. При формировании структуры расходов бюджета реализации этого принципа способствует ведомственная классификация расходов и кредитования бюджета, в соответствии с которой бюджетные средства выделяются в распоряжение конкретных распорядителей бюджетных средств с определением направлений их использования на финансирование конкретных целей. По своей сути все бюджетные средства имеют целевую направленность, ведь они предназначены для финансового обеспечения задач и функций государства и местного самоуправления.

Целевое использование бюджетных средств предусматривает их расходование на цели, которые отвечают бюджетным назначениям, направлениям использования бюджетных средств, определенных в паспорте бюджетной программы (в случае применения программно-целевого метода в бюджетном процессе) или в порядке использования бюджетных средств; бюджетным ассигнованиям (росписи бюджета, сметы, плана использования бюджетных средств).

Принцип прозрачности (открытости) означает: обязательное опубликование в средствах массовой информации утвержденных бюджетов и отчетов об их исполнении, полноту представления информации о ходе исполнения бюджетов, а также доступность иных сведений о бюджетах

по решению законодательных (представительных) органов государственной власти, представительных органов муниципальных образований; обязательную открытость для общества и средств массовой информации проектов бюджетов, внесенных в законодательные (представительные) органы государственной власти (представительные органы муниципальных образований), процедур рассмотрения и принятия решений по проектам бюджетов, в том числе по вопросам, вызывающим разногласия либо внутри законодательного (представительного) органа государственной власти (представительного органа муниципального образования), либо между законодательным (представительным) органом государственной власти (представительным органом муниципального образования) и исполнительным органом государственной власти (местной администрацией); обеспечение доступа к информации, размещенной в информационно-телекоммуникационной сети «Интернет» на едином портале бюджетной системы Российской Федерации; стабильность и (или) преемственность бюджетной классификации Российской Федерации, а также обеспечение сопоставимости показателей бюджета отчетного, текущего и очередного финансового года (очередного финансового года и планового периода). Секретные статьи могут утверждаться только в составе федерального бюджета [1].

Таким образом, принцип прозрачности обязывает органы власти публиковать (предоставлять информацию, публично представлять) бюджет и ход бюджетного процесса, отчеты об исполнении государственного бюджета и местных бюджетов в установленные Бюджетным кодексом сроки и в определенных средствах массовой информации. В то же время допускается исключение отдельных расходов из информации о выполнении бюджета в случае, если это касается государственных интересов и связано с хранением государственной тайны.

А. Мярковский, анализируя принципы построения бюджетной системы, определяет, что принцип эффективности и целевого использования бюджетных средств не относится к принципам построения бюджетной системы [3, с. 46]. Первый принцип автор относит к бюджетной политике, второй — к принципу бюджетного финансирования.

На наш взгляд, принцип эффективности более целесообразно было бы отнести к принципам бюджетной политики. Целевое использование бюджетных средств должно определяться как принцип бюджетного финансирования, он является неотъемлемым требованием закона, где предусматривается ответственность за нецелевое использование бюджетных средств.

Что касается принципа сбалансированности бюджета и принципа единства бюджетной системы, то ряд ученых считает их непригодными для функционирования бюджетной системы. Так, В. М. Опарин отмечает, что бюджету присуща сбалансированность, следовательно, несбалансированного бюджета в действительности быть не может. Относительно принципа единства бюджетной системы ученый утверждает, что он «может

базироваться только на жестком централизованном руководстве», поэтому более эффективной и рациональной является бюджетная система, построенная на принципах автономности каждого бюджета [4, с. 195–196]. Принципы построения бюджетной системы, определенные В. М. Опариним, включают: выделение видов бюджетов, принципы разграничения доходов и расходов, организация межбюджетных отношений.

Относительно принципа единства бюджетной системы Российской Федерации. Этот принцип основывается на взаимодействии всех бюджетов, основой его реализации является, прежде всего, достижение единства бюджетов, входящих в бюджетную систему. Общее определение бюджетного процесса, его стадий, единой бюджетной классификации, применяемой ко всем видам бюджетов, единство принципов построения бюджетной системы, установление единых форм бюджетной документации и от-

четности обеспечивает единство всех составляющих бюджетной системы. Поэтому данный принцип означает единое законодательное основание и организационные основы формирования и функционирования бюджетной системы, что необходимо и в условиях развития принципа самостоятельности бюджетов.

Следует отметить, что научно обоснованный перечень принципов бюджетной системы не является гарантией их реализации. Для внедрения указанных принципов в реальную практику необходимо выполнение ряда условий, что является предметом дальнейших исследований. Перспективой дальнейших исследований должен стать также анализ, насколько бюджетная политика воплощает принципы и функции бюджетной системы государства, учитывая, что именно бюджетная система является одним из основных ее инструментов для направления развития общества в необходимом направлении.

Литература:

1. Бюджетный кодекс Российской Федерации // Интернет ресурс-режим доступа: www.consultant.ru. — Дата обращения 25.09.2016.
2. Основы формирования бюджетной политики государства: монография / М. Ермошенко, А. Ерохин, И. Плужнико / под ред. д. э. н, проф. М. М. Ермошенка. — К.: НАУ, 2003. — 284 с.
3. Бюджетная система России: Учебник для вузов / под ред. Г. Бы. Поляка. — М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2000. — 539 с.
4. Опарин В. М. Финансовая система (теоретико — методологические аспекты): монография / В. М. Опарин. — К.: КНЕУ, 2005. — 240 с.

Ответственность за дискриминацию в сфере труда

Солошич Екатерина Андреевна, магистрант

Кубанский государственный аграрный университет имени И. Т. Трубилина (г. Краснодар)

На сегодняшний день проблема привлечения работодателей к ответственности по мотивам дискриминации, то есть в зависимости от пола, расы, национальности, языка, места жительства, имущественного положения, отношения к религии и иных обстоятельств, не связанных с деловыми качествами, является актуальной, поскольку наличие существующих правовых норм не позволяет в полной мере обеспечить защиту работниками своих прав, что подтверждается обширной судебной практикой по данному вопросу.

По мнению Лютова Н. Л., регулирование вопросов дискриминации в России, а также набор правовых механизмов защиты от дискриминации, которым могут воспользоваться пострадавшие, является крайне недостаточным, а меры защиты — несоразмерными нарушениями. Понимание сути явления дискриминации отсутствует как в обществе в целом, так и среди правоприменителей. Нормативное регулирование вопросов дискриминации минимально и развивается крайне медленно [1, с. 47].

Работодатель в своей деятельности нередко злоупотребляет своими полномочиями по дискриминационным мотивам, что является правонарушением. По мнению ученых, чрезмерные полномочия работодателя создают условия для злоупотреблений и позволяют ему эффективно противодействовать защите работником своих прав [2, с. 115, 3, с. 87, 4, с. 98–104].

Совершение работодателем дискриминационных действий — это совершение правонарушения. В частности, дисциплинарного нарушения, то есть проступка, является основанием для привлечения к дисциплинарной ответственности. Однако дисциплинарная ответственность реализуется в рамках служебного подчинения. Применение мер дисциплинарного взыскания осуществляется непосредственно руководителем организации. Таким образом, привлечь к дисциплинарной ответственности работодателя как физическое лицо или руководителя юридического лица, если он является единственным учредителем, не предоставляется возможным.

Материальная ответственность в отличие от дисциплинарной предполагает привлечение и самого работодателя. Так, согласно ст. 234 ТК РФ, работодатель обязан возместить работнику не полученный им заработок во всех случаях незаконного лишения его возможности трудиться.

Возмещение морального вреда осуществляется по правилам ст. 237 ТК РФ, размер компенсации определяется по соглашению сторон, а в случае возникновения разногласий устанавливается в судебном порядке независимо от подлежащего возмещению имущественного ущерба.

