ЮРИСПРУДЕНЦИЯ В ТЕОРИИ И НА ПРАКТИКЕ:
АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И СОВРЕМЕННЫЕ АСПЕКТЫ
СБОРНИК СТАТЕЙ IV МЕЖДУНАРОДНОЙ НАУЧНО-ПРАКТИЧЕСКОЙ КОНФЕРЕНЦИИ,
СОСТОЯВШЕЙСЯ 25 АПРЕЛЯ 2020 Г. В Г. ПЕНЗА

ISBN 978-5-00159-359-1

Настоящий сборник составлен по материалам IV Международной научно-практической конференции «ЮРИСПРУДЕНЦИЯ В ТЕОРИИ И НА ПРАКТИКЕ: АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И СОВРЕМЕННЫЕ АСПЕКТЫ», состоявшейся 25 апреля 2020 г. в г. Пенза. В сборнике научных трудов рассматриваются современные проблемы науки и практики применения результатов научных исследований.

Сборник предназначен для научных работников, преподавателей, аспирантов, магистрантов, студентов с целью использования в научной работе и учебной деятельности.

Ответственность за аутентичность и точность цитат, имен, названий и иных сведений, а также за соблюдение законодательства об интеллектуальной собственности несут авторы публикуемых материалов.

Полные тексты статей в открытом доступе размещены в Научной электронной библиотеке Elibrary.ru в соответствии с Договором №1096-04/2016К от 26.04.2016 г.

© МЦНС «Наука и Просвещение» (ИП Гуляев Г.Ю.), 2020
© Коллектив авторов, 2020

ISBN 978-5-00159-359-1
СОДЕРЖАНИЕ

ТЕОРИЯ И ИСТОРИЯ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА

ПРООБРАЗЫ ПОЛОЖЕНИЙ «ПРОЦЕССУАЛЬНОЙ РЕВОЛЮЦИИ» 2019 ГОДА В ИСТОРИИ РОССИЙСКОГО ПРАВА
ОСАДЧАЯ ЕКАТЕРИНА ВИТАЛЬЕВНА .......................................................... 12

ЦЕНЗУРА КАК МЕХАНИЗМ СОЦИАЛЬНОГО КОНТРОЛЯ
ШМЕЛЕВ ПАВЕЛ ПАВЛОВИЧ .............................................................. 13

КОНСТИТУЦИОННОЕ И МУНИЦИПАЛЬНОЕ ПРАВО

НАПРАВЛЕНИЯ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ СУДЕБНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
КАСЬЯНОВА АНГЕЛИНА СЕРГЕЕВНА ........................................ 16

КОНСТИТУЦИОННАЯ ЖАЛОБА КАК ГАРАНТИЯ ПРАВ И СВОБОД ГРАЖДАН В РАМКАХ
КОНСТИТУЦИОННОГО СУДОПРОИЗВОДСТВА РФ
ПЕРЕВАЛОВА АНГЕЛИНА ВАЛЕНТИНОВНА, ПОТАПОВА ОЛЬГА НИКОЛАЕВНА ............ 18

К ВОПРОСУ О ПОНЯТИИ, СУЩНОСТИ, ВИДАХ КОНСТИТИУЦИОННОГО КОНТРОЛЯ
ЕЖОВА ЕКАТЕРИНА АЛЕКСАНДРОВНА ............................................. 21

КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО НА САМОЗАЩИТУ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
МЯСНИКОВА АЛИНА АЛЕКСЕЕВНА ............................................. 24

ОГРАНИЧЕНИЕ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА: НЕКОТОРЫЕ
АСПЕКТЫ ПРОБЛЕМЫ
КУКУШКИНА АЛЁНА НИКОЛАЕВНА ........................................... 28

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

ВОПРОС ПРИВЛЕЧЕНИЯ БАНКОВ К ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА РАЗГЛАШЕНИЕ ПЕРСОНАЛЬНОЙ
ИНФОРМАЦИИ
ЕРШОВА ИРИНА ВИКТОРОВНА, ИСАЕВА АНАСТАСИЯ БОРИСОВНА ......................... 31

МИРОВОЕ СОГЛАШЕНИЕ КАК СДЕЛКА В РАМКАХ ПРОЦЕДУРЫ БАНКРОТСТВА: АСПЕКТЫ
ОСПАРИВАНИЯ
КУНИЦЫН ИГОРЬ ВАДИМОВИЧ ...................................................... 34

КОРПОРАТИВНЫЙ ДОГОВОР КАК ИСТОЧНИК РЕГУЛИРОВАНИЯ КОРПОРАТИВНЫХ ОТНОШЕНИЙ
АКИМЖАНОВА АЙЖАН БАЙСЕРИКОВНА ........................................... 38

ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫХ ПРАВ В
СЕТИ ИНТЕРНЕТ
СУТЫРИНА ЕКАТЕРИНА СЕРГЕЕВНА, ЯКУБА ЯНА ПАВЛОВНА ......................... 42

IV INTERNATIONAL SCIENTIFIC CONFERENCE | www.naukaip.ru
ЮРИСПРУДЕНЦИЯ В ТЕОРИИ И НА ПРАКТИКЕ

СОВМЕСТНОЕ ЗАВЕЩАНИЕ СУПРУГОВ КАК НОВЫЙ ИНСТИТУТ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА
АНТОНОВА АЛИНА АНДРЕЕВНА ................................................................. 59

ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРИЗНАНИЯ СДЕЛОК НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНЫМИ И ПУТИ ИХ РЕШЕНИЯ
БУЛЕЙКО ВИТАЛИЙ АЛЕКСАНДРОВИЧ .............................................. 62

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ КРАУДФАНДИНГА
ГУМЕНЮК ДМИТРИЙ ВЛАДИМИРОВИЧ ................................................ 65

ЗАЩИТА ПРАВ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ: ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА
МИТЕНКОВ ГЛЕБ АЛЕКСАНДРОВИЧ ................................................... 69

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ ГРАЖДАН В ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ
СЕРБИН МИХАИЛ ВИКТОРОВИЧ, СЕРБИНА ЛЕЙЛА АРИФОВНА .................. 73

ОСОБЕННОСТИ ПРЕКРАЩЕНИЯ ДОГОВОРА АРЕНДЫ ЗЕМЕЛЬНОГО УЧАСТКА
АУЛОВА СВЕТЛАНА ВИКТОРОВНА ....................................................... 76

ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ И ТРУДОВОЕ ПРАВО ................................. 80

ОСОБЕННОСТИ БАНКРОТСТВА (НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ) ИНДИВИДУАЛЬНОГО
ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯ
ЯНДИНА АННА АЛЕКСАНДРОВНА ...................................................... 81

СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ ПОДХОДОВ К ВОПРОСУ О НЕОБХОДИМОСТИ КОДИФИКАЦИИ
ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА В СТРАНАХ ЕВРОПЫ И В РФ
СЫЧЕВА СОФЬЯ СЕРГЕЕВНА ............................................................ 84

СЕМЕЙНОЕ ПРАВО ......................................................................... 89

ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ СЕМЕЙНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
МАКЕЕВА АННА ВЛАДИМИРОВНА .................................................... 90

ФИНАНСОВОЕ, НАЛОГОВОЕ И БЮДЖЕТНОЕ ПРАВО ............................. 93

НЕКОТОРЫЕ СПОСОБЫ ВОВЛЕЧЕНИЯ СРЕДСТВ ГРАЖДАН В МЕСТНЫЕ БЮДЖЕТЫ
КИЖАЕВА АННА АНДРЕЕВНА ............................................................. 94

ПРИНЦИП СПРАВЕДЛИВОСТИ В НАЛОГОВОМ ПРАВЕ
РЯЗАНОВА АЛЕСЯ СЕРГЕЕВНА .......................................................... 98

РОЛЬ ЕЁ ВЕЛИЧЕСТВА КАЗНАЧЕЙСТВА В БЮДЖЕТНОМ ПРОЦЕССЕ ВЕЛИКОБРИТАНИИ
ЛАЗАРЕВА АЛЁНА РОМАНОВНА ...................................................... 102

ЗЕМЕЛЬНОЕ ПРАВО. ПРИРОДОРЕСУРСНОЕ ПРАВО. ЭКОЛОГИЧЕСКОЕ ПРАВО. АГРАРНОЕ
ПРАВО ......................................................................................... 105

ОСНОВЫ ПРАВ ГРАЖДАН РФ И ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН НА БЛАГОПРИЯТНУЮ ОКРУЖАЮЩУЮ
СРЕДУ
СОЛОВЬЕВ ИВАН АНДРЕЕВИЧ ......................................................... 106
<table>
<thead>
<tr>
<th>Title</th>
<th>Author</th>
<th>Page</th>
</tr>
</thead>
<tbody>
<tr>
<td>ЭКОЛОГИЧЕСКОЕ ПЛАНИРОВАНИЕ КАК ПРАВОВАЯ МЕРА ОХРАНЫ ОКРУЖАЮЩЕЙ СРЕДЫ ПРИ РАЗМЕЩЕНИИ ПРОМЫШЛЕННЫХ ОБЪЕКТОВ</td>
<td>МАМИХИНА ВИКТОРИЯ ИГОРЕВНА</td>
<td>112</td>
</tr>
<tr>
<td>СТРАХОВАНИЕ В ЭКОЛОГИЧЕСКОМ ПРАВЕ: ПРОБЛЕМЫ И ПУТИ ИХ РЕШЕНИЯ</td>
<td>РЯЗАНОВА АЛЕСЯ СЕРГЕЕВНА</td>
<td>117</td>
</tr>
<tr>
<td>ПРОБЛЕМЫ НАСЛЕДОВАНИЯ ЗЕМЕЛЬНЫХ УЧАСТКОВ</td>
<td>МАШИНАСКАЯ ДАРЬЯ АЛЕКСАНДРОВНА</td>
<td>121</td>
</tr>
<tr>
<td>ПРОБЛЕМЫ РЕГИСТРАЦИИ ЗЕМЕЛЬНЫХ СЕРВИТУТОВ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ</td>
<td>РЯЗАНОВА ДАРЬЯ АЛЕКСЕЕВНА</td>
<td>124</td>
</tr>
<tr>
<td>ИЗЪЯТИЕ ЗЕМЕЛЬНОГО УЧАСТКА КАК САНКЦИЯ ЗА НАРУШЕНИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА</td>
<td>МУРИЗА МЕЛИССА СЕРГЕЕВНА</td>
<td>128</td>
</tr>
<tr>
<td>К ВОПРОСУ ОБ ОСНОВАНИЯХ РАЗМЕЩЕНИЯ НА ЗЕМЕЛЬНЫХ УЧАСТКАХ ОБЪЕКТОВ ЭЛЕКТРИФИКАЦИИ</td>
<td>КУЦЕВАЛОВ АРТЕМ ВЛАДИМИРОВИЧ</td>
<td>131</td>
</tr>
<tr>
<td>УГОЛОВНОЕ ПРАВО И КРИМИНОЛОГИЯ. УГОЛОВНО-ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРАВО. УГОЛОВНЫЙ ПРОЦЕСС</td>
<td></td>
<td>135</td>
</tr>
<tr>
<td>О НЕКОТОРЫХ ОСОБЕННОСТЯХ ПОТЕРПЕВШЕГО ОТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ, ПРЕДУСМОТРЕННОГО СТАТЬЕЙ 110 УГОЛОВНОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ</td>
<td>ДУДАРЕВА КСЕНИЯ СТАНИСЛАВОВНА</td>
<td>136</td>
</tr>
<tr>
<td>ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЙ ФОРМЫ В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ</td>
<td>РОЗНОВА АНАСТАСИЯ АЛЕКСЕЕВНА</td>
<td>140</td>
</tr>
<tr>
<td>ЖЕНСКАЯ «БЕЛОВОРОТНИЧКОВАЯ» ПРЕСТУПНОСТЬ: СОСТОЯНИЕ И МЕРЫ ПРЕДУПРЕЖДЕНИЯ ВАГАНОВА КСЕНИЯ ВЛАДИМИРОВНА</td>
<td></td>
<td>143</td>
</tr>
<tr>
<td>ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ СТАДИЙ ВОЗБУЖДЕНИЯ УГОЛОВНОГО ДЕЛА: ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ МИСЕВРА НАТАЛЬЯ АЛЕКСЕЕВНА</td>
<td></td>
<td>146</td>
</tr>
<tr>
<td>ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ ВЗАИМОДЕЙСТВИЯ СЛЕДОВАТЕЛЯ И ПРОКУРОРА НА СТАДИИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ</td>
<td>МИСЕВРА НАТАЛЬЯ АЛЕКСЕЕВНА</td>
<td>149</td>
</tr>
<tr>
<td>РЕАЛИЗАЦИЯ КОНЦЕПЦИИ ВОССТАНОВИТЕЛЬНОГО ПРАВОСУДИЯ В УГОЛОВНОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ РОССИИ</td>
<td>ТИМЕРБАЕВ ДАНИЛ АЙРАТОВИЧ</td>
<td>152</td>
</tr>
<tr>
<td>ВИДЫ МОШЕННИЧЕСТВА В ДЕЙСТВУЮЩЕМ УГОЛОВНОМ КОДЕКСЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ХОМЯКОВАТАТЬЯНА ИГОРЕВНА</td>
<td></td>
<td>159</td>
</tr>
<tr>
<td>МЕРЫ ПРЕДУПРЕЖДЕНИЯ ВИКТИМНОСТИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ БЫКОВСКАЯ ВАЛЕРИЯ АЛЕКСЕЕВНА</td>
<td></td>
<td>162</td>
</tr>
</tbody>
</table>
ЮРИСПРУДЕНЦИЯ В ТЕОРИИ И НА ПРАКТИКЕ

ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ ИНСТИТУТА ЭВТАНАЗИИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
НАЗАРОВА ИННА АЛЕКСЕЕВНА ................................................................. 166

ОСОБЕННОСТИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ В ОТНОШЕНИИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ
АЛИЕВ ТУРАН ДАВУД ОГЛЫ, СОХАНЬ СЕРГЕЙ ИВАНОВИЧ ................................................................. 169

ПРИНУДИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ ВОСПИТАТЕЛЬНОГО ВОЗДЕЙСТВИЯ КАК АЛЬТЕРНАТИВА
УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ
БАРАНОВСКАЯ ПОЛИНА АНДРЕЕВНА ................................................................. 172

К ВОПРОСУ ОБ ОБЪЕКТЕ СЛУЖЕБНОГО ПОДЛОГА
ХРИСТИНИНА ЕКАТЕРИНА СЕРГЕЕВНА ................................................................. 176

ПРОБЛЕМНЫЕ АСПЕКТЫ УЧАСТИЯ ПРОКУРОРА В ФОРМИРОВАНИИ КОЛЛЕГИИ ПРИСЯЖНЫХ ЗАСЕДАТЕЛЕЙ
АНТОНОВ ИВАН ИГОРЕВИЧ ................................................................. 179

МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО ................................................................. 184

СРАВНИТЕЛЬНАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЯМ ПРОТИВ МИРА В ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ
АНИКЕЕВ ИВАН ВАЛЕРЬЕВИЧ ................................................................. 185

ПРОБЛЕМЫ ПРИЗНАНИЯ И ИСПОЛНЕНИЯ ИНОСТРАННЫХ СУДЕБНЫХ РЕШЕНИЙ
АРИСТАРХОВ АЛЕКСЕЙ АЛЕКСЕЕВИЧ ................................................................. 189

ОБЗОР КОНВЕНЦИИ ОРГАНИЗАЦИИ ОБЪЕДИНЕННЫХ НАЦИЙ О ДОГОВОРАХ МЕЖДУНАРОДНОЙ КУПЛИ-ПРОДАЖИ ТОВАРОВ
ХАДДАД ФИДА ................................................................. 192

THE CONCEPT, CLASSIFICATION AND ROLE OF INTERNATIONAL NON-GOVERNMENTAL ORGANIZATIONS IN INTERNATIONAL LAW
МУХАНБЕТОВА ЭЛЕОНОРА СУЛТАНБЕККЫЗЫ ................................................................. 196

THE PRINCIPLE OF SOVEREIGN EQUALITY OF STATES AS THE BASIS OF STATE IMMUNITY
ШИРИНБЕК АЙБАРША КАЗИЗБЕККЫЗЫ ................................................................. 200

THE CONCEPT, THEORIES OF DIPLOMATIC IMMUNITY AND TYPES OF DIPLOMATIC IMMUNITY
ТАТИЕВА АЙЯ ИЛЬЯСКЫЗЫ ................................................................. 203

АВТОНОМНЫЕ СООБЩЕСТВА ИСПАНИИ: ПРАВОВОЙ СТАТУС
КУСТОВА АНАСТАСИЯ АНДРЕЕВНА ................................................................. 208

СУДЕБНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ, ПРОКУРОРСКАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ, ПРАВОЗАЩИТНАЯ И ПРАВООХРАНИТЕЛЬНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ ................................................................. 211

К ВОПРОСУ ПРОЦЕССУАЛЬНОЙ САМОСТОЯТЕЛЬНОСТИ СЛЕДОВАТЕЛЯ В КОНТЕКСТЕ ПОЛОЖЕНИЙ СТ. 221 УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОГО КОДЕКСА РФ
ЗЫКОВ ДМИТРИЙ АЛЕКСАНДРОВИЧ ................................................................. 212

IV МЕЖДУНАРОДНАЯ НАУЧНО-ПРАКТИЧЕСКАЯ КОНФЕРЕНЦИЯ | МЦНС «НАУКА И ПРОСВЕЩЕНИЕ»
ЮРИСПРУДЕНЦИЯ В ТЕОРИИ И НА ПРАКТИКЕ

К ВОПРОСУ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ПОЛНОМОЧИЙ РУКОВОДИТЕЛЯ СЛЕДСТВЕННОГО ОРГАНА ПРИ РЕАЛИЗАЦИИ СТ. 221 УПК РФ
ЗЫКОВ ДМИТРИЙ АЛЕКСАНДРОВИЧ.................................................................216

АДМИНИСТРАТИВНЫЙ НАДЗОР, ОСУЩЕСТВЛЯЕМЫЙ ПРОКУРАТУРОЙ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ЯКОВЛЕВА АННА ВАЛЬБЕРЬЕВНА ...........................................................................219

О НЕКОТОРЫХ ВОПРОСАХ НОРМАТИВНОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ОРГАНОВ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ В РАМКАХ АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВОГО РЕЖИМА КОНТРТЕРРОРИСТИЧЕСКОЙ ОПЕРАЦИИ
УШАКОВ ЮРИЙ ВЛАДИМИРОВИЧ .....................................................................222

ОПРЕДЕЛЕНИЕ ПОНЯТИЯ И ПРАВОВАЯ РЕГЛАМЕНТАЦИЯ ЭКСТРАДИЦИОННОЙ ПРОВЕРКИ
КИРНОВА ВЕРОНИКА ГЕННАДИЕВНА .................................................................227

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРОКУРОРСКОГО НАДЗОРА ЗА ИСПОЛНЕНИЕМ ЗАКОНОВ В ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ
ЗАБЕЛИНА ТАМАРА СЕРГЕЕВНА .......................................................................231

ОСОБЕННОСТИ ПРОВЕДЕНИЯ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА С УЧАСТИЕМ ПРИСЯЖНЫХ ЗАСЕДАТЕЛЕЙ
ЕСМАГАНБЕТОВА ГАЛИНА СЕРИКОВНА .............................................................234

КРИМИНАЛИСТИКА. СУДЕБНО-ЭКСПЕРТНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ. ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ .................................................................238

СПЕЦИФИКА ОРГАНИЗАЦИИ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В ОРГАНАХ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ НА ТРАНСПОРТЕ
ЧЕТВЕРОВ АНДРЕЙ ВЛАДИМИРОВИЧ, АБРАМОВ АЛЕКСАНДР ЮРЬЕВИЧ .................239

ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ НАЗНАЧЕНИЯ И ПРОИЗВОДСТВА КОМПЛЕКСНЫХ ЭКСПЕРТИЗ И ПУТИ ИХ СОВЕРШЕНИЯ
ТИМЧЕНКО ВЛАДИМИР АЛЕКСАНДРОВИЧ, АНИСИМОВА СОФЬЯ ВИКОРОВНА ..........243

ТИПИЧНЫЕ ТАКТИЧЕСКИЕ ОШИБКИ ПРИ ПРОИЗВОДСТВЕ ПРЕДЪЯВЛЕНИЯ ДЛЯ ОПОЗНАНИЯ
ГАЙНУЛЛИНА РЕГИНА РИНАТОВНА .....................................................................247

ПРОГНОЗИРОВАНИЕ ФИЗИЧЕСКИХ ХАРАКТЕРИСТИК ЧЕЛОВЕКА ПО АНАЛИЗУ ДНК
ПАСЕЧНАЯ ВЕРОНИКА ОЛЕГОВНА, АСТАХОВА ИРИНА ЮРЬЕВНА .........................250

СТРУКТУРА КРИМИНАЛИСТИЧЕСКОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ ЗАЩИТЫ ИНТЕРЕСОВ ПОТЕРПЕВШЕГО ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ
НЕМЧЕНКО ОЛЬГА ОЛЕГОВНА ...........................................................................253

СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН И РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ В СФЕРЕ КОНТРОЛЯ ЗА ОБОРОТОМ НАРКОТИКОВ НА ПРЕДМЕТ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ИХ ПРИ ОРГАНИЗАЦИИ ОРД ОВД ДАННЫХ ГОСУДАРСТВ
АБДУЛЛОЗОДА НЕЪМАТУЛЛО РАХМАТОВИЧ ....................................................257
ГЕНОМНЫЙ БАНК ДАННЫХ
КРОТКОВ ИВАН АЛЕКСАНДРОВИЧ, ПАНТЕЛЕЕВА ДАРИНА РОМАНОВНА .................................................................261

НОРМАТИВНО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПО БОРЬБЕ С ПРЕСТУПЛЕНИЯМИ, СВЯЗАННЫМИ С ХИЩЕНИЕМ БЮДЖЕТНЫХ СРЕДСТВ ПОД ВИДОМ ВОЗМЕЩЕНИЯ НДС
РАЗБОРОВА ЯНА АРКАДЬЕВНА .........................................................................................................................................265

МЕСТО И ЗНАЧЕНИЕ ЭКСПЕРТНЫХ СИСТЕМ В ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПО ВЫЯВЛЕНИЮ И РАССЛЕДОВАНИЮ ПРЕСТУПЛЕНИЙ
ТКАЧЕНКО АЛЕКСЕЙ ПЕТРОВИЧ .........................................................................................................................................269

УРОВЕНЬ РАЗВИТИЯ ДАКТИЛОСКОПИИ НА СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ
БРОЖЕНКО ДАРЬЯ ВЛАДИМИРОВНА, ТИХОНОВА МАРИЯ ЮРЬЕВНА ................................................................................273

АЛГОРИТМИЗАЦИЯ В РАССЛЕДОВАНИИ ПРЕСТУПЛЕНИЙ
ПШЕНИЧНЫЙ РОМАН ВИКТОРОВИЧ .........................................................................................................................................276

ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС. АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС ........................................................................................................279

РАЗЛИЧНЫЕ ПОДХОДЫ К ОПРЕДЕЛЕНИЮ ПОНЯТИЯ ДЕЛОВОЙ РЕПУТАЦИИ
ПРОХОРОВА МАРИЯ АЛЕКСАНДРОВНА .................................................................................................................................280

СОСТОЯНИЕ АВТОМОБИЛЬНЫХ ДОРОГ. С КОГО СПРОС?
КОШКИНА АЛЁНА МИХАЙЛОВНА .........................................................................................................................................282

РАСПРЕДЕЛЕНИЕ БРЕМЕНИ ДОКАЗЫВАНИЯ – ОБЯЗАННОСТЬ ИЛИ ПРАВО СУДА
ПАРФЕНОВА НАДЕЖДА ИГОРЕВНА .........................................................................................................................................285

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ СОВРЕМЕННОЙ ЮРИСПРУДЕНЦИИ ..................................................................................................288

ПРАВОСОЗНАНИЕ И ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ОБ ОРУЖИИ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ВЕДЛЕР ИОГАНН ЭДУАРДОВИЧ .........................................................................................................................................289

ПРАКТИКА ПРИМЕНЕНИЯ ДОКТРИНЫ «СНИЯТИЯ КОРПОРАТИВНОЙ ВУАЛИ»
ПОЛОВНИКОВА ВИКТОРИЯ АЛЕКСАНДРОВНА .................................................................................................................................293

УПРОЩЕННАЯ ПРОЦЕДУРА БАНКРОТСТВА ГРАЖДАН
КАЩЕЕВА ОЛЬГА ЕВГЕНЬЕВНА .........................................................................................................................................296

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ КРИПТОТЕХНОЛОГИЙ
ПЛОТКИН АЛЕКСАНДР ДМИТРИЕВИЧ .........................................................................................................................................300

ОСОБЕННОСТИ ПРОЯВЛЕНИЯ КОРРУПЦИИ В ОРГАНАХ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ
ЗЕЛЕПУКИН ИГОРЬ АЛЕКСЕЕВИЧ .........................................................................................................................................304
РЕШЕНИЕ
о проведении
25.04.2020 г.
IV Международной научно-практической конференции
«ЮРИСПРУДЕНЦИЯ В ТЕОРИИ И НА ПРАКТИКЕ:
АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И СОВРЕМЕННЫЕ АСПЕКТЫ»

В соответствии с планом проведения
Международных научно-практических конференций
Международного центра научного сотрудничества «Наука и Просвещение»

1. Цель конференции – содействие интеграции российской науки в мировое информационное научное пространство, распространение научных и практических достижений в различных областях науки, поддержка высоких стандартов публикаций, а также апробация результатов научно-практической деятельности

2. Утвердить состав организационного комитета и редакционной коллегии (для формирования сборника по итогам конкурса) в лице:

1) Агаркова Любовь Васильевна – доктор экономических наук, профессор, профессор кафедры ФГБОУ ВО «Ставропольский государственный аграрный университет»
2) Ананченко Игорь Викторович - кандидат технических наук, доцент, доцент кафедры системного анализа и информационных технологий ФГБОУ ВО «Санкт-Петербургский государственный технологический институт (технический университет)»
3) Антипин Александр Геннадьевич – доктор филологических наук, профессор, главный научный сотрудник, профессор кафедры литературы и русского языка ФГБОУ ВО «Кемеровский государственный институт культуры»
4) Бабанова Юлия Владимировна – доктор экономических наук, доцент, заведующий кафедрой «Управление инновациями в бизнесе» Высшей школы экономики и управления ФГАОУ ВО «Омский государственный аграрный университет»
5) Багамаев Багам Манапович – доктор ветеринарных наук, профессор кафедры терапии и фармакологии факультета ветеринарной медицины ФГБОУ ВО «Ставропольский Государственный Аграрный университет»
6) Баженова Ольга Прокопьевна – доктор биологических наук, профессор, профессор кафедры биологии, природопользования и биологии, ФГБОУ ВО «Омский государственный аграрный университет»
7) Боярский Леонид Александрович – доктор физико-математических наук, профессор, профессор кафедры физических методов изучения твердого тела ФГБОУ ВО «Новосибирский национальный исследовательский государственный университет»
8) Бузын Артемий Николаевич – доктор экономических наук, профессор, профессор кафедры менеджмента предпринимательской деятельности ФГАОУ ВО «Крымский федеральный университет», Институт экономики и управления
9) Буров Александр Эдуардович – доктор педагогических наук, доцент, заведующий кафедрой «Физическое воспитание», профессор кафедры «Технология спортивной подготовки и прикладной медицины ФГБОУ ВО «Астраханский государственный технический университет»
10) Васильев Сергей Иванович - кандидат технических наук, профессор ФГАОУ ВО «Сибирский федеральный университет»
11) Власова Анна Владимировна – доктор исторических наук, доцент, заведующей Научно-исследовательским сектором Уральского социально-экономического института (филиал) ОУП ВО «Академия труда и социальных отношений»

12) Гетманская Елена Валентиновна – доктор педагогических наук, профессор, доцент кафедры методики преподавания литературы ФГБОУ ВО «Московский педагогический государственный университет»

13) Грицай Людмила Александровна – кандидат педагогических наук, доцент кафедры социально-гуманитарных дисциплин Рязанского филиала ФГБОУ ВО «Московский государственный институт культуры»

14) Давлетшин Рашид Ахметович – доктор медицинских наук, профессор, заведующий кафедрой госпитальной терапии №2, ФГБОУ ВО «Башкирский государственный медицинский университет»

15) Иванова Ирина Викторовна – канд.психол.наук, доцент, доцент кафедры «Социальной адаптации и организации работы с молодежью» ФГБОУ ВО «Калужский государственный университет им. К.Э. Циолковского»

16) Иглин Алексей Владимирович – кандидат юридических наук, доцент, заведующий кафедрой теории государства и права Ульяновского филиала Российской академии народного хозяйства и госслужбы при Президенте РФ

17) Ильин Сергей Юрьевич – кандидат экономических наук, доцент, доцент, НОУ ВО «Московский технологический институт»

18) Искандарова Гульнара Рифовна – доктор филологических наук, доцент, профессор кафедры иностранных и русского языков ФГКОУ ВО «Уфимский юридический институт МВД России»

19) Казданян Сусанна Шалвовна – доцент кафедры психологии Ереванского экономико-юридического университета, г. Ереван, Армения

20) Качалова Людмила Павловна – доктор педагогических наук, профессор ФГБОУ ВО «Шадринский государственный педагогический университет»

21) Кожалиева Чинара Бакаевна – кандидат психологических наук, доцент института психологи, социологии и социальных отношений ГАОУ ВО «Московский городской педагогический университет»

22) Колесников Геннадий Николаевич – доктор технических наук, профессор, заведующий кафедрой ФГБОУ ВО «Петрозаводский государственный университет»

23) Корнев Вячеслав Вячеславович – доктор философских наук, доцент, профессор ФГБОУ ВО «Санкт-Петербургский государственный университет телекоммуникаций»

24) Кривошеева Татьяна Леонидовна – кандидат экономических наук, доцент, НОУ ВО «Калужский государственный университет им. К.Э. Циолковского»

25) Крылова Мария Николаевна – кандидат филологических наук, доцент, доцент института психологии, социологии и социальных отношений ГАОУ ВО «Московский городской педагогический университет»

26) Куцен Елена Владимировна – д.ю.н., профессор, декан факультета подготовки специалистов для судебной системы Уральского филиала ФГБОУ ВО «Российский государственный университет правосудия»

27) Курлени Михаил Владимирович – доктор технических наук, профессор, главный научный сотрудник ФГБУН Институт горного дела им. Н.А. Чинакала Сибирского отделения Российской академии наук (ИГД СО РАН)

28) Малкач Виталий Анатольевич – доктор искусствоведческих наук, Ведущий научный сотрудник, Академия Наук Республики Молдова

29) Малова Ирина Викторовна – кандидат экономических наук, доцент кафедры коммерции, технологии и прикладной информатики ФГБОУ ВО «РЭУ им. Г. В. Плеханова»
30) Месеняшина Людмила Александровна – доктор педагогических наук, профессор, профессор кафедры русского языка и литературы ФГБОУ ВО «Челябинский государственный университет»

31) Некрасов Станислав Николаевич – доктор философских наук, профессор, профессор кафедры философии, главный научный сотрудник ФГБОУ ВО «Уральский государственный аграрный университет»

32) Непомнящий Олег Владимирович – кандидат технических наук, доцент, профессор, рук. НУЛ МПС ИКИТ, ФГАОУ ВО «Сибирский федеральный университет»

33) Оробец Владимир Александрович – доктор ветеринарных наук, профессор, зав. кафедрой терапии и фармакологии ФГБОУ ВО «Ставропольский государственный аграрный университет»

34) Попова Ирина Витальевна – доктор экономических наук, доцент ГОУ ВПО «Донецкий национальный университет экономики и торговли имени Михаила Туган-Барановского»

35) Пырков Вячеслав Евгеньевич – кандидат педагогических наук, доцент кафедры теории и методики математического образования ФГАОУ ВО «Южный федеральный университет»

36) Рукавищников Виктор Степанович – доктор медицинских наук, профессор, член-корр. РАН, директор ФГБНУ ВСИМЭИ, зав. кафедрой «Общей гигиены» ФГБОУ ВО «Иркутский государственный медицинский университет»

37) Семенова Лидия Эдуардовна – доктор психологических наук, доцент, профессор кафедры классической и практической психологии Нижегородского государственного педагогического университета имени Козьмы Минина (Мининский университет)

38) Чистов Владимир Владимирович – кандидат психологических наук, доцент кафедры теоретической и практической психологии Казахского государственного женского педагогического университета (Республика Казахстан. г. Алматы)

39) Швец Ирина Михайловна – доктор педагогических наук, профессор каф. Биофизики Института биологии и биомедицины ФГБОУ ВО «Нижегородский государственный университет»

40) Юрьева Ксения Игоревна – кандидат исторических наук, декан факультета экономики и права ОЧУ ВО "Московский инновационный университет"

3. Утвердить состав секретариата в лице:
1) Бычков Артём Александрович
2) Гуляева Светлана Юрьевна
3) Ибраев Альберт Артуревич

Директор
МЦНС «Наука и Просвещение»
k.э.н. Гуляев Г.Ю.
ТЕОРИЯ И ИСТОРИЯ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА
ПРООБРАЗЫ ПОЛОЖЕНИЙ «ПРОЦЕССУАЛЬНОЙ РЕВОЛЮЦИИ» 2019 ГОДА В ИСТОРИИ РОССИЙСКОГО ПРАВА

ОСАДЧАЯ ЕКАТЕРИНА ВИТАЛЬЕВНА

стUDENT 1 курса
Факультета истории и права
ФГБОУ ВО НФИ «КемГУ»

Научный руководитель: Липунова Лариса Викторовна
к. и. н., доцент
ФГБОУ ВО НФИ «КемГУ»

Аннотация: В данной статье предпринята попытка найти прообразы положений законов, имеющих отношение к реформе судебной системы и судопроизводства, вступивших в силу 1 октября 2019 года, в исторических источниках российского права. Проанализированы характерные особенности произошедших преобразований через призму исторического анализа институтов процессуального права, подвергшихся реформированию. Научная новизна данной работы заключается в том, что она имеет междисциплинарный характер, написана на стыке исторической науки и гражданского процессуального и уголовного процессуального права.

Ключевые слова: процессуальные нормы, Процессуальная революция, Псковская судная грамота, Русская Правда, Судебники, тенденции развития.

В ходе реформирования системы судопроизводства, названного юридическим сообществом «Процессуальной революцией», произошли существенные изменения процессуального права. В связи с этим возникает ряд вопросов. Как определить вектор проведенных изменений? Можно ли обнаружить тенденции «Процессуальной революции» в источниках права России различных исторических эпох?
Настоящая статья посвящена попытке найти ответы на данные вопросы и обозначить направление будущего развития процессуальных новаций. Своё исследование проведем через призму исторического анализа.

Ядром процессуальной реформы является образование апелляционных и кассационных судов общей юрисдикции. Для начала выясним момент и условия возникновения кассационного и апелляционного судопроизводства. Апелляция и кассация, представляя собой возможность изменения решения суда, впервые появились в Судебнике 1497 года. Согласно ст. 2, было разрешено подавать жалобы о неправомерных процессуальных действиях, круг которых, к сожалению, не был обозначен, на рассмотрение боярами и даже великим князем [1, с. 20]. Так праву на обжалование уже на первоначальном этапе своей истории придавалось большое значение. Следующим важным шагом стала фиксация апелляционного порядка обжалования в «Уставе гражданского судопроизводства» 1864 года. Также реформа 1864 года закрепила прочное положение кассации. В целом можно наблюдать восходящее развитие данного института в досоветский период, затем регрессию апелляционного производства при сохранении кассации и возрождение апелляционного порядка пересмотра решения суда, отразившегося в Постановлении ВС РСФСР от 24.10.1991 «О Концепции судебной реформы в РСФСР» [2].

Создание кассационных и апелляционных судов общей юрисдикции, по мнению В. С. Горбуновой и С. В. Потапенко, — важный шаг на пути демократизации и повышения качества судопроизводства [3, с. 238]. Следовательно, сопоставляя историческое развитие институтов кассации и апелляции с положением реформы, можно констатировать, что кассационное и апелляционное судопроизводство всегда являлось важной частью процессуального права и предположить дальнейший прогресс данных правовых институтов.

Не менее значимой частью судебной реформы 2019 года стало введение ограничений в институт представительства по профессиональному признаку. Так, Федеральный закон «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 28.11.2018 N 451-ФЗ определил, что представителями сторон гражданского и арбитражного процесса станут только лица с высшим юридическим образованием, исключая судопроизводство в мировых и районных судах [4].

Но какие же корни у данного события? О чем может сказать история института судебного представительства? Изначально, несмотря на практику правозаступничества родственников в ходе судебного разбирательства ещё во времена Древнерусского государства, деюре институт судебного представительства был описан в Псковской судной грамоте в виде возможности участия в поединке другого лица, когда поединок назначался пожилым людям, малолетним, священнослужителям, людям с увечьями, что заявлено в ст. 21 [5]. Но уже на этом этапе развития процессуального права можно, во-первых, выделить такую особенность, как присвоение представителям сторон названия «наймит», что в некой степени подчеркивало неполноту их компетенции и предвзятость со стороны государства, так как слово «наймит» обозначает разорившееся лицо, нанимавшееся на работу и попадающее в личную зависимость от нанимателя [6, с. 207]. Именно этот исторический факт позволяет прийти к выводу, что уже в XV веке институт представительства был связан с исполнением профессиональных обязанностей, но пока что еще не юридических, что позволяет считать данное обстоятельство прообразом одного из положений «Процессуальной революции» 2019 года. А, во-вторых, имелся ряд ограничений на возможность судебного представительства: запрет на участие более чем в одном поединке в день, а также на круг лиц, которым государство разрешало иметь поединщиков. Далее история института представительства претерпевала изменения, которые ознаменовались изданием Александром II «Учреждений судебных установлений» от 20 ноября 1864 года, в котором, согласно ст.354, впервые был установлен образовательный ценз для деятельности адвоката [7].

Поэтому закрепление в 2019 году возможности профессионального юридического представительства в гражданском и арбитражном процессе продиктовано общей тенденцией к ограничению участия в правосудии, которая проявилась еще в период XV-XIX веков и по-видимому сейчас достигла своего апогея, и дальнейшее сужение института представительства является безосновательным.

Помимо исследования двух важнейших пластов произведенной реформы, обратим внимание на то, что с 1 сентября 2019 года стало обязательным ведение аудиозаписи судебного заседания. Возни-
кает вполне логичный вопрос: можно ли найти истоки данного факта в истории российского права? Протокол судебного заседания не всегда являлся неотъемлемой частью судебного процесса и ему не уделялось достаточно внимания. Так, только в «Уставе уголовного судопроизводства» 1864 года была обоснована важная роль фиксации судопроизводства. Постепенно в протокол стали вносить все больший объем процессуальных действий [8]. Уже в XXI веке в рамках арбитражного судопроизводства Федеральным законом от 27.07.2010 г. № 228-ФЗ «О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации» была юридически закреплена необходимость ведения аудиозаписи заседаний [9].