Административная ответственность наступает, когда виновное лицо совершает противоправное действие (бездействие), за которое КоАП РФ предусмотрена административная ответственность.

За дискриминацию административная ответственность может наступать по ст. ст. 5.27, 5.42 КоАП РФ. Трудовые права работников по ст. 5.27 КоАП РФ являются объектом правонарушения. Объективная сторона не расшифровывается, и может принимать самые разнообразные формы. Таким образом, любое дискриминационное действие работодателя, а не только прием или увольнение работника, будет основанием для привлечения к ответственности по ст. 5.27 КоАП РФ. Субъективная сторона характеризуется применительно к дискриминации умыслом. Субъектом правонарушения по ст. 5.27 КоАП РФ применительно к дискриминации может быть физическое лицо — работодатель, должностное лицо работодателя — юридического лица.

Статья 5.42 КоАП РФ специально направлена на защиту трудовых прав инвалидов. В данной статье права инвалидов при трудоустройстве являются объектом правонарушения. Объективная сторона выражена в отказе в принятии на работу инвалидов в счет установленной квоты. Субъект правонарушения специальный, так как санкция содержит указание на должностных лиц работодателя.

Законодатель в КоАП РФ не выделяет специальной статьи, которая предусматривала бы ответственность за дискриминацию в трудовых отношениях. Позволим себе не согласиться с данной ситуацией, поскольку необходимо предусмотреть отдельную норму с таким наказанием, как дисквалификация работодателя до трех лет.

Уголовная ответственность за дискриминацию предусматривается ст. 136 УК РФ «Нарушение равенства прав и свобод человека и гражданина». Согласно Конституции РФ, УК РФ под дискриминацией понимается нарушение прав, свобод и законных интересов человека и гражданина в зависимости от цвета кожи, пола, возраста, отношения к религии, социального или имущественного положения, принадлежности к социальным группам и других обстоятельств. Квалифицирующим признаком состава преступления является использование своего служебного положения. Следовательно, ст. 136 УК РФ охватывает различные виды дискриминации.

Тем не менее, считаем необходимым отметить недостатки ст. 136 УК РФ. Во-первых, в статье отсутствует такой признак преступления как общественная опасность.

За нарушение прав и свобод человека и гражданина в зависимости от обстоятельств, указанных в ст. 136 УК РФ может наступить и административная, и материальная, и дисциплинарная, т. е. нет конкретизации применения уголовной ответственности.

Во-вторых, в объективной стороне преступления не определено, что представляет собой нарушение прав, свобод и законных интересов человека и гражданина в зависимости от указанных в статье обстоятельств. Проблема данной статьи заключается в том, что законодатель не провел различия между содержанием и формой дискриминации: диспозиция статьи характеризует дискриминацию с точки зрения содержания, однако совершенно оставляет без внимания формы дискриминации, то есть само деяние. Более того, анализируя ст. 136 УК РФ и ст. 19 Конституции РФ, получается, что Особенная часть УК РФ закрепила конституционный принцип запрета дискриминации, а не преступления, как это должно быть.

Уголовная ответственность за дискриминацию в трудовых отношениях может наступать по ст. ст. 145, 145.1, 201, 285 УК РФ. Особое внимание привлекает ст. 145 УК РФ, так как она непосредственно посвящена ответственности за дискриминацию и защищает права беременных, женщин с детьми в возрасте до 3 лет. Объектом преступления данной статьи являются сами права беременных и имеющих детей в возрасте до 3 лет женщин на получение работы и соблюдение специальных установленных для них законом условий труда. Объективная сторона преступления предполагает необоснованный отказ в приеме на работу либо увольнении беременной женщины или женщины, имеющей малолетних детей в возрасте до трех лет. Субъективная сторона заключается в форме прямого умысла. Субъект преступления специальный — им является работодатель, как физическое лицо, так и руководитель организации.

Несмотря на то, что статьи 145.1, 201, 285 УК РФ прямо не относятся к группе норм, которые направлены на защиту от дискриминации в трудовых отношениях, они могут выступать как инструмент борьбы с дискриминацией, так как субъективная сторона преступлений по указанным статьям может содержать в себе и мотивы дискриминации.

В состав преступления ст. 145 УК РФ входит объект в виде права на своевременную выплату заработной платы, объективная сторона представляет собой необоснованную невыплату заработной платы на срок, превышающий два месяца, субъективная сторона характеризуется прямым умыслом и мотивом: корыстными интересами, а также иной личной заинтересованностью. Не исключены случаи, что иная личная заинтересованность может включать в себя и дискриминационные мотивы, субъект преступления специальный — им является работодатель — физическое лицо или руководитель организации.

Ст. 201, 285 УК РФ с объективной стороны деяния определяется использованием своих полномочий вопреки интересам службы в коммерческой организации, а также интересам государственной службы, важной составляющей

будет наличие существенного вреда. Категория существенного вреда является оценочной и в каждом случае оценивается следствием и судом. Субъект преступлений по ст. ст. 201, 285 УК РФ является специальным. В первом случае им будет лицо, выполняющее управленческие функции в организации, во втором — должностное лицо.

Сопоставляя субъективную сторону данных преступлений, можно сделать вывод, что конструкция статей может включать и дискриминационные мотивы, а также сочетание корыстного и дискриминационного мотива. Так, ст. 201 УК РФ указывает на цель нанесения вреда другим лицам, не упоминая про мотивы, тем не менее, дискриминационные мотивы вполне могут присутствовать.

Критерием наступления уголовной или административной ответственности за проявления дискриминации в сфере труда в указанных выше случаях будет наличие существенного вреда охраняемым законом правам работника. Разграничение административной и уголовной ответственности за правонарушения по тяжести последствий является общепризнанным в административном и уголовном праве. Например, нарушение законодательства о труде и об охране

труда наказывается по ст. 5.27, 5.27—1 КоАП РФ, а за нарушение правил техники безопасности или иных правил охраны труда, если это повлекло по неосторожности причинение тяжкого вреда здоровью человека, лицо привлекается к ответственности по ст. 143 УК РФ. Подобных примеров можно привести довольно много.

Нарушение равенства обращения как форма дискриминации есть различное отношение к работникам по признакам пола, возраста, национальности, религиозных убеждений и т. д., то есть по субъективным и объективным признакам, которые не связаны с деловыми качествами работника. В трудовых отношениях дискриминация может выражаться в необоснованном отказе в приеме на работу, увольнении, наказании работника, оплате труда и т. д. Очевидно, что ответственность за дискриминацию не может ограничиваться одной статьей УК РФ, которая предусматривает ответственность за различные виды дискриминации. Решение задачи защиты работника от дискриминации требует создание системы норм об ответственности за дискриминацию в трудовых и иных непосредственно связанных с ними отношениях.

Литература:

1. Лютов Н. Л. Международные трудовые стандарты и российское трудовое законодательство / монография (2-е изд., доп. и перераб.). — Центр социально-трудовых прав, 2015.
2. Федорова Е. А. Защита трудовых прав работников: Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. 2005. — М., 2005.
3. Сапфинова А. А. Защита трудовых прав и законных интересов работников органами государственного надзора и контроля. Диссертация на соискание ученой степени доктора юридических наук / Академия труда и социальных отношений. — М., 2010.
4. Сапфинова А. А. Сущность механизма защиты трудовых прав // Современная научная мысль. 2014. № 1. С. 98—104.

Основания и виды проверки показаний на месте.

Процессуальный порядок производства проверки показаний на месте

Сомова Кристина Алексеевна, магистрант
Саратовская государственная юридическая академия

Анализ ст. 194 УПК РФ показал, проверка показаний на месте — это самостоятельное следственное действие, состоящее в воспроизведении лицом по предложению следователя, в соответствии с предусмотренной законом процедурой, показаний и действий на месте, где происходило то или иное событие, в целях выявления совпадений или несовпадений показаний об этом событии с особенностями местности [8].