Следовательно, данное нововведение, несмотря на экономические проблемы его реализации, стало важным шагом на пути обеспечения справедливости правосудия и недопущения процессуальных ошибок, поэтому аудиофиксация возможно дополнится видеофиксацией, попытки введения которой, как отмечено в Российской газете, уже осуществляются[10].

В результате проведенного анализа мы пришли к выводам, что контуры «Процессуальной революции» 2019 года были намечены несколькими столетиями ранее и были отражены в таких источниках права, как Псковская судная грамота, Судебник 1497 года, Уставы 1864 года. Исследование данной проблемы является целесообразным и представляет большой научный интерес особенно для прогнозирования дальнейшего развития определенных процессуальных институтов.

Список литературы

2. Постановление ВС РСФСР от 24.10.1991 «О Концепции судебной реформы в РСФСР»
8. Юлбердина Л. Р. Протокол судебного заседания в истории и теории российского уголовного процесса // Современная криминалистическая наука в уголовном судопроизводстве: сборник материалов конференции 25.01.16. – Нижний Новгород. – 2016. – №1. – С 52-61.
ЦЕНЗУРА КАК МЕХАНИЗМ СОЦИАЛЬНОГО КОНТРОЛЯ

ШМЕЛЕВ ПАВЕЛ ПАВЛОВИЧ
студент
ФГБОУ ВО «Саратовский государственный университет им. Н.Г. Чернышевского»

Научный руководитель: Стрельгина Светлана Владимировна
канд. философ. наук. доцент
ФГБОУ ВО «Саратовский государственный университет им. Н.Г. Чернышевского»

Аннотация: в статье рассматриваются проблемы цензуры в современном демократическом государстве, проводится анализ с точки зрения конституционности и законности. Анализируется наличие в цивилизованных странах нравственной цензуры как одного из инструментов социального контроля, целью которого выступает регулирование отношений между индивидом и обществом.

Ключевые слова: цензура, свобода слова, государственный контроль, средства массовой информации, нравственная цензура, запрет.

CENSORING AS A MECHANISM OF SOCIAL CONTROL

Shmelev Pavel Pavlovich
Scientific adviser: Strygina Svetlana Vladimirovna

Abstract: the article discusses the problems of censorship in a modern democratic state, analyzes from the point of view of constitutionality and legality.

The presence of moral censorship in civilized countries is analyzed as one of the instruments of social control, the purpose of which is the regulation of relations between the individual and society.

Key words: censorship, freedom of speech, state control, mass media, moral censorship, prohibition.

В современном государстве большая роль отводится средствам массовой информации, которым должна предоставляться свобода в осуществлении их деятельности. В связи с этим, в Российской Федерации, как и в большинстве современных стран, действует прямой запрет на цензуру.

Законодательно данный запрет закреплен в п. 5 ст. 29 Конституции. В соответствии со ст. 3 Федерального закона «О средствах массовой информации» в нашей стране цензура массовой информации не допускается [1].

Как известно, под цензурой СМИ понимается система надзора за их деятельностью, содержанием распространяемой информацией со стороны государства, а также требование власти или общественных объединений предварительного согласования материала. Данный механизм является одним из инструментов социального контроля, целью которого выступает регулирование отношений между индивидом и обществом. Основная его задача – укрепление порядка и стабильности в социуме.

Статья 10 «Конвенции о защите прав человека и основных свобод» (Рим, 4 ноября 1950 г.) гарантирует свободу мнения. Однако в ней устанавливается возможность ограничения деятельности СМИ в интересах государственной безопасности, территориальной целостности или общественного спокойствия [2].
Важно понимать разницу между нравственной цензурой и политической. В первом случае затрагивается значимость ключевых явлений для развития национального самосознания, институтов политической системы, отношений между публичной властью и гражданским обществом. При рассмотрении второго случая следует отметить, что политическая цензура присутствует и в тоталитарном режиме, при котором осуществляется жёсткий контроль во всех сферах жизни [3].

Особенно важна цензура в условиях экстремальных ситуаций в стране и мире, куда относятся эпидемии, массовые катастрофы. Это затрагивает и так называемые фейковые новости, которые характеризуются не только распространением неверных, но и тенденциозных сведений ради сенсации СМИ. Такие новости в настоящее время, в условиях эпидемии коронавируса, нагнетают обстановку в обществе, что может привести к непредсказуемым последствиям.

Например, в апреле 2020 года Генпрокуратура обнаружила сайты, распространяющие ложную информацию о пропусках для передвижения во время режима самоизоляции, и потребовала у Роскомнадзора заблокировать их [4].

Таким образом, предназначение ограничения информации при демократическом режиме правления существенно отличается от задач данного явления при тоталитаризме. В демократическом правовом государстве оно призвано обеспечивать внутреннюю и внешнюю безопасность страны, стабильность государства и политического строя при условии соблюдения прав и свобод человека. То есть, социальный контроль посредством данного инструмента осуществляется в той мере, в какой это является необходимым для поддержания стабильности и безопасности государства.

В тоталитарных государствах ограничения распространяются не только на нежелательные сведения, но и на творческий процесс, профессиональную сферу и частную жизнь граждан. Здесь речь идёт о неоправданно высокой степени социального контроля.

Нравственная цензура существует в подавляющем большинстве современных развитых и развивающихся стран. В качестве примера обратимся к опыту Великобритании.

В 2001 году в данном государстве был создан государственный медиарегулятор, задачей которого выступает регулирование деятельности телекоммуникационных компаний, реализующий свою деятельность. Кроме того, к его полномочиям относится надзор за соблюдением Вещательного кодекса, принятия жалоб, вынесение предупреждений в случае нарушений, применение санкций, в том числе в виде отзыва лицензии. Так, в 2019 году данным органом было принято решение наложить штраф на телеканал RT штраф в размере 200 тысяч евро за нарушение принципа беспристрастности новостных сюжетов [5].

Особое место в Великобритании занимает жёсткий запрет на призывы ликвидации монархии. Кроме того, сам факт, что средства массовой информации, в том числе газеты и журналы, находятся в руках крупных монополий, определяет отбор публикуемой информации, а также отсеивание нежелательных сведений.

В Российской Федерации 1 сентября 2012 года вступили в силу поправки в Закон о СМИ. Заявленная цель данных поправок – предостережение детей от информации, которая может причинить им вред их здоровью и развитию. Было закреплено, что распространение информации, нарушающей требование ФЗ «О защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию» может быть прекращено судом. Основанием в данном случае является заявление федерального органа исполнительной власти, осуществляющего надзор и контроль за соблюдением законодательства РФ о защите детей от информации, причиняющей вред их здоровью и развитию.

Следует отметить вступившие в силу в декабре 2018 г. поправки к статье 15.1 ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» [6]. Данными изменениями предусматривается «внесудебный порядок ограничения доступа к информации, направленной на склонение или иное вовлечение несовершеннолетних в совершение противоправных действий, представляющих угрозу для их жизни и иных лиц».

Постоянное обновление современных средств коммуникации неизбежно ведет к усложнению информационного продукта, а также к трансформации потребительских свойств информации, распро
страняемой СМИ. Данный факт вызывает к жизни необходимость контроля информационного потока. Подобная система успешно работает во Франции, в Германии, в Великобритании и других странах, во избежание причинения ущерба национальной безопасности и стабильности государства.

Сегодня свободу СМИ принято считать одним из основных принципов демократии. В обществе распространено мнение, что принцип свободы слова исключает цензуру. Вместе с тем, в каждом государстве цензура подвергается сомнению, очерченные законодательством. Кроме того, цензура формирует заслон при распространении информации, способной стать катализатором социальных изменений или девиаций.

В современном мире цензура является инструментом в формировании общественного мнения, которое, в свою очередь, выступает средством нравственного воспитания. В соответствии с этим, во избежание распространения идей и сведений, признаваемых властью или общественным мнением нецензурных и способных причинить ущерб нравственному воспитанию, необходима цензура распространяемой СМИ информации [7].

Кроме того, в п. 1 ст. 10 «Конвенции о защите прав человека и основных свобод» устанавливаются права свободно выражать свое мнение без какого-либо вмешательства со стороны публичных властей и независимо от государственных границ. Но, вместе с тем, в ней закрепляется, что: «Настоящая статья не препятствует государствам осуществлять лицензирование радиовещательных, телевизионных или кинематографических предприятий».

Как пишет С.В. Стрыгина: «...перед средствами массовых коммуникаций стоит ответственная задача по исключению материалов, противоречащих консолидации общества, а также по воспитанию толерантных основ существования» [8, с.183].

В настоящее время многими деятелями культуры ставится вопрос о создании общественного наблюдательного совета по контролю за соблюдением журналистами норм нравственности. Его задача - осуществлять «контроль за соблюдением средствами массовой информации исторически сложившихся норм нравственности». Эту идею поддерживают и представители церкви [9].

Но эта идея у власти не получила поддержку. С нашей точки зрения, причиной этого является отголосок советского времени, когда существовала политическая цензура, боязнь которой мешает рассмотреть в законодательном порядке данный вопрос.

В заключение следует отметить, что ни одно современное развитое государство не обходится без ограничения распространяемых сведений. Задачей подобных ограничений выступает поддержание общественной стабильности и безопасности. Для реализации данной задачи установление определённых законодательством барьеров на распространяемый со стороны СМИ поток информации является конституционным и необходимым.

Список литературы

5. Британский регулятор оштрафовал RT на £200 тыс. URL: https://www.rbc.ru/technology_and_media/26/07/2019/5d3acf6c9a7947e079bdc5b4 (дата обращения: 16.03.2020).
6. Об информации, информационных технологиях и о защите информации Федеральный Закон


© Шмелев П.П., 2020
КОНСТИТУЦИОННОЕ И МУНИЦИПАЛЬНОЕ ПРАВО
Направления совершенствования судебной деятельности в Российской Федерации

Касьянова Ангелина Сергеевна
студентка
Национальный исследовательский Нижегородский государственный университет им. Н.И. Лобачевского

Научный руководитель: Домнина Анастасия Валерьевна
старший преподаватель
кафедры конституционного и муниципального права юридического факультета
ННГУ им. Н.И. Лобачевского

Аннотация: В статье рассматриваются проблемы развития современной судебной системы в области правовой регламентации, в сфере организационного строительства, а также сформулированы предложения по совершенствованию современной судебной системы в Российской Федерации.

Ключевые слова: Судебная власть в Российской Федерации, государственная власть, процедура медиации, судебная система Российской Федерации, экзаменационная комиссия, квалификационный экзамен, судейский корпус, дисциплинарная ответственность судей, совершенствование современной судебной системы.

Directions for Improving Judicial Activity in the Russian Federation

Kasyanova Angelina Sergeevna

Scientific adviser: Domnina Anastasia Valerevna

Abstract: The article discusses the problems of the development of the modern judicial system in the field of legal regulation, in the field of organizational construction, as well as formulates suggestions for improving the modern judicial system in the Russian Federation.

Keywords: judicial power in the Russian Federation, state power, mediation procedure, judicial system of the Russian Federation, examination committee, qualification exam, judiciary, disciplinary responsibility of judges, improving the modern judicial system.

Судебная власть в Российской Федерации представляет собой уникальную самостоятельную ветвь государственной власти. Именно от ее функционирования зависят важнейшие государственные и общественные процессы.

Что же является судебной властью согласно юридической литературе?

Например, русский юрист и психолог Сергей Викторович Позыньшев придерживался следующего мнения: «Судебная власть есть ветвь власти государственной, которая должна быть осуществляема отдельными органами, не несями функции административных или законодательных, и которая при-
звана осуществлять закон, утверждать его господство в жизни и бороться населением»

А вот Ю.А Дмитриев и Г.Г. Черемных считают, что судебная власть - это «самостоятельная публично-правовое образование, представляющее собой систему специальных государственных и муниципальных органов, обладающих предусмотренными законом властными полномочиями, направленными на установление истины, восстановление справедливости, разрешение споров и наказание виновных, решения которых обязательно к исполнению всеми лицами, которых они касаются»

Таким образом, судебная власть - самостоятельная, независимая ветвь государственной власти, которая непосредственно осуществляет конституционное, гражданское, уголовное, административное судопроизводство в лице судей, присяжных и арбитражных заседателей.

Судебная власть в Российской Федерации, не идеальна и имеет ряд своих проблем. Обозначим лишь некоторые из них:

Основной проблемой судебнной системы является загруженность судов Российской Федерации. Развитие материально-технического обеспечения не помогает разгрузить их от бумажной волокиты.

Поэтому для разгрузки судов по мелким спорам, была создана процедура медиации, которая могла не только разгрузить суд от мелких дел, но и сконцентрировать внимание суда на делах требующих большего внимания в связи с их сложностью, тем самым увеличить эффективность принимаемых решений.

Процедура медиации в России является относительно новым институтом в юридической практике, который применяется с 2011 года и является альтернативой судебному порядку разрешения спора. Процедура медиации реализуется в соответствии с законом от 27 июля 2010 года № 193-ФЗ "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедура медиации)".

В соответствии с федеральным законом «процедура медиации - способ урегулирования споров при содействии медиатора на основе добровольного согласия сторон в целях достижения ими взаимоприемлемого решения»

В статье 1 ФЗ "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедура медиации)" обозначены виды споров, к которым может применяться процедура медиации:

- гражданско-правовые;
- трудовые (за исключением коллективных трудовых споров);
- семейные;
- иные предусмотренные федеральным законодательством (за исключением затрагивающих права и законные интересы других лиц, публичные интересы).

Рассматриваемый путь примирения может быть использован, если:

- имеется спор о праве;
- разногласия подлежат рассмотрению в рамках гражданского судопроизводства или в арбитражном суде;
- требуется нормативное регулирование.

Еще одной проблемой является применения медиации - финансовая. “Деятельность медиаторов может осуществляться как на платной, так и на бесплатной основе” Если услуга является платной, то оплата осуществляется сторонами спора в равных долях, при условии если они не договорились об ином. А люди, которые обращаются в суд, чаще всего, заранее уверены в своей правоте, следовательно, им и платить ничего не надо, так как по закону это делает проигравший. И здесь населению опять же легче обратиться в суд, нежели решить спор используя процесс медиации. Поэтому данную проблему надо решать либо организовывая бесплатную медиацию, либо вводя на законодательном уровне возврат государством 25-30% окончательной стоимости процедур медиации.

Почему же медиация в нашей стране практически не используется? Одной из причин является то, что отсутствует централизованная система альтернативной процедуры разрешения споров. Таким образом, необходимо на территории РФ создать централизованную систему, именно так, количество

---

3 Федеральный закон "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедура медиации)" от 27.07.2010 № 193 - ФЗ.
4 Федеральный закон "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедура медиации)" от 27.07.2010 № 193 - ФЗ.
обращений по данному способу разрешения споров вырастет, так как население сможет быть уверенным в том, что они обращаются к квалифицированным медиаторам, которые в силах им помочь. Также люди должны будут оплачивать только регистрационный взнос, а иные расходы будет брать на себя государство, соответственно, это более выгодно населению страны.

Второй по важности проблемой судебной системы Российской Федерации является формирование судейского корпуса, ее актуальность особо возросла в последнее время, так как сейчас идет активное обновление всей законодательной базы государства. В этих условиях перед квалификационной коллегией судей стоит важная задача по выявлению лиц, которые способны осуществлять судебную деятельность исходя из профессиональных, социально-психологических, физиологических, морально-этических, а также нравственных качеств. Для этого необходимо разработать новые подходы по отбору кандидатов на должность судьи.

Во-первых, система по отбору кандидатов на должность судьи по различным критериям в Российской Федерации не является идеальной, так как законодательство, которое действует в настоящее время, не содержит официально закрепленных требований по проверке кандидатов в судьи и их близких родственников. Запросы обязательно направляются в различные налоговые, таможенные и иные органы для проверки. Поэтому данный процесс занимает большое количество времени. Таким образом, чтобы решить данную проблему, просто необходимо на территории Российской Федерации принять федеральный закон, который бы закреплял положения "о проверке кандидата на должность судьи", а также создать специальные органы для более быстрого и эффективного рассмотрения данных вопросов.

Во-вторых, согласно постановлению Совета судей Российской Федерации указано всего 32 заболевания. При этом нет ни одного, которое бы содержало психическое. Получается, что лица, имеющие психические заболевания, теоретически могут стать кандидатами на должность в судьи, а в дальнейшем и вершить правосудие. Таким образом, в данный нормативно-правовой акт необходимо внести изменения, а именно дополнить список заболеваний и другими болезнями, которые как-то могут повлиять на вынесение правильного судебного решения.

Так, все вышесказанное ставит на повестку дня вопрос о разработке и принятии новых федеральных законов, внесение поправок в нормативно-правовые акты, а также создание специальных органов государственной власти для более качественного, быстрого и, что самое главное, эффективного решения вопросов.

Еще одной важной и сложной проблемой судебной системы РФ в настоящее время является дисциплинарная ответственность судей.

Согласно Федеральному закону РФ от 26.06.1992 № 3132-1 “О статусе судей в Российской Федерации” части 1 статьи 12.1 дисциплинарный проступок определяется как нарушение норм ФЗ, а также положений "кодекса судейской этики".

В федеральном законе РФ “О статусе судей в Российской Федерации” в статье 12.1. закреплено всего четыре дисциплинарных взыскания:

1. замечание
2. предупреждение
3. понижение в квалификационном классе
4. досрочное прекращение полномочий судьи

Дисциплинарное взыскание согласно части 3 статьи 12.1 в виде замечания может быть наложено на судью при совершении малозначительного дисциплинарного проступка, если квалификационная коллегия судей придет к выводу о возможности ограничиться устным порицанием действий судьи.

Согласно части 4 статьи 12.1 дисциплинарное взыскание в виде предупреждения может налагаться на судью за совершение дисциплинарного проступка, если квалификационная коллегия судьи

1 Яковлева И.В. Кадровая и морально-психологическое обеспечение деятельности правоохранительных органов // Юридическая Наука и правоохранительная практика-2014.- №3 (29)
4 Федеральный закон РФ от 26.06.1992 № 3132-1 (ред. от 02.08.2019) “О статусе судей в Российской Федерации”
придет к выводу о невозможности применить к судье дисциплинарного взыскания в виде замечания, или если судья ранее подвергалась дисциплинарному взысканию.

Согласно части 4.1 статьи 12.1 Федерального закона РФ от 26.06.1992 № 3132-1 "О статусе судей в Российской Федерации" дисциплинарное взыскание в виде понижение квалификационном классе может налагаться на судью за существенные нарушения положений настоящего закона и кодекса судейской этики, если судья ранее подвергалась дисциплинарному взысканию.

Согласно части 5 статьи 12.1 дисциплинарное взыскание, в виде досрочного прекращения полномочий судьи, может налагаться на судью в исключительных случаях: за существенное, виновное, несовместимое с высоким званием судьи нарушение положений Федерального закона "О статусе судей в Российской Федерации" или кодекса судейской этики, в том числе за нарушение указанных положений при осуществлении правосудия, если такое нарушение повлекло искажений принципов судопроизводства, грубое нарушение прав участников процесса, свидетельствует о невозможности продолжения осуществления судьей своих полномочий и установлена вступившим в законную силу судебным актом вышестоящей судебной инстанцией или судебным актом, принятым по заявлению об ускорении рассмотрения дела, либо о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок.

Для предотвращение количества дисциплинарных проступков, этих взысканий, как показывает практика, недостаточно. Таким образом, просто необходимо внести дополнения в Федеральный закон, а именно установить широкую систему мер дисциплинарных взысканий, которая бы позволила адекватно реагировать на нарушения в зависимости от типа и тяжести совершенного проступка.

Исходя из изложенного можно сделать вывод о том, что судебная система является ключевым элементом системы органов государственной власти, который обеспечивает права, свободы и законные интересы человека и гражданина, единство судебной практики и единства правового пространства, а также стабильность государственных и общественных институтов.

Список литературы

3. Федеральный закон "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедура медиации)" от 27.07.2010 № 193 - ФЗ.
4. Федеральный закон "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедура медиации)" от 2007.10 № 193 - ФЗ.
5. Яковлева И.В. Кадровая и морально-психологическое обеспечение деятельности правоохранительных органов // Юридическая Наука и правоохранительная практика-2014. - №3 (29).
8. Федеральный закон РФ от 26.06.1992 № 3132-1 (ред. от 02.08.2019) “О статусе судей в Российской Федерации”.

© А.С. Касьянова, 2020
Конституционная жалоба как гарантия прав и свобод граждан в рамках конституционного судопроизводства РФ

Перевалова Ангелина Валентиновна,
Потапова Ольга Николаевна
студенты
Национальный исследовательский Нижегородский государственный университет имени Н. И. Лобачевского

Научный руководитель: Домнина Анастасия Валерьевна
старший преподаватель кафедры конституционного и муниципального права юридического факультета ННГУ им. Н.И. Лобачевского

Аннотация: В статье анализируется деятельность Конституционного Суда по принятию конституционной жалобы от граждан РФ и процесс рассмотрения данной жалобы. Рассмотрен институт конституционной жалобы, проанализированы виды конституционной жалобы.

Ключевые слова: Конституционный суд РФ, конституционная жалоба, граждане, объединение граждан, конституционный контроль, предварительный, последующий конституционный контроль, конкретный и абстрактный конституционный контроль, конституционные права и свободы, субъекты права на обращение в Конституционный Суд, эффективность защиты прав.

CONSTITUTIONAL COMPLAINT AS A GUARANTEE OF THE RIGHTS AND FREEDOMS OF CITIZENS IN THE FRAMEWORK OF THE CONSTITUTIONAL PROCEEDINGS OF THE RUSSIAN FEDERATION

Perevalova Angelina Valentinovna,
Potapova Olga Nikolaevna

Scientific adviser: Domnina Anastasia Valerievna

Abstract: the article analyzes the activity of the constitutional Court in accepting a constitutional complaint from citizens of the Russian Federation and the process of considering this complaint. The Institute of constitutional complaint is considered, the types of constitutional complaint are analyzed.

Key words: constitutional court of the Russian Federation, constitutional complaint, citizens, Association of citizens, constitutional control, preliminary and subsequent constitutional control, concrete and abstract constitutional control, constitutional rights and freedoms, subjects of the right to appeal to the constitutional Court, effectiveness of rights protection.
В Российской Федерации в основе демократического общества лежит соблюдение и защита прав и свобод граждан. Данное положение закреплено в статье 2 Конституции РФ. Но в современном обществе конституционные права и свободы граждан часто нарушаются. Из-за того, что данная ситуация не редкость в Российской Федерации, то люди вынуждены обращаться за защитой своих прав в Конституционный Суд. Но в Конституционный Суд может подаваться только конституционная жалоба, которую граждане могут составить по определенным требованиям.

Так Авакьян С. А. под Конституционным судом понимает судебный орган конституционного контроля, осуществляющий судебную власть посредством конституционного судопроизводства [1, С. 393].

На сегодняшний день наблюдается повышение правовой активности граждан, которые все чаще обращаются в Конституционный Суд для защиты своих прав, которые, по их мнению, являются нарушенными.

Право граждан на обращение в Конституционный Суд за защитой своих прав и свобод регламентируется 96 статьей ФКЗ от 21.07.1994 №1-ФКЗ «О Конституционном Суде РФ». В соответствии с данным ФКЗ защищаются и охраняются основные права и свободы граждан, которые прописываются в Конституции РФ. В соответствующем порядке граждане или объединение граждан РФ собирают пакет документов (о нем будет говориться ниже) и представляют их госорган, который расположен в Санкт-Петербурге.

Для обращения в Конституционный Суд РФ граждане РФ должны составить и направить конституционную жалобу не только по предмету индивидуального акта правоприменения, но и нормативного правового акта, в том числе и закона.

Конституционная жалоба представляет собой обращение граждан или иных лиц в органы, с целью защиты нарушенных конституционных прав.

Существует несколько различных мнений правоведов на наличие разновидностей конституционных жалоб. Так, Т. А. Николаева в своих работах выделила два вида конституционных жалоб [2, С. 12]:

1) индивидуальная конституционная жалоба. Данный вид жалоб направляется в Конституционный Суд РФ для проверки неких правоприменительных актов, издаваемых органами государственной власти, на соответствие нормам Конституции РФ;

2) смешанная конституционная жалоба. Конституционные жалобы подобного вида сочетают в себе признаки как индивидуальной жалобы – направленной на защиту прав конкретного лица, так и так называемой «народной жалобы», которая направлена на реализацию абстрактного конституционного контроля.

Из данных определений можно понять, что смешанная и индивидуальная конституционные жалобы имеют значительные различия, но, большее внимание в юридической литературе уделяется вопросу правовой природы индивидуальной (коллективной) жалобы в Конституционный Суд. При рассмотрении индивидуальных жалоб от граждан Конституционный Суд рассматривает такое «конкретное» дело с таких же позиций, что и дело, возникшее при осуществлении «абстрактного» конституционного контроля: в таких случаях во внимание не принимаются фактические обстоятельства дела, но проводится абстрактное сравнение положений спорного закона с конституционными нормами.

Но кто же может обратиться в Конституционный суд РФ еще? Помимо граждан таким правом обладают, как уже говорилось выше, объединения граждан для защиты своих интересов. Под объединением граждан в данном случае понимается группа субъектов права, у которых нарушаются их коллективные права принятым или действующим на территории РФ нормативно-правовым актом. В основном к подобным объединениям относят акционерные общества и общества с ограниченной ответственностью.

Также, с конституционной жалобой по поводу защиты прав и свобод граждан может обратиться Генеральный прокурор РФ и Уполномоченный по правам человека России. Данные субъекты представляют интересы граждан в Конституционном Суде РФ на основаниях ч. 6 ст. 35 ФЗ «О прокуратуре РФ» от 17.11.1995 г. и п. 5 ч. 1. Ст. 29 ФКЗ «Об уполномоченном по правам человека РФ» от 26.02.1997 г. Но, для того чтобы Конституционный Суд принял на рассмотрение жалобу гражданина о нарушении его конституционных прав, нужно правильно оформить данную жалобу.

Есть определенные требования, занимающие важное место при подаче конституционной жалобы
в Конституционный Суд. Они контролируют баланс, одновременно уменьшая жалобы, не являющиеся обоснованными, тем самым предотвращая перевоплощение Конституционного суда в дополнительную апелляционную инстанцию, также, не препятствуя подаче по серьёзным вопросам. Согласно статьям 96 и 97 ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации», «жалоба на нарушение законом конституционных прав и свобод допустима, если:

1) закон затрагивает конституционные права и свободы граждан;
2) закон применен в конкретном деле, рассмотрение которого завершено в суде, при этом жалоба должна быть подана в срок не позднее одного года после рассмотрения дела в суде» [3].

«К направляемому в Конституционный Суд Российской Федерации обращению прилагаются:

1) текст акта, подлежащего проверке, или положения Конституции Российской Федерации, подлежащего толкованию;
2) доверенность или иной документ, подтверждающий полномочия представителя, за исключением случаев, когда представительство осуществляется по должности, а также копии документов, подтверждающих право лица выступать в Конституционном Суде Российской Федерации в качестве представителя;
3) документ об уплате государственной пошлины;
4) перевод на русский язык всех документов и иных материалов, изложенных на другом языке.

К обращению могут быть приложены списки свидетелей и экспертов, которых предлагает вызывать в заседание Конституционного Суда РФ, а также другие документы и материалы с одной копией» [4].

Что касается процедуры обращения в Конституционный Суд с жалобой, то она достаточно простая и доступная. Но заявителю необходимо серьезно отнестись к составлению документа (основные положения рассмотрены ниже), который должно включать в себя его точные данные, правонарушения, кроме того, всё это должно сопровождаться ссылками на законодательство, чтобы позволить разрешить спор в пользу заявителя.

Заявитель должен занести свои данные в обязательном порядке, потому что анонимные жалобы не рассматриваются в конституционном суде.

Для того, чтобы правильно составить обращение, заявителю должен указать:

1) Конституционный Суд Российской Федерации в качестве органа, в который направляется обращение;
2) наименование заявителя (в жалобе гражданина - фамилия, имя, отчество); адрес и иные данные о заявителе;
3) необходимые данные о представителе заявителя и его полномочия, за исключением случаев, когда представительство осуществляется по должности;
4) наименование и адрес государственного органа, издавшего акт, который подлежит проверке, либо участвующего в споре о компетенции;
5) нормы Конституции Российской Федерации и настоящего Федерального конституционного закона, дающие право на обращение в Конституционный Суд Российской Федерации;
6) точное название, номер, дата принятия, источник опубликования и иные данные о подлежащем проверке акте, о положении Конституции Российской Федерации, подлежащем толкованию;
7) конкретные, указанные в настоящем ФКЗ основания к рассмотрению обращения Конституционным Судом Российской Федерации;
8) позиция заявителя по поставленному им вопросу и ее правовое обоснование со ссылкой на соответствующие нормы Конституции РФ;
9) требование, обращенное в связи с запросом, ходатайством, жалобой к Конституционному Суду Российской Федерации;
10) перечень прилагаемых к обращению документов» [5].

Но, несмотря на вышеуказанный перечень документов, Конституционный суд может отказать в принятии жалобы гражданина к рассмотрению. Этому способствуют следующие причины:

Одной из причин является подача жалобы, где оспаривается иной НПА, но не закон; пример, это может быть постановление Губернатора или приказы Министерств.
Причину такого отказа можно разобрать на следующем примере:
«Судья Верховного Суда РФ А.И. Федин, ознакомившись с жалобой М. на Указ Президента РФ от 8 августа 1998 года "О первоочередных мерах по обеспечению выплаты ежемесячного пособия на ребенка", установил: М. обратилась в Верховный Суд РФ с жалобой на данный Указ Президента РФ.
Согласно п. 1 ст. 129 ГПК РСФСР судья отказывает в принятии заявления, если оно не подлежит рассмотрению в судах (общей юрисдикции). Согласно ст. 125 Конституции РФ Конституционный Суд РФ по запросам определенных органов и должностных лиц разрешает дела о соответствии Конституции РФ нормативных актов Президента РФ.
Данный спор судам общей юрисдикции неподведомственен. Заявителя может обратиться в районный суд за защитой своего конкретного права на получение социальных пособий не лишена возможности в соответствии со ст. 46 Конституции РФ.
Руководствуясь п. 1 ст. 129 ГПК РСФСР, определил:
М. отказать в принятии жалобы на Указ Президента РФ от 8 августа 1998 года в связи с недопустимостью этой жалобы судам общей юрисдикции. Определение суда обжалованию и оспорению в кассационном порядке не подлежит» [6].
На примере этой судебной практики можно пронаблюдать, что, несмотря на указ Президента РФ, в котором прослеживаются явные нарушения конституционных прав граждан, то есть все должны быть равны перед судом и законом, данная жалоба другому обязательному требованию не соответствует: конституционное право должно быть нарушено только основным законом.
Второй причиной является подача жалобы, которая не связана с конкретным делом и противоречит требованиям ч.4 ст. 125 Конституции РФ. Как правило, чаще всего в таких жалобах вопрос о нарушении конституционных прав и свобод граждан не ставится. Гражданин вне связи его с конкретным делом обращается с запросом о проверке конституционности закона.
Можно выделить также третью причину: подача жалобы, в которой проверяется конституционность закона и ставится вопрос, который не имеет решения ни в основном законе, ни в вышеназванном ФКЗ, а является привилегией законодателя [7].
Немало важным и в тоже время достаточно специфическим институтом, в котором осуществляется деятельность специализированных органов по проверке соответствия законов и иных нормативных правовых актов Конституции РФ является конституционный контроль.
В РФ именно Конституционный Суд осуществляет конституционный контроль. Суд разбирает основной закон и анализирует, выявляя его конституционно-правовой смысл, указывая на исключение в правоприменительной практике какого-либо иного толкования. При решении каких-либо дел, он формулирует свои правовые позиции и опирается на них. Рассмотрим, на мой взгляд, самые важные аспекты конституционного контроля.
По времени осуществления контроль подразделяется на:
• Предварительный (до подписания и введения в действие).
Если рассматривать ч.5.1 ст.125 Закон РФ о поправке к Конституции РФ от 14.03.2020 N 1-ФКЗ "О совершенствовании регулирования отдельных вопросов организации и функционирования публичной власти", то вводится предварительный конституционный контроль:
− проектов законов о поправке к Конституции РФ,
− проектов ФКЗ и ФЗ,
− принятых Госдумой и Советом Федерации ФКЗ и ФЗ,
− принятых региональными парламентами законов субъектов Федерации.
• Последующий. (только к принятym законодательным актам).
В судах общей юрисдикции и конституционных судах осуществляется последующий конституционный контроль, когда акт уже начал действовать. Предварительный контроль возможен при наличии конституционного совета и только в том случае, когда ещё договоры РФ с иностранными государствами не вступили в силу. У такого контроля можно выделить как достоинства, так и недостатки. Главным его достатком является то, что он способствует устойчивости и стабильности правовой системы, со-
храняет авторитет законодателя, позволяет вовремя предотвратить спорные моменты, избегая нарушения Конституции РФ. А главный его недостаток—это краткие сроки проверки, а также угроза перепроверки уже принятого акта на его соответствие основному закону.

Кроме вышесказанного, контроль КС РФ можно подразделять на абстрактный и конкретный.

- **Абстрактный контроль** — проверка вне связи с конкретным делом конституционности акта;
- **Конкретный контроль** — фактическое применение оспариваемого акта, но даже в этом случае, орган, осуществляющий конституционный контроль, даёт официальное толкование.

Конкретный конституционный контроль только по жалобам граждан и по запросу судебных органов может применять свои функции может. А в настоящее время он выполняет функцию абстрактного контроля по запросам государственных органов власти РФ, а также субъектов РФ.

Что касается граждан, которые имеют право обращаться в конституционный суд в связи с конкретным конституционным контролем, круг лиц гораздо шире, чем при абстрактном конституционном контроле.

Следует отметить, что обращаясь в конституционный суд РФ для защиты своих прав и свобод граждане, и их представители, могут добиться весьма глобального правового решения данной проблемы. Так, в случае принятия и признания Конституционным судом РФ определенного нормативно-правового акта или его отдельных частей не соответствующими основному закону государства — Конституции РФ, данные НПА прекращают свое действие на территории РФ не только в отношении того гражданина, который обратился в Конституционный суд РФ с данной проблемой, но и в отношении других граждан, права которых были нарушены или нарушались в процессе действия соответствующего НПА.

Подводя итог всему вышесказанному, можно сделать вывод о том, что при помощи конституционной жалобы можно проверить соответствие действующего законодательства Конституции РФ, а также она позволяет защитить не только интересы конкретного лица, а большого круга граждан, то есть конституционная жалоба защищает публичные интересы общества.

Список литературы

7. Проект "Заочная школа правозащитника", лекция «Обращение граждан в Конституционный суд РФ» // Л. Чуркина-гл.5
К ВОПРОСУ О ПОНЯТИИ, СУЩНОСТИ, ВИДАХ КОНСТИТУЦИОННОГО КОНТРОЛЯ

ЕЖОВА ЕКАТЕРИНА АЛЕКСАНДРОВНА

студентка
Национальный исследовательский Нижегородский государственный университет имени Н. И. Лобачевского

Научный руководитель: Домнина Анастасия Валерьевна
старший преподаватель
кафедры конституционного и муниципального права юридического факультета
Национального исследовательского Нижегородского государственного университета имени Н. И. Лобачевского

Аннотация: Предметом исследования выступает институт конституционного контроля в Российской Федерации. Проведен анализ существующих в юридической науке различных суждений о понятии и сущности данного института, а также его становлении и развитии. Определены место и роль конституционного контроля в обществе в целом. Изучены некоторые проблемы конституционного контроля, которые возникают на современном этапе его развития.

Ключевые слова: конституционное право, Конституционный Суд РФ, конституционный контроль, судебный конституционный контроль, виды конституционного контроля, формальный, материальный, предварительный, последующий, конкретный, абстрактный, консультативный, постановляющий, обяза-тельный, факультативный.

TO THE QUESTION OF THE CONCEPT, ESSENCE, TYPES OF CONSTITUTIONAL CONTROL

Ezhova Ekaterina Aleksandrovna

Scientific adviser: Domnina Anastasia Valerevna

Abstract: The subject of the research is the Institute of constitutional control in the Russian Federation. The analysis of various judgments existing in legal science about the concept and essence of this institution, as well as its formation and development is carried out. The place and role of constitutional control in society as a whole are defined. Some problems of constitutional control that arise at the present stage of its development are studied.

Keywords: constitutional law, constitutional Court of the Russian Federation, constitutional control, judicial constitutional control, types of constitutional control, formal, material, preliminary, subsequent, concrete, abstract, Advisory, ruling, mandatory, optional.

В настоящее время большинство ученых задаются вопросом о месте и роли конституционного контроля в современном обществе. Защита Основного закона – Конституции Российской Федерации в таких целях, как обеспечение юридического верховенства данного закона и прямого действия, является жизненно необходимой для граждан, как одно из наиболее важнейших условий, которые гарантируют соблюдение соответствующего уровня декларируемых прав и свобод со стороны государственных институтов. Верховенство Конституции РФ означает, что никакие иные нормативно-правовые акты не должны противоречить данному закону, они должны соответствовать Конституции, а иначе они будут
считаться неконституционными. Отсюда следует, что для достижения и поддержание вышесказанных целей необходим конституционный контроль. Конституционный контроль можно определить как особый вид правоохранительной деятельности в государстве, который заключается в проверке соответствия законов и иных нормативно-правовых актов Конституции страны. Иными словами, конституционный контроль предполагает, что должностные лица, соответствующие органы, в случае обнаружения нарушений в нормативно-правовых актах, их несоответствие Конституции РФ, правомочны своими действиями отменить НПА. Конституционный контроль – это одна из основных, главных функций специально-уполномоченных государственных органов по обеспечению верховенства Конституции в целостной системе нормативных актов, ее непосредственного (т.е. прямого) действия в деятельности субъектов общественных отношений [1, с. 103]. Правовой основой для осуществления конституционного контроля является Конституция Российской Федерации и необходимо отметить такой источник, как Федеральный конституционный закон «О Конституционном Суде Российской Федерации» [2]. Относительно положений Конституции РФ [3], то прежде всего стоит обратить внимание на ст. 125, в которой закреплены нормы о Конституционном Суде, как об органе, осуществляющем конституционный контроль. Если же рассматривать ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации», то ст. 1, к примеру, определяет Конституционный Суд РФ как судебный орган конституционного контроля, который самостоятельно и независимо осуществляет судебную власть посредством конституционного судопроизводства. Однако если обратиться к закону РФ о поправке к Конституции РФ от 14.03.2020 № 1-ФКЗ “О совершенствовании регулирования отдельных вопросов организации и функционирования публичной власти”, данный закон изменяет статус Конституционного Суда РФ, а именно:

a) Число судей Конституционного Суда РФ уменьшается с 19 до 11, число заместителей председателя Конституционного Суда РФ – с двух до одного (часть 1 статьи 125);

b) Расширяется круг объектов конкретного конституционного контроля (часть 4 статьи 125): если сейчас граждане, их объединения и суды могут оспаривать в Конституционном Суде РФ только закон, то с введением в силу поправки они смогут оспаривать те же нормативные акты, что и органы, указанные в ч.2 ст.125;

c) Для граждан и их объединений вводится усложнённый порядок реализации права на обращение в Конституционном Суде: если в настоящее время достаточно факта применения нормы в судебном акте, то с введением поправки требуется не только закон, но и иные внутригосударственные средства защиты, т.е., судя по всему, нужно будет пройти четыре инстанции (первая, апелляция, кассация, кассация Верховного Суда РФ – но только в том случае, если по делу она возможна);

d) Вводится предварительный конституционный контроль (до подписания и введения в действие):

- проектов законов о поправке к конституции РФ;
- проектов ФКЗ и ФЗ;
- принятых Госдумой и Советом Федерации ФКЗ и ФЗ;
- принятых региональными парламентами законов субъектов Федерации (ч.5.1 ст.125) [4].