Основания проведения проверки показаний на месте — это данные о наличии на местности особенностей, с которыми можно сопоставить проверяемые показания.

В УПК виды данного действия не регламентированы, однако практикой выработаны различные, относительно самостоятельные приемы проверки показаний, выступающие ее разновидностям. Таковы: 1) отыскание с помощью лица, показания которого проверяются, еще не обнаруженных следов события, предметов, которые должны иметься на местности, если показания соответствуют действительности; 2) обнаружение на местности по указанию лица объектов, ранее описанных им в показаниях, наличие которых делает событие возможным; 3) описание деталей обстановки, существовавших в момент совершения пре-

ступления и сохранившихся к моменту проверки; 4) указание на известные лицу детали обстановки, которые в момент проверки показаний отсутствовали, однако наличие их в прошлом получило отражение в материалах уголовного дела, что также свидетельствует об осведомленности лица; 5) раздельное указание маршрута движения каждым из нескольких участников события.

В зависимости от оснований классификации в юридической литературе выделяют следующие виды проверки показаний на месте:

- 1) в зависимости от расположения места: на открытой местности и в помещении;
- 2) по последовательности производства проверки показаний: первичная, повторная и дополнительная;
- 3) по степени информированности следователя о месте, на котором будет происходить проверка показаний: на месте, известном следователю; на месте, которое следствию неизвестно.

В зависимости от условий проведения данного следственного действия В. В. Степанов выделяет следующие виды проверки показаний на месте [10]:

- 1) проверку показаний на месте в натуральной (естественной) обстановке;
- 2) проводимую по топографической карте;
- 3) проводимую по фотографиям;
- 4) проводимую по материалам кино съемки;
- 5) проводимую по видеозаписи;
- 6) с использованием компьютерного изображения.

Проводится рассматриваемое следственное действие при наличии показаний, требующих проверки, и нацелено на получение дополнительной информации необходимой для их оценки, как соответствующих либо как не соответствующих действительности. Нельзя считать проверку на месте лишь средством подтверждения правильности показаний обвиняемого, признающего свою вину. Она нередко служит эффективным средством разоблачения самоговора.

Непосредственной целью проверки показаний на месте является выявление достоверности либо недостоверности показаний путем их сопоставления с обстановкой события. Некоторые авторы видят цель данного действия не только в проверке, но и в уточнении показаний. К тому есть определенные основания: ч. 1 ст. 194 устанавливает, что показания могут быть проверены или уточнены на месте.

Для того, чтобы показания были получены и уточнены в наиболее полной форме с соблюдением всех законодательных требований, следователю необходимо выработать наиболее эффективный порядок производства проверки показаний на месте. До выхода на место с обвиняемым (подозреваемым) или свидетелем (потерпевшим) следователь обязан подробно допросить проверяемое лицо обо всех обстоятельствах, связанных с интересующим следствием местом. При допросе нужно детально выяснить признаки последнего, а также маршрут следования к нему.

Проверка показаний на месте проводится лишь при согласии обвиняемого (подозреваемого) или свидетеля (потерпевшего). Поэтому в ходе предшествующего ей допроса важно выяснить, может ли и желает ли он указать эти места и рассказать там о совершенных действиях, связанных с расследуемым преступным событием.

Подготовка к проверке показаний начинается с определения наиболее благоприятного времени для ее производства [6]. Последнее должно быть выбрано с таким расчетом, чтобы обеспечить проверяемому лицу хорошую ориентацию на местности, предупредить нежелательные действия обвиняемого, например попытку побега из-под стражи. В необходимых случаях принимаются предупредительные меры, обеспечивающие скрытность производства проверки для соучастников. Этим достигается внезапность их ареста.

До начала следственного действия нужно убедиться в готовности технических средств фото- и видеокамеры, магнитофона, а в необходимых случаях также поисковых приборов и следственного чемодана. Затем нужно проинструктировать всех участников проверки о порядке действий, в том числе и водителя используемого транспортного средства.

Проверка показаний на месте должна производиться с соблюдением ряда правил:

1. Предоставление свободы действий проверяемому лицу. Следственное действие начинается с предложения свидетелю или обвиняемому самостоятельно указать маршрут следования на место проверки. Следователь, сотрудники милиции или понятые не должны брать инициативу на себя, так как их действия будут рассматриваться как наводящие. При неуверенном поведении проверяемого можно применить лишь тактические приемы пробуждения ассоциативных связей его памяти.

Подозреваемый (обвиняемый) должен идти к ранее указанному месту впереди всей группы участников проверки, указывая направление. При следовании туда на автомашине проверяемого рекомендуется разместить рядом с водителем, который должен выполнять его указания о маршруте движения.

Следователю нельзя вмешиваться в действия проверяемого, можно лишь поправлять его. Однако следователь вправе остановить движение, например, для фиксации показанного проверяемым лицом, также чтобы задать уточняющие вопросы и т. п.

По прибытии на место проверяемый указывает его общие границы и отдельные моменты обстановки, предметы и обстоятельства, о которых он ранее дал показания, поясняет характер их связи с расследуемым событием, указывает на изменения, произошедшие в обстановке и о взаимном расположении предметов, ее составляющих, называет те из них, которых уже нет на данном месте. При необходимости он восстанавливает прежнюю обстановку, пользуясь заранее подготовленными манекенами и муляжами, например место нахождения и положение трупа, следов крови, орудия убийства и др. [11]

2. Проверка показаний с каждым обвиняемым (потерпевшим, свидетелем) проводится порознь, поскольку одновременная проверка на месте показаний нескольких лиц не допускается (ч. 3 ст. 194 УПК РФ). Когда по делу проходят несколько соучастников, согласившихся указать одно и то же место или маршрут следования к нему, проверка осуществляется с каждым из них по отдельности, а результаты сопоставляются между собой. Для полной объективности к проверке рекомендуется привлекать к каждому из проверяемых лиц новых понятых, чтобы те не перепутали обстоятельства и результаты произведенных следственных действий, если суд сочтет нужным допросить их об этом.

3. Сочетание при проверке показаний на месте рассказа с демонстрацией действий, а также предметов, документов, следов. Обвиняемый (подозреваемый) или свидетель (потерпевший) в ходе проверки показаний дает свои пояснения в сочетании с действиями, то есть одновременно и показывает, и рассказывает об интересующих следствие обстоятельствах произошедшего.

В ходе проверки показаний на месте проверяемому субъекту нужно задавать вопросы, касающиеся отдельных узлов и деталей обстановки на этом месте, произошедших в ней изменений, их связи с обстоятельствами расследуемого преступления, причин несоответствия пояснений и ранее данных показаний, их несовпадения с реальной обстановкой и др.

Если проверка предпринимается для демонстрации определенных действий, то они должны осуществляться именно в тех местах, которые интересуют следствие. В противном случае вся процедура проверки может утратить доказательственное значение.

4. Сочетание проверки показаний с осмотром объектов. Указанное проверяемым лицом место, обнаруженные там предметы и иные объекты, о которых шла речь в его показаниях, а также следы, оставленные в данном месте злоумышленниками, должны быть проанализированы и зафиксированы следователем. Все установленное в ходе их осмотра, являющегося составной частью проверки по-

казаний на месте, сопоставляется с даваемыми обвиняемым или свидетелем пояснениями, а также с ранее полученными показаниями.