Необходимо отметить, что Конституционный Суд осуществляет свои полномочия исключительно в целях защиты основных прав и свобод человека и гражданина, основ конституционного строя, обеспечения верховенства и прямого действия Конституции РФ на всей территории Российской Федерации, что также немаловажно.

А что же является условиями существования такого института, как конституционный контроль? По моему мнению, одним из таких важнейших условий является зарождение именно базовых элементов демократической государственности. На некое своеобразие института конституционного контроля оказывают влияние многие факторы, а именно среди них можно выделить:

a) особенности правовой системы;
b) исторические условия;
c) государственный (политический) режим;
d) форма государственного устройства;
Что касается причин универсализации данного института, то можно отметить следующие: развитие идеи верховенства права и его важнейшего, основного источника – Конституции страны, а также общее признание концепции правового государства. Причем наиболее эффективной гарантией верховенства права является судебный конституционный контроль. Судебный конституционный контроль подразумевает под собой, так называемый, особый вид юрисдикционной деятельности, реализуемый в системе конституционно-правовых отношений, цель которого состоит в защите важнейших и неотъемлемых социальных ценностей, а также разрешении всяких возникающих противоречий между ними. Судебный конституционный контроль выполняет функции, связанные непосредственно с разрешением возможных конституционно-правовых споров (разногласий), которые возникли между субъектами конституционно-правовых отношений [6, с. 79].

Исходя из анализа юридической литературы, выделяют несколько видов конституционного контроля:

- формальный, материальный;
- предварительный, последующий;
- конкретный, абстрактный;
- консультативный, постановляющий [7, с. 326].

Каждый вид конституционного контроля обладает своими особенностями. Для более полного понимания рассмотрим каждый из них. По содержанию конституционный контроль подразделяется на формальный и материальный. При формальном конституционном контроле проверяется соблюдение конституционных требований и условий, относящихся к изданию акта, а именно входило ли издание акта в компетенцию издавшего органа (то есть мог ли данный государственный орган издавать тот или иной нормативно-правовой акт), в надлежащей ли форме издан данный акт, соблюдены ли все процедурные требования при этом. Материальный контроль, наоборот, уже имеет дело непосредственно с содержанием акта и означает под собой проверку соответствия этого содержания положениям Основного закона страны. Иными словами проверяется конституционность содержания того или иного нормативно-правового акта.

По времени осуществления конституционный контроль может быть предварительным или последующим. При предварительном контроле нормативно-правовой акт проверяется еще до его вступления в силу. То есть специально уполномоченные государственные органы дают свои заключения о соответствия конституции нормативно-правовых актов до времени вступления их в законную силу. Те нормативно-правовые акты, которые были признаны незаконными, прекращают действовать или же запрещаются к публикации и соответственно ни в коем случае не вступают в силу. Решение о законности конкретного закона специально уполномоченным органом является окончательным и обжалованию не подлежит (предварительный конституционный контроль наиболее актуален во Франции и Швеции). Что касается последующего контроля, то он, в противовес предварительному, распространяется уже на действующие в стране нормативно-правовые акты.

По форме конституционный контроль является абстрактным или конкретным (то есть в зависимости от того принимается ли решение по конкретному делу или "абстрактному" делу). Под абстрактным контролем подразумевается проверка конституционности нормативно-правового акта или нормы вне связи с каким-либо делом. Как говорилось выше о предварительном контроле, он может быть только абстрактным (но не наоборот). Конкретный контроль осуществляется только в связи с каким-то делом (чаще всего с судебным), при разрешении которого подлежат применению определенные нормы или акт, оспариваемые с точки зрения конституционности. Отсюда мы понимаем, что он, в свою очередь, является всегда последующим. Но стоит отметить, что абстрактный контроль обладает некоторыми преимуществами перед конкретным, а именно: обеспечивает единство и непротиворечивость контроля, позволяет более шире взглянуть на образовавшуюся проблему соотношения оспариваемого нормативно-правового акта с Конституцией, а также более соответствует идее разделения властей. Но с другой стороны, конкретный контроль же создает лучшие возможности для более или менее оперативной защиты прав человека. Именно в этом заключаются противоречия, связанные с данными видами конституционного контроля.
Если говорить о правовых последствиях, то конституционный контроль может быть консультативным или постановляющим. Разница между ними проявляется в решении того или иного компетентного органа. Решение в порядке консультативного контроля обладает скорее моральной, а не юридической силой, то есть это значит, что юридически оно никого не обязывает и не связывает. Решение, которое принимается в порядке постановляющего контроля, является общеобязательным, так как оно объявляет НПА соответствующим Конституции, никакие претензии к нему в этом плане больше не принимаются и приниматься не могут; если же НПА объявлен неконституционным, то в этом случае он теряет юридическую силу либо возвращается на рассмотрение издавшего органа (но стоит отметить, что это явление в практике очень редкое на сегодняшний день).

Нередко также выделяют такой критерий классификации, как обязательность проведения. По данному показателю конституционный контроль может быть обязательным или же факультативным. В первом случае акт обязательно подвергается конституционному контролю, причем стоит отметить, обычно предварительному. Так, например, во Франции Конституционный совет обязательно проверяет на соответствие Конституции законы и регламенты палат Парламента еще до вступления их в законную силу. В противоположность обязательному конституционному контролю выступает факультативный конституционный контроль. Напротив, факультативный контроль осуществляется только в том случае, когда на проверку была заявлена инициатива управомоченного субъекта. Необходимо подчеркнуть, что наиболее часто конституционный контроль бывает факультативным, поскольку проводится по требованию управомоченного органа или иного должностного лица либо же индивиду, у которого возникли те или иные сомнения в конституционности нормативно-правового акта.

Таким образом, на сегодняшний день имеется огромное многообразие мнений различных ученых о трактовке определения "Конституционный контроль", определенные виды института конституционного контроля, сформулирован ряд полномочий и установлено значение Конституционного Суда РФ. Конституционный контроль − неотъемлемая составляющая современного демократического государства, с помощью которого выявлению существенные недочеты, нарушения конституционности нормативно-правовых актов. Существующие на сегодняшний день проблемы обеспечения правового контроля показывают острую необходимость дальнейшего развития и совершенствования данного института в рамках общей задачи построения гражданского общества, и прежде всего правового и социального государства.

Список литературы

1. Вайман А. Б. К вопросу о конституционном контроле в Российской Федерации // Вестник экономики права и социологии. − 2011. - №2. − С. 103.
4. Закон РФ О поправке к Конституции РФ от 14.03.2020 N 1-ФКЗ "О совершенствовании регулирования отдельных вопросов организации и функционирования публичной власти" // Российская газета. 2020. 15 марта
5. Гашина Н.Н. Конституционный контроль как фактор обеспечения эффективности конституционного законодательства Российской Федерации // Вестник государственного и муниципального управления. – 2012. - №2. – С. 64.

© Е. А. Ежова, 2020
ЮРИСПРУДЕНЦИЯ В ТЕОРИИ И НА ПРАКТИКЕ

УДК 340

КОНСТИТУЦИОННОЕ ПРАВО НА САМОЗАЩИТУ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

МЯСНИКОВА АЛИНА АЛЕКСЕЕВНА

студентка
Национальный исследовательский Нижегородский государственный университет имени Н. И. Лобачевского

Научный руководитель: Домнина Анастасия Валерьевна
старший преподаватель
кафедры конституционного и муниципального права юридического факультета
ННГУ им. Н.И. Лобачевского

Аннотация: В статье рассмотрены отраслевые подходы к пониманию самозащиты, а так же определены основные пределы реализации права на самозащиту в Российской Федерации. Основной целью исследования является определение наиболее острых проблем, возникающих при реализации гражданами Российской Федерации своего права на самозащиту.

Ключевые слова: самозащита, самооборона, право на самозащиту, пределы самозащиты, конституционные права.

CONSTITUTIONAL RIGHT TO SELF-DEFENSE IN THE RUSSIAN FEDERATION

Myasnikova Alina Alekseevna

Scientific adviser: Domnina Anastasia Valerievna

Abstract: The article considers sectoral approaches to understanding self-defense, as well as defines the main limits to the realization of the right to self-defense in the Russian Federation. The main objective of the study is to identify the most acute problems that arise when citizens of the Russian Federation exercise their right to self-defense.

Key words: self-defense, self-defense, the right to self-defense, limits of self-defense, constitutional rights.

Право человека на самозащиту впервые упомянуто в римском праве, и связано оно с двумя терминами «самоуправство» и «самозащита», причем самозащита считалась общим правилом. Пристальный интерес к самозащите в России в конце XIX начале XX веков, данный период характеризован введением нового правового института - самозащиты и развитием нормативной базы, его регулирующей.

Первым актом, регулирующим институт самозащиты в СССР, стала Декларация прав и свобод человека и гражданина, принятая в 1991 году. Сейчас данное право регулируется нормами Конституции РФ.

В части 2 статьи 45 Конституции указывается на право каждого защищать свои права и свободы любым способом, не противоречащим действующему законодательству.

Российское законодательство до сих пор не содержит чёткого определения института самозащиты, зато анализ отраслевых наук позволяет выявить огромное количество дефиниций, таких как «самозащита гражданских прав», «самооборона», «необходимая защита» и иных понятий, вытекающих из конституционного права человека на самозащиту.
Рассмотрим несколько определений, наиболее полно и разносторонне раскрывающих понятие самозащиты.

Впервые термин «самозащита» появился в конце 1990-х годов в виде комментариев в Конституции РФ. Так, например, В.Д. Зорькин определял самозащиту как неюрисдикционную форму защиты. По мнению В.П. Грибанова самозащита представляет собой субъективное право лица, охраняемого законом на использование средств защиты от его нарушения. Такой автор, как В.А. Усанова предлагает рассматривать право человека на самозащиту в узком и широком смыслах. В первом случае самозащита — это активные действия человека по пресечению нарушения его прав и устранение последствий такого нарушения, а во втором — это совершение управленческим лицом в целях защиты своего право или свободы от неправомерного посягательства. Г.Н. Столянкин дает определение самозащите как действиям одностороннего порядка, применяемым лицами с целью пресечения пресечения действий, нарушающих их права.

Конституционно-правовой подход к определению понятия «самозащита» в отличие от отраслевого делает акцент на основном праве человека на защиту себя и своих интересов. Так, например, М.В. Баглай определяет самозащиту как право, гарантированное законом. А вот Б.С. Эбзеев считает, что самозащита представляет собой активные действия, разрешенные законом. Так же, например, в статье 17 Конституции РФ установлено, что осуществление одним лицом своих прав и свобод не должно нарушать прав и свобод других лиц. Так же пределы самозащиты установлены в гражданском, уголовном, трудовом кодексах РФ и иных нормативных актах.

Самозащиту граждан можно рассматривать в общем смысле понимания, как исключение из норм права, целенаправленное осуществление мер с целью пресечения нарушения прав и свобод "на нарушении".
Подробный анализ гражданского, уголовного, трудового законодательства позволит выявить существенные проблемы, затрудняющие осуществление гражданами нашей страны защиту своих прав. Практика показывает, что осуществление самозащиты дело очень сложное и требует максимально четкого обоснования способов ее осуществления. Ни в одном из рассмотренных нами кодексов не закреплен механизм самозащиты гражданами их нарушенных прав и свобод.

По нашему мнению, решением проблемы будет принятие федерального закона «О самозащите», в котором будет закреплен перечень допустимых действий по осуществлению гражданами защиты своих нарушенных прав и свобод, а также пределы осуществления такой самозащиты.

Таким образом, можно сделать вывод, что, несмотря на то, что Конституция РФ устанавливает право граждан на самостоятельную защиту своих прав и свобод, если они были нарушены, современная правовая система в отношении самозащиты не выработала еще определённых рамок и правил, позволяющих определить рамки самозащиты.

Список литературы

2. Постановление ВС РСФСР от 22.11.1991 N 1920-1 «О Декларации прав и свобод человека и гражданина» // СПС «ГАРАНТ»
3. Постановление Конституционного Суда РФ от 22.01.2018 N 4-П // СПС «ГАРАНТ»
10. Тимошенко К.И. Актуальные проблемы реализации конституционного права на самозащиту // Философия права. № 3 (70). С. 59 - 62.

© А.А. Мясникова, 2020
ОГРАНИЧЕНИЕ КОНСТИТУЦИОННЫХ ПРАВ И СВОБОД ЧЕЛОВЕКА И ГРАЖДАНИНА: НЕКОТОРЫЕ АСПЕКТЫ ПРОБЛЕМЫ

КУКУШКИНА АЛЁНА НИКОЛАЕВНА
студентка
Национальный исследовательский Нижегородский государственный университет имени Н.И. Лобачевского

Научный руководитель: Домнина Анастасия Валерьевна
старший преподаватель
кафедры конституционного и муниципального права юридического факультета ННГУ имени Н.И. Лобачевского

Аннотация: В статье изучены научные подходы к трактовке понятия "ограничение прав и свобод", его соотношение с понятием "пределы прав". Кроме того, рассмотрены варианты, способы и виды ограничения прав и свобод, а также требования к правомерным ограничениям. Особое внимание уделено принципу соразмерности.

Ключевые слова: ограничение прав и свобод, пределы права, варианты (элементы) ограничения, виды ограничения, способы ограничения, требования к правомерным ограничениям прав и свобод, принцип соразмерности.

Kukushkina Alena Nikolaevna

Abstract: The article examines scientific approaches to the interpretation of the concept of "restriction of rights and freedoms", its relationship with the concept of "limits of rights". In addition, options, methods and types of restriction of rights and freedoms, as well as requirements for lawful restrictions are considered. Special attention is paid to the principle of proportionality.

Keywords: restriction of rights and freedoms, limits of the right, options (elements) of restriction, types of restriction, methods of restriction, requirements for lawful restrictions of rights and freedoms, the principle of proportionality.

Обеспечение основных прав и свобод человека является неотъемлемой частью правового государства, они в равной степени принадлежат каждому гражданину и не должны как-либо ущемляться. Для того чтобы каждый человек мог реализовывать свои права и свободы беспрепятственно и на равных условиях, а также для обеспечения стабильности общества в целом, предусмотрен специальный механизм ограничения этих прав и свобод. Проблема ограничения конституционных прав и свобод является довольно значимой и актуальной, так как она затрагивает интересы субъектов правоотношений.

В действующем законодательстве на данный момент не закреплено определение понятия "ограничение прав и свобод", однако в научной литературе существует большое количество различных подходов.
Сторонники первого подхода утверждают, что ограничение права заключается в сужении его объёма. Данный подход является наиболее распространённым среди правоведов. В. И. Гойман, например, считает, что ограничение права (свободы) - это сужение объёма данного права (свободы), которое осуществляется в соответствии с предусмотренными законом основаниями и в установленном порядке [17].

Следующая группа учёных определяет ограничение прав (свобод) как некие изъятия. Б.С. Эбзеев, под ограничением прав и свобод понимает допускаемые Конституцией и установленные федеральным законом изъятия из конституционного статуса человека и гражданина [19, с. 191].

По мнению А.В. Малько, представителя третьего подхода, правовое ограничение — это правовое сдерживание противозаконного деяния, которое создаёт условия для удовлетворения интересов контрагента и общественных интересов в охране и защите [16, с. 91]. С этим определением нельзя согласиться в полной мере, так как права и свободы, которые ограничиваются, сами по себе не являются противозаконными деяниями. Согласно ч. 1 ст. 27 Конституции РФ по территории РФ может передвигаться каждый, кто законно находится на данной территории. Свобода передвижения не является противозаконным деянием, но она может быть ограничена в целях неблагоприятного воздейсвия на других субъектов правоотношения.

Сторонники иного подхода связывают ограничение прав (свобод) с определёнными целями. Так, А.А. Троицкая утверждает, что ограничение основного права - это основанное на положениях Конституции законодательное сужение сферы действия права, соразмерное конституционно - защищаемым ценностям.

Некоторые учёные отождествляют ограничение прав (свобод) с такими терминами, как «пределы права», «умаление права». Например, И.Д. Ягофарова говорит о том, что ограничение прав (свобод) – это количественное и (или) качественное умаление субъектами власти прав и свобод человека [20, с. 21].

Изучив и проанализировав различные научные подходы к трактовке понятия "ограничение прав и свобод", мы пришли к выводу о том, что ограничение права является комплексным понятием, состоящим из нескольких составных частей, то есть оно включает в себя сужение объёма реализации права и определённые изъятия. Также ограничение права (свободы) должно быть соразмерно конституционным целям и отвечать определённым условиям. Однако не следует определять понятие «ограничение права» как «пределы права» или «умаление права», так как данные термины не являются синонимами и имеют принципиальные различия. На наш взгляд наиболее точное определение даёт А.А. Кондрашев, он считает, что ограничение права – это сокращение правомочий, включающихся в содержание субъективного права, равно как и установление дополнительных правовых условий для реализации тех или иных правомочий, а также форм и способов защиты права от нарушений [13].

Ограничение права, как уже было сказано ранее, необходимо отличать от такой категории, как «пределы права». А.А. Троицкая говорит о том, что пределы основного права - это сфера действия основного права по кругу лиц, объектов права и правомочий субъектов права которая подлежит государственной защите и определяется конституцией и в соответствии с ней органами конституционного контроля [18]. Исходя из этого, пределы основных прав в отличие от ограничений установлены самой конституцией, они являются некой границей действия основного права (свободы) субъекта правоотношения. К примеру, в РФ каждому гарантировается свобода мысли и слова (ч. 1 ст. 29 Конституции РФ), однако в Конституции также указано, что не допустимы пропаганда и агитация, возбуждающие расовую ненависть и вражду (ч. 2 ст. 29). Данное положение не является ограничением основного права, а устанавливает его границы и рамки правомочий субъектов.

Существуют различные способы ограничения прав (свобод) граждан. М.В. Новиков выделяет следующие способы: абсолютный и относительный запреты на реализацию права, вмешательство уполномоченных государственных органов в право, обязанность, ответственность [15, с. 33].

Ограничения прав (свобод) можно классифицировать по различным основаниям.

1. В зависимости от соответствия ограничения закону - правомерные и неправомерные.
2. По времени действия – постоянные и временные.
2. В зависимости от сферы ограничения – политические (ограничение права на митинги), экономические (ограничение свободы предпринимательства), социальные (ограничение права на получение социального обеспечения), культурные (ограничение свободы литературного творчества).

3. Ограничения прав и свобод, связанные с особым правовым статусом граждан и ограничения в условиях особого правового режима.

Ограничения, связанные с правовым статусом граждан, характеризуются сужением определённых прав и свобод в отношении отдельных категорий граждан (государственных служащих, осуждённых, военнослужащих). Примером данного ограничения может служить то, что сотруднику прокуратуры (его супругу и несовершеннолетним детям) запрещено открывать вклады и иметь счета в иностранном банке [5,9].

Ограничения в условиях особого правового режима связаны с введением чрезвычайного или военного положения, а также режима чрезвычайной ситуации или повышенной готовности. Чрезвычайное положение на территории РФ вводится указом Президента РФ. Срок действия ЧП на всей территории РФ – не более 30 суток, в ее отдельных местностях – не более 60 суток [7]. В нашей стране данный режим не вводился ни разу. В условиях режима чрезвычайного положения граждане могут быть подвергнуты следующим ограничениям: ограничение избирательного права, так как не проводятся выборы и референдум (ч. 2 ст. 32 Конституции РФ); ограничение свободы передвижения (комендантский час), въезда, выезда (ч. 1 ст. 27 Конституции РФ); ограничение права на труд вследствие отстранения от работы (ч. 1 ст. 37 Конституции РФ); ограничение финансово-экономической деятельности (ч. 1 ст. 34 Конституции РФ); запрет массовых мероприятий, забастовок (ст. 31 Конституции РФ) и другие [7].

Решение о введении режима ЧС или повышенной готовности в случае возникновения или угрозы возникновения ЧС на всей территории России или в её некоторых регионах принимает Правительство РФ [8]. Так, в РФ был введён режим повышенной готовности в связи с распространением на территории РФ смертельно опасной коронавирусной инфекции, а список причин для объявления ЧС был дополнен новым пунктом: распространение заболевания, представляющего опасность для окружающих [4]. В условиях соответствующего режима также вводятся ограничения для граждан. Например, в целях предупреждения распространения инфекции коронавируса, во всех регионах РФ введен режим самоизоляции, что ограничивает свободу передвижения (ч. 1 ст. 27 Конституции РФ). Также в отдельных регионах разрабатываются и внедряются различные системы контроля за гражданами, в частности, в Нижегородской области граждане в случае нахождения вне места самоизоляции должны предъявить QR-код, который можно получить с помощью сервиса "Карта жителя Нижегородской области" [11]. В городе Москве граждане могут передвигаться на общественном транспорте только при наличии электронной карты и цифрового пропуска [12].

Пандемия COVID-19 затронула практически все страны мира, поэтому другие государства также разрабатывают различные технологии слежения за гражданами в целях предотвращения распространения инфекции. Например, в Китае работает приложение, которое выдаёт QR-код определённого цвета в зависимости от состояния здоровья человека. Зелёный – свободное перемещение, жёлтый – самоизоляция в течение 7 дней, красный – самоизоляция в течение 14 дней.

Вышеуказанный список видов ограничений можно дополнить классификацией М.А. Краснова, который предложил разделить ограничения экономических прав на 5 групп:

1) ограничения, составляющие принцип нерушимости прав других граждан в процессе реализации права, например, соблюдение требований безопасности и гигиены труда наёмных работников (ч. 3 ст. 17 Конституции РФ);

2) конституционные обязанности, например, каждый обязан платить установленные налоги и сборы (ч. 1 ст. 57 Конституции РФ);

3) конституционные нормы - ограничения, например, запрет на экономическую деятельность, направленную на недобросовестную конкуренцию (ч. 1 ст. 34 Конституции РФ);

4) конституционные нормы, которые указывают на допустимость их введения федеральным законом, например, в Конституции РФ содержится формулировка, которая не допускает свободы ис-
пользования своих предпринимательских способностей для запрещённой законом экономической деятельностью (ч. 1 ст. 34).

5) нормы, наделяющие Президента РФ и органы исполнительной власти определёнными полномочиями, например, принудительное отчуждение имущества (ч. 3 ст. 34 Конституции РФ) [12, с. 90].

В зависимости от целей и оснований можно выделить следующие варианты (элементы) ограничения прав и свобод:

1. Ограничение права в полном объёме, например, в условиях режима чрезвычайного положения вводится запрет на участие в массовых мероприятиях и забастовках.

2. Установление дополнительных условий, выполнение которых необходимо для реализации права (свободы). Так, пост Президента РФ может занять гражданин не моложе 35 лет, который постоянно проживал на территории РФ не менее 25 лет, при отсутствии гражданства иностранного государства и вида на жительство, разрешающего проживание в данном государстве [2]. Эти условия, предъявляемые к гражданам, являются ограничением пассивного избирательного права и права на равный доступ к государственной службе (ч. 2 ст. 32 Конституции РФ).

3. Установление препятствий для реализации права в отношении отдельных лиц. Например, лица, лишенные свободы за совершение тяжкого преступления не могут быть избранными в течение десяти лет после погашения судимости [6]. В данном случае также ограничивается пассивное избирательное право и право на равный доступ к государственной службе (ч. 2 ст. 32 Конституции РФ), но уже посредством десятилетнего срока, который является препятствием.

4. Уменьшение способов защиты права. К примеру, с 2010 года гражданам не разрешается подавать жалобу на нарушение конституционных прав (свобод) законом, который еще не применён в конкретном деле [3].

На основе некоторых положений Конституции РФ можно выявить основные требования к легитимным ограничениям прав и свобод человека:

1) Ограничения должны быть выражены в особой правовой форме. Это означает, что ограничения могут быть установлены на основании федерального закона (ч. 3 ст. 55 Конституции РФ). Также ограничения прав свобод в определённых случаях могут устанавливаться федеральным конституционным законом, либо нормативно-правовым актом органа исполнительной или судебной власти (решение суда о назначении наказания в виде лишения свободы).

2) Установление ограничений в соответствии с конституционными целями. Данные цели достаточно широко сформулированы в ч. 3 ст. 55 Конституции РФ, они касаются защиты прав и интересов других лиц, а также обеспечения порядка и безопасности в обществе и государстве.

3) Соразмерность ограничений целям, содержащимся в Конституции. Сущность данного требования заключается в том, что ограничения могут быть установлены только в той степени, в какой это необходимо для достижения определённой конституционной цели (ч. 3 ст. 55 Конституции РФ).

На основании принципа соразмерности определяется необходимость и обоснованность ограничительных мер. Вводимое законодателем ограничение права (свободы) нуждается в определённой процедуре проверки на соразмерность (тест на пропорциональность). Г. А. Гаджиев в своём особом мнении по делу о проверке конституционности ч. 9 ст. 3 ФЗ "О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела I ч. 1 и ст. 1153 ч. 3 ГК РФ" в связи с жалобой гражданина Е.В. Потоцкого" описывает процедуру оценки пропорциональности ограничения, которая включает в себя три этапа [10]:

1) определение допустимости ограничительной меры и проверка законности преследуемой цели;

2) оценка необходимости ограничения права в том объёме, в котором оно установлено законодателем;

3) выявление баланса между преследуемой целью и ограничением - на этом этапе происходит сопоставление преимуществ, полученных в результате достижения цели, и обременений, которым было подвергнуто лицо при ограничении его права (свободы).

В законе РФ о поправке к Конституции РФ от 14.03.2020 N 1-ФКЗ "О совершенствовании регулирования отдельных вопросов организации и функционирования публичной власти" содержится норма,
ограничивающая пассивное избирательное право и право на доступ к государственной службе (ч. 2 ст. 32 Конституции РФ) для граждан РФ по основанию наличия у них гражданства иностранного государства и документа на право проживания за пределами РФ [2]. Мы считаем, что данное положение не соответствует требованию соразмерности, так как данные ограничительные меры, по нашему мнению, являются избыточными обременениями. Это утверждение обосновывается тем, что ограничение, о котором идёт речь, противоречит некоторым положениям Конституции РФ (ч. 2 ст. 19, ч. 2 ст. 27, ст. 32, ч. 1 и ч. 2 ст. 62, ст. 2).

Таким образом, требование соразмерности является основным условием допустимости ограничения прав (свобод) человека.

Список литературы

11. Указ Губернатора Нижегородской области от 11.04.2020 N 57 "О внесении изменений в некоторые указы Губернатора Нижегородской области" Режим доступа: URL: http://www.consultant.ru/regbase/cgi/online.cgi?req=doc&base=RLAW187&n=213887#008621636197439697
(20.04.2020)

12. Указ Мэра Москвы от 11.04.2020 N 43-УМ (ред. от 21.04.2020) "Об утверждении Порядка оформления и использования цифровых пропусков для передвижения по территории города Москвы в период действия режима повышенной готовности в городе Москве" Режим доступа: URL: http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?f from=202715-0&rnd=8C70762B65C8F08F04B129EBCB621F16&req=doc&base=MLAW&n=202983&REFDOC=202715&REFBASE=MLAW#1i5hz5spsh9v (20.04.2020)


© А.Н. Кукушкина, 2020
ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО
ВОПРОС ПРИВЛЕЧЕНИЯ БАНКОВ К ОТВЕТСТВЕННОСТИ ЗА РАЗГЛАШЕНИЕ ПЕРСОНАЛЬНОЙ ИНФОРМАЦИИ

ЕРШОВА ИРИНА ВИКТОРОВНА
к. ю. н., доцент

ИСАЕВА АНАСТАСИЯ БОРИСОВНА
студентка 4 курс
юридический факультет
Новокузнецкий институт (филиал) ФГБОУ ВО «Кемеровский государственный университет»

Аннотация: статья посвящена анализу такой категории права гражданского права как банковская тайна и ответственности за ее нарушение.

Ключевые слова: банковская тайна, конфиденциальная информация, обработка личной информации, банковский контроль, ответственность.

THE ISSUE OF HOLDING BANKS ACCOUNTABLE FOR DISCLOSURE OF PERSONAL INFORMATION

Ershova Irina Viktorovna, Isaeva Anastasia Borisovna

Abstract: the article is devoted to the analysis of such a category of civil law law as Bank secrecy and liability for its violation.

Key words: Bank secrecy, confidential information, personal information processing, Bank control, liability.

Согласно ст. 26 ФЗ «О банках и банковской деятельности» кредитная организация (банк) гарантирует тайну об операциях, счетах и вкладах своих клиентов и корреспондентов и несет ответственность за нарушение банковской тайны [3]. Иного юридического определения понятия банковская тайна в законодательстве нет.

В доктрине под банковской тайной понимают защищаемые банками и иными кредитными организациями сведения о вкладах и счетах своих клиентов и корреспондентов, банковских операциях по счетам и сделках в интересах клиента, а также сведения клиентов, разглашение которых может нарушить право последних на неприкосновенность частной жизни [9].

Таким образом, банковская тайна – особый режим информации, которая становится известной кредитной организации в ходе осуществления банковской деятельности, т.е. обычной для банка хозяйственной деятельности, а также некоторым другим лицам, которые получают такую информацию в кредитной организации в ходе ее проверки или взаимодействия с ней.

На практике встречаются случаи, когда оператор платежной системы, (кредитная организация) согласно ст. 15 ФЗ «О национальной платежной системе» [7], передает личную информацию клиента 3-м лицам и в зависимости от основания передачи следует вопрос об их ответственности. Например, Банк может передать данные о должниках коллекторам, если есть согласие клиента на использование контактных данных с целью взыскания задолженности в соответствии ст. 6 ФЗ «О персональных данных» [5]. Под обработкой личных сведений, понимается любое действие (операция) или совокупность действий (операций), со-
вершаемых с использованием средств автоматизации или без использования таких средств с персональными данными, включая сбор, запись, систематизацию, накопление, хранение, уточнение (обновление, изменение), извлечение, использование, передачу (распространение, предоставление, доступ), обезличивание, блокирование, удаление, уничтожение персональных данных (ст. 3 ФЗ «О персональных данных»).

В соответствии со ст. 9 ФЗ «О персональных данных» согласие гражданина может быть выражено в любой письменной форме, которая позволяет подтвердить данный факт, и значит, может быть выражено как в заявлении о согласии на обработку персональных данных, так и в соответствующем пункте договора. Если этого нет, то кредитная организация нарушает требование об обеспечении конфиденциальности персональных данных субъекта (заемщика), установленное сразу несколькими нормами закона «О персональных данных» и законом «О банках и банковской деятельности».

Следует обращать внимание и на формулировки текста договора, в котором может быть урегулирован способ использования данной информации. Например, если в тексте указана цель обработки – для отправки смс-уведомлений или рекламы, тогда действия, совершаемые с номером телефона в других целях, являются незаконными со стороны банка. И, необходимо знать, что не допускается взаимодействие с должником направленное на возврат просроченной задолженности такими способами, как личная встреча, телефонный разговор по инициативе кредитора или лица, действующего от его имени и (или) в его интересах (ст. 7 ФЗ «О защите прав и законных интересов физических лиц при осуществлении деятельности по возврату просроченной задолженности и о внесении изменений в Федеральный закон «О микрофинансовой деятельности и микрофинансовых организациях») [8]).

Клиент вправе отозвать свое согласие на обработку данных в любое время (ч. 2 ст. 9 ФЗ «О персональных данных»). Вследствие получения отзыва согласия на обработку данных и соответствующего заявления о запрете использования личных сведений, оператор обязан прекратить работу с данными в срок не превышающий тридцати дней (п. 5 ст. 21 закона № 152-ФЗ).

Данное правило имеет и исключение, госорганы вправе запрашивать персональные данные без согласия субъекта для совершения правосудия или защиты жизни (здоровья) субъекта, согласно п. 2 ч. 2 ст. 11, п. 6 ч. 2 ст. 11 152-ФЗ. В Федеральном законе «О банках и банковской деятельности» (ст. 26) определен перечень органов (в т. ч. негосударственных), имеющих доступ к банковской тайне, к ним относятся соответствующие государственные органы и организации, а также иные лица, уполномоченные выполнять государственные функции, однако данный перечень не толкуется однозначно. В частности, сведения, касающиеся юридических лиц и физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, создают некоторые проблемы. Банки должны руководствоваться либо положениями данного закона, либо соответствующими законами государственных органов, например, ст. 13 ФЗ «О полиции» [6], ст. 12 ФЗ «О судебных приставах» [4] и иными нормативно-правовыми актами.

Договор имеет большое значение во взаимоотношениях с банком, в связи с этим необходимо уделять время на детальное ознакомление с ним, особенно распределению бремени ответственности. Так, например, граждане часто сталкиваются с несанкционированным доступом к информации, а также незаконным списанием средств со счетов. Существенным значением для клиентов банков является наличие доказательств по непричастности к данному инциденту, так как в договоре четко прописывается, что банк снимает с себя ответственность, если клиент сам произвел снятие средств с счета. И неважно каким способом передана информация, будь это под влиянием мошенников или из-за небрежности. Кредитная организация возмещает потерю, если передача личных данных произошла по их вине, а не в результате хакерских атак.

В случае, если установлено, что Банк причастен к нарушению конфиденциальности, то его можно привлечь к гражданской ответственности. Клиент, согласно ст. 857 ГК РФ, имеет право на возмещение ущерба в полном объеме, а на компенсацию морального вреда на основании ст. 151–152 ГК РФ.

В заключении следует сделать вывод о том, отсутствие четких норм, направленных на регулирование банковской тайны, создает основу для нарушений российского законодательства. И как следствие возникают вопросы по поводу отношении между банком и клиентами, дабы устранить касуны на практике необходима более детальная регламентации.
Список литературы


© И.В. Ершова, А.Б. Исаева, 2020
МИРОВОЕ СОГЛАШЕНИЕ КАК СДЕЛКА В РАМКАХ ПРОЦЕДУРЫ БАНКРОТСТВА: АСПЕКТЫ ОСПАРИВАНИЯ

 КУНИЦЫН ИГОРЬ ВАДИМОВИЧ
 студент магистратуры
 ФГБОУВО «Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)»

 Научный руководитель: Василенко Наталья Владимировна
 к.ю.н., доцент
 ФГБОУВО «Московский государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА)»

Аннотация: в статье рассматриваются положения, предусмотренные Федеральным законом «О несостоятельности (банкротстве)», об оспаривании мирового соглашения как сделки, в рамках дела о несостоятельности (банкротстве) юридического лица, а также вопросы, возникающие в правоприменительной практике по данному вопросу.

Ключевые слова: банкротство, несостоятельность, оспаривание сделок должника, мировое соглашение, оспаривание мирового соглашения в рамках банкротства.

SETTLEMENT AS A TRANSACTION WITHIN THE BANKRUPTCY PROCEDURE: ASPECTS OF CHALLENGING

Kunitsyn Igor Vadimovich

Scientific adviser: Vasilenko Natalya Vladimirovna

Abstract: the article discusses the provisions provided for by the Federal Law “On Insolvency (Bankruptcy)”, on contesting a settlement agreement as a transaction in the framework of a case on insolvency (bankruptcy) of a legal entity, as well as issues arising in law enforcement practice on this issue.

Key words: bankruptcy, insolvency, contesting the transactions of the debtor, settlement, contesting the settlement in the framework of bankruptcy.

Процесс оспаривания сделок должника является одним из основных процессуальных действий в процедуре несостоятельности (банкротства) юридического лица. В результате оспаривания сделок должника и, как следствие, применения последствий недействительности к сделке, имущество, переданное изначально должником в адрес контрагента по сделке, подлежит возврату в конкурсную массу должника. В последующем, требования кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов должника, удовлетворяются из конкурсной массы должника пропорционально размеру их требований. Однако, законодатель ввел некоторые «оговорки» о том, какие сделки могут быть оспорены в рамках дела о банкротстве, а какие должны оспариваться в рамках иного дела.
О.А. Коробов определяет мировое соглашение как юридический факт, а в системе юридических фактов относит к юридическим актам [1, с. 47]. Кроме того, автор подразумевает под мировым соглашением разновидность договора, «лежащую вне традиционных классификаций гражданско-правовых договоров», такое выделение обусловлено спецификой цели соглашения, а также порядка его заключения [1, с. 68].

Стоит отметить, что мировое соглашение может рассматриваться с двух сторон: как процедура и как гражданско-правовая сделка. В связи с этим мы рассмотрим основные аспекты, связанные с оспариванием мирового соглашения как сделки в рамках процедуры несостоятельности.

Мировым соглашением является волеизъявление сторон, направленное на изменение, прекращение гражданских прав, содержащее элементы гражданско-правовой сделки. Сразу стоит отметить, что правовые последствия для сторон наступают лишь после надлежащего оформления мирового соглашения, то есть с момента его утверждения в судебном порядке. На основании сказанного делаем вывод, что к мировому соглашению предъявляются требования материального и процессуального законодательства.

При несостоятельности, мировое соглашение иногда используется недобросовестными кредиторами в качестве метода увеличения кредиторской задолженности. К примеру, в ситуации, когда один кредитор хочет заполучить преимущество среди других кредиторов и стать мажоритарным кредитором (с наибольшей суммой требований в реестре требований кредиторов должника), может быть заключено мировое соглашение между вышеуказанным кредитором и должником для искусственного увеличения кредиторской задолженности.

При оспаривании мирового соглашения в рамках процедуры несостоятельности (банкротства) как гражданско-правовой сделки проявляется двойственная природа данного соглашения: с одной стороны, это сделка, влекущая правовые последствия не только для контрагентов сделки, но и, в случае банкротства организации, для третьих лиц (иных кредиторов), с другой – оспарить ее в рамках дела о несостоятельности не представляется возможным.


Здесь сразу необходимо выделить следующее правило: мировое соглашение, заключенное междудолжником и кредитором по сделке до принятия заявления о несостоятельности, в случае, если мировое соглашение нарушает права и интересы третьих лиц, может быть оспорено исключительно в рамках того дела, которым оно было утверждено судом.

В случае, когда кредитор и должник действовали недобросовестно, и, как следствие, должник признал несуществующую задолженность, в данном случае после истечения срока на обжалование судебного акта, которым утверждено мировое соглашение, арбитражный управляющий уже не вправе обжаловать решение суда об утверждении мирового соглашения. В результате чего кредитор с несуществующей задолженностью встает в реестр требований кредиторов и имеет право претендовать на удовлетворение своих требований.

В качестве примера оспаривания мирового соглашения как сделки можно привести следующий пример из судебной практики [Определение ВАС РФ от 03.07.2014 N ВАС-8042/14 по делу N A60-35803/2012].

Конкурсный управляющий обратился в арбитражный суд в рамках дела о банкротстве с заявлением об оспаривании мирового соглашения и применением последствий признания данного соглашения недействительным (возврат имущества в конкурсную массу должника).
Арбитражным судом Свердловской области заявление арбитражного управляющего было удовлетворено, мировое соглашение было признано недействительным, имущество по мировому соглашению возвращено в конкурсную массу, требования кредитора не включены в реестр требований кредиторов должника.