Типичная ошибка, допускаемая при производстве рассматриваемого следственного действия, состоит в том, что оно ограничивается показом и рассказом обвиняемого или свидетеля, а осмотр указанных мест или предметов фактически не производится. Это ведет к тому, что следователь не обнаруживает доказательств, могущих подтвердить или опровергнуть проверяемые показания, а значит, и сыграть важную роль в установлении истины по делу. Такими доказательствами могут стать принадлежащие обвиняемому или свидетелю вещи, потерянные на этом месте, спрятанные там орудия преступления, оставленные на них следы рук и др. [9]

5. Наблюдение за поведением проверяемого лица. В ходе проверки показаний на месте следователь постоянно наблюдает за поведением лица, чьи показания проверяются. Это позволяет понять: уверенно или нет действует обвиняемый или свидетель, каково его эмоциональное состояние вообще и на конкретных стадиях проверки в частности; чем вызвано такое состояние. Результаты наблюдения имеют ориентировочное значение, помогая следователю, например, выяснить причины неудачи предпринятой проверки показаний на месте, в корректировке следственных версий после ее производства, в поиске иных путей дополнительного уточнения полученных сведений.

Наблюдение за участвующим в проверке показаний обвиняемым, находящимся под стражей, позволяет предупредить попытку его побега, установления связи с неизвестными следствию лицами, уничтожения следов преступления, не обнаруженных при осмотре места происшествия.

Таким образом, следователь, выбирая наиболее правильный и подходящий для того или иного дела порядок производства проверки показаний на месте, решает для себя целый ряд сложных организационных вопросов, тем самым упрощая себе задачу в проведении данного следственного действия.

Литература:

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 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ) // СЗ РФ. 2009 г.
2. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 24.12.2001 г.
3. Уголовный кодекс РФ: федеральный закон от 13.06.1996 № 63-ФЗ: в ред. от 05.05.2014 // Собрание законодательства РФ (СЗ РФ), (с изм. и доп. вступ. в законную силу от 25.05.2014).
4. Федеральный закон Российской Федерации от 12.08.1995 № 144-ФЗ «Об оперативно-розыскной деятельности» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1995 г.
5. Васильев А. Н. Тактика отдельных следственных действий. М.: Юрид. лит., 1981. — С. 65–72.
6. Власенко Н. В., Степанов В. В. Сущность и тактика проверки показаний на месте. М.: Юрлитинформ, 2004. — С. 35–46.
7. Ларин А. М. Расследование по уголовному делу. Планирование, организация. М.: Юридическая литература, 2003. — С. 73–88.

8. Гвилия Д. М., Юдин Н. М. Новые представления о сущности проверки показаний на месте: ст. 194 УПК РФ // Российский следователь. 2007. № 4. 13–15 с.
9. Уголовный процесс: учебник / Под ред. В. П. Божьева. М.: ООО «ТК Велби», 2002. — С.56–75.
10. Степанов, В. В. Правовая природа и направления совершенствования проверки показаний на месте // Государство и право. 2001. № 12, 74–80 с.
11. Тактика следственных действий: учебное пособие / под ред. В. И. Комиссарова. — Саратов, 2000. 151с. (автор главы В. В. Степанов).

Усыновление иностранными гражданами российских детей

Сюсюра Кристина Сергеевна, студент;

Остапенко Анастасия Геннадиевна, кандидат юридических наук, доцент

Кубанский государственный аграрный университет имени И. Т. Трубилина (г. Краснодар)

Условия усыновления.

Существует много причин, по которым супружеские пары из России отказываются от удочерения или усыновления детей-сирот, это могут быть и заболевания, и необходимость проведения редких операций с длительной реабилитацией, невозможность материальной помощи ребенку. Иностранцев такие проблемы не пугают, потому что усыновление за рубежом связано с огромными трудностями, а в России эта процедура проще. [3]

— Начать процесс усыновления иностранные граждане смогут только тогда, когда возможность найти родителей малышу в России полностью отсутствует. Отсутствие такого шанса усыновления ребенка российской семьей должно быть обязательно запротоколировано на совете судебной коллегии отдела попечительства.

— Усыновление детей из РФ происходит по законам страны, в которой проживает иностранный гражданин, но с учетом всех правил и норм, которые предусмотрены в пункте 3 статьи 124 Семейного кодекса РФ и статьи 21 Конвенции о правах ребенка. [4]

Дети, которые являются братьями и сестрами, могут быть усыновлены в одну семью, исключением могут послужить обстоятельства, которые учитывают интересы детей. [1]

Для граждан других стран, которые состоят в официальном браке с российскими гражданами и хотят усыновить ребенка из РФ, процесс будет осуществляться по законодательству России.

Существуют так же и запреты на усыновление иностранными гражданами российских детей.

По закону РФ действует запрет на усыновление малышей гражданами Америки и ограничение усыновления российских детей подданными тех стран, в которых союзы между людьми подобного пола узаконены.

Этот закон говорит о том, что усыновление возможно только при достижении совершеннолетия, особами мужского и женского пола, но не связанными браком с лицом такого же пола.

Требования, которые устанавливаются для усыновления детей иностранными гражданами: усыновить малыша может супружеская пара; допускается усыновление одним человеком, независимо от его семейного положения; иностранные граждане не смогут усыновить или удочерить одного и того же ребенка, если их брак не зарегистрирован. [2]

По законодательству РФ, граждане иностранного государства не смогут стать усыновителями, если они: не могут совершать действия, носящие юридический характер, и не отвечают за свои поступки; состоят в браке с недееспособным лицом; судом лишены родительских прав или эти права ограничены; освобождены от попечения, как не исполняющие законные обязанности; болеют тяжелыми заболеваниями; не имеют собственного жилья и средств для обеспечения ребенка; имеют судимость, которая не снята либо ранее были осуждены.

Усыновление детей иностранными гражданами происходит только в определенном порядке. [4]

Иностранцы, которые желают усыновить малыша, должны сделать обращение в федеральный государственный банк либо в региональный отдел социальной защиты.

Усыновитель выбирает малыша из реестра базы данных и ему дают разрешение на посещение ребенка. При таких визитах к ребенку необходимо найти к нему подход, и если решения об усыновлении уже приняты, оповестить об этом попечительский совет.

Вердикт об усыновлении оглашает Верховный республиканский суд, дело об усыновлении так же может быть рассмотрено судом автономного округа либо городским судом.

Документы, которые необходимы для усыновления ребенка.

Усыновление российского ребенка гражданами иностранного государства возможно при наличии определенного пакета бумаг. [1]

В региональное управление отдела усыновителю необходимо предъявить:

- 1) паспорт иностранного поданного, который будет признан на территории РФ;
- 2) прошение об усыновлении и ознакомлении со сведениями о детях, которые находятся в реестре базы данных;
- 3) анкета, которая соответствует определенному образцу;
- 4) подписка о регистрации усыновленного малыша в консульском отделе РФ;
- 5) подписка о возможности обследовать условия быта усыновленного ребенка органами контроля;
- 6) документ, который удостоверяет, что законодательство страны, жителем которого является усыновитель, запрещает однополые браки;
- 7) письменное заверение полномочий организации страны проживания иностранного гражданина о проверке условий жизни, в которых находится ребенок;
- 8) письменное заверение полномочной организации страны о постановке на учет в консульский отдел РФ усыновленного ребенка;
- 9) дубликат свидетельства, который гарантирует компетенцию этой организации;

10) дубликат свидетельства о прохождении подготовки претендента на усыновление;

11) дубликат программы прохождения подготовки.

Пакет документов должен быть законным и переведен на русский язык, правильность такого документа должна быть подтверждена консульским отделом Российской Федерации в стране проживания иностранца либо нотариально завизирована в России.

Подводя итоги по порядку и особенностям усыновления детей из РФ иностранными гражданами, можно сказать, что, желая усыновить ребенка, иностранные граждане должны сделать обращение в федеральный государственный банк либо в региональный отдел социальной защиты и попечения. Выбрать ребенка из реестра базы данных, получить разрешение на его посещение, подружиться с ним и принять решение об усыновлении. Собрать пакет необходимых документов, сделать их перевод на русский язык и заверить нотариально. Передать прошение об усыновлении в суд. Получить положительный вердикт суда, забрать ребенка из детского приюта. По приезду в страну проживания, поставить ребенка на консульский учет.