Апелляционная инстанция не согласилась с выводами суда первой инстанции и отменила решение, в удовлетворении требований конкурсного управляющего было отказано.

Постановлением Федерального арбитражного суда Уральского округа от 28.04.2014 постановление апелляционного суда оставлено без изменения.

В заявлении, поданном в Высший Арбитражный Суд Российской Федерации, заявитель просил отменить указанные судебные акты, ссылаясь на неправильное применение судами норм материального и процессуального права.

В результате изучения доводов жалобы Высший Арбитражный суд пришел к выводу о невозможности передачи дела для рассмотрения в Президиум Высшего Арбитражного суда. В соответствии с правовой позицией Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, сформулированной в Постановлении от 22.06.2012 № 36 «О внесении изменений и дополнений в Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 23.12.2010 № 63 «О некоторых вопросах, связанных с применением главы III.1 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)», исключается возможность оспаривания мирового соглашения как сделки без обжалования судебного акта о его утверждении. Если конкурсные кредиторы или уполномоченные органы полагают, что их права и законные интересы нарушены мировым соглашением, утвержденным судом по другому делу в исковом процессе, в частности если такое соглашение обладает признаками, указанными в статьях 61.2 или 61.3 Закона о банкротстве, то на этом основании, а также арбитражный управляющий вправе обжаловать определение об утверждении такого мирового соглашения. Исходя из указанных разъяснений следует, что оспаривание мировых соглашений возможно только лишь в предусмотренном законом порядке, а именно посредством обжалования судебных актов об их утверждении.

Таким образом, отказывая в удовлетворении требований конкурсного управляющего суды исходили из невозможности оспаривания мирового соглашения в рамках дела о несостоятельности (банкротстве) с указанием на тот факт, что оспаривание подобного соглашения возможно лишь в рамках того дела, где оно было заключено, а также с соблюдением процессуальных сроков на подачу подобного заявления.


Подобные мировые соглашения составляются заранее и, к моменту введения процедуры несостоятельности (банкротства) в отношении должника и наступления срока для включения его требований в реестр требований кредиторов должника, срок на оспаривание судебного акта, вынесением которого мировое соглашение вступило в силу, уже пропущен.

Хотя и восстановление срока на обжалование судебного акта, которым утверждено мировое соглашение допускается, однако, на практике это далеко не всегда возможно, в ряде случаев суды не учитывают те доводы, которые заявитель представляет в качестве обстоятельств для восстановления срока на обжалование.
Анализ правоприменительной практики показал, что в настоящий момент существуют некоторые аспекты, которые нуждаются в более тщательном урегулировании и рассмотрении. Необходимость оспаривания мирового соглашения в рамках того дела, где оно было утверждено, а не в рамках дела о несостоятельности, представляет затруднения для лиц, чьи права и интересы затрагиваются данным соглашением, что зачастую приводит к образованию «необоснованной» задолженности и включению ее в реестр требований кредиторов должника наряду с иными требованиями.

В данной ситуации представляется возможным и уместным дополнение статьи 311 АПК РФ, а именно части 1: «3. В случае введения в отношении хозяйствующего субъекта либо физического лица процедуры несостоятельности (банкротства), дело об утверждении мирового соглашения в рамках иного дела, подлежит пересмотру в рамках дела об несостоятельности (банкротстве), в случае подачи соответствующего заявления, по правилам пересмотра дела по новым обстоятельствам».

В случае принятия вышеуказанного дополнения, оспаривание мирового соглашения в рамках дела о несостоятельности (банкротстве) будет более эффективно как для целей исключения «необоснованной» кредиторской задолженности из реестра требований кредиторов должника, так и для правоприменительной практики в сфере несостоятельности (банкротстве) и совершенствования института в целом.

Список литературы


Аннотация: в представленной статье анализируется понятие и юридическая сущность корпоративного договора как источника регулирования корпоративных отношений. Особое внимание уделяется материалам судебной практики по поводу использования корпоративных договоров.

Ключевые слова: корпоративные отношения, корпоративный договор, корпоративные организации.

CORPORATE AGREEMENT AS A SOURCE OF REGULATION OF CORPORATE RELATIONS

Abstract: the article analyzes the concept and legal essence of a corporate contract as a source of regulation of corporate relations. Special attention is paid to the materials of judicial practice concerning the use of corporate contracts.

Key words: corporate relations, corporate agreement, corporate organizations.

Основные условия корпоративного договора перечислены в п.1 ст.67.2 ГК РФ, и предполагают осуществление участниками общества своих корпоративных прав, либо воздержание от них. В корпоративном договоре стороны могут отразить различные важные для них условия, за исключением тех, которые содержатся в п.2 ст.67.2 ГК РФ, предусматривающем ничтожность положений, обязывающих участников общества голосовать по усмотрению органов общества. Подобные последствия наступают и в случае, если в корпоративном договоре определены структуры органов и их компетенция.

Так, в постановлении ФАС Поволжского округа от 25 мая 2011 г. по делу № A57-7487/2010 суд указал на запрет определения в корпоративном договоре структуры органов общества, хотя действующее законодательство недостаточно подробно регулирует данный вопрос [2]. В настоящее время, участники акционерного общества, следуя положениям п.2 ст. 67.2 ГК РФ, не обязаны голосовать в соответствии с положениями корпоративного договора, либо с указаниями органов управления. Кроме того, в корпоративном договоре не может содержаться положение, определяющее структуру органов управления в обществе, поскольку его предметом являются вопросы осуществления корпоративных прав. Пункт 7 ст. 32.1 Федерального закона «Об акционерных обществах» предусматривает, что акционерным соглашением могут предусматриваться различные способы обеспечения
исполнения обязательств, которые вытекают из акционерного соглашения, и меры гражданской-правовой ответственности за неисполнение таких обязательств.

Длительное время отечественное законодательство вовсе не содержало норм, регулирующих права и обязанности участников хозяйственных обществ по вопросу управления обществом. Д.И. Степанов указывает, что раньше на практике участники общества заключали между собой соглашения крайне редко, подчиняя их нормам иностранного права. Это стало результатом излишней императивности норм российского законодательства, а также неполноты регулирования института корпоративных договоров [6, с. 10]. На практике, что подтверждает дело «Мегафона», подчинение корпоративного договора иностранному праву не гарантирует участникам общества возможности его принудительного исполнения на территории России. И подобные договоры о публичном порядке впоследствии могут быть признаны судами РФ недействительными.

Показательным является решение, связанное с соглашением акционеров ЗАО «Русский Стандарт Страхование» [1]. Рассмотрев материалы дела, суд признал ничтожным акционерное соглашение, заключенное по праву Англии и регулирующее вопросы правового статуса российского общества, размера его уставного капитала, порядка учреждения, а также осуществления внутренних отношений между участниками. В обоснование своей позиции Арбитражный суд г.Москвы указал, что вопросы подобного рода, в соответствии со ст.1202 ГК РФ, должны определяться в рамках личного закона общества, то есть по российскому праву. При этом, по мнению суда, принцип автономии воли сторон договора (ст. 1210 ГК РФ) не может быть применен в силу императивных норм российского законодательства, которое «не разрешает участникам хозяйственных обществ заключать договоры, направленные на урегулирование их прав и обязанностей в обществе с подчинением их иностранному праву».

Безусловно, такая судебная практика нисколько не способствовала развитию корпоративных договоров в России. Отечественные аналоги корпоративных договоров отсутствовали, а подчинять их иностранному праву суды фактически запретили. Многим обществам стало не выгодно и практически бесполезно даже задумываться о заключении подобных договоров.

Проблема соотношения императивных и диспозитивных начал имеет особое значение при регулировании корпоративных отношений путем заключения участниками хозяйственных обществ корпоративного договора.

До 2009 г. в России не существовало подобного регулирования. На практике подобные договоры чаще структурировались на основе ст. 421 ГК РФ, либо подчинялись иностранному праву. Например, при создании совместных предприятий использовались устоявшиеся на рынке конструкции корпоративных договоров, подчиненных иностранному праву (опционы, обязательства о возмещении имущественных потерь, заверения об обстоятельствах и т.д.). Такие договоры не соответствовали российскому законодательству и, по сути, представляли собой адаптированный вариант западных конструкций. Более того, суды рассматривали такие соглашения как противоречащие императивным нормам закона и учредительным документам.

Е.Н. Петров указывает на то, что из содержания ст.67.2 ГК РФ неясно, обязаны ли участники корпоративного договора уведомлять общество о внесении каких-либо изменений в содержание договора [5, с. 8]. Представляется, что уведомление не требуется, если изменения касаются участников корпоративного договора, на которое распространяются нормы о его конфиденциальности. Однако неясно, следует ли уведомлять общество об изменениях состава участников корпоративного договора. Н.Н. Егорова поясняет, что если изменения связаны с вступлением в договор нового участника, то уведомить общество необходимо, поскольку эта обязанность возложена непосредственно на самого участника отношений. Если речь идет о выбытии участника из числа членов корпоративного договора, то уведомлять об этом общество необязательно, поскольку Закон № 99-ФЗ и ГК РФ прямых указаний относительно такой обязанности не дают. Но, если не уведомить, то фактически общество не будет располагать достоверной информацией [4, с. 15]. Как видим, имеет место противоречие между законодательными нормами, пока законодателем не разрешенное.

Корпоративный договор может быть заключен только непосредственными участниками хозяйственных обществ. То есть, члены товариществ и других корпоративных юридических лиц права на за-
юриспруденция в теории и на практике

ключение подобного договора не имеют. Пунктом 9 ст.67.2 ГК РФ устанавливается, что договор может заключаться третьими лицами в целях обеспечения их законных интересов, а именно – кредиторами, бенефициарными собственниками, владеющими долями или акциями дочернего общества.

Однако формулировка не позволяет утверждать, что законодатель признает такой договор корпоративным. Тем не менее, к подобному договору в силу положений Федерального закона № 99-ФЗ будут применяться правила о корпоративном договоре, что влечет противоречие. То есть, с одной стороны, договор с третьими лицами регулируется, точно как и корпоративный договор, с другой стороны – таковым не является, фактически представляя собой квазикорпоративный договор.

А.В. Асосков указывает, что участниками таких договоров могут быть любые лица, и предполагает, что и общество может выступить в роли стороны по договору [3, с. 7]. Автор полагает, что такая модель взаимоотношений будет иметь большую практическую ценность. Обязанность участников по осуществлению прав в обеспечение интересов третьих лиц презумируется законодателем. Тем не менее, в корпоративном договоре целесообразно закрепить положение о том, что общество может выступать в качестве участника договора, несмотря на отсутствие права голоса, но с учетом права владения акциями и долями (п.3 ст.72 ФЗ «Об акционерных обществах»). Консолидация прав участников корпорации предполагает обязательное согласованное осуществление членами общества своих прав и обязанностей.

Таким образом, заключенный участниками общества корпоративный договор не порождает новых прав и обязанностей, если такое не было ранее предусмотрено уставом, не установлены законодательством. Прежде всего, корпоративный договор определяет особый порядок осуществления прав, путем объединения интересов и намерений участников с целью укрепления и улучшения механизма корпоративного управления. Что важно, участники не занимаются передачей своих долей или акций друг другу, оставаясь самостоятельными, они консолидируют свои корпоративные права, что позволяет создать эффект идеальной общей доли в уставном капитале общества. При этом интересы каждого участника не идут в разрез с общими целями создания всего общества.

Список литературы

2. Постановление ФАС Поволжского округа от 25.05.2011 по делу № A57-7487/2010 // СПС «КонсультантПлюс».
ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНЫХ ПРАВ В СЕТИ ИНТЕРНЕТ

СУТЫРИНА ЕКАТЕРИНА СЕРГЕЕВНА, ЯКУБА ЯНА ПАВЛОВНА

УДК 340

Аннотация: В данной статье рассматривается понятие гражданско-правовой ответственности за нарушение интеллектуальных прав в сети Интернет и некоторые гражданско-правовые санкции, сделаны предложения о необходимости внесения изменений в действующее законодательство об авторском праве.

Ключевые слова: способы защиты интеллектуальных прав, интеллектуальная собственность, авторское право в сети Интернет, информационный посредник, правообладатель, гражданско-правовая ответственность.

Abstract: this article discusses the concept of civil liability for violation of intellectual property rights on the Internet and some civil penalties, and makes suggestions about the need to make changes to the current legislation on copyright.

Keywords: methods of protection of intellectual rights, intellectual property, copyright on the Internet, information intermediary, copyright holder, civil liability.

В современном Гражданском Кодексе РФ под интеллектуальной собственностью понимается результат интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана. Там же дан исчерпывающий перечень объектов интеллектуальной собственности. В статье 1226 ГК РФ даётся характеристика интеллектуальных прав, из которой следует их содержание. Согласно Гражданскому Кодексу, интеллектуальные права включают в себя:

---

В современном Гражданском Кодексе РФ под интеллектуальной собственностью понимается результат интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации юридических лиц, товаров, работ, услуг и предприятий, которым предоставляется правовая охрана. Там же дан исчерпывающий перечень объектов интеллектуальной собственности. В статье 1226 ГК РФ даётся характеристика интеллектуальных прав, из которой следует их содержание. Согласно Гражданскому Кодексу, интеллектуальные права включают в себя:

---
в определенных случаях, предусмотренных Гражданским Кодексом, личные неимущественные права;

иные права (право следования, право доступа и другие). [1]

Безусловно, российское законодательство должно способствовать защите этих прав, но особому регулированию в настоящее время подлежат интеллектуальные права в сети Интернет, имеющие свою специфику и особенности.

Быстро растущее распространение информационно-телекоммуникационных сетей, их активная коммерциализация и складывающаяся при этом практика использования интеллектуальной собственности, присоединяющая доход лицам, в том числе и при помощи сети Интернет, требует четкого законодательного регулирования [2, с. 28]. Особую сложность в защите этих прав вызывает определение авторства. Имеют место случаи, когда авторы даже не подозревают о том, что их контент был украден и используеться другими лицами в целях наживы. Или же, напротив, лицо, которое использует в личных целях определенную информацию, не смогло самостоятельно установить автора. Но даже без этих обстоятельств защита авторского контента в сети Интернет крайне сложна, поскольку помимо автора и лица, нарушающего чужое право, в данных отношениях присутствует еще одна сторона - так называемые распространители материалов, которые содержат или могут содержать интеллектуальную собственность.

Данный вопрос представляет наибольшую важность, поскольку необходимо установить их роль при нарушении интеллектуальных прав. Для решения проблемы ответственности этих лиц в научном сообществе выдвигаются различные предложения. Так, например, Е. Э. Чуковская и М. Ю. Процш пишут, что контроль за соблюдением авторского и смежных прав в сети Интернет должен основываться на контроле информационных посредников и лиц, незаконно размещающих контент, а не обычных пользователей сети Интернет. Информационные посредники сети Интернет (операторы связи, владельцы интернет-сайтов и доменных имен и др.) должны нести ответственность за нарушение авторских и смежных прав на общих основаниях при наличии вины, за исключением случаев, когда они не знали и не должны были знать о незаконности контента и не видоизменяли контент или в случае получения письменного заявления правообладателя своевременно приняли необходимые и достаточные меры по устранению последствий нарушения его прав. При этом лица, незаконно размещающие контент в сети Интернет, должны нести ответственность независимо от информационного посредника либо солидарно с ним при наличии вины последнего. [3] Иными словами, эти ученые говорят о вовлечённости информационных посредников в процесс нарушения чьих-либо авторских прав. Они также могут быть ответственны за ранее умышленные действия независимо от действий лица, незаконно разместившего чужой контент. В определённых случаях они даже несут солидарную ответственность. Поэтому информационный посредник должен отслеживать содержание передаваемых им материалов на наличие в них интеллектуальной собственности, проводить мероприятия по предотвращению незаконного использования таких материалов, а также своевременно реагировать на обращения правообладателей и принимать соответствующие меры. И стоит отметить, что такая точка зрения является достаточно популярной в кругах ученых-цивилистов. Так, например, И. Сытенко и А. А. Вилинов отмечают, что процесс возложения ответственности на пользователя является менее эффективным и более затратным [4, с. 7-11]. Т. В. Васильева говорит о необходимости законодательно закрепить за российскими интернет-пользователями статус агентов по надзору за соблюдением интеллектуальных прав в Интернете. [5, с. 102-106]

Таким образом, в процессе распространения материалов, нарушающих интеллектуальные права в сети Интернет, основным субъектом можно выделить информационного посредника. Информационным посредником, согласно ч.1 ст. 1253.1 ГК РФ является:

лицо, осуществляющее передачу материала в информационно-телекоммуникационной сети, в том числе в сети Интернет;

лицо, предоставляющее возможность размещения материала или информации, необходимой для его получения с использованием информационно-телекоммуникационной сети;

лицо, предоставляющее возможность доступа к материку в этой Сети. [6]

Но действительно ли всю полноту ответственности должен понести информационный посредник? В силу своей специфики данный субъект не имеет возможности контролировать все материалы,
размещенные с его участием в сети Интернет с целью предотвращения нарушения прав на интеллектуальную собственность. Деятельность информационного посредника преимущественно направлена на извлечение прибыли от использования интеллектуальной собственности, размещенной при его непосредственном техническом участии. Причем доход может быть получен как за предоставление платных услуг по доступу к определенному материалу, так и за счет средств от размещения рекламы, показываемой лицам, желающим получить доступ к данным материалам.

Если же информационный посредник получает письменное заявление о нарушении интеллектуальных прав от правообладателя, то он должен своевременно принять необходимые меры для прекращения нарушения интеллектуальных прав. Перечень таких мер еще не установлен на законодательном уровне, но определенные ориентиры даны Президиумом Высшего Арбитражного Суда РФ. Так, Постановлением от 1 ноября 2011 г. N 6672/11 было закреплено, что суды должны проверять, была ли получена провайдером прибыль от совершаемых действий; были ли задействованы программы, дающие возможность предупредить незаконное размещение контента и был ли ограничен доступ к ней для посторонних лиц; существует ли возможность оценить действия, которые предпринял провайдер для удаления контента и т.д. Кроме того, правообладатель может действовать иным образом: в случае обнаружения в информационно-телекоммуникационных сетях, в том числе в сети «Интернет», объектов авторских и смежных прав (кроме фотографических произведений и произведений, полученных способами, аналогичными фотографии), или информации, необходимой для их получения с использованием информационно-телекоммуникационных сетей, если соответствующие действия совершаются без его согласия, он вправе обратиться в федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий функции по контролю и надзору в сфере средств массовой информации, массовых коммуникаций, информационных технологий и связей, с заявлением о принятии мер по ограничению доступа к этим информационным ресурсам [7]. В таких случаях этот федеральный орган исполнительной власти обязан установить лицо, обеспечивающее информационное посредничество и уведомить его о необходимости в кратчайшие сроки провести все необходимые мероприятия по ограничению доступа к такой информации. В свою очередь, на вышеуказанное лицо помимо всего перечисленного ложится обязанность оповестить владельца информационного ресурса о необходимости устранения нарушения. Если он не устраняет нарушение в установленные сроки, то государственный орган направляет информацию операторам связи с целью принятия ими мер по ограничению доступа к информационному ресурсу или размещенной на нем информации.

Из всего вышесказанного можно сделать следующий вывод: информационный посредник хоть и не обладает возможностью отслеживать каждую пересылку материалов, представляющих чью-либо интеллектуальную собственность, однако он обязан минимизировать риск незаконного обращения контента: принимать соответствующие меры по защите интеллектуальных прав от различного рода посягательств, реагировать в разумные сроки и должным образом на обращения правообладателей и фанта: принимать соответствующие меры по защите интеллектуальных прав от размещения рекламы, показываемой лицам, желающим получить доступ к данным материалам.

Обычно, на практике особую сложность представляет доказательство нарушения интеллектуальных прав - при рассмотрении дел о защите нарушенных интеллектуальных прав судам следует учитывать, что законом не установлен перечень допустимых доказательств, на основании которых устанавливается факт нарушения (статья 55 ГПК РФ, статья 64 АПК РФ).

Допустимыми доказательствами являются в том числе сделанные и заверенные лица, участвующими в деле, распечатки материалов, размещенных в информационно-телекоммуникационной сети (скриншот), с указанием адреса интернет-страницы, с которой сделана распечатка, а также точки рождения ее получения. Такие распечатки подлежат оценке судом при рассмотрении дела наравне с прочими доказательствами (статья 67 ГПК РФ, статья 71 АПК РФ). [8]

Исходя из этого, можно сделать вывод о том, что неопределенность перечня доказательств как в целом, так и именно в области сети Интернет, с помощью которых определяется не только сам факт нарушения, но и причастность определенного к нему лица, создает дополнительную незащищенность для тех, чьи интеллектуальные права могут быть нарушены. Также это дает возможность злоумышленникам для различного рода спекуляций.
Для признания аудио- или видеозаписи допустимым доказательством согласия на проведение аудиозаписи или видеосъемки того лица, в отношении которого они производятся, не требуется. Информация о распространении гражданском контрафактной продукции не является информацией о его частной жизни, в том числе информации, составляющей личную или семейную тайну.

Необходимым для дела доказательства могут быть обеспечены нотариусом, если имеются основания полагать, что представление доказательств впоследствии станет невозможным или затруднительным (статьи 102, 103 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате от 11 февраля 1993 года N 4462-I), в том числе посредством удостоверения содержания санта в сети "Интернет" по состоянию на определенный момент. [9] Здесь делается очень важное замечание - нотариальное за верение данных в тех или иных видах доказательств. Ввиду высокого уровня развитий компьютерных технологий каждое представленное доказательство должно быть не только заверено, но и проверено специалистами IT-сферы во избежание фальсификаций и подтасовок.

Согласно ГК РФ к основным способам защиты интеллектуальных прав можно отнести требования о признании права и о пресечении нарушающих его действий, а для личных неимущественных прав также восстановление существовавшего до нарушения права положения. Кроме того, пострадавшим от нарушения права субъектам может быть выдвинуто требование о возмещении причиненных совершенным нарушением убытков, размер которых будет устанавливаться в ходе судебного разбирательства вместе с наличием вина правообладателя, что делает подобный способ защиты своего права достаточно сложным на практике.

В некоторых случаях ГК РФ дает правообладателю возможность использовать не высылание убытков, а выставление требования о выплате компенсации. Подобное действие допускается при нарушении исключительных прав на некоторые виды объектов интеллектуальной собственности; при этом правообладатель лишается возможности доказывания размера причиненных убытков, а компенсация подлежит взысканию в случае доказанности факта совершенного правонарушения. Помимо этого, правообладатель может предъявить лицу, нарушающему исключительно право, требование об изъятии материального носителя, на котором оно содержится.


На данный момент российское законодательство недостаточно развито в информационной сфере, что дает преимущество информационным посредникам и ставит их в более выгодные условия, чем правообладателей, не имеющих возможности эффективно защищать свои права интеллектуальной собственности в сети Интернет. Следовательно, закон должен гарантировать большую защиту для последних. Внесение соответствующих изменений в нормативно правовую базу РФ, в первую очередь в статью 1250 ГК РФ, регулирующую защиту интеллектуальных прав, позволит устанавливать должное наказание и вид ответственности для лиц, занимающихся незаконным размещением авторского контента в сети Интернет. Также необходимо закрепить в законодательстве конкретный исчерпывающий перечень допустимых доказательств для признания факта подобного нарушения. В этот перечень можно будет отнести в первую очередь скриншоты (снимки экрана), фото-, видео- и аудиодоказательства, переписку и др. Стоит уделить особое внимание нотариальному заверению предоставляемых доказательств с возможностью дополнительной технической проверки на их достоверность.

Список литературы

1. Гражданский кодекс РФ, часть четвертая, ст. 1225-1226.
6. Гражданский кодекс РФ, часть четвертая, ст. 1253.1.
8. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 апреля 2019 г. N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации».
СОВМЕСТНОЕ ЗАВЕЩАНИЕ СУПРУГОВ КАК НОВЫЙ ИНСТИТУТ ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

АНТОНОВА АЛИНА АНДРЕЕВНА
магистрант
ФГБОУ ВО «Пензенский государственный университет»

Научный руководитель: Дёмина Ирина Александровна
c.ю.н., доцент
ФГБОУ ВО «Пензенский государственный университет»

Аннотация: В статье анализируется новелла российского законодательства в сфере наследственного права. Сделан сравнительно-правовой анализ основных положений российского права о совместном завещании с законодательными положениями других стран. Рассматриваются пробелы законодательного закрепления совместного завещания в российском праве.

Ключевые слова: наследственное право, наследование, завещание, совместное завещание, отмена завещания, супруги, наследники.

JOINT WILL OF SPOUSES AS A NEW INSTITUTION OF CIVIL LAW

Antonova Alina Andreevna

Scientific adviser: Irina Alexandrovna Demina

Abstract: The article analyzes the novelties of Russian legislation in the field of inheritance law. A comparative legal analysis of the main provisions of Russian law on joint wills with the legislative provisions of other countries is made. The article considers the gaps in the legislative consolidation of a joint will in Russian law.

Keywords: inheritance law, inheritance, will, joint will, revocation of a will, spouses, heirs.

Право собственности признается и гарантируется во всем международном праве. Оно закреплено в Конституции РФ, а также иных нормативно-правовых актах Российской Федерации. Для государства является необходимым обеспечить защиту данного права, как при жизни граждан, так и после их смерти. Охрана имущественного интереса граждан после кончины непосредственно выражается в выполнении последней воли наследодателя.

Действующее законодательство Российской Федерации предусматривает несколько способов передачи имущества после по наследству: законная очередность наследования и наследование путем оформления завещательного распоряжения на случай смерти.


Обязательными условиями, необходимыми для составления совместного завещания являются: наличие зарегистрированного брака, личное изъявление воли супругами при принятии решения по
распоряжению имуществом. Такое решение должно быть обоюдным и согласованным с другим супругом. Соответственно понятие «совместности» подразумевает, что супруги составляют завещание вместе, а обо всех его условиях и ноансах они пришли к единой договоренности. Так, супруги могут предусмотреть ситуацию, когда умирает один из них, либо когда умирают одновременно, судьбу совместного нажитого имущества и даже личного имущества.

Данный вид завещания не является новым институтом для мировой юридической практики. Следует отметить, что «совместное завещание» может быть обозначено иньими терминами, такими как «общее завещание» и «взаимное завещание». Подобные завещания существуют в ряде стран, но в каждой со своими особенностями, например в Украине, США, Германии, Италии, Латвии, Эстонии, Швеции, Англии и в других государствах [1, с. 409].

В Германии институт совместного завещания детально регламентирован Гражданским уложением, такие завещания могут составлять только супруги, в том числе зарегистрированные и в однополом браке.

В США совместное завещание может быть совершено любыми лицами, не только состоящими в браке, например, деловыми партнерами. Хотя чаще всего они все же совершаются супругами. Завещание может быть отменено в любое время по желанию кого-либо из завещателей. Но если хотя бы один из них после смерти другого воспользовался сделанными в его пользу распоряжениями, то другой обязан исполнить распоряжения в пользу третьих лиц.

На Украине составить совместное завещание могут супруги, относительно имущества, принадлежащего им на праве общей совместной собственности[2]. Предусматривается и тот факт, что переживший супруг наследует после смерти одного из супругов, а в текст завещания включаются лица, имеющие право на наследование после смерти последнего супруга.

Общие правила, применяемые к завещателям в российском наследственном праве, применяются также и к каждому из супругов, как в целом, так и по отдельности. Содержание совместного завещания не должно противоречить правилам об обязательной доле в наследственной массе и о недостойных наследниках.

Принятие совместного решения и составление общего завещания не должно ограничивать свободу воли, предусмотренную правоспособностью гражданина. Исходя из этого п. 4 ст. 1118 ГК РФ закрепляет возможность супруга в любое время, в том числе после смерти другого супруга, совершить последующее завещание, а также отменить его[3].

Законодательство разрешает супругам составлять последующие индивидуальные открытые или закрытые завещания, которые могут изменять наследственную массу, ее распределение между наследниками, изменять состав наследников. Остается непонятным - будет ли оно отменять совместное завещание полностью или только в той части, которая противоречит новому завещанию. В Гражданском Кодеексе этот вопрос напрямую не урегулирован, но устанавливается, что в случае составления иного завещания одним из супругов, нотариус должен уведомить другого супруга [4, с.29]. Можно сделать вывод о том, что если завещание содержит независимое распоряжение, то оно отменяется в части, когда не содержит прямого указания об отмене прежнего завещания. Данный аспект является довольно неоднозначным, поскольку непосредственная и опосредованная отмена совместного завещания супругом нарушая его стабильность.

Законодательство большинства стран не предоставляет пережившему супругу подобную свободу в отмене завещания. Гражданский кодекс Украины содержит запрет на отказ от завещания после смерти супругов. Более того, после кончины одного из супругов на имущество, указанное в совместном завещании, нотариусом накладывается запрет на отчуждение.

Законодательством Германии предусмотрено, что совместное завещание может быть отменено только вместе, путем возврата общего завещания по требованию обоих супругов. Недействительность или отмена распоряжения одного супруга в рамках взаимозависимых совместных завещаний, согласно параграфу 2270 Германского гражданского уложения, влечет недействительность распоряжения другого. Супруг не может при жизни другого супруга отменить свое распоряжение в одностороннем порядке новым распоряжением на случай смерти. Право на отмену прекращается после смерти супруга, переживший супруг может отменить свои распоряжения, если он откажется от оставленного ему наслед-
ств. Если же переживший супруг принял наследство, то он также вправе отменить их при наличии условий, предусмотренных в Германском гражданском уложении[5].

Не нужно забывать о том, что при прекращении брака или признании его недействительным, совместное завещание теряет юридическую силу.

Общее распоряжение супругов касательно судьбы их имущества может быть признано недействительным в судебном порядке. П.4 ст.1118 ГК РФ установлено, что суд при признании завещания недействительным использует правила об оспоримых или ничтожных сделках. Все зависит от имеющихся оснований и условий[3]. Завещание может быть оспорено в судебном порядке по иску одного супруга. После смерти обоих супругов совместное завещание может быть оспорено лицами, чьи права или законные интересы нарушены этим завещанием, например, обязательный наследник.

Таким образом, институт совместного завещания супругов не может являться надежным способом оставления наследства, так как после кончины супруга завещание может быть отменено другим супругом, учитывая прямое указание на это в Гражданском Кодеексе РФ. Представляется разумным для уверенности в исполнении последней воли наследодателя закрепить в законе недопустимость отмены совместного завещания в одностороннем порядке одним из супругов после ухода из жизни другого.

Очевидно, совместное завещание супругов имеет плюсы. С его появлением произошло расширение диспозитивности в наследственном праве, что проявляется в возможности супругов, желающих позаботиться о своем имуществе, определять судьбу личного и общего имущества вместе на случай смерти одного или сразу обоих, а также указывать круг наследников.

На основании изложенного выше, можно прийти к выводу о том, что совместное завещание но- сит фидуциарный характер [6, с.4]. Супруги, составившие подобное завещание могут в любое время его отменить и только особо личные доверительные отношения сторон могут быть гарантией исполнения такого завещания, так как законом закрепляется лишь обязанность нотариуса уведомлять супруга об отмене совместного завещания или составления индивидуального завещания.

Институт совместного завещания супругов, безусловно, имеет как плюсы, так и минусы изложенные выше. В виду новизны данного института в российском праве, а также отсутствия судебных дел по данной категории, довольно сложно оценить механизм реализации и исполнения совместных завещаний на практике.

Список литературы

Правовые проблемы признания сделок недействительными и пути их решения

Булейко Виталий Александрович
магистрант
ФГБОУ ВО «Пензенский государственный университет»

Научный руководитель: Дёмина Ирина Александровна
к.ю.н., доцент
ФГБОУ ВО «Пензенский государственный университет»

Аннотация: Целью данной работы является рассмотрение актуальных проблем признания сделок недействительными и способов их преодоления. В данной работе дано понятие сделки и раскрыта сущность признания сделки недействительной как способа защиты гражданских прав. Анализ данной темы позволил выявить такую проблематику как недобросовестное отношение истца при признании сделки недействительной, а также проблему признания недействительными сделок, которые не соответствуют или противоречат гражданскому законодательству. Были сделаны выводы о необходимости усовершенствования гражданского законодательства в данной сфере.

Ключевые слова: сделка, ничтожность, оспоримость, гражданское законодательство, недействительная сделка.

LEGAL PROBLEMS OF INVALIDATION OF TRANSACTIONS AND WAYS TO SOLVE THEM

Buleyko Vitaly Alexandrovich

Abstract: the Purpose of this paper is to consider the current problems of invalidation of transactions and ways to overcome them. In this work, the concept of a transaction was given and the essence of invalidation of the transaction as a way to protect civil rights was revealed. The analysis of this topic has revealed such problems as the unfair attitude of the plaintiff when recognizing a transaction as invalid, as well as the problem of invalidating transactions that do not comply with or contradict civil law. Conclusions were made about the need to improve civil legislation in this area.

Keywords: transaction, nullity, disputability, civil law, invalid transaction.

Участвуя в гражданских правоотношениях их субъекты непрерывно вступают в сделки. Довольно часто возникает ситуация, что вступая в сделки субъекты гражданских правоотношений не соблюдают обязательные условия, при которых сделка считается действительной. В каких-то случаях к этому приводит отсутствие должной юридической грамотности, а в каких-то недобросовестное отношение к сделке. Именно поэтому в гражданском праве существует такой способ защиты прав, как признание сделки недействительной. Несмотря на то, что правовых норм, регулирующих данный вопрос, в гражданском законодательстве не так много, это способ защиты крайне важен так как помогает обеспечивать стабильность гражданского оборота в целом и является основным способом защиты нарушенных прав при заключении сделки.

Этот способ защиты нужен для того, чтобы предупредить незаконные действия и восстановить свои права не допустив исполнение порочной сделки. В случае, если таковая уже исполнена – применение последствий недействительности частично или полностью исполненной сделки. [1, с. 97]

Смысл этого способа защиты заключается в том, что лицо, права которого нарушены, предъяв-
ляет требование о признании сделки недействительной и применении последствий ее недействительности, или требования о признании недействительной сделки, исполнение которой не производилось. Тем самым восстанавливая права которые были нарушены заключением порочной сделки или в предвентивных целях для предотвращения нарушения таких прав.

Для того, чтобы лучше вникнуть в суть изучаемого нами вопроса разберемся, что включает в себя понятие сделка. Для этого обратимся к Гражданскому Кодексу.

Легальное понятие «сделка» содержится в ст. 153 ГК РФ. Сделками признаются действия гражданина или юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Согласно приведенному понятию сделка является юридическим фактом, который порождает позитивный правовой результат, к которому стремятся участники гражданских правоотношений.

Для того, чтобы сделка считалась действительной и привела к ожидаемым для субъектов правовым последствиям, должен быть соблюден ряд обязательных условий.

1. Совершение сделка надлежащим субъектом.
2. Сделка должна совершаться в той форме, которая предусмотрена законом.
3. У сторон совершающих сделку должны наличествовать воля и волеизъявление.
4. Содержание сделки не должно противоречить закону.

Одной из проблем, которые я выделил в аннотации своей работы, является недобросовестное отношение истца при признании сделки недействительной.

После того, как мы дали определение понятию сделки и ее сущности, обратимся к этой проблеме конкретнее.

В Гражданском Кодексе РФ, а именно в п.5 ст. 166 говорится о том, что сделка не будет считаться недействительной, а заявление о такой недействительности не будет иметь никакой правовой силы, если то лицо, которое делает такое заявление, действует недобросовестно. А конкретно, если поведение лица, с которым заключена сделка, дает повод полагать, что сделка является действительной.

Обратимся к п. 70 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 г. №25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» в котором говорится о том, что:

1) Форма, в которой лицо заявляет о недействительности сделки, может быть любой (требование, предъявленное в суд, возражение ответчика против иска и т.п.).
2) Такое заявление о недействительности не будет иметь правового значения, если его сделала недобросовестная сторона.

Понятие недобросовестности означает, что лицо сделавшее заявление о недобросовестности после совершения сделки, своим поведением давало основание полагаться на то, что сделка является действительной.

В качестве примера в данном вопросе мы можем обратиться к п. 12 постановления Пленума ВАС РФ от 25 января 2013 г. № 13 «О внесении дополнений в постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17 ноября 2011 г. № 73 "Об отдельных вопросах практики применения правил Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре аренды"» в котором устанавлено, что: судам следует иметь в виду, что доводы арендатора, пользовавшегося имуществом и не оплатившего пользование объектом аренды, о том, что право собственности на арендованное имущество принадлежит не арендодателю, а иным лицам и поэтому договор аренды является недействительной сделкой, не принимаются судом во внимание.

Данный пример полностью подтверждает положения, закрепленные в вышеназванной мною статье Гражданского Кодекса. Если арендатор изначально знал, что у его арендодателя нет соответствующих прав, но все равно вступил в сделку, то в последующем он не может требовать считать данную сделку недействительной.

Еще один вопрос, который необходимо осветить в этой статье, является проблема какой считать недействительную сделку: оспоримой или ничтожной? Возник этот вопрос в связи с изменениями, внесенными в 168 статью Гражданского Кодекса в 2014 году. Данные изменения закрепили для сделки проницаемого в сущности.
вторечащей закону презумпцию оспоримости. Эти изменения вступают в конфликт с другими нормами права (особенной частью гражданского права), ранее для таких сделок действовала презумпция ничтожности.

Проанализировав текст 168 статьи Гражданского Кодекса, буквально можно толковать его следующим образом. По общему правилу сделка, противоречащая закону или иному правовому акту, оспорима. Ничтожной сделка будет являться в следующих случаях:

- сделка посягает на публичные интересы;
- сделка нарушает охраняемые законом права и интересы третьих лиц;
- на ничтожность сделки указано в ГК РФ или ином законе.

Все статьи, на ничтожность которых есть прямое указание в законе, содержатся в Гражданском Кодексе. Так же есть статьи Гражданского Кодекса, в которых нет прямого указания ничтожность сделки, а употреблены такие формулировки как: «не допускается», «не может» и др.

Еще одна проблема, в которой следует разобраться: каким образом толковать и применять нормы гражданского права, в которых закреплены положения о недействительности сделки без уточнения вида ее недействительности. В соответствии с п. 63 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2016 г. № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств» [7] соглашение о неустойке должно быть заключено в письменной форме по правилам, установленным п.п. 2, 3 ст. 434 ГК РФ, независимо от формы основного обязательства (ст. 331 ГК РФ). Если письменная форма этого соглашения не будет соблюдена, то это приведет к его ничтожности.

Итак, возникает вопрос, все ли нормы гражданского законодательства, где указывается недействительность договора и не уточняется оспоримость, надо считать ничтожными. Если мы отвечаем на данный вопрос положительно, то становится непонятен смысл изменений, которые были внесены в статью 168 ГК РФ, а именно презумпция оспоримости. Если мы обратимся к научной юридической литературе, то найдем несколько вариантов решения этой проблемы:

1. Ничтожными являются любые сделки, не соответствующие закону, если в законе не указаны иные последствия.
2. Ничтожными признаются только те сделки, о которых закон прямо говорит, что они ничтожны.
3. Ничтожность сделки выводится на основе толкования нормы.