Литература:

1. Статья 124 СК РФ № 167-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам устройства детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей».
2. Конвенция о правах ребенка (одобрена Генеральной Ассамблеей ООН 20 ноября 1989 г.). Ратифицирована Постановлением ВС СССР 13 июня 1990 г. № 1559-1 // СПС Консультант Плюс.
3. Антокольская М. В. Семейное право. Учебник. — М.: Юристь, 2002.
4. Бондова С. Н. Семейное право: Учебник для вузов. — М.: Юнити, 2006.

Формирование основ правового регулирования нотариального удостоверения сделок с недвижимостью в России

Тымчук Юлия Александровна, магистрант
Волгоградский государственный университет

В настоящей статье автором исследуются этапы зарождения российского нотариата как органа, наделенного компетенцией в сфере гражданского оборота недвижимости, выявляются тенденции развития законодательных основ нотариального удостоверения сделок с недвижимостью.

Ключевые слова: нотариат, сделки с недвижимостью, укрепление прав, нотариальное удостоверение, обязательная нотариальная форма

В науке полагают, что обращение к исследованию истории развития того или иного явления или категории позволяет «... правильно оценить сегодняшнюю реальность» [1, с.199]. Исходя из этого, актуальным представляется анализ формирования законодательных основ нотариального удостоверения сделок с недвижимостью, что позволит выявить тенденции его развития.

Не вдаваясь в научную полемику по вопросу об определении периода возникновения института нотариата в России [2, с.17] выделим основные этапы его зарождения

как органа, наделенного компетенцией в сфере гражданского оборота недвижимости:

- 1 этап — период зарождения протонотариата (XII — вторая половина XVI вв.);
- 2 этап — период становления и развития нотариальных органов (1649 г. — до «Великих реформ» Александра II);
- 3 этап — становление в России профессионального нотариата и появление профессиональных нотариусов, повышение его роли в процедуре

укрепления прав на недвижимое имущество (1864–1917 гг.);

- 4 этап — советский период развития нотариальных органов: обязательное нотариальное удостоверение всех сделок с недвижимостью (1917–1991 гг.);
- 5 этап — современный период — принцип добровольности нотариального удостоверения сделок с недвижимостью (с 1991 года до настоящего времени).

Кратко охарактеризуем каждый этап.

На первом этапе о сделках по отчуждению недвижимого имущества имеются весьма скудные сведения, так как большинство из них и, в частности, самая распространенная — купля-продажа земельного участка — совершались устно и публично. Содержание подобной сделки описывалось в «грамоте», составление которой имело символический характер, так как в отличие от свидетельских показаний, она не служила главным доказательством заключения сделки.

Так, первое свидетельство о купле земли в Русском государстве содержит грамота Антония Римлянина (1147 г.) [3, с.425]. По данным некоторых летописей переход земель от одного лица к другому выражался символической передачей дёрна.

При заключении сделки помимо сторон обязательно должны были присутствовать подьячие как свидетели истинности воли сторон, свидетели-послухи, писцы, скреплявшие документ своей печатью. Грамоты составлялись и исполнялись на дому, а потом «являлись» для приложения к ним печати.

В дальнейшем для укрепления прав по сделкам с недвижимостью были введены писцовые книги, сведения в которых подтверждали принадлежность имущества лицу. После приобретения земли покупатель «регистрировал» соответствующий акт, информация о котором содержалась в писцовой книге.

До XV в России ввиду невысокой грамотности основной массы населения письменные акты никем не подписывались. Их составлением в XII в. занимались дьяки и подьячие (в XIII в. их стали называть писцами), которые состояли при различных присутственных местах.

Вторым этапом развития нотариальных органов следует считать период с момента принятия Соборного уложения Алексея Михайловича 1649 года. Существовало два вида крепостей в зависимости от особенностей оформления: составленные на дому и площадными подьячими. Так в соответствии со ст. 246, 250 главы 10 «О суде» [4, с.151] Соборного уложения 1649 года все сделки с недвижимостью (отчуждение вотчин, имений, дворов) на большую сумму («в больших делех» — на сумму свыше 10 руб.) предписывалось составлять в присутствии свидетелей-послухов с обязательным участием площадного подьячего (пронотариуса). После составления акты на вотчины и поместья записывались в Поместном приказе (ст. 3, 15, 17 гл. 18), а также представлялись в Печатный приказ для проставления государственной печати с обязательной оплатой пошлины (ст. 18 гл. XVIII).

Указ царя Петра I от 23 января 1699 г. устанавливал требование, согласно которому все челобитные и крепости (сделки с недвижимостью) необходимо писать в приказах и приказных избах только на гербовой бумаге [5, с.74]. Последствиями несоблюдения данного императива являлись недействительность купчей с недвижимостью и штраф.

Затем был издан Указ от 9 декабря 1699 г., согласно которому все сделки с недвижимостью («всякие крепости») совершались в соответствующих приказах, куда надлежало «присылать раз в два месяца все крепости, совершаемые в городах». Однако данная реформа повлекла негативные последствия: взяточничество, волокиту и бюрократизм чиновников, поэтому 10 января 1701 г. был принят Указ «Об обряде совершения всякого рода крепостных актов», который был направлен на подтверждение применения письменного договора и устанавливал порядок его совершения, в частности купчей (договоров купли-продажи недвижимости). Договор вступал в законную силу с момента его регистрации в приказе.

Из бывших подьячих была образована Палата крепостных дел. Площадные подьячие стали называться подьячими крепостных дел. Здесь совершались все договоры с недвижимым имуществом (крепости) с привлечением свидетелей.

В период правления Екатерины II в 1775 г. совершение крепостных актов было передано Палате гражданского суда. При уездных судах создавались учреждения крепостных дел, в которых осуществлялось крепостное (нотариальное) засвидетельствование сделок с недвижимостью.

В начале XIX в связи с изменением социально-экономической ситуации в стране требовалось обобщить и систематизировать имеющееся законодательство для того, чтобы оно стало удовлетворять потребностям общественного развития. Для этого в 1832 г. был утвержден, а с 1835 г. введен в действие Свод законов Российской империи. Функции нотариата определялись Сводом Законов 1832 года (часть I том X), согласно которому в нотариальном порядке совершались акты, направленные на отчуждение недвижимого имущества, в том числе мену, ограничение права собственности на недвижимое имущество.

В Своде Законов М. М. Сперанский поместил нормы о купчей в системе «укрепления прав», так как считал ее не обязательством, а символической передачей [6, с.85]. «Укрепление прав» представляет собой «публичное, при посредстве органов общественной власти, гласное утверждение соединения права с известным субъектом» [7, с.5]. При этом крепостной акт выступал основной формой укрепления прав на недвижимость. Исходя из этого, при приобретении права собственности на недвижимость требовалось его укрепление.

В период правления Николая I в специально созданных при палатах гражданского суда крепостных отделениях составлялись акты, которые затем вносились в докладную книгу, которая поступала на рассмотрение в суд. Данная процедура применялась при отчуждении недвижимо-

мости и крепостных людей вплоть до «Великих реформ» Александра II.

14 апреля 1866 года было принято Положение о нотариальной части (далее — Положение), с которым следует связывать третий этап развития нотариальных органов — становление в России профессионального нотариата и появление профессиональных нотариусов.

Деятельность нотариуса в процедуре укрепления прав имела определяющее значение, так как сама процедура нотариального удостоверения сделок с недвижимостью формировала систему укрепления прав. При этом будущий покупатель недвижимости мог фактически определить как настоящего, так и предыдущего собственниками имущества, а учет всех оформленных сделок с недвижимостью позволял взимать пошлины в казну.

Революционные события в стране коренным образом изменили историю и положение российского нотариата и привели к завершению третьего этапа развития нотариальных органов. После октябрьской революции 1917 года ранее существовавший порядок был разрушен: было отменено право частной собственности на землю, все сделки с данным объектом в результате этого стали невозможными, упразднены функционировавшие ранее судебные установления (нотариат входил в систему судов).

4 октября 1922 г. при отсутствии Гражданского кодекса принимается первый законодательный акт, определивший порядок совершения нотариальных действий — Положение о государственном нотариате РСФСР.

С принятием 11 ноября 1922 г. Гражданского кодекса РСФСР (вступил в силу с 1.01.1923 г) деление имущества на движимое и недвижимое имущество с отменой частной собственности упразднено (примечание к ст. 21 ГК РСФСР 1922 г.). Через год после принятия ГК РСФСР последовало принятие «Положения о государственном нотариате Р.С. Ф. С.Р. издания 1923 года». ГК РСФСР 1922 г. в ст. 27 перечислял формы сделок: устные («могут быть совершены на словах») и письменные — простые, засвидетельствованные, нотариальные, т. е. совершенные в нотариальном органе и внесенные в нотариальную актовую книгу.

Засвидетельствование сделок состояло в том, что стороны предоставляли нотариусу договор, содержащий все согласованные между ними условия, а нотариус делал на нем надпись о засвидетельствовании. Засвидетельствование было предусмотрено для договоров, заключаемых государственными учреждениями и предприятиями как между собой, так и с частными лицами и других договоров (ст. 137, ст. 297, ст. 313 ГК РСФСР 1922). Нотариальный порядок под страхом недействительности устанавливался для сделок с недвижимостью (ст. 72, 79, 90, 94, 138 185, 207 ГК РСФСР 1922 г., ст. 312 ГК РСФСР 1922 г и др.). Договор считался заключенным с момента его совершения или засвидетельствования в нотариальном порядке, в случае если законом было установлено его обязательное совершение или засвидетельствование в нотариальном органе (ст. 130 ГК РСФСР 1922).

Толчком для новой реформы нотариата стало образование СССР. 14 мая 1926 г. ЦИК и СНК СССР приняли постановление «Об основных принципах организации государственного нотариата», а 04.10.1926 Декрет о введении в действие положения о государственном нотариате РСФСР, в котором были урегулированы вопросы, связанные с функциями государственных нотариальных контор, порядком выполнения нотариальных действий, в том числе нотариального удостоверения сделок. Декрет относил к предмету ведения государственных нотариальных контор нотариальное удостоверение сделок и учинение исполнительных надписей на них (п.1 ст. 9 Декрета).

31.12.1947 г. Постановлением Совета Министров РСФСР № 980 было утверждено пятое, начиная с 1922 г. Положение о государственном нотариате РСФСР, которое действовало до 1965 г. Государственные нотариальные конторы помимо выполнения иных нотариальных действий занимались удостоверением сделок (договоров, доверенностей, завещаний), а исполнительные органы сельских Советов депутатов трудящихся (станций, хуторов, аулов) удостоверляли договоры купли-продажи строений на снос на сумму до 600 руб. и прочие договоры (сделки) на сумму до 500 руб.

На обязательность нотариальной формы для сделок в случаях, предусмотренных законом, указывалось и в ст. 47 ГК РСФСР 1964 года, который вместе с Положением о государственном нотариате РСФСР 1965 г. внес существенные изменения в организацию нотариальной деятельности. Обязательному нотариальному удостоверению по ГК РСФСР 1964 также подлежал ряд сделок с недвижимостью (ст. 239, 255, 257 и др.). Все остальные объекты недвижимости являлись государственной собственностью, и их переход не был связан с изменением собственника.

После нотариального удостоверения, которое производилось по месту нахождения жилого дома, сделка должна была быть зарегистрирована в исполнительном комитете районного, городского Совета народных депутатов. По мнению М. И. Брагинского, «применительно к сделкам с недвижимостью государственная регистрация играла в значительной мере роль определенного придатка к их нотариальному удостоверению» [8, с.8].

19 июля 1973 г. Верховным Советом СССР был принят Закон СССР «О государственном нотариате», положения которого развил Закон РСФСР «О государственном нотариате» от 2 августа 1974 г.

С приходом к власти в 1985 г. последнего Генерального секретаря ЦК КПСС Горбачева М. С. начался период перестройки. В стране происходили кардинальные политические, социальные и экономические перемены, в частности, было разрешено заниматься предпринимательской деятельностью в форме кооперативов и создавать совместные предприятия с иностранными компаниями. Следствием этого стало существенное увеличение гражданского оборота, потребностям которого уже не отвечало прежнее законодательство о нотариате.

В 1991 г. после распада СССР в России действовали нормативно-правовые акты СССР, в части, не противоречащей законодательству Российской Федерации, а также продолжали функционировать государственные нотариальные конторы.

Начавшиеся реформы, направленные на построение правового государства в стране, выявили потребность в решении проблемы обеспечения законности гражданского оборота недвижимости и защиты прав и свобод человека и гражданина.

Коренное реформирование института нотариата следует связывать с принятием 11 февраля 1993 г. Верховным Советом Российской Федерации Основ законодательства Российской Федерации о нотариате (далее — Основы) и введением с 01.01.1995 в действие ГК РФ, отменившего обязательную нотариальную форму практически для всех сделок с недвижимостью (была сохранена только для некоторых сделок: ст. 584 ГК РФ, ст. 41 СК РФ и др.). Статья 163 ГК РФ предусматривает возможность сторонам сделки только по их собственному волеизъявлению придать ей нотариальную форму.

После этого последовало введение государственной регистрации вещных прав на недвижимость, которое предполагало обеспечение достоверности государственных реестров недвижимости, однако на практике этого не произошло. В связи с этим были предприняты попытки вновь установить требование об обязательной нотариальной форме для сделок с недвижимостью, которые не увенчались успехом.

Несмотря на это, последние изменения в законодательстве свидетельствуют о расширении полномочий нотариуса в сфере гражданского оборота недвижимости, а также о по-

вышении привлекательности нотариальной формы сделок с недвижимостью.

Таким образом, анализ эволюции законодательных основ нотариального удостоверения сделок с недвижимостью позволяет выявить следующие тенденции:

- во все времена государство, осознавая особую значимость недвижимого имущества, стремилось создать определенный порядок перехода прав на данный объект гражданского права;
- законодательные требования к процедуре заключения сделок с недвижимостью изменялись с развитием социально-экономических отношений в государстве, но исторически сложилось, что всегда подобные сделки заключались с участием особого должностного лица (писцы, дяки, подьячие, площадные подьячие, нотариус);
- в XIX веке процедура нотариального удостоверения сделок с недвижимостью формировала систему укрепления прав (современной государственной регистрации перехода прав на недвижимое имущество);
- на протяжении всего советского периода развития нотариата нотариальная форма для сделок с недвижимым имуществом являлась обязательной. Лишь со вступлением в силу нового ГК РФ ситуация изменилась в противоположную сторону.
- в настоящее время нотариальная форма для сделок с недвижимостью ввиду последних изменений в законодательстве стала обладать значительными преимуществами. Ее введение позволит исключить реализацию мошеннических схем на рынке недвижимости [9, с.129].