Таким образом, я считаю, что необходимо разделять ничтожность и оспоримость сделок при использовании данного способа защиты своих прав. Чтобы это произошло надо, чтобы законодатель более четко указал нормы, нарушение которых приводит к ничтожности сделки.

Список литературы

4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 июня 2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»
5. Постановление Пленума ВАС РФ от 25 января 2013 г. № 13 «О внесении дополнений в постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17 ноября 2011 г. № 73 "Об отдельных вопросах практики применения правил Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре аренды"
7. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2016 г. № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств»
ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ КРАУДФАНдинГА

ГУМЕНЮК ДМИТРИЙ ВЛАДИМИРОВИЧ
аспирант кафедры международного частного и гражданского права
Международно-правового факультета
МГИМО(У) МИД России

Аннотация: В настоящей статье рассматриваются основные подходы к понятию краудфандинга, а также приводится характеристика участников отношений краудфандинга (оператора инвестиционной платформы, доноров и реципиентов).

Ключевые слова: краудфандинг, размещение цифровых инструментов, инвестиционная платформа.

LEGAL REGULATION OF CROWDFUNDING

Gumenyuk Dmitry Vladimirovich

Abstract: The article considers dominant approaches to definition of crowdfunding and also provides description of crowdfunding participants (investment platform operator, donors and recipients).

Key words: crowdfunding, digital rights offering, investment platform.

Виды краудфандинга

Рынок краудфандинга достаточно разнообразен. Можно выделить следующие виды краудфандинга:

1. По наличию или отсутствию элемента возмездности:
   a) возмездный (reward-based crowdfunding);
   b) безвозмездный (donation-based crowdfunding).

2. По субъектам:
   a) P2P – позволяет физическим лицам предоставлять деньги другим лицам, напрямую выбирать заемщика или кредитора. Зачастую, одного заемщика кредитуют несколько лиц, так последние минимизируют свои риски. Эта модель быстро объединяет заемщиков и кредиторов, минуя традиционные банки. Кредиторы получают более высокую процентную ставку, чем с банковских вкладов, а заемщики могут получить кредит в сжатые сроки и без многоступенчатого банковского скоринга;
   b) P2B – метод долгового финансирования, который позволяет частным лицам одолживать деньги для корпоративных проектов любого масштаба, при этом не обращаясь в официальные финансовые учреждения. Традиционно корпоративные проекты не доступны для открытого круга лиц. Единственный путь получения доступа к этим проектам раньше лежал через инвестиционные фонды. Такие сделки оформляются участниками финансового рынка без указания того, как и на что распределяется капитал. Это является результатом того, что у инвестиционный фонды есть управляющие компании, следовательно, инвестируя в корпоративные проекты через инвестиционный фонд, инвестор теряет возможность управления капиталом. Именно по этим причинам популярность P2B набирает обороты, ибо через данный механизм реализуется возможность прямого инвестирования в проекты бизнеса;
   c) B2B – инвестировании бизнеса в проекты других хозяйственных обществ;
   d) B2P – поддержка бизнессом идей и проектов физического лица.

3. В зависимости от механизма реализации интересов инвестора: условно-возвратная модель, модель предварительного приобретения, благотворительная модель, краудинвестинг и краудлендинг[3;14-27].
(a) Условно-возвратная модель краудфандинга

Условно-возвратная модель краудфандинга предполагает получение донором лишь номинального встречного удовлетворения (например, экземпляр диска с записью музыкального альбома, для записи которого проводился краудфандинг, либо публикация со словами благодарности за финансирование, предоставленное донором). Дочерняя компания Оксфордского университета запустила платформу, оказывающую услуги участникам по данной модели. Через эту платформу сотрудники университета могут получить дополнительную финансовую поддержку для благотворительных проектов и идей, которые больше всего нравятся сотрудникам данного университета.

В случае применения данной модели может возникать ряд вопросов: право доноров на часть прибыли, полученной от реализации проекта; авторские права доноров в отношении произведения и т.д. В силу положений абз. 2 п. 1 ст. 1228 ГК РФ "не признаются авторами результата интеллектуальной деятельности граждане, не внесшие личного творческого вклада в создание такого результата". Вполне обоснованы такие лояльные условия для реципиентов инвестиций, поскольку Российская Федерация находится у истоков регулирования рынка краудфандинговых площадок. Если императивно и негибко подойти к созданию норм, то можно "убить" еще не родившуюся инфраструктуру альтернативного способа инвестирования, объединяющего лиц, желающих напрямую финансировать реципиента, и не доверяющих финансовым институтам.

(b) Модель предварительного приобретения (reward crowdfunding)

Модель предварительного приобретения – это финансирование какого-либо проекта, направленного на создание объекта, который впоследствии может быть преподнесен инвестору в качестве демонстрации результата. Здесь явно возникает аналогия с договором купли-продажи будущей вещи и все сопутствующие вопросы, связанные с правами и обязанностями субъектов. Следует начать со сравнения целей: в договоре купли-продажи – получение в будущем вещи, т.е. объекта договора; в краудфандинге – это совсем иная цель – помощь в реализации проекта или идеи, которая представляет собой инвестору удачной, возникает возможность получения которого зависит от результатов его создания, рисками, возникающими в связи с транспортной товара, и прочие аспекты, характерные для гражданско-правовых договоров. Более того, природе краудфандинга противоречат некоторые нормы о купле-продаже, закрепленные в действующем законодательстве. Так, например, к отношениям, вытекающим из краудфандинга, не должны применяться нормы п. 1 ст. 466, п. п. 1 и 3 ст. 468, п. 2 ст. 475, п. 2 ст. 482, п. 2 ст. 487 ГК РФ в той части, в которой они наделяют покупателя (донора в краудфандинге) правом требовать возврата уплаченной за товар денежной суммы. Очевидно, что сумма передаваемых донором денежных средств может значительно отличаться от рыночной стоимости товара. Поэтому в случае неисполнения реципиентом своей обязанности по передаче товара доноры должны быть вправе требовать передачи товара в натуре или выплаты денежных средств в размере его рыночной стоимости.

Преимущество данной модели краудфандинга состоит в том, что она предоставляет предпринимателю доступ к потребителям до того, как будет принято окончательное инвестиционное решение. Это позволяет предпринимателю узнать о потенциальном спросе на продукт и, тем самым, о потенциальной прибыльности проекта. Следовательно, краудфандинг позволяет предпринимателю основывать своё окончательное инвестиционное решение на более точной информации.

(c) Благотворительная модель (charity crowdfunding)

Данная модель не подлежит ограничительному регулированию, если цель инвестиций не нарушает публичный порядок государства, то есть доноры жертвуют свои денежные средства на законные, социально-значимые и другие не запрещенные законом проекты, и при этом не получают встречного удовлетворения. Рассматриваемую модель зачастую сравнивают с договором дарения: безусловно есть сходство – это передача на безвозмездной основе вещи в собственность другого лица, можно сказать, что данная модель краудфандинга – это частный случай дарения, но с некоторыми особенностями.

(d) Краудинвестинг путем приобретения ценных бумаг или заключения договора займа (equity crowdfunding, debt crowdfunding)
Сбор денежных средств производится с целью извлечения прибыли или получения доли участия в компании. Краудинвестинг через приобретение доли в компании выгоден как модель для стартапов, поскольку большинство стартапов, привлекающих капитал с помощью краудфандинга, являются новыми предприятиями, прибыльность которых неизвестна. Более того, анонимный характер онлайн-деятельности усиливает риск мошенничества, в основном из-за информационной асимметрии между стартапами и инвесторами. Как следует регулировать такую модель краудфандинга, чтобы повысить его привлекательность, чтобы способствовать развитию нового бизнеса с помощью доступных возможностей финансирования и, в то же время, защитить инвесторов от высоких рисков?

Учитывая привлекательность краудфандинга для всех участников, регуляторы в большинстве стран разрабатывают соответствующий режим регулирования, обязывающий раскрывать информацию и сдавать финансовую отчетность и прочее, поскольку у этого инструмента экономика наполняется деньгами физических лиц, которые хранили капиталы дома.

В 2015 году Комиссия по ценным бумагам и биржам США приняла новые правила и формы, позволяющие компаниям предлагать и продавать ценные бумаги посредством краудфандинга. Новые правила были приняты в связи с изменениями, внесенными законом об изменениях в раздел 4 (a)(6) Закона о ценных бумагах 1933 года и в разделы 3(h) и 12(g) Закона о торговле ценными бумагами 1934 года.

Чтобы подпадать под регулирование указанных правил, эмитент должен выпускать предложение исключительно через онлайн-платформу, управляющую посредником, который зарегистрирован либо как брокер-дилер, либо как онлайн-портал для привлечения финансирования. Правилами устанавливаются требования к регистрации в качестве брокера-дилера, но если посредник уже зарегистрирован в качестве такового и является членом Службы регулирования отрасли финансовых услуг, то он освобождается от подачи дополнительной регистрационной формы в Комиссию по ценным бумагам и биржам США для участия в краудфандинге. Если же посредник не регистрируется в качестве брокера-дилера, то должен выступить посредником в сделке по краудфандингу, то он обязан зарегистрироваться в Комиссии по ценным бумагам и биржам США в качестве онлайн-платформы для финансирования. Подобные онлайн-платформы ограничены в возможности осуществления иных видов деятельности в соответствии с разделом 304 (b) Jumpstart Our Business Startups Act, а именно: данные онлайн-платформы не вправе владеть или управлять денежными средствами или ценными бумагами инвесторов, консультировать по инвестиционным вопросам, а также осуществлять иную аналогичную деятельность профессиональных участников финансовых рынков; данные ограничения не относятся к посредникам, зарегистрированным в качестве брокера-дилеров.

Указанный закон США устанавливает более обширный перечень требований к посредникам, нижеприведенные только некоторые из них:
1. Предоставлять инвесторам самые актуальные и современные учебные материалы, которые объясняют процесс инвестирования в платформу, типы предлагаемых ценных бумаг, риски и иную необходимую информацию;
2. Публиковать перечень информации, которую реципиент обязан раскрывать на своей платформе в течение всего периода предложения;
3. Предоставлять каналы связи на своей платформе, отвечающие определенным условиям, которые позволят инвесторам, которые открыли счета посреднику и представителям эмитента, взаимодействовать и обмениваться комментариями о предложении эмитента на платформе этого посредника; такие обсуждения будут публично доступны для просмотра;
4. Предоставлять инвесторам информацию о компенсации, которую получает посредник. А также предъявляются дополнительные требования к онлайн-платформам:
1. Публикация политики платформы и процедур, разработанных для обеспечения соответствия законодательству о ценных бумагах, а также правилам и положениям, регулирующим деятельность в качестве такой платформы;
2. Соблюдать правила конфиденциальности, применяемые к брокерам-дилерам;
3. Не препятствовать осуществлению проверок, проводимых представителями Комиссии по ценным бумагам и биржам.
   Лица, которые были дисквалифицированы согласно разделу 3(a) JOBS Act не могут осуществлять деятельность посредников в краудфандинге, если только это не разрешено правилами или приказом Комиссии по ценным бумагам и биржам. Проанализировав, указанный закон 2012 года и акты Комиссии по ценным бумагам и биржам, можно сделать вывод, что общая концепция регулирования профессиональной деятельности участников краудфандинга в законодательных актах США и Российской Федерации идентична.

(e) Краудлендинг

Стоит также упомянуть в числе видов краудинвестинга – краудлендинг, как коллективное кредитование лиц. Для кредиторов краудлендинг привлекателен значительным превышением процентных ставок над традиционными финансовыми инструментами, для заемщиков упрощенной процедурой привлечения денежных средств. Рост популярности краудлендинга поддержали такие мастодонты банковской системы, как Сбербанк и Альфа-банк, создав СберКredo и Поток соответственно. Поскольку законодательство Российской Федерации обязывает инвестиционные платформы указывать, что такое инвестирование является высокорисковым, Сбербанк и Альфа-банк предлагают пользователям смешанные продукты, чтобы скорректировать риски, например, страхование части инвестируемых средств.

Законодательство поддержало также альтернативу краудлендинга – краудлендинг, как коллективное кредитование лиц. Для кредиторов краудлендинг привлекателен значительным превышением процентных ставок над традиционными финансовыми инструментами, для заемщиков упрощенной процедурой привлечения денежных средств. Рост популярности краудлендинга поддержали такие мастодонты банковской системы, как Сбербанк и Альфа-банк, создав СберКredo и Поток соответственно. Поскольку законодательство Российской Федерации обязывает инвестиционные платформы указывать, что такое инвестирование является высокорисковым, Сбербанк и Альфа-банк предлагают пользователям смешанные продукты, чтобы скорректировать риски, например, страхование части инвестируемых средств.

Разрешение споров, возникающих в связи с краудинвестингом представляется возможным, поскольку позволяет сторонам предъявлять обоснованные претензии и возражения непосредственно на платформе, не создавая при этом предпосылок для необоснованного судебного разбирательства. Исходя из этого предметное регулирование необходимо, в случае с некоммерческими моделями (non-profit models) регулирование может и вовсе отсутствовать, а лишь регламентировать работу оператора инвестиционной платформы, поскольку доноры не преследуют цель извлечения прибыли, соответственно, оснований для споров значительно меньше. Стоит отметить, что в этом случае, разумно допускать любых пользователей сети Интернет к статусу инвестора в некоммерческих видах краудфандинга.

Все вышеупомянутые виды можно разделить на две группы: коммерческий краудфандинг и социальный краудфандинг. Для первой группы - обязательно встречное предоставление в пользу инвестора со стороны лица, привлекающего инвестиции: передача вещи инвестору, денежных средств; безвозмездная модель не предполагает ничего, что отвечает критериям встречного удовлетворения в договорном праве.

Список литературы

1. Федеральный закон от 02.08.2019 № 259-ФЗ "О привлечении инвестиций с использованием инвестиционных платформ и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации" // СПС "КонсультантПлюс".
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // СПС "КонсультантПлюс".
ЗАЩИТА ПРАВ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ: ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА

МИТЕНКОВ ГЛЕБ АЛЕКСАНДРОВИЧ
студент
ФГБОУ ВО «Ульяновский государственный педагогический университет им. И.Н. Ульянова»

Научный руководитель: Лукашеевич Светлана Владимировна
к.ю.н., доцент кафедры права
ФГБОУ ВО «Ульяновский государственный педагогический университет им. И.Н. Ульянова»

Аннотация: В статье анализируется институт защиты прав потребителей, изучаются основные права потребителей, формы и способы защиты; рассматривается Закон «О защите прав потребителей» как основной нормативный акт, регламентирующий правоотношения между потребителями и производителями.

Ключевые слова: потребитель, защита прав потребителей, законодательство о защите прав потребителей.

CONSUMER PROTECTION: GENERAL DESCRIPTION

Mitenkov Gleb Alexandrovich

Scientific adviser: Lukasheевич Svetlana Vladimirovna

Abstract: the article analyzes the Institute of consumer rights protection, examines the basic rights of consumers, forms and methods of protection; the Law "on consumer rights protection" is considered as the main normative act regulating legal relations between consumers and producers.

Keywords: consumer, consumer protection, legislation on consumer protection.

Покупка товаров в магазине, проезд на общественном транспорте, пользование коммунальными услугами, а также иное участие в различных правоотношениях давно стало частью повседневной жизни каждого человека.

Целью института защиты прав потребителей является защита наиболее слабой стороны в потребительских отношениях. Именно для этого законодатель предусмотрел и закрепил ряд правовых норм, регулирующие отношения между покупателем, продавцом, исполнителем и изготовителем в нормативно-правовых актах государства.

Зарождение и дальнейшее развитие в государствах отношений между людьми по производству и реализации ими товаров показывало необходимость в их регулировании на законодательном уровне. Именно данная потребность в защите прав покупателей и продавцов дала начало становлению института защиты прав потребителей.

В преамбуле Закона РФ «О защите прав потребителей» указано, что «потребитель - гражданин, имеющий намерение заказать или приобрести либо заказывающий, приобретающий или использующий товары (работы, услуги) исключительно для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности» [1]. Сфера распространения законодательство о защите прав потребителей не ограничивается лишь гражданами, которые непосредственно заключили договоры с организациями или предпринимателями, оказывающие работы...
или услуги, но и на граждан, пользующихся приобретенными товарами вследствие потребительских отношений на законном уровне. Согласно п. 1 ст. 2 ГК РФ [2] данный вид правоотношений распространяется также и на иностранных граждан.

Потребители, вступая в правоотношения с предпринимателями, производящими товары, оказывающими работы и услуги, часто остаются не удовлетворенными качеством товаром, о чем свидетельствует наличие большого количества судебных разбирательств в сфере защиты прав потребителей.

Зачастую, потребители не спешат обращаться в судебные органы за защитой своих прав. Причиной этого является банальное отсутствие необходимых правовых знаний в сфере защиты прав потребителей. Всё это подтверждает особую актуальность данной проблематики.

Экономика Российской Федерации находится на этапе становления рыночной экономики, что прослеживается в активной политике государства по защите прав потребителей. И в данный период потребитель как никогда ранее нуждается в особых и эффективных формах защиты своих прав со стороны государства.

Структура законодательства о защите прав потребителей определена в ст. 1 Закона о защите прав потребителей. Подробная схема источников приведена на рисунке ниже (рис. 1).

Рис. 1. Источники института защиты прав потребителей

Следует отметить, что ГК РФ имеет приоритет перед другими нормативно-правовыми актами, регулирующие отношения в сфере защиты прав потребителей. Следовательно, при возникновении
противоречий между Гражданским кодексом РФ и Законом «О защите прав потребителей» будет применяться ГК РФ.

Нормативным-правовым актом, занимающим главенствующее и центральное положение среди иных актов, помимо ГК РФ, регулирующих сферу защиты прав потребителей является Закон Российской Федерации от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей». Именно в нем содержатся основные положения и меры правового регулирования защиты прав потребителей.

Согласно Закону «О защите прав потребителей» потребители имеют следующие права: 1) право потребителей на просвещение в области защиты прав потребителей; 2) право потребителя на качество товара, работы и услуги; 3) право потребителя на безопасность товара (работы, услуги); 4) право потребителя на информацию об изготовителе (исполнителе, продавце) и о товарах (работах, услугах); 5) иные права (право потребителя на обмен товара надлежащего качества, право потребителя на отказ от исполнения договора о выполнении работ (оказании услуг) и другие).

Павлова В.А. отмечает, что основными средствами защиты прав потребителя являются: «возмещение прямых убытков потребителю; взыскание процентов за пользование чужими денежными средствами; возмещение неустойки (пени); компенсация морального вреда; штраф в размере пятидесят процентов от суммы, присужденной судом в пользу потребителя в соответствии с п.6 ст.13 Закона РФ «О защите прав потребителей» и др» [3.110].

В настоящее время для защиты прав потребителей в законодательстве используются основные способы защиты нарушенного права, изложенные в Гражданском кодексе РФ. В работе М.И. Брагинского и В.В. Витрянского дано понятие способами защиты гражданских прав под ним понимаются предусмотренные законодательством средства, «с помощью которых могут быть пресечены, предотвращено, устранено нарушение права, его восстановление и (или) компенсация потерь, вызванных нарушением права» [4, с. 776].

Согласно ст. 12 ГК РФ потребитель вправе самостоятельно выбирать форму и конкретный способ защиты [5. с. 19]. В большинстве случаев, специфика защищаемого права и характер нарушения является определяющим при выборе способа защиты прав потребителей. Пересяченный в ст. 12 ГК РФ не является исчерпывающим, тем самым законодатель допускает использование иных способов защиты, если они предусмотрены законом.

Закон «О защите прав потребителей» содержит такие способы защиты прав потребителей, как «возмещение понесенного ущерба; компенсация морального вреда; признание недействительными условий договора, ущемляющего права потребителя; компенсация при обнаружении недостатков товара или пропуска сроков выполнения работ и услуг».

Перед потребителем, помимо вопроса выбора способа защиты своих прав, также стоит вопрос о выборе формы защиты.

Законодатель прямо не устанавливает понятие формы защиты прав, что нередко приводит к неправильному толкованию данной дефиниции. Так, можно трактовать данное понятие, как порядок осуществления уполномоченным субъектом деятельности по защите прав и охраняемых законом интересов, осуществляющимся в рамках единого правового режима.

Выделяют судебную форму защиты и внесудебную. Судебная форма защиты осуществляется судами общей юрисдикции в порядке гражданского судопроизводства, регламентированного ГПК РФ. Внесудебные формы защиты прав потребителей осуществляются посредством претензионного порядка урегулирования спора.

Подводя итог нашей работе, мы можем сказать, что Закон «О защите прав потребителей» является центральным, основополагающим нормативно-правовым актом, регулирующий отношения возникающие между потребителями и предпринимателями, реализующие свою продукцию и оказывающие работы и услуги. Хоть данный закон и должен соответствовать требованиям ГК РФ, он играет важную роль в регулировании потребительских отношений. Здесь закреплены основные понятия и права в данной сфере, способы и формы защиты прав потребителя.

Переход России на рыночную экономику показал необходимость принятия продуманного и эффективного законодательства в сфере защиты прав потребителя. Потребительские отношения в рыночном
государстве играют немаловажную роль в развитии экономики страны, а продуманное законодательство только поспособствует её развитию. Из этого следует, что одной из важнейших задач страны в сфере потребительских отношений является усиленная защита прав потребителя со стороны государства.

Список литературы

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ ГРАЖДАН В ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ

СЕРБИН МИХАИЛ ВИКТОРОВИЧ
директор Ивангородского гуманитарно-технического института
(филиала) ГУАП
кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского права
ФГАОУ ВО «Санкт-Петербургский государственный университет аэрокосмического приборостроения»
вице-президент Молодежного союза юристов Российской Федерации

СЕРБИНА ЛЕЙЛА АРИФОВНА
старший преподаватель кафедры гражданского права
ФГАОУ ВО «Санкт-Петербургский государственный университет аэрокосмического приборостроения»

Аннотация: в статье рассматривается правовое регулирование имущественных прав граждан в зарубежных странах.
Ключевые слова: имущественные права, вещи, права собственности.

LEGAL REGULATION OF PROPERTY RIGHTS OF CITIZENS IN FOREIGN COUNTRIES

Serbin Mikhail Viktorovich, Serbina Leila Arifovna

Abstract: The article discusses the legal regulation of property rights of citizens in foreign countries.
Keywords: property rights, things, property rights.

В законодательстве и праве многих зарубежных стран имеются положения о вещных (имущественных) правах. В ряде стран вещное право выделялось в отдельные разделы законодательства. Так, например, в третьей книге свода гражданских законов Германии, принятом рейхстагом в 1896 году, и вступившем в действие в 1900 году - «Германском гражданском уложении» - имеет название «Вещное право».

К сожалению, вещное право определяется как лишь в контексте следования за вещью, тогда как легального определения вещного права в праве зарубежных стран не имеется, как, впрочем, и российском гражданском праве.

«В силу права следования вещное право «следует за вещью». Правом следования обосновывается, в частности, институт виндикации. Вследствие того же права, кажется, земельный участок в руках одного собственника остается обремененным сервитутом или правом залога, которые установил другой собственник (его предшественник)...» [3, с.62].

Законодательство большинства зарубежных стран относит к объектам вещных прав индивидуально-определенные вещи. Вещи отнесены либо к движимым, либо к недвижимым, как это, например, отражено в Гражданском кодексе Франции 1804 года. В соответствии с данным кодексом к недвижимым вещам, помимо вещей, которые по своей сути являются недвижимыми, например, земля и строения, относятся и вещи, которые в связи со своим назначением относятся к недвижимости, например, орудия земледелия, которые собственник земли разместил на своем участке.
К движимым вещам были отнесены вещи в силу своей природной сущности, либо в силу закона, как например, права на акции, доли в промышленности.

В законодательстве Германии к понятию «недвижимая вещь» относятся земельные участки. Тогда как, объекты на земле определяются лишь как прочно соединенные с землей части, составляющие недвижимую вещь [1, с.163].

Право собственности в законодательстве многих зарубежных стран занимает центральное место в системе вещных прав. Субъект права собственности в отношении своего имущества обладает всей полнотой правомочий.

Также, в системе вещных прав зарубежного законодательства имеется право на чужие вещи, которое, в свою очередь, не лишает собственника прав на вещь.

Однако, как уже было сказано ранее, ключевое место в зарубежной юриспруденции все же занимает право собственности, которое определяется как полное господство субъекта над вещью. Безусловно, данное понимание понятия собственности было обусловлено положениями классического римского права.

Позднее в гражданском праве зарубежных стран появилось понимание собственности как отношение лица к вещи, содержание которого характеризуется определенными правомочиями собственника. К примеру, Лоренц К. определял, что к полномочиям собственника относятся полномочия: «…владеть вещью, перерабатывать ее, пользоваться ею или употребить ее или же отказаться от своей собственности, отдать свое право собственности либо передать его кому-либо другому…» [4, с.43].

Из вышесказанного следует вывод, что право собственности – единственное абсолютное вещное право, признаваемое законодательством всех государств, в содержание полномочий которого традиционно включаются владение, пользование и распоряжение.

Однако, справедливости ради, стоит отметить, что содержание правомочий собственника в западном праве подчас имеет свою специфику.

Безусловно, в странах, в которых распространено континентальное право, до настоящего времени сохранилось традиционное понимание о полномочиях собственника, известное еще во времена римского права. Однако, сохраняются попытки зарубежных исследователей придать правомочиям собственника иную, отличную от традиционной, интерпретацию.

Тогда как в англо-американском праве, в котором «главенствует» прецедент, не имеется законодательно определенной трактовки права собственности и к правомочиям собственника относятся 10-12 характеристик, в которых выступают в различных сочетаниях и различны по кругу лиц.

Помимо права собственности к вещным правам некоторых зарубежных относится право доверительной собственности, по другому - фидуциарной собственности или траст (в переводе с английского - доверие).

Данное право возникает при передаче лицом имущества или ценностей другому лицу для определенных целей на определенный срок. При передаче соответствующим договором устанавливаются права, обязанности и ответственность сторон.

В настоящее время в англо-американской системе права траст продолжает оставаться в числе основных правовых институтов.

Помимо традиционных вещных прав, существуют и специфические права, которые входят в состав вещных прав, например, права на использование имущества в определенных целях, права на предпринимательскую деятельность, права на участие в корпоративных организациях.

Все права собственности в соответствии с законодательством зарубежных стран защищаются с помощью различных средств защиты, как вещно-правовых и обязательственно-правовых.

Такое средство защиты права собственности, как вещно-правовое, направлено на предотвращение нарушений, защиту от нарушений ставят своей целью осуществление защиты права собственности в целом либо некоторые из правомочий собственника.

Иски, относящиеся к вещно-правовым, предъявляются к любым третьим лицам, которые нарушают право собственности. Подача данных видов исков предусмотрена в странах, в которых существует романо-германская правовая система.
К таковым искам относятся: виндикационный иск, который подается собственником с требованием об истребовании имущества из чужого незаконного владения; негаторный иск, в котором собственник выступает с требованием преодоления всех неправомерных действий, которые ограничивают полномочия собственника, либо мешают в осуществлении собственником правомочия по пользованию и распоряжению имуществом.

Во Франции разработаны доктрины о недобросовестном и добросовестном владении, об исковой давности, о приобретательной давности. Хотя положений о виндикационном иске и негаторном исках не имеется в Гражданском кодексе [2, с.141].

В Германском гражданском уложении, в Гражданском кодексе Италии, Гражданском кодексе Квебека напротив, имеются правила о данных исках, вот в гражданском законодательстве Нидерландов предусмотрена только виндикационный иск.

Безусловно, законодательство зарубежных стран включает в себя и положения, касающиеся обязательств, получившие свои истоки в римском частном праве.

В зарубежных странах обязательственно-правовыми средствами защиты прав собственности являются иски о возмещении убытков в случае нарушения договорных обязательств, а также иски о возмещении убытков в случае причинения вреда, иски о возврате собственнику вещи неосновательного обогащения и иные иски.

В Гражданском кодексе Квебека в качестве способа защиты права собственности предусмотрена возможность предъявления исков о признании права собственности.

Таким образом, источником большинства положений действующего российского законодательства о вещах, обязательствах, имущественных правоотношениях в целом, способах защиты нарушенных имущественных прав, являлось римское частное право, законодательство зарубежных стран.

Система действующего гражданского законодательства стала своего рода исходным «продуктом» деятельности величайших цивилистов всех времен: древности и современности и стран. Их накопленный опыт и знания воплощены в правовые нормы гражданского законодательства нашей страны в области защиты имущественных прав.

Список литературы

2. Александрова Н.В., Григорьев Е.В. Защита интересов субъектов гражданского права в сфере имущественных прав // В сборнике: Актуальные проблемы юридической науки и правоприменительной практики сборник материалов 4-й Междунар. науч.-практ. конф.. 2014.

© М.В. Сербин, Л.А. Сербина, 2020
ЮРИСПРУДЕНЦИЯ В ТЕОРИИ И НА ПРАКТИКЕ

УДК 340

ОСОБЕННОСТИ ПРЕКРАЩЕНИЯ ДОГОВОРА АРЕНДЫ ЗЕМЕЛЬНОГО УЧАСТКА

АУЛОВА СВЕТЛАНА ВИКТОРОВНА
магистрант
Челябинский Государственный Университет (г. Челябинск)

Научный руководитель: Кузнецова Ольга Валерьевна
кандидат юридических наук, доцент
Челябинский Государственный Университет (г. Челябинск)

Аннотация: Статья посвящена детальному анализу норм гражданского и земельного права, регламентирующих основания и особенности прекращения договора аренды земельного участка. Обосновываются, что специфика правового регулирования аренды земельных участков заключается в том, что основным источником регулирования является не закон, а договор аренды.

Ключевые слова: земельный участок, договор аренды земельного участка, прекращение договора аренды.

FEATURES OF TERMINATION OF THE LAND LEASE AGREEMENT

Aulova Svetlana Viktorovna

Scientific adviser: Olga Kuznetsova

Abstract: The article is devoted to a detailed analysis of the norms of civil and land law that regulate the grounds and features of termination of a land lease agreement. The author substantiates the idea that the specifics of legal regulation of land lease is that the main source of regulation is not the law, but the lease agreement.

Keywords: land plot, land lease agreement, termination of the lease agreement.

Проблема прекращения договора аренды земельного участка была неоднократным объектом исследования в современной правовой литературе, в том числе в работах И.Г. Барановской [5], Н.Н. Владимирова [6], Е.И. Марченко, В.В. Солдатенкова [9] и др. В связи с внесением в 2015 году многочисленных изменений в земельное законодательство РФ, аспекты расторжения договора аренды земельного участка вновь стали предметом дискуссий в области права.

Правовое регулирование арендных отношений в отношении земельных участков осуществляется на основании совокупного толкования общепризнанных норм гражданского законодательства и особенностей земельного права. Земельное законодательство Российской Федерации предусматривает дополнительные основания прекращения договора аренды земельного участка, что способствует усилению публичной направленности законодательного регулирования таких правоотношений, установлению дополнительных гарантий для их участников.

Нормы гражданского (ст. 260 ГК РФ) и земельного (ст. 22 ЗК РФ) права предусматривают право собственника земельного участка сдавать его в аренду, кроме случаев, когда оно ограничено или исключено из обращения в соответствии со ст. 27 ГК РФ. Договорные обязательства при аренде земельного участка прекращаются в порядке и по основаниям, предусмотренным гражданским законодатель-
ством. Основания прекращения аренды земельного участка регламентированы в ст. 46 ЗК РФ.

Владимиров Н.Н. квалифицирует их следующим образом:

- прекращение аренды земельного участка по соглашению сторон;
- прекращение аренды земельного участка по решению суда;
- прекращение аренды земельного участка по истечении срока аренды по письменному заявлению арендодателя;
- прекращение аренды земельного участка по инициативе арендодателя в соответствии с нормами ст. 46 ЗК РФ [6, с. 115].

При расторжении договора аренды по взаимному согласию составляется в письменной форме двустороннее соглашение о расторжении, в котором оговариваются условия расторжения договора аренды и последствия для каждой из сторон. Инициатором процедуры может быть как арендатор, так и арендодатель, предложение о расторжении договора направляется им другой стороне с пояснением причин такого решения. Данный способ с юридической точки зрения представляется самым простым способом прекращения арендных правоотношений, при котором условия сделки согласуются и оформляются без дополнительных сложностей и претензий [9, с. 74-76].

Договор аренды может содержать в себе и иные условия, которые позволяют расторгнуть договор по инициативе арендодателя (ст. 450 ГК РФ) [1]. Гражданское право устанавливает право расторгнуть договор аренды одной из сторон в случае существенного нарушения условий договора другой стороной, перечень которых определяется договором. Такое право возникает у арендодателя, например, при систематическом (более 2 раз подряд по истечении установленного договором срока платежа) неисполнении арендатором обязательств по внесению арендной платы (ст. 619 ГК РФ). В случае досрочного расторжения договора по данным основаниям арендодатель обязан в письменной форме предупредить арендатора о необходимости выполнения им в разумный срок договорных обязательств [2].

Статьей 309 ГК РФ предусмотрено, что обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями или иными обычно предъявляемыми требованиями. В силу п. 1 ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если сторона, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигла соглашения по всем существенным условиям договора, в том числе размера арендной платы, срока и порядка ее внесения. При этом, законодательством РФ не предусмотрено закрытого перечня доказательств, которыми может подтвердиться внесение арендной платы, осуществление предоставления по договору может подтверждаться любыми относимыми и допустимыми доказательствами [4].

При применении общих норм гражданского права о расторжении договора аренды земельного участка по требованию арендодателя на основании судебного решения существуют свои особенности.

Владимиров Н.Н., ссылаясь на Определение Верховного Суда РФ от 27.06.2017 г. по делу № 305-ЭС17-2608, А41-13398/20168, указывал на то, что реализация права арендодателя на отказ от договора аренды, возобновленного на неопределенный срок, не может зависеть от специальных ограничений. Его нельзя ограничить в праве на отказ от договора и установить для аренды бессрочный режим [6, с. 115]. Если арендатор по истечении срока договора аренды продолжает без согласия арендодателя использовать земельный участок, то последний имеет право требования дополнительного внесения арендных платежей за время такой просрочки. Когда указанный размер не покрывает убытков, понесенных арендодателем, он вправе претендовать на их возмещение в установленном порядке.

Если арендодатель не предупредил арендатора о правах на земельных участках у других лиц, последний может требовать снижения размера арендной платы или расторжения договора и возмещения убытков (ст. 613 ГК РФ). Арендатор обязан вернуть земельный участок в состоянии, которое определено договором аренды, или в первоначальном состоянии в момент получения «с учетом нормального износа» (ст. 622 ГК РФ) [2].

Прекращение договора аренды земельного участка имеет свою специфику в соотношении норм земельного и гражданского права. В ст. 46 ЗК РФ, устанавливающей основания прекращения данного договора, содержится как отсылка к общим, предусмотренным ст. 619-620 ГК РФ основаниям [2], так и
юриспруденция в теории и на практике

указание на дополнительные основания, предусмотренные п. 2 ст. 45 ЗК РФ [3]. Наличие дополнительных оснований прекращения договорных обязательств при аренде земельных участков направлено на усиление публично-правовой направленности правового регулирования отношений в сфере земельного права. В специальной литературе по юриспруденции они называются средствами, устремленными на охрану и пресечение ненадлежащего использования земельных участков [8, с. 14-16].

Договор аренды земельного участка может быть прекращен в принудительном порядке в случае, когда арендатор использует участок с нарушением норм российского законодательства. В частности, к таким случаям пп.1 п. 2 ст. 45 ЗК РФ относит нецелевое использование земельного участка, порчу земли, возведение самовольной постройки, случаи, когда в результате использования участка значительно снижается плодородие сельскохозяйственных земель или наносится вред окружающей среде. В числе причин принудительного прекращения арендных обязательств земельное законодательство устанавливает и невыполнение арендатором ряда обязательств: по улучшению и рекультивации земель, охране почв, приведению участка в пригодное для его целевого использования состояние, снос в установленные сроки самовольной постройки, неисполнение в течение 3 лет по назначению земельного участка, предназначенного для сельскохозяйственного производства или жилищного строительства [3]. При этом основания, предусмотренные в абз. 2 подп. 1 ст. 45 ЗК РФ, не могут применяться в период полевых сельскохозяйственных работ или в иных случаях, установленных законом.

Изъятие земельного участка для публичных нужд как основание прекращения договора аренды земельного участка предусмотрено положениями земельного законодательства. В ст. 619 ГК РФ о досрочном прекращении договора аренды по инициативе арендатора такое основание отсутствует [2]. При досрочном прекращении договора аренды рыночная стоимость данного права для целей возмещения убытков определяется как рыночная стоимость права аренды земельного участка до истечения срока действия договора. Распространение правовой нормы о возмещении убытков на участников договора аренды земельного участка при его изъятии для муниципальных или государственных нужд способствует закреплению государственных гарантий в таких ситуациях [7, с. 196].

В 2018 г. в Земельный кодекс РФ были внесены изменения, которые предусматривали особый порядок прекращения аренды земельного участка, находящегося в государственной или муниципальной собственности [3]. Так, в договор аренды земельного участка, на котором размещена самовольная постройка, обязательно включается условие по возложению на арендатора обязанностей в отношении такой постройки (п. 7.1. ст 39.8 ЗК РФ). В случае принятия решения о сносе самовольной постройки срок, в течение которого эта обязанность должна быть выполнена, не должен превышать 12 мес. В случае, когда самовольная постройка должна быть приведена в соответствие с определенными установленными требованиями, арендатор в течение 12 месяцев предоставляет в орган местного самоуправления утвержденную проектную документацию по реконструкции, которая выполняется в течение 3 лет. Невыполнение арендатором обязанности по сносу самовольной постройки или приведению ее в состояние, соответствующее установленным требованиям, в определенные муниципалитетом сроки, аренда может быть прекращена по инициативе арендодателя путем его одностороннего отказа от выполнения договорных обязательств (п. 4 ст. 46 ЗК РФ) [3].

Арендатор также может выступить инициатором прекращения аренды земельного участка в случае установления зоны специального режима использования территории, в границах которой частично или полностью размещены земельные участки, на которых арендатор не осуществлял свои права. В этом случае арендатор вправе в одностороннем порядке отказаться от аренды, если он не виновен в ненадлежащем использовании земельного участка или при его использовании арендатор не нарушил права, установленные для арендатора законом или договором аренды [3].
предоставлении ему арендодателем заведомо ложной информации, которая может повлиять на решение арендатора взять в аренду этот участок и обязательность представления которой установлена требованиями федеральных законов. Арендатор в случае рассмотренных оснований для расторжения договора аренды земельного участка имеет право на возмещение причиненных ему убытков [10, с. 94-95].

Следует отметить, что отмена или приостановление действия правовых актов, ранее изданных на муниципальном уровне, не является основанием для расторжения договора аренды земельного участка. Данное основание не предусмотрено гражданским и земельным законодательством РФ. Аналогичный вывод можно сделать и из правоприменительной практики. В Обзоре судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 1, утвержденном Президиумом ВС РФ 4 марта 2015 г. при рассмотрении дела о прекращении аренды земельного участка на основании отмены соответствующего постановления органом местного самоуправления «в порядке самоконтроля» указывается на отсутствие данного основания в нормах гражданского и земельного законодательства. Это не дает основания признать решение об отмене или приостановлении действия правовых актов муниципального уровня, так как такая отмена не может быть произвольной и должна основываться на требованиях законности и обоснованности [6, с. 116].