Литература:

1. Клишас А. А. Лекция Председателя Комитета Совета Федерации по конституционному законодательству, правовым и судебным вопросам, развитию гражданского общества // Российская конституция: первые 20 лет. Цикл лекций в Государственной Думе. 18 марта — 22 апреля 2013 года. М.: Издание Государственной Думы, 2013. — С. 197—204.
2. Е. Богомолова От писца до нотариуса // ЭЖ-Юрист. 2004. № 43. — С. 17—19.
3. Общественно-политический строй и право Киевского государства. Т. 1 / Юшков С. В. — М.: Госюриздат, 1949. — 543 с.
4. М. Н. Тихомиров, П. П. Епифанов. Соборное уложение 1649 года. М., Изд-во Моск. ун-та, 1961. — 433 с.
5. Голикова Н. Б., Кислягина Л. Г. Система государственного управления XVIII века. // Очерки русской культуры XVII века. — М.: Изд. МГУ, 1987 — Ч.2. — 275 с.
6. Арбузова Л. Из истории российского нотариата / Л. Арбузова — СПб., 1996. — 115 с.
7. Кассо Л. А. Источники русского гражданского права (Вступительная лекция, читанная в Московском университете 17-го января 1900 года). / Избранные труды. — М., Статут. 2001. — 562 с.
8. Брагинский М. И. Комментарий к Закону РФ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» / М. И. Брагинский. М.: Юридический Дом «Юстицинформ», 1998. — 237 с.
9. Иншакова А. О., Тымчук Ю. А. Обязательное нотариальное удостоверение сделок с недвижимостью как Гарант стабильности ее гражданского оборота // Вестник ВолГУ. Серия 5: Юриспруденция. 2016. № 2 (31). — С. 125—133.

Нотариальный тариф за удостоверение сделок с недвижимостью: проблемы и перспективы развития правового регулирования

Тымчук Юлия Александровна, магистрант
Волгоградский государственный университет

В настоящей статье автором анализируется динамика изменения законодательства, устанавливающего размеры нотариального тарифа за удостоверение сделок с недвижимостью. В целях совершенствования правового регулирования в рассматриваемой сфере предлагается внести изменения в законодательство.

Ключевые слова: сделки с недвижимостью, нотариальный тариф, плата за услуги правового и технического характера

Одной из острых проблем современного гражданского права является нестабильность гражданско-правовых договоров, и как следствие, нестабильность гражданского оборота. Составной частью гражданского оборота выступает гражданский оборот недвижимости, юридическим выражением которого является гражданско-правовой оборот недвижимости.

Полагаем, что одной из причин нестабильности гражданского оборота недвижимости является отмена законодателем обязательной нотариальной формы для большинства сделок с недвижимостью с момента введения в действие ГК РФ (01.01.1995 г.).

Как показывают данные судебной статистики в России количество оспоренных в судебном порядке договоров по отчуждению недвижимости, совершенных в простой письменной форме значительно превышает количество оспоренных сделок с недвижимостью, совершенных в нотариальной форме [1].

К наиболее типичным случаям оспаривания сделок с недвижимостью относятся следующие: оспаривание договора, заключенного по поддельным документам (например, поддельный договор приватизации квартиры, доверенность) [2], введение граждан в заблуждение относительно последствий заключения сделки [3], ненадлежащее исполнение посредниками на рынке недвижимости договоров об оказании услуг [4] и др. Оспаривание сделок с недвижимостью, заключенных в нотариальной форме, на практике не распространено явление.

Основным препятствием для введения обязательной нотариальной для сделок с недвижимостью выступает высокий размер нотариального тарифа.

В связи с этим представляет интерес рассмотрение динамики изменения нотариального тарифа за удостоверение сделок с недвижимостью.

За совершение нотариальных действий, для которых законодательством предусмотрена обязательная нотариальная форма, нотариус, занимающийся частной практикой, взимает нотариальный тариф в соответствии с налоговым законодательством (ст. 22 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате (далее — Основы), ст. 333.24 НК РФ), для которых не предусмотрена законодательством, нотариальные тарифы взимаются в размере, установленном в соответствии со ст. 22.1 Основ.

Законодателем было предпринято несколько попыток по снижению нотариального тарифа [5, с.10; 11], в результате которых он уменьшился для сделок с недвижимостью вдвое, однако только в случае, если отчуждение производится лицу, не являющемуся родственником. При отчуждении недвижимости родственнику можно наблюдать незначительное повышение тарифа.

Полагаем, что тенденция, направленная на снижение тарифа должна распространяться и на удостоверение сделок с недвижимостью между родственниками, поэтому считаем необходимым продолжать снижение тарифов. Нотариальный тариф должен характеризоваться доступностью для малоимущих слоев населения, но при этом обеспечивать самофинансирование нотариальных контор.

Помимо оплаты нотариального тарифа за совершение нотариальных действий, установленного законодательством, нотариус, занимающийся частной практикой, имеет в силу ст. 15, 23 Основ, право взимать плату за оказание услуг правового и технического характера.

Унифицированный размер тарифа за оказание данных услуг в России отсутствует, а сам он в качестве нотариального действия в Основых не указан. Но учитывая, что запрета на взимание платы за данные услуги законодательством прямо не установлено, их взимание является правомерным, а их получение и оплата носит добровольный характер. Данный вывод подтверждает письмо Федеральной нотариальной палаты РФ (далее — ФНП РФ) [6], судебная практика [7], а также позиция Конституционного Суда РФ [8].

Анализ последних изменений в законодательстве [9, с. 4265; 4293.] показывает, что в настоящее время к полномочиям ФНП РФ относится утверждение порядка определения обязательного для применения нотариусами и экономически обоснованного предельного размера платы за оказание услуг правового и технического характера, а также ежегодное установление предельных размеров платы за оказание нотариусами услуг правового и технического характера для каждого субъекта Российской Федерации с размещением соответствующей информации на своем официальном сайте.

Закрепление данного полномочия отнюдь не случайно. Во-первых, необходимость подобных изменений назрела давно. Во-вторых, им предшествовали масштабные экономические исследования по установлению и выработке обос-

нованных критериев и принципов исчисления предельного размера тарифа за данные услуги (учитывается величина прожиточного минимума в регионе, затраты на совершение нотариального действия и др.).

С одной стороны, установление тарифов за оказание услуг правового и технического характера на основании экономически обоснованных критериев его расчёта следует, безусловно, оценивать положительно. С другой стороны, наделение соответствующим полномочием ФНП РФ вызывает сомнения. Думаем, целесообразней было бы в такой ситуации закрепить следующий механизм: ФНП РФ устанавливает порядок определения и конкретный предельный размер платы за оказание правового и технического характера, а законодательные органы субъекта РФ устанавливают, руководствуясь указаниями ФНП РФ, конкретный размер тарифов за оказание данных услуг в субъекте с учетом различных экономических показателей.

Кроме того, положительным нововведением следует считать разработку ФНП РФ Методических рекомендаций по определению предельного размера платы за оказание нотариусом услуг правового и технического характера (далее — Методические рекомендации) [10].

Так, в п.2.2 Методических рекомендаций указано, что при расчете предельного размера платы за оказание услуг правового и технического характера используется коэффициент количества нотариальных действий (далее — Ккнд), также введена формула для определения данного коэффициента.

В п.2.4 Методических рекомендаций закреплена формула для расчета предельного размера платы за оказание услуг правового и технического характера, которая учитывает социально-экономическую ситуацию в регионе и количество нотариальных действий, совершаемых нотариусом. Каждому нотариальному действию соответствует свой

коэффициент сложности, пропорциональный трудозатратам на их совершение.

В п.2.5, 2.6, 2.7 Методических рекомендаций установлены льготы по оплате услуг правового и технического характера для участников и инвалидов Великой Отечественной войны (освобождаются от уплаты данных услуг полностью), инвалидов I группы (освобождаются от уплаты данных услуг на 50%), несовершеннолетних (освобождаются от уплаты данных услуг при удостоверении договоров об отчуждении ими недвижимого имущества; при этом такое освобождение от взимания платы за оказание услуг правового и технического характера производится пропорционально их участию в договоре). Нотариальные палаты субъектов наделены правом установить дополнительные льготы, представляемые нотариусами отдельным категориям граждан при оказании услуг правового и технического характера (п.2.9 Методических рекомендаций).

Однако следует признать, что многие обстоятельства, имеющие важное, на наш взгляд значение, при определении данной платы не были учтены.