Таким образом проведенный анализ позволяет сделать вывод о том, что Гражданский и земельный кодексы Российской Федерации устанавливают общие требования к аренде земельных участков. Однако учитывая особенность правового регулирования аренды земельных участков, основания прекращения арендных отношений в большей части регулируются договором аренды.

**Список литературы**

ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ И ТРУДОВОЕ ПРАВО
ОСОБЕННОСТИ БАНКРОТСТВА (НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ) ИНДИВИДУАЛЬНОГО ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯ

ЯНДИНА АННА АЛЕКСАНДРОВНА

ФГБОУ ВО «Пензенский государственный университет»

Научный руководитель: Дёмина Ирина Александровна

к.ю.н., доцент

ФГБОУ ВО «Пензенский государственный университет»

Аннотация: Институт банкротства индивидуального предпринимателя в настоящее время получает все большее распространение, в связи с чем статья посвящена некоторым особенностям применения процедуры банкротства по отношению к данной категории субъектов предпринимательской деятельности. Также рассматриваются основания, необходимые для признания должника банкротом и последствия как результат вынесения арбитражным судом решения о признании индивидуального предпринимателя несостоятельным.

Ключевые слова: несостоятельность, банкротство, индивидуальный предприниматель, арбитражный суд, процедуры банкротства.

FEATURES OF BANKRUPTCY (INSOLVENCY) OF AN INDIVIDUAL ENTREPRENEUR

Yandina Anna Aleksandrovna

Scientific adviser: Demina Irina Aleksandrovna

Abstract: The institution of bankruptcy of an individual entrepreneur is currently becoming more widespread, in this regard, the article is devoted to some features of applying the bankruptcy procedure in relation to this category of business entities. It also considers the grounds necessary for declaring the debtor bankrupt and the consequences as a result of the arbitration court's decision to declare an individual entrepreneur insolvent.

Key words: insolvency, bankruptcy, individual entrepreneur, arbitration court, bankruptcy procedures.

Институт банкротства (несостоятельности) индивидуального предпринимателя претерпел изменения еще в 2015 году. Эти изменения компенсировали недостатки уже имеющегося законодательства. Проанализировав нововведенные нормы, применяемые к подобным делам, можно выделить некоторые особенности процедуры банкротства (несостоятельности) данной категории субъектов предпринимательской деятельности.

Следует отметить, что правила признания несостоятельности, применяемые к физическим лицам и индивидуальным предпринимателям, стали одинаковыми.

Рассмотрение дел о несостоятельности, в том числе и признание должника банкротом, входит в компетенцию арбитражного суда[1]. В качестве общего положения, которое относится к физическим лицам в целом, установлено, что инициировать признание индивидуального предпринимателя несостоя-
тельным помимо самого гражданина может конкурсный кредитор или уполномоченный орган [2, с.109].

В российском праве законодатель установил ряд оснований, при наличии которых индивидуальный предприниматель может быть признан банкротом — среди них неспособность удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей. Такой факт как неплатежеспособность нужно доказать конкурсным кредиторам или уполномоченному органу, в случае подачи ими заявления. При этом их требования по задолженностям должны составлять не менее 500 тыс. руб., а просрочка по этим требованиям — не менее 3 месяцев[3].

В качестве основания, наряду с неплатежеспособностью, в п. 2 ст. 213.4 Закона о банкротстве, признается и недостаточность имущества в случае, когда должник пользуется правом на обращение с заявлением в суд. Недостаточность имущества — ситуация, при которой размер денежных обязательств и обязанностей по уплате обязательных платежей должника превышает стоимость имущества должника.

Если принимать во внимание схожесть процедур банкротства граждан и индивидуальных предпринимателей, то можно выделить особенность, присущую исключительно к процедуре признания несостоятельного предпринимателя. Такая особенность заключается в предъявлении предпринимателю дополнительного требования при обращении в суд: он должен предварительно уведомить о намерении обратиться с заявлением о признании его банкротом посредством включения этого уведомления в Единый федеральный реестр сведений о фактах деятельности юридических лиц за 15 дней до его обращения в арбитражный суд[3].

В ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» определены процедуры, применяемые при рассмотрении арбитражным судом дела о признании физического лица, в том числе предпринимателя банкротом – это реструктуризация долгов, реализация имущества, а также мировое соглашение.

Процедура реструктуризации долгов имеет важное значение, так как ее применение направлено на учет интересов всех субъектов правоотношения – и должника, и его кредиторов.

Для реализации этой процедуры обязательно составление плана реструктуризации, который должен быть одобрен собранием кредиторов. Однако в некоторых случаях, такой план может быть утвержден только судом, без предварительного одобрения собрания кредиторов. Если имеются основания, предусмотренные ст. 213.18 Закона о банкротстве, суд может отказать в утверждении плана реструктуризации долгов. Его реализация должна быть осуществлена в срок, не превышающий три года. В результате исполнения плана по реструктуризации долгов суд выносит определение о завершении процедуры.

Если отсутствуют условия, необходимые для утверждения плана, или такой план не исполняется, производится реализация имущества гражданина. Эта процедура позволяет должнику с помощью продажи имущества освободиться от имеющихся долгов, а также возобновить по истечении 5-летнего срока предпринимательскую деятельность.

Реализация имущества направлена на удовлетворение требований кредиторов, а также освобождение предпринимателя от долгов. Можно сказать, что данная процедура схожа с процедурой конкурсного производства.

Взыскание производится в отношении любого имущества должника, исключение устанавливается ст. 446 ГПК РФ. В частности, речь идет о жилом помещении, которое является единственным пригодным для проживания должника и его членов семьи[4]. Установившая подобное исключение, законодатель обеспечивает должнику и лицам, находящимся у него на иждивении, сохранение условий достойного существования. Продажа имущества осуществляется в соответствии с правилами, установленными для юридического лица.

Сложившаяся практика показала, что при введении процедуры реализации имущества, возникают проблемы при установлении имущества, находящегося в совместной собственности супругов. Это существенное препятствие для объективной оценки и справедливого распределения имущества должника, так как процедура реализации имущества затрагивает интересы не только самого должника-индивидающего предпринимателя, но так же и интересы супруги (супруга). Федеральный закон о банкротстве в п.7 ст. 213.26 предусматривает продажу совместного имущества супругов и включение в конкурсную массу денежных средств от продажи общего имущества, равной доле супруга должника[3]. Однако, существует мнение, что данное положение Закона о банкротстве не соответствует нормам, преду-
смотренным Конституцией РФ в 35 статье, ГК РФ в статье 255, а также СК РФ в 45 статье. Несмотря на это, суды при решении подобных вопросов обращают взыскание на общее имущество супругов.

Еще одна процедура — мировое соглашение между должником и его кредиторами. С одной стороны решение заключить такое соглашение принимает сам должник, а с другой стороны этот вопрос решается собранием кредиторов. В случае, когда требования кредиторов не зафиксированы в реестре, суды при решении подобных вопросов обращаются к общему имуществу супругов.

Арбитражный суд утверждает мировое соглашение, тем самым прекращая производство по делу о банкротстве, в том числе все процедуры, которые были введены ранее. Очередность погашения задолженностей устанавливается в утвержденном мировом соглашении.

Неисполнение мирового соглашения влечет его расторжение, что, в свою очередь, приводит к возобновлению производства по делу о банкротстве. Законодательство также предусматривает возможность взыскания непогашенных требований на основании выдачи исполнительного листа арбитражным судом, рассматривавшим дело о банкротстве, но без обязательного расторжения мирового соглашения[3].

Прекращение регистрации в качестве индивидуального предпринимателя производится на основании принятого арбитражным судом решения о признании должника банкротом.

Следует отметить некоторые особенности последствий признания индивидуального предпринимателя банкротом - физическое лицо утрачивает статус индивидуального предпринимателя, в том числе прекращается действие лицензий, которые были выданы на осуществление отдельных видов предпринимательской деятельности. Также среди последствий признания банкротом российское законодательство устанавливает — в течение пяти лет с момента завершения процедуры реализации имущества гражданина или прекращения производства по делу — невозможность регистрации в статусе индивидуального предпринимателя, запрет занимать должности в органах управления или иным образом участвовать в управлении юридическим лицом, а в отношении кредитных организаций — в течение десяти лет.

В заключение, можно сделать вывод, что, не смотря на сложность процедуры признания банкротом, а также негативные последствия для должника, данная процедура позволяет в установленном законом порядке решить свои финансовые трудности, если речь идёт не о преднамеренном или фиктивном банкротстве.

Список литературы


СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ ПОДХОДОВ К ВОПРОСУ О НЕОБХОДИМОСТИ КОДИФИКАЦИИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОГО ПРАВА В СТРАНАХ ЕВРОПЫ И В РФ

СЫЧЕВА СОФЬЯ СЕРГЕЕВНА

студент
ФГБОУ ВПО "Санкт-Петербургский государственный университет"

Научный руководитель: Петров Дмитрий Анатольевич
д.ю.н., доцент
ФГБОУ ВПО "Санкт-Петербургский государственный университет"

Аннотация: Предметом исследования является вопрос о том, каким образом различные правопорядки подходят к необходимости кодификации предпринимательского права. Автором проведен анализ законодательства РФ, а также некоторых европейских государств. Приведены позиции известных ученых по этой проблеме. Автором изложено свое видение решения выявленных им проблем кодификации законодательства в сфере предпринимательского права.

Ключевые слова: предпринимательское право, кодификация, отрасль права, коммерческое право, Гражданский кодекс, Коммерческий Кодекс.

COMPARATIVE ANALYSIS OF APPROACHES TO THE QUESTION OF THE CODIFICATION OF BUSINESS LAW IN EUROPE AND THE RUSSIAN FEDERATION

Sycheva Sofya Sergeevna

Scientific adviser: Petrov Dmitry Anatolovich

Abstract: The subject of the study is the question of how various law and order approaches the need for codification of business law. The author has analyzed the legislation of the Russian Federation, as well as some European states. The positions of famous scientists on this problem are given. The author sets out his vision of solving the problems of codification of legislation in the field of business law that he identified.

Keywords: business law, codification, branch of law, commercial law, Civil Code, Commercial Code.

На сегодняшний день, одной из актуальных проблем, обсуждаемых в кругах специалистов в областях предпринимательского и гражданского права является вопрос о необходимости кодификации предпринимательского права. Следует отметить, что данный спор имеет в своей основе одновременно несколько важных аспектов, которые проистекают из самой природы предпринимательского права, а также из вопроса о соотношении законодательства и права, как таковых. В частности, интерес представляет исследование того, каким образом различные правопорядки подходят к вопросу о необходимости такой кодификации. Особую важность проведение сравнительного исследования представляет в связи с тем, что в спорах, касающихся необходимости кодификации в российском правопорядке, зача-
стую приводятся аргументы успешного опыта кодификаций зарубежных стран.

Сравнительный и исторический обзор подходов к вопросу о необходимости кодификации предпринимательского права в Германии, Англии и России показывает, насколько сильно законодательные ответы на потребности коммерции отличаются. Для общего понимания, следует последовательно рассмотреть то, каким образом данный вопрос регулируется в законодательстве европейских стран.

Исторически сложилось так, что в странах с дуалистической системой права, в частности, в Германии и во Франции, отдельный предпринимательский кодекс развивал положения Гражданского кодекса.

Так, в Германии Коммерческий кодекс 1861 года был заменен Немецким коммерческим кодексом 1897 года (Handelsgesetzbuch (HGB)) в 1900 году, который на сегодняшний день используется в регулировании предпринимательских отношений. Фактически, этот кодекс не являлся новой разработкой, а был лишь исправленной версией старого. Что касается значительных изменений, то больная часть четвертой книги, посвященной коммерческим сделкам, была упразднена, поскольку Германия наконец достигла своей долгожданной цели - создания Гражданского кодекса Германии 1897 года (Bürgerliches Gesetzbuch (BGB)). На самом деле, процесс разработки BGB оказал глубокое влияние, как прямо, так и косвенное, на пересмотр и содержание HGB.

В большей части, положения Коммерческого кодекса являются развитием положений Гражданского. Отношения между данными актами могут быть продемонстрированы примером, касающимся личной собственности.

С 1900 года передача права собственности на движимое имущество регулируется BGB. Согласно немецкому законодательству, право собственности может быть приобретено у передающей стороны, которая не является владельцем товара, до тех пор, пока получатель действует добросовестно. Закон защищает добросовестного покупателя до тех пор, пока товар не будет утерян или украден. Однако, гражданское законодательство Германии с одной стороны и коммерческое право с другой, отличаются в отношении требований добросовестности. Общее правило BGB заключается в том, что приобретатель недобросовестен, «если ему известно или в результате грубой небрежности он не осознает, что вещь не принадлежит иностранцу» [1, § 935]. Коммерческий кодекс расширяет защиту добросовестного покупателя. В нем также указывается, что если продавец в ходе своей деятельности продает вещи, которые ему не принадлежат, приобретение является действительным до тех пор, пока покупатель добросовестно полагал, что продавец имел «право распоряжаться вещью».

Таким образом, в Германии, влияние коммерческого права на создание BGB часто упоминалось в более поздние времена как тенденция «коммерциализации гражданского права». Это определение выражает идею о том, что правовые принципы, содержащиеся в Коммерческом кодексе, такие как принцип свободы формы договора, обязательная сила предложения, доктрина расторжения договора формальным уведомлением и т. д. в конечном итоге были приняты Гражданским кодексом. По сравнению с общим гражданским правом коммерческое право в Германии отражает принципиально новую реформаторскую позицию. Развиваясь под доминирующим влиянием и подавляющим большинством в интересах наиболее экономически образованных и дальновидных классов - промышленных магнатов, судовладельцев, оптовых торговцев, финансовых учреждений, коммерческое право постоянно расширяется, чтобы обеспечить удовлетворение новых коммерческих потребностей бизнеса, при этом делегируя общее регулирование Гражданскому Кодексу.

В свою очередь, Англия, никогда не создавала Коммерческий кодекс. Слово «кодификация», безусловно, вызовет совершенно иные, нежели в Германии, чувства у юристов.

Оценивая историю развития данного вопроса в Англии, следует иметь в виду, что в английском законодательстве были кодифицированы те же фундаментальные вопросы, что и в немецком HGB, однако без создания Коммерческого кодекса. Так, в Англии был создан кодифицированный закон 2006 года о компаниях, который до сих пор стал крупнейшей кодификацией в английской истории. Также были кодифицированы такие акты, как закон о партнерстве в 1890 году и закон о продаже товаров в 1893 году. Таким образом, нельзя полностью утверждать, что Англия является ярким противником всякой кодификации.

Представляется, что возможная причина отказа от создания отдельного кодекса заключается непосредственно в самой правовой англосаксонской системе, где ключевую роль источника права иг-
рает судебный прецедент. Проводя параллель с Францией, где Коммерческий Кодекс решал вопросы коммерции путем учреждения специальных судов, в силу особой роли судей и презумпции их главенства в Англии, перед английским законодателем подобная задача не стояла [2].

Помимо прочего, с учетом произошедшей «коммерциализации» гражданского права, те задачи, которые стояли перед обществом в Англии, уже успешно разрешались в судебных решениях. То есть, фактически для принятия отдельного Коммерческого кодекса было уже поздно, так как такие реформы имели бы лишь обратный эффект, искусственно разделив коммерческое право и гражданское.

Оценивая доводы о том, что Россия должна была пойти по пути европейских стран, не учитывается, что их путь развития не был един и складывался постепенно, в зависимости от исторических реалий и нужд общества того времени. Так, например, во Франции торговое законодательство в силу развития торговли было кодифицировано задолго до появления Гражданского кодекса.

Говоря о подходе к решению данного вопроса в России, следует отметить ряд важных моментов.

Прежде всего, следует отметить, что в имеющихся публикациях по данной тематике, часто смешиваются понятия законодательства и права, что не всегда обосновано с точки зрения правопонимания, а скорее, является юридической неточностью. Представляется, что в силу того, что предпринимательское право - отрасль законодательства, вбирающая в себя законы и иные нормативные правовые акты о предпринимательской деятельности, то данные нормативные акты могут состоять из норм различных отраслей права: гражданского, административного, уголовного, конституционного и др. Таким образом, в данном случае речь будет идти о кодификации именно предпринимательского законодательства. И если вопрос о соотношении права и законодательства в такой ситуации является очевидным, то в отношении места предпринимательского права в системе права следует рассмотреть все аспекты более тщательно.

Так, в зависимости от того, можно ли считать предпринимательское право самостоятельной отраслью, во много зависит понимание необходимости его кодификации. На сегодняшний день, юридическое сообщество разделилось на два противоборствующих лагеря.

Представители первой концепции придерживаются единогласного мнения о том, что в силу того, что предпринимательское право нельзя считать самостоятельной отраслью права, то и его кодификация не имеет смысла. С их точки зрения, с регулированием предпринимательской деятельности успешно справляются ГК РФ и другие нормативные правовые акты, а правоприменительная практика с годами уже достаточно устоялась. Нельзя не отметить, что такой подход нашел отражение в регулировании некоторых иностранных государств и показал свою эффективность. Так, в Италии, Нидерландах и Швейцарии предпринимательские отношения регулируются гражданским законодательством. Данной позиции придерживаются и многие выдающиеся цивилисты современности. Например, позиции единства гражданского законодательства придерживаются С. С. Алексеев [3, с. 45] и Е. А. Суханов [4, с. 7-26].

Хотя такой подход нельзя назвать единогласным, но он имеет множество положительных черт, которые его приверженцы учитывали при разработке своих концепций. Так, например, нельзя оставить без внимания тот факт, что многие нормы гражданского права, касающиеся субъектов предпринимательской деятельности, находятся в неразрывном единстве с общими положениями о тех или иных договорных конструкциях. В силу этого, отмечая неоправданность и нереальность идеи подготовки кодекса, выделяющего гражданско-правовые предпринимательские отношения, В. А. Дозорцев считает, что всё гражданское право должно иметь единую общую часть [5, с.416]. «Предпринимательские договоры» являются специальными и применяются в системе с общими положениями, которые, при осуществлении такой реформы как так или иначе, останутся в ГК РФ. В данном случае следует согласиться с точкой зрения К. К. Лебедева, справедливо утверждающего, что формирование ПК путём компиляции отдельных фрагментов ГК РФ и НК РФ приведёт к нарушению системы этих кодексов, нормы которых выстроены по определённой внутренней иерархии [6, с.318].

При этом, существует и промежуточный вариант, предусматривающий возможность лишь частичной кодификации. Вследствие того, что правила о договорах, «подлежащие изъятию», зачастую содержат указание на непременность предпринимательского статуса лишь для одной стороны, тогда как к контрагенту специальные требования не предъявляются, некоторым ученым и практикам пред-
ставляется возможным вычленение лишь тех отношений, которые касаются только предпринимателей.
Так, Б.И. Пугинский, развивая эту мысль, считает возможным изъять нормы о договорах, субъектами которых никогда не выступают граждане, и сконцентрировать их в специальном кодексе [7, с. 79-82]. Однако, даже при таком подходе, указанные выше практические проблемы не будут разрешены. Даже при выделении из ГК РФ тех положений, которые затрагивают правоотношения между предпринимателями, общее регулирование будет нуждаться в дублировании в новом кодексе, что, несомненно, приведет к определенным внутренним противоречиям.

В свою очередь, существует и иная, более критичная позиция. Данный подход отражает потребность некоторых учёных-«хозяйственников» в создании Предпринимательского кодекса. Приверженцы подобных взглядов стойко убеждены в том, что предпринимательское право является самостоятельной отраслью права, а значит требует обособленное существование ПК РФ. Для этого, например, В. В. Андреев предлагает перенести правила о предпринимательской деятельности из ГК РФ в ПК РФ [8, с.18].

При этом, некоторыми представителями данной концепции вопрос о том, каким образом будет происходить согласование с гражданскими нормами, решается путем возможности субсидиарного применения норм ГК РФ. Важным аспектом данной позиции является концепция разделения частного и публичного регулирования предпринимательского права. Представителями такого подхода строго разграничиваются предпринимательские отношения, которые являются по своей природе гражданскими, и отношения, связанные с государственным регулированием предпринимательства. В качестве примера исследователями обычно приводятся законодательства зарубежных государств, таких как, Франция, Германия, США, где наряду с Гражданским кодексом или при его отсутствии изданы специальные Торговые и Коммерческие кодексы [9, с.140]. Однако, даже при удачном и эффективном функционировании таких кодификаций убеждение в том, что при появлении аналога в России, это приведет к таким же результатам. Несомненно, данные страны являются титанами в области нормативно-правового регулирования, однако, учитывая специфику российских правовых реалий, такое нововведение может вызвать больше негативных последствий, нежели позитивных.

Представляется, что на нынешнем этапе существования и развития предпринимательского права у данной позиции наличествует немалое количество отрицательных аспектов.

В частности, основной проблемой при создании кодификации станет конкуренция норм, содержащихся в иных нормативно-правовых актах. В силу того, что отдельные аспекты предпринимательского права нашли свое отражение в различных федеральных законах, даже при изъятии части норм, полное включение данных ФЗ в единый кодекс не всегда будет возможным, так как в них могут содержаться и иные, вспомогательные нормы. В таком случае, потребуется колоссальная работа законодателя для грамотного создания и соотношения данных нормативно-правовых актов, а также немало лет для единства правоприменительной практики.

Таким образом, оценивая возможность создания самостоятельной кодификации норм, регулирующих предпринимательское право, следует отметить, что подобная реформа целесообразной не является, так как обширный спектр нормативно-правового регулирования, состоящий из актов различных отраслей законодательства, вполне успешно отвечает запросам правоприменительной практики. Предпринимательское право, являясь динамично развивающейся сферой общественных отношений и законодательного регулирования, скорее требует своевременного совершенствования отдельных актов и издания новых, соответствующих плодам прогресса. Кроме того, преобладающей позицией, на сегодняшний день является то, что предпринимательское право самостоятельно отраслью не является, а лишь объединяет регулирование различных отраслей права и сочетает различные методы. В силу этого, выделение данной области в отдельную кодификацию также не представляется возможным, так как это будет противоречить основам теории права.

При определении законодательной политики нельзя слепо заимствовать опыт зарубежных государств и бездумно имплементировать чужие нормы и подходы. Тот факт, что в некоторых государствах Европы Коммерческие Кодексы грамотно разрешают все поставленные перед ними задачи, не означает, что при аналогичном устройстве законодательства в России эффект будет одинаков.
В связи с этим, можно сделать вывод о том, что подход к вопросу о необходимости кодификации предпринимательского права во многом обусловлен историей развития законодательства каждой отдельной страны.

Список литературы

1. Bürgerliches Gesetzbuch (BGB) // § 935
3. Алексеев С. С., Яковлев В. Ф. О совершенствовании хозяйственного законодательства // Сов. государство и право. 1975. № 6. C. 45;
СЕМЕЙНОЕ ПРАВО
ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ СЕМЕЙНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА

МАКЕЕВА АННА ВЛАДИМИРОВНА
старший преподаватель кафедры гражданского права и процесса
АНОВО «Московский международный университет»
г. Москва

Аннотация: В статье рассматривается общий обзор существующей проблематики современного законодательства в сфере семейных правоотношений и предлагаемые автором примеры совершенствования данной отрасли права.
Особое внимание уделяется отсутствию на законодательном уровне в основном кодифицированном акте – Семейном Кодексе РФ, фундаментальных понятий из семейных правоотношений, закрепленных в Конституции РФ и широко применяемых в судебной практике при рассмотрении и разрешении анализируемой категории споров.
Также в статье затронута проблема отсутствия защиты института «отцовства» в Высшем законодательном акте нашей страны, в противовес с основным принципом Семейного права – равноправие родителей.
Кроме того, отражена проблема ювенальной юстиции в виде отсутствия правовых эффективных средств защиты прав и законных интересов несовершеннолетних и их родителей в действующем российском законодательстве в области семейного права.
Цель статьи – приведение в соответствие норм Семейного законодательства РФ Конституции РФ.
Ключевые слова: семейное право, институт отцовства, Конституция РФ.

LEGAL ISSUES OF FAMILY LAW

Makeeva Anna

Abstract: The article discusses a general overview of the current problems of modern legislation in the field of family relations and the author offers examples of improving this branch of law.
Particular attention is paid to the absence at the legislative level in the main codified act - the Family Lawbook of the Russian Federation, of the fundamental concepts of family legal relations, described in the Constitution of the Russian Federation and widely used in judicial practice when considering and resolving the analyzed category of disputes.
The article also addresses the problem of the lack of protection of the institution of “fatherhood” in the Supreme Legislative Act of our country, as opposed to the basic principle of Family Law - the equality of parents.
In addition, the problem of juvenile justice is reflected in the absence of effective legal resources for protecting the rights and legitimate interests of minors and their parents in the current Russian legislation in the field of family law.
The purpose of the article is to bring the norms of the Family Law of the Russian Federation into compliance with the Constitution of the Russian Federation.
Keywords: Family law, institute of paternity, Constitution.

Семейное право России, как и любая другая отрасль права, имеет правовую основу в виде Конституции Российской Федерации, которая является основополагающим правовым актом нашей страны.
В отношении семейного права наиболее важным является то, что Конституция регламентирует права и свободы гражданина, который всегда является субъектом семейных правоотношений.

Семейное право в первую очередь регулируется кодифицированным Федеральным законом – Семейным кодексом РФ.

В России приоритетом в семейном законодательстве является сохранение и укрепление семьи с формированием уважительных семейных отношений. Принципами семейного права являются: единовременно, вступление в брак по обоюдному согласию, равноправие в семейных отношениях, воспитание детей надлежащим образом, забота об их здоровье, развитии, обучении и благосостоянии, забота о родителях.

Семейное право разрешает вопросы, связанные с имущественными и неимущественными родственными взаимоотношениями. Отношения, возникающие внутри семьи (семейные отношения), носят особенный характер, отличающийся от других видов взаимоотношений.

Одной из проблем семейного законодательства является отсутствие понятия «семья». П.п.2,3 статьи 1 СК РФ гласят о том, что браком признается только брак, заключённый в органах ЗАГС, а также из этого следует, что заключение брака ведёт к возникновению новых правоотношений, регулируемых уже не гражданскими, а семейным законодательством. Таким образом супруги заключают своеобразное соглашение, в котором нет определения того, на создание чего направлена их воля, то есть определения «семьи». Это может приводить к проблемам в самих понятиях, которые формулируются Семейным кодексом и Конституцией, так например, статья 19 Конституции говорит о том, что все равны перед законом и судом, однако статья 1 пункт 3 Семейного кодекса явным образом говорит о приоритете прав детей и нетрудоспособных членов семьи, если будет судебный спор, а это соответственно, может влиять и на права супругов, участвующих в процессе. Фигурирующее понятие «членов семьи» не имеет определения в законе, так как нет определения самой «семьи», что также является нарушением, отсылающим к статье 35 Конституции, где говорится об охране частной собственности и о владении, пользовании и распоряжении имуществом лично, так и совместно с другими лицами, но понятие «членов семьи» создаёт неопределённость в определении круга лиц, которые имеют право свободно пользоваться имуществом одного из супругов, а также нести солидарную ответственность (например ответственность по договору социального найма). Сюда же можно отнести и статью 34 Конституции, в которой прописано право на свободную экономическую деятельность, но в условиях неопределенности круга лиц, имеющих право влиять на жизнь супруга, пользуясь его имуществом, принцип свободы экономической деятельности приобретает сложный характер.

Выраженной проблемой законодательства является статья 1 Семейного кодекса, которая говорит о равной защите материнства, отцовства и детства государством, однако статья 38 Конституции по неясным причинам обеспечивает только государственную защиту материнства и детства. Это является нарушением прав отца.

Органы опеки и попечительства обладают широкими полномочиями в отношении несовершеннолетних детей и могут руководствоваться расплывчатыми критериями понятия «семья», и изымать детей как у недобросовестных, так и у добросовестных родителей. Также возможно давление на родителя в случае судебного разбирательства. В данном случае возможно нарушение прав, гарантированных статьями 17, 18, 19 и 22 Конституции России.

Статья 15 Семейного кодекса является весьма проблематичной, так как часть 1 говорит о добровольности медицинского обследования, часть 2 о врачебной тайне, но в 3 части говорится о том, что если один из супругов скрыл от другого наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции, последний вправе обратиться в суд с требованием о признании брака недействительным. Главная проблема кроется в том, что доказать возникновение инфекции до вступления в брак будет сложной задачей. Таким образом право одного супруга нарушает права второго супруга, но статья 19 Конституции гарантирует равенство прав человека и гражданина. Таким образом можно утверждать, что право лица, желающего вступить в брак, скрыть серьезную болезнь от второго лица не соответствует Конституции (если лицо хочет скрыть болезнь, то тогда оно нарушает права не только второго супруга, но и будущих детей, а также может приводить к уголовной ответственности по ст. 122 Уголовного кодекса).
ЮРИСПРУДЕНЦИЯ В ТЕОРИИ И НА ПРАКТИКЕ

«Приоритетная защита права одного из супругов на медицинскую тайну также нарушает принцип равенства прав супругов в семье. При этом ограничение права одного из будущих супругов знать о проблемах со здоровьем другого будущего супруга никак не может обосновываться необходимостью "защиты нравственности, здоровья, прав и законных интересов других членов семьи и иных граждан" (п. 4 ст. 1 СК РФ). И явно неравноценным выглядит право супруга обратиться в суд с требованием о признании брака недействительным, если другой супруг при вступлении в брак скрыл от него наличие венерической болезни или ВИЧ-инфекции.»

Можно усмотреть нарушения прав мужчины в статье 17 Семейного кодекса, которая запрещает мужчине без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время беременности супруги, что может, в определённой степени, являться нарушением его конституционных прав, так как у мужчины могут возникать сомнения в его отцовстве.

Нарушением конституционного принципа равенства всех перед судом и законом является пункт 2 статьи 29 Семейного кодекса. Эта статья говорит о том, что в случае попытки признания брака недействительным, несовершеннолетнему супругу будет достаточно несогласия с заявлением второго супруга и брак будет сохранён, тем самым игнорируются интересы второго супруга. Чаша весов может склониться в пользу одного супруга и в других статьях, так например статья 39, пункт 2 Семейного кодекса отдаёт приоритет супругу, с которым осталась дочь, так суд имеет право увеличить долю одного из супругов, с которым остались дети, при разделе совместного имущества. Данный вопрос субъективен и требует от суда точного знания финансовых возможностей супругов по содержанию детей.

Ущемление прав отца возможно в статье 48 Семейного кодекса, пункте 2, который автоматически признаёт отцом ребёнка супруга, основываясь лишь на факте брака, или исходя из 300 дней, в течение которых ребёнок признаётся сыном бывшего супруга. 300 дней являются существенным сроком и нет достаточного обоснования, согласно которому автоматически приписывается отцовство. Также нарушаются права мужчины или женщины в статье 50 Семейного кодекса, позволяющей одному из супругов записать другого супруга отцом или матерью ребёнка без согласия с другим супругом. Статья 52 Семейного кодекса является нелогичной и напрямую нарушает права отца, не давая ему возможность оспорить отцовство, если в момент его записи в качестве отца ребёнка, ему было известно, что он не является отцом. Это же нарушает принцип равенства всех перед судом (у мужчины даже нет возможности инициировать возбуждение судебной защиты).

Подводя итог, можно сказать, что Семейный кодекс содержит определённое количество неточностей, которые можно рассматривать как несоответствующие Конституции России. Эти несоответствия являются как выраженным, так и неочевидными, но приводят к ущемлению прав человека и непосредственно супругов. Главным образом следует отметить, что сложность определения понятия семьи и многогранность самих семейных отношений создают существенные проблемы при попытке закрепить их регулирование законом, не нарушая, при этом, конституционные принципы.

Список литературы

1. Герасимова Л.П. Семейное право: учебное пособие/ Герасимова Л.П.- 2010.— 130 с.
2. Кузнецов А.Н. Избранные лекции по семейному праву: учебное пособие/ Кузнецов А.Н.— 2013.— 344 с.
4. Лев Бардин, Правовые проблемы Семейного кодекса, gov.cap.ru

Лев Бардин, Правовые проблемы Семейного кодекса, gov.cap.ru
ФИНАНСОВОЕ, НАЛОГОВОЕ И БЮДЖЕТНОЕ ПРАВО
АННОТАЦИЯ: в данной статье рассматриваются 2 вида доходов местного бюджета: неналоговый доход в виде средств самообложения и доход от безвозмездных поступлений в виде безвозмездных поступлений от физических лиц. Анализируется их практический потенциал на примере местных бюджетов муниципальных образований Самарской области. Также приводится анализ практики их применения в республике Татарстан, в Курганской области.

Ключевые слова: местное самоуправление, местный бюджет, неналоговые доходы, средства самообложения, безвозмездные поступления от физических лиц.

Одной из задач реформы местного самоуправления, начатой в 2003 г. в России, стало обеспечение самостоятельности и сбалансированности местных бюджетов посредством разграничения полномочий между различными уровнями власти и подкрепления этих полномочий адекватными финансовыми ресурсами. В результате данной реформы муниципальные образования не только не получили дополнительных источников доходов, а наоборот, лишились некоторых из них (например, налог на прибыль организаций, налог на имущество организаций). Далее последовало расширение перечня вопросов местного значения, что, соответственно, привело к увеличению объема расходных обязательств муниципальных образований и, как следствие, к росту зависимости местных бюджетов от финансовой помощи, как правило, от бюджета вышестоящего уровня [1, с.140]. Поэтому становится интересно, какие способы предусматривает законодатель для борьбы с «вечной нехваткой» средств в местном бюджете.
Согласно ст. 41 Бюджетного Кодекса РФ к доходам бюджетов относятся налоговые, неналоговые доходы, а также безвозмездные поступления. Мне хотелось бы заострить внимание на таких неналоговых доходах, как средства самообложения граждан и на безвозмездных поступлениях. По мнению А.В. Иванова, с экономической точки зрения средства самообложения граждан тождественны добровольным пожертвованиям (безвозмездным поступлениям). Оба эти вида поступлений имеют разовый характер платежа, могут иметь целевое назначение, решение об их мобилизации принимается добровольно индивидуально или коллективно (на местном референдуме, либо сходе граждан). Иванов А.В. считает необходимым признать, что средства самообложения граждан входят и в состав неналоговых доходов и, по своей экономической сути, тождественны добровольным пожертвованиям (безвозмездным поступлениям), то есть средства самообложения граждан представляют собой совокупность добровольных пожертвований, собранных для решения конкретного вопроса местного значения, и, как следствие, являются безвозмездными поступлениями и, соответственно, должны быть отнесены не к неналоговым доходам, а к безвозмездным поступлениям. Также, он пытался систематизировать доходы местных бюджетов в целях рассмотрения качества муниципального менеджмента. По итогу он выделил несколько различных классификаций доходов в местный бюджет. Одной из них является деление неналоговых доходов на необходимые, которые объективно присущи каждому местному бюджету (например, доходы от использования, продажи имущества, находящегося в муниципальной собственности) и на дополнительные, т. е. те, которые служат для краткосрочной сбалансированности бюджета (например, средства самообложения) [2, с. 1-2].

Собственно, на практике чаще всего в бюджет муниципального образования поступают средства самообложения, нежели безвозмездные поступления от физических лиц. Причём их количество, по мнению государственных структур, увеличивается. Так Министерство финансов РФ в 2019 году опубликовало информацию, в которой указывается, что в местные бюджеты продолжается поступление средств самообложения граждан. В 2018 году объем указанных средств вырос на 11,0% относительно показателя 2017 года и составил 266,5 млн. рублей (по отношению к 2013 году объем средств самообложения вырос в 10,3 раза). География введения самообложения включает в себя 38 регионов. На основании представленной регионами информации самообложение граждан вводилось в 2018 году на территориях 1 854 муниципальных образований, что составляет 9,9% от общего количества муниципальных образований (в 2017 году 36 регионов, 1 687 муниципальных образований). Наибольший объем поступлений от самообложения в 2018 году (96,4%) приходится на Республику Татарстан (223,0 млн. рублей=83,7%), Пермский край (11,7 млн. рублей=4,4%). Самарская область находится на 8 месте. В ней объем средств самообложения равен 1,2 млн. рублей.

Применение самообложения позволяет достаточно эффективно решать отдельные вопросы местного значения, наиболее актуальные для конкретных муниципальных образований, в основном связанные с развитием и обустройством территории. Согласно данным субъектов РФ весь объем (100,0%) поступлений средств самообложения в 2018 году приходится на поселения, из общего объема средств самообложения 87,7% поступило в бюджеты сельских поселений и 12,3% в бюджеты городских поселений, что связано со сложностью реализации такого механизма на «крупных» территориях, таких как муниципальный район или городской округ, и потребовало его совершенствования. Поэтому Федеральным законом от 05.12.2017 № 389-ФЗ «О внесении изменений в статьи 25.1 и 56 Федерального закона «Об общих принципах местного самоуправления в Российской Федерации» была предусмотрена возможность введения самообложения не только во всём муниципальном образовании, но и на территории отдельного населенного пункта на сходе граждан [3].

В информации, предоставленной Министерством финансов РФ ни слова не говорится о безвозмездных поступлениях от физических лиц. Не упоминается о них и в проектах бюджета г.о. Самара на 2019 год, на 2020 год, а также они не планируются и в 2021, и в 2022 году. В данных проектах не указаны и средства самообложения, как источники неналоговых доходов.

На территории Самарской области средства самообложения впервые начали собираться в 2017 году.
году, в м.р. Шенталинском. Тогда прошёл первый местный референдум в рамках реализации региональной программы "Поддержка инициатив населения муниципальных образований", рассчитанной на 2017–2025 годы. Одним из направлений данной программы является самообложение граждан, решение о котором принимается на местных референдумах. Это касается только небольших поселений, где референдумы можно провести без особых затрат. Собственно, по словам главы Шенталинского района, голосование состоялось во всех 10 сельских поселениях района. Явка составила от 62,68% до 78,39%. Во всех поселениях жители проголосовали за самообложение, т.е. положительно ответили на вопрос, что согласны на введение разового сбора в сумме 200 руб. на благоустройство населенных пунктов.

25 апреля 2019 года в Самарской Губернской Думе под председательством Михаила Матвеева состоялось заседание «круглого стола», организованного комитетом по местному самоуправлению, на тему «Вопросы самообложения на территории Самарской области. Опыт, пути совершенствования», на котором выявили, что география применения сбора средств самообложения выросла в области. Добавились, г.о.Сызрань, м.р. Кинельский, м.р. Исаклинский. Также в рамках заседания были выработаны рекомендации, две из которых, несомненно, заслуживают внимания. Первой из них является подготовка и внесение в Государственную Думу Федерального Собрания Российской Федерации в порядке законодательной инициативы проекта федерального закона «О внесении изменений в статью 25 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», направленного на закрепление возможности проведения схода граждан на части территории населенного пункта по вопросу введения и использования средств самообложения граждан на соответствующей части территории населенного пункта. Второй: изучение возможности разработки проекта федерального закона «О внесении изменений в статью 56 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» в части уточнения субъекта самообложения (жители или граждане) и закрепления требований об обязательности утверждения отчета об использовании средств самообложения граждан. К сожалению, на практике эти рекомендации так и не были воплощены.

Закрепление требований об обязательности утверждения отчета об использовании средств самообложения граждан необходимо, поскольку в судебной практике встречаются случаи, когда граждане не отчисляли их исключительно из-за отсутствия доверия к органам местного самоуправления в части использования средств самообложения. Например, случай в Республике Татарстан, которая всегда лидировала и продолжает лидировать в практике сбора средств самообложения. Например, случай в Республике Татарстан, которая всегда лидировала и продолжает лидировать в практике сбора средств самообложения. Например, случай, когда глава Исполнительного комитета одного из муниципальных районов в Республике Татарстан некая Н.К.Денищенко была подвергнута административной ответственности в виде предупреждения в связи с тем, что она не оплачивала средства самообложения граждан: «Главу Исполнительного комитета одного из муниципальных районов в Республике Татарстан некая Н.К.Денищенко была подвергнута административной ответственности в виде предупреждения в связи с тем, что она не оплачивала средства самообложения граждан: «Главу Исполнительного комитета одного из муниципальных районов в Республике Татарстан некая Н.К.Денищенко была подвергнута административной ответственности в виде предупреждения в связи с тем, что она не оплачивала средства самообложения граждан: «Главу Исполнительного комитета одного из муниципальных районов в Республике Татарстан некая Н.К.Денищенко была подвергнута административной ответственности в виде предупреждения в связи с тем, что она не оплачивала средства самообложения граждан: «Главу Исполнительного комитета одного из муниципальных районов в Республике Татарстан некая Н.К.Денищенко была подвергнута административной ответственности в виде предупреждения в связи с тем, что она не оплачивала средства самообложения граждан: «Главу Исполнительного комитета одного из муниципальных районов в Республике Татарстан некая Н.К.Денищенко была подвергнута административной ответственности в виде предупреждения в связи с тем, что она не оплачивала средства самообложения граждан: «Главу Исполнительного комитета одного из муниципальных районов в Республике Татарстан некая Н.К.Денищенко была подвергнута административной ответственности в виде предупреждения в связи с тем, что она не оплачивала средства самообложения граждан: «Главу Исполнительного комитета одного из муниципальных районов в Республике Татарстан некая Н.К.Денищенко была подвергнута административной ответственности в виде предупреждения в связи с тем, что она не оплачивала средства самообложения граждан: «Главу Исполнительного комитета одного из муниципальных районов в Республике Татарстан некая Н.К.Денищенко была подвергнута административной ответственности в виде предупреждения в связи с тем, что она не оплачивала средства самообложения граждан: «Главу Исполнительного комитета одного из муниципальных районов в Республике Татарстан некая Н.К.Денищенко была подвергнута административной ответственности в виде предупреждения в связи с тем, что она не оплачивала средства самообложения граждан: «Главу Исполнительного комитета одного из муниципальных районов в Республике Татарстан некая Н.К.Денищенко была подвергнута административной ответственности в виде предупреждения в связи с тем, что она не оплачивала средства самообложения граждан: «Главу Исполнительного комитета одного из муниципальных районов в Республике Татарстан некая Н.К.Денищенко была подвергнута административной ответственности в виде предупреждения в связи с тем, что она не оплачивала средства самообложения граждан: «Главу Исполнительного комитета одного из муниципальных районов в Республике Татарстан некая Н.К.Денищенко была подвергнута административной ответственности в виде предупреждения в связи с тем, что она не оплачивала средства самообложения граждан: «Главу Исполнительного комитета одного из муниципальных районов в Республике Татарстан некая Н.К.Денищенко была подвергнута административной ответственности в виде предупреждения в связи с тем, что она не оплачивала средства самообложения граждан: «Главу Исполнительного комитета одного из муниципальных районов в Республике Татарстан некая Н.К.Денищенко была подвергнута административной ответственности в виде предупреждения в связи с тем, что она не оплачивала средства самообложения граждан: «Главу Исполнительного комитета одного из муниципальных районов в Республике Татарстан некая Н.К.Денищенко была подвергнута административной ответственности в виде предупреждения в связи с тем, что она не оплачивала средств самообложения граждан. К сожалению, на практике эти рекомендации так и не были воплощены.

Закрепление требований об обязательности утверждения отчета об использовании средств самообложения граждан необходимо, поскольку в судебной практике встречаются случаи, когда граждане не отчисляли их исключительно из-за отсутствия доверия к органам местного самоуправления в части использования средств самообложения. Например, случай, когда глава Исполнительного комитета одного из муниципальных районов в Республике Татарстан некая Н.К.Денищенко была подвергнута административной ответственности в виде предупреждения в связи с тем, что она не оплачивала средства самообложения граждан. К сожалению, на практике эти рекомендации так и не были воплощены.

Также зачастую, средства самообложения приобретают налоговый характер, что вовсе недопустимо исходя из природы неналоговых доходов. Так в Апелляционных определениях Курганского областного суда от 25.06.2013 по делу № 33-1734/2013, делу №33-1733/2013 и делу №33-1732/2013 были призны недействительными решения местных референдумов о введении сбора в размере 5 лет ежегодных разовых платежей в порядке самообложения граждан, достигших возраста 18 лет, для решения вопросов местного значения на территории поселения. По мнению суда, в формулировке вопроса, вынесенного на местные референдумы, содержится внутреннее противоречие, а именно вопрос одновременно содержит указание на разовость и периодичность платежей. Решением, принятым на референ-
думе, платежам по самообложению граждан придан регулярный и обязательный характер, самообложение граждан фактически явились постоянным источником пополнения бюджета в течение 5 лет. Кроме того, платежи в порядке самообложения установлены не для решения конкретного вопроса местного значения, а для обеспечения деятельности муниципального образования для решения вопросов местного значения в общем [4, с.34].

Что касается доходов от безвозмездных поступлений физических лиц, то они, на территории Самарской области крайне редки. В г.о. Самара даже не предусмотрено специального акта, регламентирующего процедуру их внесения в бюджет муниципального образования. Такой акт есть в одном из сельских поселений муниципального района Безенчукский Самарской области. Но в бюджете данного муниципального образования опять же не предусматриваются такие поступления.

Скорее всего, отсутствие в бюджетах муниципальных образований средств от безвозмездных поступлений физических лиц связано с низким уровнем доходов физических лиц, а также с их недоверием органам местного самоуправления.

На сегодняшний день в литературе сформировалось мнение, что финансовую устойчивость и самостоятельность муниципального образования обеспечивают собственные доходы местного бюджета. К ним, по мнению Г.Б.Поляка, Ж.К.Голодовой, относятся только налоговые и неналоговые доходы местного бюджета [5, с.34]. Согласно же подходу А.В. Савцовой к собственным доходам так же можно отнести безвозмездные поступления [6, с.44]. Соответственно, от уровня их наличия в бюджете муниципального образования, практики их применения зависит независимость и самостоятельность муниципальных образований, к чему уже долгое время стремится наше государство. Думаю, чтобы увеличить уровень наличия в бюджете муниципального образования средств самообложения и безвозмездных поступлений физических лиц, государству должно разработать прозрачный процесс расходования этих средств путём, например, утверждения отчётов об их использовании. Также ему необходимо, в целях повышения доверия населения к процедуре предоставления данных средств, обеспечить информирование населения муниципального образования не только о том каким образом средства предоставляются в бюджет, но и о дальнейшем их ходе.

Список литературы

1. Дубова С.Е., Иванов А.В. Неналоговые доходы муниципальных образований. // Научно-технические ведомости СПбГПУ.-2010.-№4.-С. 140-146.
2. Иванов А.В. Состав и классификация неналоговых доходов местных бюджетов. // Вестник ИГЭУ.-2011.-№1.- С.1-5.

© А.А.Кижаева, 2020
ПРИНЦИП СПРАВЕДЛИВОСТИ В НАЛОГОВОМ ПРАВЕ

РЯЗАНОВА АЛЕСЯ СЕРГЕЕВНА
студентка 3 курса Юридического факультета
ФГАОУ ВО «Национальный исследовательский Нижегородский государственный университет им. Н.И. Лобачевского»

Научный руководитель: Морозов Антон Романович
преподаватель кафедры административного и финансового права юридического факультета
ННГУ им. Н.И. Лобачевского

Аннотация: в данной статье исследованию подвергается принцип справедливости налогообложения, который понимается как соотношение частных интересов налогоплательщика и публичных интересов государства, критикуется дифференцированная налоговая шкала, рассматривается проблемы определения принципа справедливости и необходимость его законодательного закрепления.

Ключевые слова: налогообложение, налог, социальная справедливость, соразмерность, платежеспособность.

THE PRINCIPLE OF FAIRNESS IN TAX LAW

Ryazanova Alesya Sergeevna

Scientific adviser: Morozov Anton Romanovich

Abstract: this article examines the principle of tax fairness, which is understood as the ratio of private interests of the taxpayer and public interests of the state, criticizes the differentiated tax scale, considers the problems of determining the principle of fairness and the need for its legislative consolidation.

Key words: taxation, tax, social justice, proportionality, the ability to pay.

Для изучения данного принципа и определения его границ, применимости и соотношения с иными принципами, необходимо исследовать состав принципов налогового законодательства. Анализ нормы ст.3 Налогового Кодекса РФ позволяет определить следующие основные принципы налогообложения в российском законодательстве:

− отрицание обратной силы закона (налоговый закон не распространяется на отношения, возникшие до его введения в действие),
− всеобщность и равенство налогообложения (конституционная обязанность каждого уплачивать установленные законом налоги и сборы),
− принцип однократности (никто не может быть подвергнут двойному налогообложению за один и тот же период),
− принцип защиты прав и свобод участников налоговых отношений (защита прав в судебном и ином порядке),
− принцип льготности (налоговый закон устанавливает льготы для отдельных категорий граждан),
− принцип экономической сбалансированности (принцип баланса частных интересов налогоплательщика и публичных интересов государства по взиманию налогов),
налогообложение без предоставления преимуществ (никто не может подвергаться более высоким или низким налоговым ставкам в зависимости от политических, идеологических, расовых, национальных, половых, этнических и других различий между налогоплательщиками). [2]

При этом согласно ч.2 ст.3 НК РФ установление ставок по налогам и сборам, которые были бы привязаны к имущественному положению налогоплательщика, запрещается. Эта норма является главным препятствием установления так называемой «прогрессивной» шкалы налогообложения, когда сумма налога привязана имущественному или социальному положению. Таким образом, вопрос справедливости в налоговом праве упирается в принцип равенства налогоплательщиков и недопустимости дискриминации по тем или иным признаком. Так, согласно ч.5 ст.3 НК РФ вводится принцип законности налогового права, то есть, налоги и сборы не могут устанавливаться иными нормативно-правовыми актами и правилами, чем нормами НК РФ. Это указывает, что в зависимости от той или иной трактовки понятия справедливости в налоговом праве этот принцип должен быть напрямую внедрен в состав НК РФ.

При этом принцип справедливости теоретически может быть истолкован с учетом конституционной обязанности по уплате установленных налогов и взносов. Согласно ст.57 Конституции РФ на каждого гражданина возлагается обязанность платить установленные налоги и сборы. Законы, устанавливющие новые налоги или ухудшающие положение налогоплательщиков, обратной силы не имеют. Это означает на социальную значимость и важность уплаты налогов каждому гражданину РФ. Из этого следует один из возможных правовых подходов к принципу справедливости в налоговом праве – это принцип социальной значимости налоговых платежей, а также принцип всеобщности уплаты налоговых платежей в бюджет государства. Из налоговых платежей формируется доходная часть бюджета, которая затем в соответствии с принципом социального государства распределяется между получателями в виде социальных выплат, пенсионных платежей, иных пособий, а также средств, направляемых на финансирование таких жизненно важных социальных сфер государства, как медицина, образование, трудовая и семейная сфера. [1]

Согласно ч.1 ст.8 НК РФ под налогом понимается обязательный, индивидуально безвозвратный платеж, взимаемый с организаций и физических лиц в форме отчуждения принадлежащих им на праве собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления денежных средств в целях финансового обеспечения деятельности государства и (или) муниципальных образований. Таким образом, необходимо понимать, что налог уплачивается налогоплательщиком в пользу государства совершенно безвозмездно, и перечисляется из денежных средств, принадлежащих им на праве собственности в целях обеспечения финансовой деятельности государства. В таком случае принцип справедливости в налогообложении должен сочетаться с принципом справедливости финансовой деятельности государства. Из этого можно заключить, что понятие справедливости в налоговом праве тесно связано с понятием социальной справедливости, которое является очень обширным и относится к общей теории и доктрине социального государства. Необходимо учитывать также и то, что понятие справедливости в социальном и налоговом смысле должно сочетаться и не противоречить балансу частных и публичных интересов налогоплательщика и государства.

Понятие социальной справедливости не выработано законодательно, поскольку социальная справедливость является довольно относительной величиной, и для каждой категории населения социальная справедливость имеет свои очертания и контуры. Как отмечает в своей работе М.А. Вахтина, когда речь заходит о социальной справедливости, необходимо исследовать институты, нормы и правила правоотношений, на которые должна распространяться социальная справедливость, и также соотношение социальной справедливости с иными принципами и нормами правоотношения. Если речь идет о налоговом праве, то принцип социальной справедливости должен сочетаться с иными принципами налогового права – всеобщность и равенство налогообложения, принцип льготности и недискриминационность налогообложения. Анализ изложенных принципов и их сопоставление с принципом социальной справедливости в налоговом праве показывает, что справедливым налогообложением является такой уровень налогов и сборов, который не только не противоречит нормам закона, но и создает возможности для свободного развития и роста предпринимательской активности и деятельности, поскольку именно предпринимательская активность является основным источником налоговых поступлений в бюджет. [3, с. 68-79]
Классический подход к идее справедливости в налоговом праве представлен учением А. Смита. Справедливость, по мнению А. Смита, заключается в следующих принципах налогообложения: равномерности, удобства оплаты, определенности и дешевизны взимания. Доктрина налогового права ссылается на эти четыре принципа как на основные принципы теории налогообложения. Равномерность налогообложения заключается в соответствии принципу недискриминационности, равенства распределения налоговой нагрузки. Удобство оплаты означает наличие понятного и прозрачного механизма расчета налогов, а также системы оплаты налогов без каких-либо пеней и штрафов и иных видов налоговой ответственности, вызванных неправильным или несвоевременным исчислением налогов. [8]

Определенность налогообложения означает наличие понятных и простых механизмов исчисления налогов, которые бы не вызывали сомнений в справедливости их расчета.

Дешевизна взимания означает справедливость налоговой нагрузки, то есть, установление таких размеров налогов, которые налогоплательщик в состоянии уплатить без лишних и дополнительных начислений.

На настоящий момент принцип справедливости в налогом праве означает, что в ходе взимания налогов должен соблюдаться баланс частных и публичных интересов, то есть частные интересы налогоплательщика должны сочетаться с учетом интересов государства по взиманию налоговых платежей.

Это указывает на то, что идея справедливости в налоговом праве, которая, с точки зрения большинства воспринимается как прогрессивный налог на доходы, что связано с понятием имущественного и социального статуса, является нереализуемой, поскольку нельзя лишь на основании имущественного критерия и причисления гражданина к слою богатых или бедных вводить дифференцированную налоговую ставку. Между тем, такой подход является достаточно распространенным.

Как отмечается в работе О.Э. Васькиной, неоднозначность трактовки понятия справедливости налогообложения объясняется дифференциацией подходов к ее определению, поскольку понятие справедливости исследуется с позиции права, экономики, философии, социологии, нравственности и иных точек зрения. [4, с.22-26]

Так, с точки зрения С.И. Ивановой, справедливость — это беспристрастное решение споров о праве, обоснованность выводов фактическими обстоятельствами дела, равенство всех перед законом, соразмерность преступления и наказания, соответствие между целями законодателя и средствами, избираемыми для их достижения. [7, с.19-26]

Исходя из такой позиции, справедливость в налоговом правоотношении — это беспристрастное назначение налогов вне зависимости от каких-либо иных обстоятельств, нежели закрепленные в законе. Поскольку назначение налогов обосновывается конституционной обязанностью по их уплате каждым гражданином, нет никаких оснований говорить о том, что действующие налоговые правоотношения несправедливы.

По мнению В.Д. Филимонова, правовое содержание справедливость получает в конституционном принципе равенства всех граждан перед законом и судом вне зависимости от пола, национальности, расы, языка, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям. С этой позиции также налоговое обязательство определяется конституционной обязанностью по уплате налогов в бюджет государства без каких бы то ни было дискриминационных ограничений. [9, с.5-13]

Важнейшей составляющей справедливости в российском налоговом праве, на наш взгляд, является соразмерность налоговых требований платежеспособности налогоплательщика. Если налогоплательщик не может по финансовым соображениям уплатить налог, который является чересчур большим, и подобные проблемы возникают не только у него, но и у иных плательщиков, можно говорить о несправедливости налогообложения. По мнению А.В. Демина, соразмерность налогообложения складывается из трех составляющих: пропорциональность (фактическая способность плательщика к уплате налога в соответствии с п.1 ст.3 НК РФ), обоснованность (налоги и сборы не могут быть произвольными и должны иметь законное обоснование – п.3 ст.3 НК РФ), допустимость (запрет налогов и сборов, препятствующих реализации гражданами своих конституционных прав и обязанностей). [6, с.38-39]

Реализация права в юридической доктрине имеет четыре формы — это соблюдение, исполнение,
использование и применение. Налоговое право характеризуется своими особенностями, в соответствии с которыми реализация налогового права имеет только три формы – соблюдение, исполнение и правоприменение. Как отмечают в своей работе Р.Р. Глоян и А.А. Мартиросян, целью реализации принципа справедливости в налоговом праве является справедливое распределение налогового бремени среди налогоплательщиков. Одной из проблем нормативного регулирования принципа справедливости является то, что она не закреплена как фундаментальный принцип налогового права. Так, ст.3 НК РФ, которая описывает основные начала налогового законодательства, не содержит нормопринципов, которые могли бы содержать в себе элементы принципа справедливости. [5, с.31-35]

Наиболее близким принципом и началом налогового права может считаться лишь запрет установления дифференцированных ставок налогов и сборов в зависимости от формы собственности, гражданства или места происхождения капитала. Однако установление недифференцированных налоговых ставок не может иметь своим прямым следствием равное распределение налогового бремени для налогоплательщиков, поскольку материальное положение каждого плательщика разное, и установление для всех налоговых ставок по единому образцу и единому проценту порождает как раз-таки неравномерное распределение налогового бремени. Так, для крупного капитала одна и та же налоговая ставка, что и для малого капитала ощущается несравнимо легче и составляет меньшее финансовое бремя. Возможно, что принцип справедливости налогобложения является противоречащим установлению недифференцированных ставок, поэтому данный принцип до сих пор не закреплен в российском законодательстве. В связи с этим его приходится описывать и характеризовать путем доктринального и научного толкования. Вообще принцип справедливости не закреплен напрямую практически ни в одной правовой сфере российской правовой системы, поскольку справедливость является действительно оценочной и субъективной величиной. В налоговом праве такое понятие напрямую связано, на наш взгляд, именно с материальным положением налогоплательщика.

Как представляется, возможно закрепить принцип справедливости в налоговом праве именно с точки зрения равного распределения налогового бремени путем соотнесения понятия справедливости с конституционно-правовым понятием социального государства, закрепленного в ст.7 Конституции РФ. Таким образом будет закрепляться именно понятие социальной справедливости. К примеру, одним из возможных форм закрепления принципа справедливости в налоговом праве будет являться освобождение от налогов и сборов в определенной сфере граждан, имеющих доход в пределах прожиточного минимума. Такие налогоплательщики могли бы освобождаться от уплаты земельного, транспортного налога, а также от налога на имущество.

Список литературы

2. Часть первая Налогового Кодекса РФ от 31 июля 1998 г. №146-ФЗ // РГ – 06.08.1998г. – №148-149
5. Глоян Р.Р., Мартиросян А.А., Кусиди А.Н. Реализация принципа справедливости в российском налоговом праве // Научно-практический журнал «Управление и экономика в 21 веке» - 2015г. – №2, с.31-35.
6. Демин А.В. О соразмерности налогообложения // Финансы – 2002г. – №6, с.38-39
7. Иванова С.И. Принцип социальной справедливости правоприменительной деятельности (теоретические аспекты реализации) // Государство и право – 2006г. – №1, с.19-26
9. Филимонов В.Д. Справедливость как принцип права // Государство и право – 2009г. – №9, с.5-13
THE ROLE OF HER MAJESTY’S TREASURY IN THE UNITED KINGDOM’S BUDGET PROCESS

Lazareva Alena Romanovna

Scientific adviser: Ryabova Elena Valer’evna

Abstract: The article highlights the main powers of Her Majesty’s Treasury to prepare draft budget, to organize budget execution and to prepare budget report. It is also described how Her Majesty’s Treasury interact with the Cabinet of Ministers and the United Kingdom’s Parliament through the budget process.

Keywords: budget, budget process, the Consolidated Fund, Her Majesty’s Treasury, the Cabinet of Ministers, Parliament of the United Kingdom.

Её Величества Казначейство (Министерства финансов) является государственным органом, отвечающим за организацию и осуществление бюджетного процесса Великобритании. Казначейство ответственно за выработку положений относительно налоговой и бюджетной политики государства, за осуществление контроля над публичными расходами, а также за обеспечение стабильности и устойчивости экономики Великобритании в целом.

Первоначально создание Казначейства не было зафиксировано каким-либо законодательным актом, оно появилось благодаря особому источнику права Великобритании — королевской прерогативе, ведущей свои истоки из обычного права. С принятием Закона о Казначействе и Департаменте аудита 1866 года [1], полномочия по организации бюджетного процесса были законодательно переданы Её Величества Казначейству.

Полномочия Казначейства в бюджетном процессе ярко проявляются на стадии составления проекта бюджета. Бюджетное управление Казначейства устанавливает для департаментов и служб исполнительной власти руководства по планированию финансовых потребностей для следующего фи-
нансового года и планового периода. Группировки расходов в бюджетных сметах также определяются Казначейством. Расходные сметы охватывают финансовые нужды и потребности всех исполнительных министерств (а также подведомственных им агентств), обеих палат Парламента Великобритании, Её Величества, Национальной службы аудита, трансферты местным бюджетам, здравоохранительным организациям, некоторым неправительственным общественным организациям. Разработанные на основе вышеназванных руководств и иных подзаконных актов Казначейства сметы утверждаются Управлением по расходам Казначейства, возглавляемым Главным Казначеем — центральной фигурой казначейского ведомства. Утвержденные сметы, объединенные в виде проекта бюджета, далее передаются Кабинету Министров Великобритании для одобрения.

Кабинет Министров одобряет проект бюджета непосредственно накануне выступления Главного Казначея с бюджетной речью, которое, как правило, проходит в марте. Главный Казначей посредством официальной речи в так называемый «бюджетный день» представляет нижней палате Парламента - Палате Общин разработанный проект бюджета Великобритании. Временные ограничения стадии подготовки проекта бюджета или конкретные даты предоставления плановых документов Парламенту, где не установлены, Казначейство и Кабинет Министров самостоятельно выбирают эти даты, руководствуясь принципом осмотрительности в бюджетном процессе. Например, принято, что Казначейство выступает перед Парламентом с предбюджетным докладом за три месяца до начала рассмотрения проекта бюджета в Палате Общин.

В соответствии с Финансовым Законом 1998 года наряду с проектом бюджета Казначейство также обязано выступить перед Парламентом с предбюджетным докладом, предоставить программу управления национальным долгом, доклад о финансовом положении Великобритании, а также стратегию экономического развития. Предбюджетный доклад имеет рекомендательный характер, в нем содержатся предложения об изменении налоговой политики государства. Содержанием предбюджетного доклада выступает также прогнозирование экономической и налоговой политики государства, а также анализ их влияния на ключевые бюджетные показатели будущего бюджета. Предбюджетный доклад публикуется не позднее, чем за три месяца до представления Парламенту проекта бюджета. Доклад о финансовом состоянии Великобритании включает в себя детальные характеристики изменений экономической и налоговой политики, а также разъяснения по поводу планируемых нововведений. Такой доклад предоставляет Казначейство вместе с проектом бюджета Великобритании, так же как и стратегия экономического развития государства. Стратегия развития включает в себя долгосрочный прогноз величин основных бюджетных показателей на период не менее 10 лет, стратегию развития экономической и налоговой политики государства в долгосрочной перспективе, оценку достижения результатов ранее обозначенных целей и подтверждение соответствия показателей краткосрочного и долгосрочного планирования между собой.

Ежегодный доклад о текущем финансовом положении Великобритании, а также стратегия развития экономики и налоговой политики раскрывают те ключевые показатели бюджета, которые используются при составлении проекта бюджета на следующий финансовый год. Элементы налоговой политики, касающиеся доходной части бюджета формируются в отдельный документ и также предоставляются Парламенту для рассмотрения. Что же касается программы управления национальным долгом, то в ней указывается размер и структура долга Великобритании, а также план и сроки его погашения.

После предоставления полного комплекса документов в нижнюю палату Парламента, начинается следующая стадия бюджетного процесса - стадия рассмотрения и утверждения проекта государственного бюджета. Особенностью Великобритании является отсутствие единого закона о бюджете, объединяющего все поступления и выплаты из государственного бюджета. Ежегодно в Великобритании принимаются Закон о финансах, регламентирующих доходную часть бюджета и Закон об ассигнованиях, регулирующих расходную часть.

После принятия закона о финансах и закона об ассигнованиях начинается непосредственное исполнение бюджета. Данный процесс регламентируется Законом о Казначействе и Департаменте аудита в части контрольных полномочий названных органов. Казначейский контроль осуществляется в основном административными средствами. Закон об ассигнованиях или любой другой закон, санкционирующий выплаты из бюджета сам по себе не является основанием для перечисления денежных средств.
средств Банком Англии на счет соответствующего департамента. Первоначально такие выплаты должен подтвердить Монарх, который посредством принятия королевского приказа наделяет Казначейство полномочиями по санкционированию выплат из Консолидированного фонда Великобритании. Консолидированный Фонд Великобритании – это единый государственный счет, открытый Казначеству в Банке Англии, на который зачисляются все поступления и с которого списываются все выплаты из государственного бюджета. Назначное исключительное полномочие Казначейства позволяет ему постоянно контролировать ход исполнения бюджета.

Кроме того, Казначейство назначает в каждый департамент особое должностное лицо в качестве ответственного за бухгалтерский и финансовый учет. Такое должностное лицо отвечает за кадровый состав организации, а также за общую организацию и управление в ней. В частности, ответственный по бухгалтерскому учету составляет всю отчетность департамента и передает ее Генеральному контролеру и аудитору Великобритании. Другие обязанности таких должностных лиц детально указаны в меморандуме Казначейства [3], в котором содержатся этические требования, а также, например, указана необходимость проверки всех решений министерств и департаментов с точки зрения их эффективности.

За стадией исполнения следует стадия формирования и предоставления отчетности об исполнении бюджета. Служба национальной статистики Великобритании совместно с Казначейством ежемесячно публикуют основные результаты и статистику использования публичных денежных средств, которые основаны на предоставленных исполнительными органами данных. Такие данные содержат информацию о поступлениях и выплатах, осуществляемых центральным Правительством, об объемах заимствований и размерах долга центрального и местных правительств, а также государства в целом.

В отношении отчетности отдельных министерств предусмотрено, что соответствующий департамент должен подготовить доклад о движении и использовании любых выделенных ресурсов в течение финансового года, а также об эффективности своей деятельности. В отношении Правительства в целом Казначейство должно подготовить отчет об использовании государственных ресурсов всеми органами, осуществляющими публичные функции, или же финансируемыми из государственного бюджета, группируя их по своему усмотрению. Форма и содержание отчетности всех видов устанавливается Казначейством, принимая во внимание, что такие отчеты должны отражать истинное состояние исполнения бюджета.

Таким образом, полномочия Её Величества Казначейства находят свое проявление на многих стадиях бюджетного процесса Великобритании: начиная от организации процесса составления проекта бюджета, текущего сопровождения его исполнения и заканчивая составлением отчетности об исполнении бюджета.

Список литературы


© А.Р. Лазарева, 2020
ЗЕМЕЛЬНОЕ ПРАВО.
ПРИРОДОРЕСУРСНОЕ ПРАВО.
ЭКОЛОГИЧЕСКОЕ ПРАВО.
АГРАРНОЕ ПРАВО
ОСНОВЫ ПРАВ ГРАЖДАН РФ И ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН НА БЛАГОПРИЯТНУЮ ОКРУЖАЮЩУЮ СРЕДУ

СОЛОВЬЕВ ИВАН АНДРЕЕВИЧ
студент
ФГАОУ ВО «РГУ нефти и газа (НИУ) имени И.М. Губкина»

Научный руководитель: Якуценя Сергей Павлович
к.г.-м.н., доцент
ФГАОУ ВО «РГУ нефти и газа (НИУ) имени И.М. Губкина»

Аннотация: статья посвящена вопросу основных экологических прав граждан РФ, их обязанностям в области соблюдения экологического законодательства, рассматривается и характеризуется зарубежное законодательство в области экологии и охраны окружающей среды. Важным аспектом статьи является установление взаимосвязей между конституционными правами граждан и естественными условиями обитания человека.

Ключевые слова: экологическое право, зарубежное экологическое право, охрана окружающей среды, экологические права граждан РФ, экологические обязанности граждан РФ, экологические права и обязанности граждан в зарубежных государствах.

FUNDAMENTALS OF THE RIGHTS OF CITIZENS OF THE RUSSIAN FEDERATION AND FOREIGN COUNTRIES TO A FAVORABLE ENVIRONMENT

Solovyev Ivan Andreevich

Abstract: the article is devoted to the issue of the basic environmental rights of Russian citizens, their obligations in the field of compliance with environmental legislation.foreign legislation in the field of ecology and environmental protection is considered and characterized. An important aspect of the article is to establish the relationship between the constitutional rights of citizens and the natural conditions of human habitation.

Key words: environmental law, foreign environmental law, environmental protection, environmental rights of Russian citizens, environmental obligations of Russian citizens, environmental rights and obligations of citizens in foreign countries.

Благоприятная окружающая среда – важнейшее условие для системного роста и развития человека и общества. Предупреждение негативного воздействия на окружающую среду и внедрение наилучших доступных технологий для локализации, либо устранения производственных выбросов и сбросов, ухудшающих среду обитания общества и качество жизни граждан РФ.

Основные международные акты: Всеобщая декларация прав человека 1948 года в ст.3 установила «Каждый человек имеет право на жизнь, на свободу и на личную неприкосновенность».

Декларация Конференции ООН по окружающей среде 1972 года в п.1 провозгласила «Человек имеет основное право на свободу, равенство и благоприятные условия жизни в окружающей среде, качество которой позволяет вести достойную и процветающую жизнь, и несет главную ответственность...»
за охрану и улучшение окружающей среды на благо нынешнего и будущих поколений».

Права граждан РФ в области охраны окружающей среды – центральный институт экологического права РФ.

Централизованным правовым «ядром» в сфере охраны окружающей среды является Конституция РФ. Согласно статье 42 Конституции РФ «Каждый имеет право на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии и на возмещение ущерба, причиненного его здоровьем или имуществу экологическим правонарушением». Она закрепляет право граждан РФ на:

− благоприятную окружающую среду;
− достоверную информацию о ее состоянии;
− возмещение ущерба, причиненного здоровьем или имуществу человека экологическим правонарушением.

Это значит, что каждый гражданин имеет право на чистый атмосферный воздух, соответствие водных ресурсов надлежащим нормативам, качественные продукты питания, соответствующие требованиям и ГОСТам, надлежащие условия отдыха и труда, постоянный доступ к информационным ресурсам, содержащим полную и достоверную информацию о состоянии окружающей среды с использованием таких методов, как экологический мониторинг и т.д.

Право граждан РФ на качественную окружающую среду осуществляется путем внедрения широкого числа инструментов: государственный надзор за соблюдением законодательства; общественный контроль за деятельностью субъектов-природопользователей с помощью проведения общественных слушаний и общественной экологической экспертизы; государственное регулирование природопользования и установление правил пользования природными ресурсами; предупреждение аварийных ситуаций и т.д.

Достоверная информация о состоянии окружающей среды является вторым основным конституционным правом граждан в области охраны окружающей среды. Но, несмотря на закрепление права граждан и их объединений на получение экологической информации в Конституции и федеральных законах, а также наличии утвержденных Правительством РФ положений о специально уполномоченных федеральных органах в области охраны окружающей среды, которым вменяется в обязанность предоставлять гражданам экологическую информацию, получение последней до сих пор связано с большими проблемами. [1, с. 88]

Конституционное право граждан РФ на предоставление информации о состоянии окружающей среды подкреплено ч.2 ст.24 Конституции РФ. Поэтому граждане РФ имеют право требовать предоставления документов и материалов, непосредственно затрагивающих их права и свободы, в том числе связанных с экологической обстановкой и состоянием окружающей среды.

Третьим конституционным правом является возмещение ущерба, причиненного здоровьем или имуществу человека экологическим правонарушением. При этом возникают проблемы с определением критериев, учитываемых при оценке ущерба ввиду индивидуальности каждого природнотерриториального комплекса в различных природно-климатических условиях. Другой проблемой является привлечение к ответственности лиц, совершивших правонарушения в сфере охраны окружающей среды. В ст. 8.5 ФЗ №195 "Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях" предусмотрена административная ответственность за искажение или несвоевременное сообщение полной и достоверной информации о состоянии окружающей среды и природных ресурсов об источниках загрязнения окружающей среды и природных ресурсах или иного вредного воздействия на окружающую среду и природные ресурсы, о радиационной обстановке данных, полученных при осуществлении производственного экологического контроля, информации, содержащейся в заявлении о постановке на государственный учет объектов, оказывающих негативное воздействие на окружающую среду, декларации о воздействии на окружающую среду, декларации о плате за негативное воздействие на окружающую среду, отчете о выполнении плана мероприятий по охране окружающей среды или программы повышения экологической эффективности, а равно искажение сведений о состоянии земель, водных объектов и других объектов окружающей среды. В определении объектовой стороны состава указанного правонарушения четкую правовую регламентацию имеют только категории «своевременная» и «достоверная» информация. [2, с. 1]
Стоит отметить, что охране окружающей среды уделяется большое внимание в зарубежном праве на конституционном уровне. Например, в статье 31 Конституции республики Казахстан сказано: «Государство ставит целью охрану окружающей среды, благоприятной для жизни и здоровья человека». В статье 20а Конституции ФРГ «Государство, сознавая свою ответственность перед будущими поколениями, охраняет окружающую среду как основу жизни на земле в рамках конституционного строя и в соответствии с законом и правом с помощью исполнительной власти и правосудия». Статья 5 Конституции республики Польша гласит: «Польская Республика охраняет свою независимость и нерушимость своей территории, обеспечивает свободы и права человека и гражданина, а также безопасность граждан, охраняет народное наследие, а также обеспечивает охрану окружающей среды, руководствуясь принципом уравновешенного развития».

Согласно статье 7 Конституции РФ «Российская Федерация - социальное государство, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека». Доцент Саркисов О.Р. охарактеризовал эту норму, как непосредственное отношение к экологическому праву, и прежде всего в части обеспечения, соблюдения и защиты экологических прав каждого. Достойная жизнь человека, которая должна обеспечиваться в социальном государстве включает в свое содержание наряду с материальной обеспеченностю и благополучием также экологические аспекты. [3, с. 37]

В дополнение к вышеперечисленным конституционным правам граждан РФ относится конституционное право на владение, пользование и распоряжение землей и другими природными ресурсами при условии, если это не наносит ущерба окружающей среде и не нарушает прав и законных интересов иных лиц (ч.2 ст.36 Конституции РФ).

Возможность осуществления трудовой деятельности в комфортных и приемлемых условиях является одной из основополагающих задач перед РФ и работодателями. Они обязаны обеспечить все необходимые условия для осуществления трудовой деятельности работников в условиях, соответствующих всем требованиям законодательством нормативам, чтобы обеспечить требования безопасности и гигенез, в особенности на промышленных объектах. Промышленные объекты осуществляют деятельность, которая зачастую наносит негативное воздействие на состояние окружающей среды и может повлечь за собой нарушение основных конституционных прав граждан. Поэтому в ч.3 ст.37 Конституции РФ было закреплено конституционное право на труд в условиях, отвечающих требованиям безопасности и гигиены.

Конституция РФ определяет право каждого человека на жизнь (ч.1 ст.20), поэтому право на жизнь и благоприятную окружающую среду неразрывно взаимосвязаны. Характеристики окружающей среды напрямую воздействуют на условия и уровень жизни человека, потому что при некоторых физико-химических природных условиях (уровень загрязненности атмосферного воздуха, почв, вод и др.) жизнь человека невозможна.

Данного воззрения придерживается А.С. Алихаджиева, которая подтверждает, что загрязнение воздуха, почвы, воды неотвратимо влияет на состояние здоровья, продолжительность жизни людей. Но в то же время отмечает, что экономическое развитие страны сопровождается ростом объема выпуска продукции, строительством новых предприятий, увеличением автопарка – основных загрязнителей воздуха в крупных городах и населенных пунктах. [4, с. 21]

Право на благоприятную окружающую среду принадлежит к числу тех прав и свобод, совокупность которых дает возможность судить о положении личности в конкретном обществе, а также и о характеристиках государства. Наряду с другими социальными институтами оно определяет показатели качества жизни, и с этих позиций обеспечение благоприятной окружающей природной среды выступает как составная часть общих мероприятий по повышению качества жизни человека. [5, с.4]

Несмотря на значительное количество прав граждан РФ, закрепленных в Конституции РФ, они также имеют определенные обязанности. Так, в статье 58 Конституции РФ «Каждый обязан сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам». Это значит, что граждане имеют две конституционные обязанности: сохранять природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам.
Конституционную обязанность по сохранению природы и окружающей среды можно рассмотреть как с моральной, так и с правовой стороны. Современное общество обеспокоено современным состоянием окружающей среды, поэтому накладывает моральные и нравственные требования к каждому индивиду, находящемуся на территории РФ, бережно относиться к природным богатствам и окружающей среде РФ, вносить свой вклад в минимизацию потребления различных видов природных ресурсов на бытовом уровне. На правовом уровне Конституция РФ требует от граждан неукоснительно соблюдать природоохранное законодательство.

Обязанность бережного отношения к природным богатствам предполагает минимизацию деятельности, связанной с использованием природных богатств, таких как леса, почва, водные ресурсы и др., способной повлечь за собой загрязнение окружающей среды и истощение природных богатств.

Идентичные конституционные обязанности накладываются на граждан Республики Казахстан. Согласно статье 38 Конституции Республики Казахстан «Граждане Республики Казахстан обязаны сохранять природу и бережно относиться к природным богатствам».

Кроме основных конституционных прав в области охраны окружающей среды и экологии существуют иные права, закрепленные в различных нормативно-правовых актах. Основным среди них является ФЗ №7 «Об охране окружающей среды». В статье 11.1 закрепляются основные права граждан в области охраны окружающей среды:

- на благоприятную окружающую среду;
- на защиту окружающей среды от негативного воздействия, вызванного хозяйственной и иной деятельностью, чрезвычайными ситуациями природного и техногенного характера;
- на достоверную информацию о состоянии окружающей среды;
- на возмещение вреда окружающей среде.