Считаем, что нотариальный тариф за удостоверение сделок с недвижимостью должен устанавливаться в зависимости от уровня платежеспособности населения в конкретном субъекте РФ, а также быть дифференцирован в зависимости от категории плательщика (малоимущие граждане, инвалиды I, II группы; ветераны ВОВ, Герои РФ, Герои Советского Союза, Герои Социалистического Труда, Герои Труда РФ; несовершеннолетние лица; лица, достигшие возраста 80 лет).

Что же касается платы за услуги правового и технического характера, то на наш взгляд, в связи с последними изменениями в законодательстве является целесообразным, установить критерии ее расчета как самостоятельного вида платежа в Основах [11, с.129], а также закрепить в Основах новый механизм ее установления.

Литература:

1. Определение Верховного Суда РФ от 25.08.2015 № 46-КГ15-9; Апелляционное определение Московского городского суда от 12.10.2016 по делу № 33-40498/2016// Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс]/ Компания «Консультант Плюс». — Послед. обновление 01.12.2016.
2. Определение Верховного Суда РФ от 21.07.2015 № 18-КГ15-82; Определение Верховного Суда РФ от 27.01.2015 № 70-КГ14-8// Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс]/ Компания «Консультант Плюс». — Послед. обновление 12.02.2016.
3. Апелляционное определение Московского городского суда от 14.12.2015 по делу № 33-47055/2015// Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс]/ Компания «Консультант Плюс». — Послед. обновление 12.02.2016.
4. Определение Свердловского областного суда от 15.01.2013 по делу № 33-501/2013 (33-16244/2012)// Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс]/ Компания «Консультант Плюс». — Послед. обновление 12.02.2016.
5. Федеральный закон от 29.12.2014 № 457-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»// Собрание законодательства РФ, 05.01.2015, № 1 (часть I); Федеральный закон от 29.12.2015 № 391-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»// Собрание законодательства РФ, 04.01.2016, № 1 (часть I).

6. Письмо Федеральной нотариальной палаты от 10 февраля 2010 г. № 204/05—08// Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс] / Компания «Консультант Плюс». — Послед. обновление 12.12.2016.
7. Апелляционное определение Московского городского суда от 06.10.2015 по делу № 33—36516/2015// Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс] / Компания «Консультант Плюс». — Послед. обновление 12.02.2016.
8. Определение от 1 марта 2011 г. № 272-О-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Чераневой Антонины Афанасьевны на нарушение ее конституционных прав абзацем третьей части первой статьи 15 и частью первой статьи 23 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате»// Нотариальный вестник, № 5, 2011. URL: http://old.notariat.ru/press_4043_23.aspx.htm (дата обращения: 01.12.2016 г.).
9. Федеральный закон от 3 июля 2016 г. № 332-ФЗ «О внесении изменений в статьи 188 и 189 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации и в Основы законодательства РФ о нотариате»// Собрание законодательства РФ, 04.07.2016, № 27 (часть II); Федеральный закон от 03.07.2016 № 360-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»// Собрание законодательства РФ, 04.07.2016, № 27 (часть II).
10. Письмо ФНП от 01.04.2016 № 1078/03—16—3 «О направлении Методических рекомендаций по определению предельного размера платы за оказание нотариусом услуг правового и технического характера» (вместе с Методическими рекомендациями по определению предельного размера платы за оказание нотариусом услуг правового и технического характера, утв. решением Правления ФНП (протокол от 28.03.2016 № т 03/16))// Справочно-правовая система «Консультант Плюс»: [Электронный ресурс] / Компания «Консультант Плюс». — Послед. обновление 22.11.2016 г.
11. Иншакова А. О., Тымчук Ю. А. Обязательное нотариальное удостоверение сделок с недвижимостью как гарант стабильности ее гражданского оборота//Вестник ВолГУ. Серия 5. Юриспруденция. 2016. № 2 (31). — С.125—133.

МОЛОДОЙ УЧЁНЫЙ

Международный научный журнал
Выходит еженедельно

№ 28 (132) / 2016

РЕДАКЦИОННАЯ КОЛЛЕГИЯ:

Главный редактор:

Ахметов И. Г.

Члены редакционной коллегии:

Ахметова М. Н.
Иванова Ю. В.
Каленский А. В.
Куташов В. А.
Лактионов К. С.
Сараева Н. М.
Абдрасилов Т. К.
Авдеюк О. А.
Айдаров О. Т.
Алиева Т. И.
Ахметова В. В.
Брезгин В. С.
Данилов О. Е.
Дёмин А. В.
Дядюн К. В.
Желнова К. В.
Жуйкова Т. П.
Жураев Х. О.
Игнатова М. А.
Калдыбай К. К.
Кенесов А. А.
Коварда В. В.
Комогорцев М. Г.
Котляров А. В.
Кузьмина В. М.
Курпаяниди К. И.
Кучерявенко С. А.
Лескова Е. В.
Макеева И. А.
Матвиенко Е. В.
Матроскина Т. В.
Матусевич М. С.
Мусаева У. А.
Насимов М. О.
Паридинова Б. Ж.
Прончев Г. Б.
Семахин А. М.
Сенцов А. Э.
Сенюшкин Н. С.
Титова Е. И.
Ткаченко И. Г.

Фозилов С. Ф.

Яхина А. С.

Ячинова С. Н.

Международный редакционный совет:

Айрян З. Г. (*Армения*)
Арошидзе П. Л. (*Грузия*)
Атаев З. В. (*Россия*)
Ахмеденов К. М. (*Казахстан*)
Бидова Б. Б. (*Россия*)
Борисов В. В. (*Украина*)
Велковска Г. Ц. (*Болгария*)
Гайич Т. (*Сербия*)
Данатаров А. (*Туркменистан*)
Данилов А. М. (*Россия*)
Демидов А. А. (*Россия*)
Досманбетова З. Р. (*Казахстан*)
Ешиев А. М. (*Кыргызстан*)
Жолдошев С. Т. (*Кыргызстан*)
Игисинов Н. С. (*Казахстан*)
Кадыров К. Б. (*Узбекистан*)
Кайгородов И. Б. (*Бразилия*)
Каленский А. В. (*Россия*)
Козырева О. А. (*Россия*)
Колпак Е. П. (*Россия*)
Курпаяниди К. И. (*Узбекистан*)
Куташов В. А. (*Россия*)
Лю Цзюань (*Китай*)
Малес Л. В. (*Украина*)
Нагервадзе М. А. (*Грузия*)
Прокопьев Н. Я. (*Россия*)
Прокофьева М. А. (*Казахстан*)
Рахматуллин Р. Ю. (*Россия*)
Ребезов М. Б. (*Россия*)
Сорока Ю. Г. (*Украина*)
Узаков Г. Н. (*Узбекистан*)
Хоналиев Н. Х. (*Таджикистан*)
Хоссейни А. (*Иран*)
Шарипов А. К. (*Казахстан*)

Руководитель редакционного отдела: Кайнова Г. А.

Ответственные редакторы: Осянина Е. И., Вейса Л. Н.

Художник: Шишков Е. А.

Верстка: Бурьянов П. Я., Голубцов М. В., Майер О. В.

Статьи, поступающие в редакцию, рецензируются.

За достоверность сведений, изложенных в статьях, ответственность несут авторы.

Мнение редакции может не совпадать с мнением авторов материалов.

При перепечатке ссылка на журнал обязательна.

Материалы публикуются в авторской редакции.

АДРЕС РЕДАКЦИИ:

почтовый: 420126, г. Казань, ул. Амирхана, 10а, а/я 231;

фактический: 420029, г. Казань, ул. Академика Кирпичникова, д. 25.

E-mail: info@moluch.ru; <http://www.moluch.ru/>

Учредитель и издатель:

ООО «Издательство Молодой ученый»

ISSN 2072-0297

Подписано в печать 28.12.2016. Тираж 500 экз.

Отпечатано в типографии издательства «Молодой ученый», 420029, г. Казань, ул. Академика Кирпичникова, 25