К тому же в ст.29 ФЗ №96 «Об охране атмосферного воздуха» закреплены права граждан, юридических лиц и общественных объединений в области охраны атмосферного воздуха. Ст.5 ФЗ №33 «Об особо охраняемых природных территориях» регламентирует права граждан, а также общественных объединений и некоммерческих организаций, осуществляющих деятельность в области охраны окружающей среды на участие в организации, охране и использовании особо охраняемых природных территорий. Ст. 8,9 ФЗ №74 «Водный кодекс Российской Федерации» регламентируют право собственности и право пользования водными объектами. Ст. 22, 23, 26, ФЗ №3 «О радиационной безопасности населения» определяют права граждан на радиационную безопасность, получение информации, возмещение вреда, причиненного их жизни и здоровью, обусловленного облучением ионизирующим излучением, а также в результате радиационной аварии, и на возмещение причиненных им убытков. В ст.19 ФЗ №2395-1 О недрах определены права собственников земельных участков, землепользователей, землевладельцев, арендаторов земельных участков в целях использования для собственных нужд имеющихся в границах земельных участков общераспространенных полезных ископаемых и подземных вод. В ст.19.1 ФЗ №174 «Об экологической экспертизе» перечислены права граждан и объединений в области экологической экспертизы.

В статье 11.3 ФЗ №7 «Об охране окружающей среды», закрепляются основные обязанности граждан в области охраны окружающей среды. Так, Граждане РФ обязаны:

- сохранять природу и окружающую среду;
- бережно относиться к природе и природным богатствам;
- соблюдать иные требования законодательства.

В ст.30 ФЗ №96 «Об охране атмосферного воздуха» определены обязанности граждан, юридических лиц и индивидуальных предпринимателей, имеющих стационарные источники и передвижные источники. В ст.27 ФЗ №3 «О радиационной безопасности населения» регламентированы обязанности граждан в области обеспечения радиационной безопасности.

Рассмотрение вышеперечисленных НПА показывает, что конституционные права и обязанности граждан в области экологии закреплены в иных НПА.

Во многих зарубежных странах, особенно в странах Европы, уделяется огромное значение обеспечению благоприятного состояния окружающей среды. Обусловлено это в первую очередь историче-
сским фактором. В «Новое время» на территории всей Западной Европы человечество оказывало толчковое негативное воздействие на окружающую среду, в результате чего во всех геосферах Земли шли деградационные процессы: почва стала терять свои плодородные свойства, воздух был насыщен канцерогенными соединениями, качество водных ресурсов значительно снизилось, большая часть лесов была сведена. Поэтому в законодательных актах иностранных государств существует система различных экологических прав граждан.

Например, в соответствии с параграфом 4 ст.1 Федерального закона «Об экологической информации» Республики Австрия № 495/1993 «Право на свободный доступ к экологической информации, хранящейся или предоставляемой источником информации, гарантируется любому физическому или юридическому лицу без доказательства законного требования или заинтересованности в соответствии со следующими положениями. Экологическая информация доступна, если она находится во владении и была собрана источником информации. Экологическая информация предоставляется, когда физическое или юридическое лицо, которое само по себе не является органом, ответственным за предоставление информации, хранит экологическую информацию для информативного субъекта, и этот субъект имеет право предоставлять её.» В статье предусмотрено предоставление информации о:

- состоянии компонентов окружающей среды, таких как вода, воздух и атмосфера, почва, биоразнообразие и его компоненты, включая генетически модифицированные организмы и естественные места обитания, а также взаимодействие между этими компонентами;
- шумовом загрязнении или облучении, в том числе вызванном радиоактивными отходами;
- выбросах в соответствии с параграфом 2 п. 2 в окружающую среду в агрегированной или статистически представленной форме;
- превышении предельных значений выбросов (аналог ПДК в России);
- потреблении природных ресурсов, воды, воздуха или почвы в агрегированном или статистически представленном виде. [6, с. 1]

Согласно статье 124-3 Экологического кодекса Франции «Любое лицо, обратившееся с такой просьбой, получает информацию об окружающей среде, находящуюся в распоряжении [7, с. 41]:
- государства, территориальных органов и их объединений, государственных учреждений;
- лиц, ответственных за выполнение природоохранных общественной миссии, в той мере, в какой эта информація относится к выполнению этой миссии».

Статья 19 Общего закона № 25.675 «Об окружающей среде» Республики Аргентины закрепляет право граждан на консультации и заключение мнения об административных процедурах, связанных с сохранением и защитой окружающей среды, которые имеют общий или частичный характер. Статья 21 обеспечивает право участия граждан в процедурах оценки воздействия на окружающую среду и планах, и программах экологического планирования территории, в частности, на этапах планирования и оценки результатов. [8, с. 6]

В зарубежном праве вопрос о возмещении ущерба окружающей среде нашел отражение во многих юридических актах. Согласно статье 56а Закона «Об охране окружающей среды» Республики Болгария лица, владеющие автотранспортными средствами, которые, благодаря своему устройству, действию или используемому топливу вызывают загрязнение атмосферного воздуха, нарушение озонового слоя и изменение климата, единовременно оплачивают при первой регистрации «экозначал» в размере и порядке, установленном законом Совета Министров. [9, с. 13]

Граждане зарубежных государств также обладают не только правами, но и обязанностями. Согласно статье 110-2 Экологического кодекса Республики Франция «Каждый обязан защищать и вносить свой вклад в защиту окружающей среды». [10, с. 8]

Согласно п.1-4 параграфа 2 статьи 9-C закона № 6.938 «О национальной политике в области охраны окружающей среды» Республики Бразилия для владельцев и пользователей земельных участков устанавливается обязанность защищать окружающую среду в пределах своего земельного участка, сообщать владельцу земельного участка о состоянии природных ресурсов, разрешать инспекцию и инспекцию территории владельцам земельного участка, защищать владение всеми способами, разрешенными законом. [11, с. 6]
Соблюдение экологических прав граждан в области экологии и защиты окружающей среды позволит: защищать права граждан РФ в случае чрезвычайных ситуаций, нарушения установленных количественных и качественных требований по качеству различных компонентов окружающей среды в зонах работы и отдыха, проживания; существенно снизить величину аварийных ситуаций техногенного происхождения; решить проблему с перевозкой, хранением, переработкой, утилизацией и ликвидацией твердых коммунальных отходов; улучшить качественные показатели водоемов всех категорий; сохранять виды флоры и фауны, занесенные в Красную книгу РФ и находящиеся в пределах ООПТ; усилить ответственность субъектов-природопользователей за ненадлежащее использование природных ресурсов; обеспечивать доступ к экологической информации о состоянии окружающей среды для граждан в настоящее время и по временным интервалам в прошлом.

Список литературы

2. Экологические права и обязанности граждан [Электронный ресурс]. – Режим доступа: URL: https://knowledge.allbest.ru/law/2c0a65625a2ad78a5c5a89421316c27_0.html (20.03.2020)
ЭКОЛОГИЧЕСКОЕ ПЛАНИРОВАНИЕ КАК ПРАВОВАЯ МЕРА ОХРАНЫ ОКРУЖАЮЩЕЙ СРЕДЫ ПРИ РАЗМЕЩЕНИИ ПРОМЫШЛЕННЫХ ОБЪЕКТОВ

МАМИХИНА ВИКТОРИЯ ИГОРЕВНА
аспирант кафедры Экологического и земельного права
юридического факультета
ФГБОУ ВО Московский Государственный университет им. М.В. Ломоносова

Научный руководитель: Петрова Татьяна Владиславовна
d.ю.н., профессор
ФГБОУ ВО «Московский Государственный университет им. М.В. Ломоносова»

Аннотация: В статье приводится краткий обзор института экологического планирования, роль стратегического планирования в размещении объектов промышленности, а также территориального планирования, градостроительного зонирования и планировки территории при определении местоположения планируемых к размещению объектов.

Ключевые слова: экологическое планирование, территориальное планирование, градостроительное зонирование, планировка территории, размещение промышленных объектов, охрана окружающей среды.

ENVIRONMENTAL PLANNING AS A LEGAL MEASURE OF ENVIRONMENTAL PROTECTION WHEN PLACING INDUSTRIAL FACILITIES

Mamikhina Victoria Igorevna

Scientific adviser: Petrova Tatyana Vladislavovna

Abstract: The author provides a brief overview of the Institute of environmental planning, the role of strategic planning in the placement of industrial facilities, as well as territorial planning, urban zoning and in determining the location of industrial facilities.

Keywords: environmental planning, territorial planning, urban zoning, placement of industrial objects, environmental protection.

Планирование в сфере охраны окружающей среды (экологическое планирование) определяется в литературе, как, с одной стороны, функция экологического управления, а с другой, является родовым термином, обозначающим деятельность по разработке и реализации экологических планов и экологических программ, то есть документов, устанавливающих систему экологических мероприятий. [1, с.377]

Бринчук М.М. определяет экологическое планирование как «организационно-коordinационную деятельность по мобилизации сил и средств по достижению целей экологического права в намечаемые сроки». [2, с.5]

Экологическое планирование может рассматриваться в широком и узком смыслах. В узком
смысле экологическое планирование включает территориальное планирование, градостроительное зонирование и планировку территорий. Экологическое планирование, понимаемое в широком смысле, также включает стратегическое планирование, так как документы стратегического планирования, определяя направление дальнейшего развития страны, развития отдельных отраслей, в том числе отраслей промышленности, являются основанием для дальнейшей разработки документов территориально-го планирования и градостроительного зонирования.

Государственное стратегическое планирование должно осуществляться в соответствии с Федеральным законом от 28 июня 2014 года № 172-ФЗ «О стратегическом планировании в Российской Федерации». В настоящее время действует избыточное количество документов планирования, которые не согласованы между собой, различны по уровню и значимости для государственного управления. Отсутствуют взаимосвязи целей, задач принятых стратегических решений. К документам стратегического планирования в экологической сфере можно отнести государственные стратегии Российской Федерации по охране окружающей среды и обеспечению устойчивого развития, государственную экологическую доктрину, национальный план действия по охране окружающей среды РФ, планы действий Правительства РФ, министерств и иных стратегий, планы, программы, прогнозы, планы мероприятий.

Отдельные природоресурсные законы содержат нормы о планировании, к примеру, Земельным Кодексом РФ от 25.10.2001 № 136-ФЗ и Федеральным законом «О землеустройстве» от 18 июня 2001 г. № 78-ФЗ предусматриваются требования к проведению мероприятий по изучению состояния земель, планированию и организации рационального использования земель и их охраны. Водным кодексом РФ от 3 июня 2006 г. № 74-ФЗ устанавливается требование о подготовке схем комплексного использования и охраны водных объектов. Лесным кодексом РФ от 4 декабря 2006 г. № 200-ФЗ установлены требования к планированию в области использования, охраны, защиты, воспроизводства лесов.

Уже принятые и еще действующие документы стратегического планирования необходимо привести в соответствие с Федеральным законом от 28 июня 2014 года № 172-ФЗ «О стратегическом планировании в Российской Федерации» в части их иерархии, целей, задач, сроков исполнения. Необходимо определить степень их обязательности, основные цели такого экологического планирования. Необходимо решить задачу согласованности документов стратегического планирования разных уровней, так как несистемное принятие большого количества документов не достигает поставленных целей развития страны и обеспечения охраны окружающей среды, повышения эффективности принимаемых решений. Ранее Федеральным законом от 10 января 2002 года № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды» устанавливались документы планирования, обязательные для принятия на федеральном уровне, а также на уровне субъектов РФ: в целях планирования, разработки и осуществления мероприятий по охране окружающей среды должны были разрабатываться федеральные программы в области экологического развития Российской Федерации и целевые программы в области охраны окружающей среды субъектов Российской Федерации. Представляется логичным вернуть данную норму закона в более развернутом виде - перечислить в статье виды документов планирования, их цели, задачи, а также степень обязательности и меры, которые должны быть приняты на основании указанных документов. В этом случае экологическое планирование приобретет форму упорядоченной системы.


Термин «размещение» используется в законодательных актах несистемно, в настоящее время нет его установленного определения. Ранее в Федеральном законе об охране окружающей среды данный термин использовался в статье 35 для обозначения отдельной стадии хозяйственной деятельности, предшествующей проектированию. В.В. Петров делал процесс хозяйственной деятельности на три стадии: первая - доксплуатационную, к которой автор относил размещение объекта, проектирование, строительство, ввод в эксплуатацию. Ко второй стадии, эксплуатационной, В.В. Петров относил пас-
портизацию, разрешение на выброс, установление нормативов и контроль за их выполнением. На по-
следней, послеэксплуатационной стадии, осуществляется выпуск продукции и размещение отходов.
Автор определил понятие «размещение объекта» как «определение его конкретного местоположения в
внесении изменений в статьи 11 и 18 Федерального закона «Об экологической экспертизе» и Феде-
ральный закон «Об охране окружающей среды» (далее - Закон № 453-ФЗ) статья 35 принята в новой
редакции, а требования в области охраны окружающей среды при размещении зданий, строений, со-
оружений и иных объектов теперь заменены на требования в области охраны окружающей среды при
осуществлении территориального планирования, градостроительного зонирования и планировки тер-
ритори. Замена данных терминов объясняется в заключении комитета Совета Федерации по аграрно-
продовольственной политике и природопользованию приведением терминологии в соответствие с ис-
пользуемой в действующем градостроительном и земельном законодательстве.

Определение местоположения планируемого объекта теперь отождествляется с территориаль-
ным планированием, градостроительным зонированием и планировкой территории. Остаётся неясным,
размещение теперь отождествляется со всеми указанными институтами в совокупности или же по - от-
дельности, возможно ли реализовать размещение объекта только при территориальном планировании
или только при градостроительном зонировании, в процессе планировки территории. Также меняется
адресат указанной нормы. Требования в области охраны окружающей при размещении промышленных
объектов распространяются, в том числе, и на заинтересованных в строительстве лиц – инвесторов,
однако они не являются субъектами ни территориального планирования, ни градостроительного зо-
нирования, ни планировки территории.

В настоящее время проекты федеральных и региональных целевых программ, предусматрива-
ющих строительство и эксплуатацию объектов, оказывающих воздействие на окружающую среду, в
части размещения таких объектов с учетом режима охраны природных объектов являются объектами
государственной экологической экспертизы в соответствии с Федеральным законом от 23 ноября 1995
г. № 174-ФЗ «Об экологической экспертизе».

Планирование размещения промышленных объектов в городах и сельских поселениях регулиру-
ется Федеральным законом «Об охране окружающей среды, Земельным кодексом РФ, Градострои-
tельным кодексом РФ, федеральными законами «О санитарно-эпидемиологическом благополучии
населения» от 30 марта 1999 г. № 52-ФЗ, «Об отходах производства и потребления», иными феде-
ральными законами и нормативными правовыми актами, принятыми в их развитие.

В целях реализации принципа устойчивого развития принимаются документы территориально-
го планирования, которые включают схемы территориального планирования Российской Федерации,
схемы территориального планирования субъектов РФ и документы территориального планирования
муниципальных образований (муниципальных районов, поселений, городских округов). Генеральный
план города в обязательном порядке должен содержать экологическое обоснование, которое вклю-
чает оценку загрязнения городской среды промышленными объектами и прогноз изменений экологи-
ческих условий в городской среде. Назначение территорий определяются исходя из совокупности
различных факторов, в том числе экологических и иных факторов в целях обеспечения устойчивого
развития территорий.

Территориальное планирование обладает рядом функций, имеющих экологическую направлен-
ность: планирование размещения объектов федерального, регионального и местного значения, функци-
циональное зонирование территорий, согласование планируемых зон с особыми условиями использо-
вания территорий. Функциональное зонирование территорий служит основанием для разработки доку-
ментации по планировке территории и градостроительного зонирования.

В отношении всех подлежащих застройке территорий готовится документация по планировке
территории. С точки зрения размещения промышленных объектов планировка территории играет клю-
чевую роль, так как именно в документации по планировке (проект планировки территории, проект ме-
жевания территории) устанавливаются границы земельных участков, на которых планируется разме-
щение промышленных объектов.
Размещение промышленных объектов имеет прямую зависимость от содержания документов градостроительного зонирования: на карте в обязательном порядке отображаются границы промышленных зон. Зонирование помогает предотвратить чрезмерную концентрацию производства, обеспечить охрану территорий историко-культурных объектов, природных ландшафтов, защитить население и природу от воздействия чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера.

Как отмечает Н.В. Кичигин: «Институт территориального планирования, отражающая экономические интересы государства и общества, должен закладывать основы для будущего развития муниципальных образований, субъектов РФ, Российской Федерации в целом» [4, с. 148]. Поскольку территориальное планирование предполагает учет самых различных факторов, проведение всесторонней оценки, в том числе оценки воздействия планируемых к размещению объектов, оценку последствий хозяйственной деятельности промышленных объектов, основной проблемой является отсутствие критериев для объективной и аргументированной оценки этих факторов в их совокупности для принятия правильных решений территориального планирования. Оценка воздействия на окружающую среду проводится на стадии реализации конкретного проекта, не на этапе планирования его к размещению или планирования развития территории в целом. Кроме того, в настоящее время материалы, обосновывающие размещение большинства промышленных объектов, не являются объектами государственной экологической экспертизы, то есть нет установленной процедуры оценки степени негативного воздействия на окружающую среду планируемых к размещению промышленных объектов.

Проекты документов территориального планирования подлежат согласованию между уровнями публичной власти в части возможного негативного воздействия объектов федерального, регионального и местного значения на окружающую среду другого субъекта РФ, муниципального образования, однако, как отмечает Н.В. Кичигин: «Поскольку документы, обосновывающие документы территориального планирования, не содержат какие-либо материалы по экологической оценке, то неясным остается предмет согласования проекта документа территориального планирования» [4, с. 145]. Указанная проблема может быть решена путем внедрения правового института стратегической экологической оценки (далее — СЭО). В настоящее время в Российской Федерации данный институт не используется, однако обсуждения о необходимости его внедрения ведутся в научном сообществе уже продолжительное время. СЭО проводится в отношении документов стратегического планирования, разрабатываемых для промышленности, лесоводства, сельского хозяйства, энергетики, управления отходами, планирования развития городских и сельских районов или землепользования. Таким образом, проблема отсутствия экологической оценки различных факторов, которые должны учитываться при составлении проектов документов территориального планирования, может быть решена путем проведения экологической оценки в отношении самих документов территориального планирования.

Экологическое планирование играет ключевую роль в обеспечении устойчивого развития и достижения целей правового регулирования в сфере охраны окружающей среды. Самый широкий уровень экологического планирование — стратегическое экологическое планирование. На нем определяются направления дальнейшего регулирования всей экологической сферы. Более детально определение местоположения для развития хозяйственной деятельности производится при осуществлении территориального планирования. Оно направлено на определение в назначения территорий исходя из совокупности социальных, экологических и иных факторов. Еще более детальный уровень планирования — градостроительное зонирование предусмотрен для определения видов разрешенного использования конкретных земельных участков, параметров застройки, ограничения использования земельных участков и объектов капитального строительства. Правила землепользования и застройки применяются для создания условий для планировки территорий, документами которой устанавливаются границы зон планируемого размещения промышленных объектов.

Список литературы

2. Бринчук М.М. Планирование как правовая мера обеспечения рационального природопользования и охраны природы // Астраханский вестник экологического образования № 3 (29) 2014.
4. Кичигин Н.В. Правовое обеспечение учета экологических требований при территориальном планировании // Журнал российского права, № 7, июль 2019 г, с. 141-150
Страхование в экологическом праве: проблемы и пути их решения

Рязанова Аlesia Сергеевна
студентка 3 курса Юридического факультета
ФГАОУ ВО «Национальный исследовательский Нижегородский государственный университет им. Н.И. Лобачевского»

Научный руководитель: Румянцев Федор Полиектович
доктор юридических наук, доцент кафедры гражданского права и процесса юридического факультета
ННГУ им. Н.И. Лобачевского

Аннотация: в статье рассматриваются актуальные вопросы страхования экологических рисков от хозяйственной и иной антропогенной деятельности, оказывающей негативное влияние на окружающую среду, рассматриваются вопросы недостаточного правового регулирования возмещения экологического вреда окружающей среде.

Ключевые слова: экология, окружающая среда, страхование, экологические риски, экологический ущерб.

Abstract: the article deals with the current issues of insurance of environmental risks from economic and other anthropogenic activities that have a negative impact on the environment, the issues of insufficient legal regulation of compensation for environmental damage to the environment.

Keywords: ecology, environment, insurance, environmental risks, environmental damage.

Тема страхования в экологическом праве является очень актуальной, поскольку экология и экологическая ситуация в стране напрямую затрагивает права и свободы каждого человека, проживающего на данной территории, поскольку состояние окружающей среды напрямую влияет на жизнь и здоровье населения, качество жизни и ее продолжительность. Плохая экология ведет к ухудшению качества жизни, снижению состояния здоровья и общей продолжительности жизни. Негативный экологический фон в регионе, городе, области, а также на какой-либо определенной территории может привести к росту различных заболеваний, повысить риск онкологических заболеваний, а также иных тяжелых и неизлечимых болезней. Плохая экология может являться причиной повышенной смертности, поэтому обязанность по охране окружающей среды отнесена к основным обязанностям государства, а те мероприятия, которые предпринимаются в рамках охраны и защиты окружающей среды, образуют основы государственной экологической политики.

Экология и ее охрана и защита отнесена к конституционным публично охраняемым интересам государства и общества. Государственная экологическая политика базируется на конституционно-правовом регулировании следующих норм. Согласно ст.42 Конституции РФ каждый имеет право на...
благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии и на возмещение ущерба, причиненного его здоровью или имуществу экологическим правонарушением. [1]

С другой стороны в соответствии со ст.58 Конституции РФ каждый обязан сохранить природу и окружающую среду, бережно относиться к природным богатствам. Из этого следует, что нормативно-правовое регулирование государственной экологической политики основывается на правах каждого гражданина на благоприятную экологическую обстановку и получение информации о нарушении состояния окружающей среды, что вызывает право на компенсацию, с другой стороны, каждый гражданин обязан охранять и бережно относиться к окружающей среде. То есть, экологическая политика государства основана на совокупности права и обязанности каждого гражданина в отношении охраны и защиты окружающей среды.

Экологическое страхование является одним из методов экономического регулирования правоотношений в области охраны окружающей среды, когда страхованию подлежат экологические риски загрязнения окружающей среды тем или иным видом деятельности, что несет в себе потенциальную угрозу не только для экологической обстановки, но и для жизни и здоровья граждан.

Согласно ст.3 Федерального закона №7 «Об охране окружающей среды» основными принципами охраны окружающей среды являются соблюдение права человека на благоприятную окружающую среду, охрана, воспроизводство и рациональное использование природных ресурсов как необходимые условия обеспечения благоприятной окружающей среды и экологической безопасности, ответственность органов государственной власти Российской Федерации, органов государственной власти субъектов Российской Федерации, органов местного самоуправления за обеспечение благоприятной окружающей среды и экологической безопасности на соответствующих территориях, платность использования природных ресурсов, презумпция экологической опасности планируемой хозяйственной и иной деятельности, а также обязательность финансирования юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями, осуществляющими хозяйственную и (или) иную деятельность, которая приводит или может привести к загрязнению окружающей среды, мер по предотвращению загрязнения окружающей среды, устранению последствий этого воздействия. Таким образом, презумпция экологической опасности хозяйственной деятельности приводит к необходимости страхования возможного неблагоприятного воздействия на экологию со стороны граждан, юридических лиц, а также государственных органов. [2]

Понятие экологического страхования закреплено в Постановлении Госстандарта России и трактуется как страхование ответственности наступления экологических, а также техногенных рисков, связанных с осуществлением деятельности предприятий, организаций, физических и юридических лиц, представляющих опасность для экологии и окружающей среды. Особенностью экологического страхования является то, что могут быть застрахованы риски неблагоприятных последствий от природных явлений, а не только от техногенных факторов. [5]

Целью экологического страхования является защита имущественных интересов юридических и физических лиц, а также публично-правовых образований от негативных техногенных и природных факторов воздействия, обладающих свойством экологического риска. В соответствии со ст.1 ФЗ №7 экологическим риском называют возможность наступления негативных последствий в результате пагубного воздействия человека на окружающую среду путем техногенного или иного антропогенного воздействия, которое может быть застраховано. Из этого можно установить, что правоотношения по экологическому страхованию имеют гражданско-правовую природу.

Объектом страхования выступает имущественный интерес страхователя по возмещению вреда жизни, здоровью, имуществу третьих лиц, причиненного техногенным или иным аварийным загрязнением окружающей природной среды. Страхователями по подобным правоотношениям выступают предприятия, организации, учреждения, а также физические лица, деятельность которых связана с потенциально возможным причинением вреда окружающей среде, а также жизни, здоровью и имуществу третьих лиц. Как отмечает в своей работе В.Э. Трофимова, на настоящее время существует добровольное и обязательное экологическое страхование. Так, согласно ч.1 ст.18 ФЗ №7 экологическое страхование осуществляется в целях защиты имущественных интересов юридических и физических
лиц на случай экологических рисков. Как отмечает исследователь обязательное страхование производится на настоящий момент путем включения экологических рисков от деятельности, представляющей повышенную опасность для окружающей среды, в перечень страховых рисков, подлежащих обязательному страхованию. [7]

Источники повышенной экологической опасности являются определенные категории промышленных предприятий, которые отнесены к опасным производственным объектам. В соответствии с нормами Закона №116 «О промышленной безопасности опасных производственных объектов в РФ». К подобным предприятиям отнесены, к примеру, атомные электростанции и нефтеперерабатывающие предприятия. [3]

Одной из проблем сферы экологического страхования является сокращение сферы добровольного страхования, что приводит к тому, что законодатель вынужден ужесточать требования к экологическому страхованию и включать все новые виды опасной хозяйственной деятельности, сопряженной с экологическими рисками. При этом другой проблемой экологического страхования будет являться определение размера суммы страхования, в которую будут включены как экологические риски, так и иные риски опасной промышленной деятельности. Для этого проводится экспертиза промышленной безопасности, а также экологическая экспертиза. Согласно ч.1 ст.13 ФЗ №116 экспертизе промышленной безопасности подлежат технические устройства, применяемые на опасном производственном объекте, в случаях, установленных статьей 7 настоящего Федерального закона, здания и сооружения на опасном производственном объекте, предназначенные для осуществления технологических процессов, хранения сырья или продукции, перемещения людей и грузов, локализации и ликвидации последствий аварий, обоснование безопасности опасного производственного объекта, а также изменения, вносимые в обоснование безопасности опасного производственного объекта. Согласно ст.1 Федерального закона №174 «Об экологической экспертизе» экологическая экспертиза – это установление соответствия документов и (или) документации, обосновывающих намечаемую в связи с реализацией объекта экологической экспертизы хозяйственную и иную деятельность, экологическим требованиям, установленным техническими регламентами и законодательством в области охраны окружающей среды, в целях предотвращения негативного воздействия такой деятельности на окружающую среду. [4]

Экологами неоднократно заявлялось о повышении требований в области экологического страхования и необходимости принятия закона об обязательном экологическом страховании, однако он был отклонен Государственной Думой РФ. Как представляется, это обосновано не только структурой парламента в России, в котором практически полностью отсутствуют экологические партии, а также лоббисты экологических интересов, но и тем, что присутствуют лоббисты интересов крупного и среднего бизнеса, которые никак не заинтересованы в обязательном страховании из-за повышения страховых премий. [6]

Еще одной проблемой, возникающей на практике у страховщиков, является многообразие видов экологического ущерба и отсутствие единого критерия подхода к оцениванию страховых рисков, что выражается в различных размерах страховых премий для различных экологических рисков, при этом в случае наступления экологического риска, вызванного, к примеру, масштабным экологическим техногенным происшествием (например, разливом нефти) страховые выплаты являются очень внушительными, что напрямую влияет на показатели убыточности экологического страхования, которое не покрывается страховых премиями мелких страхователей (к примеру, сельскохозяйственных производителей). В таком случае возникает вопрос о соучастии государства в экологическом страховании и формировании специального экологического страхового фонда, в котором находились бы не только денежные средства частных страхователей, но и государственные средства, необходимые для покрытия крупных страховых выплат в случае масштабных техногенных или экологических катастроф. В любом случае сфера экологических правоотношений, связанная с компенсацией последствий экологических катализмов и техногенных катастроф, вызванных человеческим или природным факторов, в России еще находится в самом начале своего становления и развития.
Список литературы

2. Федеральный закон от 10 января 2002 г. №7-ФЗ «Об охране окружающей среды» // РГ – 12.01.2002г. – №6
6. Каратаев О.Г., Амелин Л.А. Экологическое страхование в РФ: правовые аспекты // Вестник государственного университета морского и речного флота им.адмирала С.О. Макарова – 2011г. – вып.3
7. Трофимова В.Э. О проблеме экологического страхования в России // Вопросы студенческой науки – 2017г. – вып.8 (20)
ПРОБЛЕМЫ НАСЛЕДОВАНИЯ ЗЕМЕЛЬНЫХ УЧАСТКОВ

МАШИНСКАЯ ДАРЬЯ АЛЕКСАНДРОВНА
студентка
ФГАОУ ВО «Сибирский федеральный университет»

Научный руководитель: Вакулина Екатерина Александровна
ст.преп.
ФГАОУ ВО «Сибирский федеральный университет»

Аннотация: В статье рассмотрены проблемы наследования земельных участков иностранцами различных категорий земель. Раскрыты сложности вступления в права наследования для иностранцев.

Ключевые слова: земельный участок, сельскохозяйственное назначение, гражданин, наследование.

Глобализация, модернизация транспортных средств существенно «сблизили» территории различных государств. Частым результатом этого стала покупка, а затем – наследование земельных участков представителями иностранных государств. В этом контексте особую актуальность приобретает присущая проблема соотношения международного и внутригосударственного права в вопросах регулирования наследственных правоотношений, связанных с земельной собственностью.

Законодательство Российской Федерации содержит целый ряд положений, связанных как с наследованием вообще, так и наследованием земельных участков в частности. При рассмотрении наследования земельных участков стоит учитывать не только положения ГК РФ [1], но и нормы земельного законодательства (например, п. 2 ст. 5, п. 10 ст. 22, подп. 1 п. 2 ст. 40, ст. 45, п. 3 ст. 53, п. 1 и 2 ст. 54, п. 2 ст. 57, ст. 62 ЗК РФ [2]).

При наследовании земельных участков иностранные граждане имеют те же права, что и граждане РФ. Однако право собственности для иностранных граждан распространяется лишь на следующие категории земельных участков:

- земельные участки для индивидуального жилищного строительства;
- земельные участки для ведения личного подсобного хозяйства;
- земельные участки, на которых находится здание, строение, сооружение, являющееся собственностью иностранного гражданина (ст. 35 и п. 2 ст. 5, п. 3 ст. 15, п. 1 ст. 22 Земельного Кодекса РФ [2]).

В российском законодательстве рассмотрен ряд специальных категорий земельных участков, при вхождении в права наследования которыми иностранные гражданине в обязательном порядке в течение года должны осуществить отчуждение данных участков лицам, которые в отличие от наследника...
юриспруденция в теории и на практике

могут владеть таким имуществом на праве собственности. Это:

– земли, находящиеся в границах морского порта (ст. 28 ФЗ «О морских портах в Российской Федерации и внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» [3]);
– участки из земель сельскохозяйственного назначения (ст. 11 ФЗ «Об обороте земель сельскохозяйственного назначения» [4]);
– земельные участки, находящиеся на приграничной территории и территории морских портов (их перечень отражён в соответствующем Указе Президента РФ [5]).

Наследование земель данных категорий иностранными часто является достаточно сложным процессом. Это достаточно часто связано с таким фактором, как несвоевременное обращение к нотариусу для вступления в права наследства. Российское законодательство устанавливает для этого срок до 6 месяцев, затем данное право может быть восстановлено в судебном порядке (путём предоставления доказательств о несвоевременном уведомлении претендента о смерти наследодателя, иных объективных причинах, препятствовавших своевременному вступлению в права наследования). При этом известен ряд казусов (в республике Крым), когда несвоевременное вступление в права наследования в совокупности с иными факторами стало причиной того, что право на данное имущество было утрачено, так как земельный участок был включён в Перечень имущества, учитываемого как собственность республики Крым, как и право на компенсацию за отчуждённое имущество [6]. Значимый аспект, препятствующий вхождению в права наследования для иностранцев – это случаи, когда земельный участок не был оформлен как собственность наследодателя согласно российскому законодательству либо не был приватизирован (исключение – когда процедура приватизации участка была не завершена, тогда кроме права наследования земельного участка наследник приобретает обязанность завершить приватизацию).

Особенно актуальным мы считаем вопрос о наследовании иностранными земель сельскохозяйственного назначения (к этой же категории относятся земли крестьянских и фермерских хозяйств). Здесь присутствует целый ряд казусов. Отчуждение земель этой категории является обязательным в течение 1 года, как и для прочих специальных категорий земельных участков, представленных выше [7, C.267]. Однако при этом наследополучатель приобретает преимущественное право на их аренду (возможна последующая их передача в субаренду), однако без права их последующего выкупа, которое предусмотрено для наследополучателей, имеющих российское гражданство.

Сложной остается ситуация с наследованием иностранными гражданами земельных участков на территории РФ, относящимся к землям сельскохозяйственного назначения, землям, находящимся в границах морского порта и приграничных территорий. Сегодня основная проблема связана с несвоевременным переводом этих земель в статус аренды либо их несвоевременное отчуждение (что напрямую связано с проблемой управления земельной собственностью наследником – иностранным). Мы предлагаем решение данного вопроса путём корректировки российского законодательства. По нашему мнению, иностранный гражданин – наследник земель специальных категорий должен в указанных особых случаях вступать в права наследования только в качестве арендатора (для земель сельскохозяйственного назначения) либо как получатель определённой суммы денег за отчуждаемый земельный участок. Существенный недостаток данного варианта – в большинстве случаев заметно увеличивается сроки вхождения в права наследования. Положительные моменты – значительно снижаются расходы государства на перевод земель из одной категории в другую, переформатирование документации, судебные иски и т.п. Упростится сама процедура наследования: сегодня она в рассматриваемых нами особых случаях фактически растянута на 1 год, если рассматривать её как вхождение в права наследования и превращение в фактического собственника наследуемого имущества или его денежного эквивалента.

Таким образом, на сегодняшний день наследование земельных участков гражданами РФ за пределами страны и иностранными гражданами на территории РФ является достаточно проблематичным. Пути решения данных вопросов мы видим формировании максимально действенной системы оповещения наследников, предоставления им актуальной информации; в развитии международного права; в коррекции российского законодательства по отношению к земельным участкам с особым статусом (в отношении упрощения процедуры вступления в права полноправного собственника).
Список литературы

3. Федеральный закон «О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 08.11.2007 № 261-ФЗ (последняя редакция) // http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_72390/
ПРОБЛЕМЫ РЕГИСТРАЦИИ ЗЕМЕЛЬНЫХ СЕРВИТУТОВ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

РЯЗАНОВА ДАРЬЯ АЛЕКСЕЕВНА
студентка
ФГАОУ ВО «Сибирский федеральный университет»

Научный руководитель: Вакулина Екатерина Александровна
ст.преп.
ФГАОУ ВО «Сибирский федеральный университет»

Аннотация: В статье рассматриваются наиболее распространённые проблемы, с которыми сталкиваются граждане Российской Федерации в процессе регистрации земельных сервитутов, а также в связи с несвоевременной их регистрацией. Мы отмечаем недостаточную защищённость прав сервитутодателя (согласно действующим законам все судебные решения принимаются в пользу сервитутариума). Недостаточное внимание уделяется качеству эксплуатации земельных сервитутов (в том числе, незарегистрированных). По итогам проведённого исследования выделен спектр положений, которые желательно ввести в законодательные акты РФ для упрощения процедуры государственной регистрации земельного сервитута и снижения числа проблем, возникающих в связи с данной процедурой.

Ключевые слова: земельный сервитут, сервитут (частный сервитут), публичный сервитут, кадастральный учёт сервитута, государственная регистрация земельного сервитута.

PROBLEMS OF REGISTRATION OF LAND EASEMENTS IN THE RUSSIAN FEDERATION

Ryazanova Darya Alekseevna

Scientific adviser: Vakulina Ekaterina Aleksandrovna

Abstract: the article discusses the most common problems faced by citizens of the Russian Federation in the process of registering land easements, as well as in connection with their late registration. We note that the rights of the servitor are not sufficiently protected (according to current laws, all court decisions are made in favor of the servitor). Insufficient attention is paid to the quality of exploitation of land easements (including unregistered ones). Based on the results of the study, a range of provisions that are desirable to introduce into the legislative acts of the Russian Federation to simplify the procedure for state registration of land easement and reduce the number of problems arising in connection with this procedure is identified.

Keywords: land easement, easement (private easement), public easement, cadastral registration of easement, state registration of land easement.

Современное общество построено на рыночных отношениях, обеспечивающих максимальную эффективность применения всех имеющихся ресурсов. Важным элементом обеспечения такой возможности в современном праве является сервитут как фактически незаменимое вещное право на объекты недвижимости, земельные участки. Развитие строительства, распространение коммуникаций привлекают особое внимание к проблемам установления земельных сервитутов и их эксплуатации. Однако исходя из обзоров судебных материалов у населения возникает не мало проблем на этапе регистрации прав на земельные сервитуты. Потому столь актуальна тема данной статьи «Проблемы реги-
стриции земельных сервитутов в Российской Федерации».
Сервитут - это право ограниченного пользования чужой недвижимой вещью, которое устанавливается для обеспечения возможности использования другой недвижимой вещи. Земельный сервитут приоритетно обеспечивает потребности собственника земельного участка в надлежащем и возможном использовании своего участка за счёт смежного. Это использование должно быть наименее обременительным для собственника обременённого сервитутом участка. Сервитуты делятся на публичные и частные (в ст. 23 ЗК РФ представлено своеобразное обозначение указанных категорий: «сервитуты, публичные сервитуты» [2]), они имеют свою специфику. Указанная специфика земельных сервитутов порождает широкий спектр проблем, многие из которых проявляются уже на этапе регистрации. В связи с тем, что происходит обременение недвижимого имущества, государственная регистрация сервитутов является обязательной, что отмечено в Гражданском кодексе РФ [1]. Исходя из текста пункта 9 статьи 23 ЗК РФ «сервитуты подлежат государственной регистрации в соответствии с Федеральным законом «О государственной регистрации прав на недвижимость» [2]. Согласно данному закону государственная сервитутов проводится в Едином государственном реестре прав на основании заявления собственника недвижимого имущества или лица, в пользу которого установлен сервитут, при наличии у последнего соглашения о сервитуте. Сервитут вступает в силу после его регистрации в Едином государственном реестре прав[3].
Указанные статьи имеют спорное толкование, вызывающее проблемы при регистрации права. В частности, статья 23 ЗК РФ [2] теоретически не предполагает необходимость заключения соглашения об установлении сервитута между сервитутодателем и сервитуарием. Несмотря на это, в пользу какого-либо лица устанавливается сервитут, когда его установление связано с интересами государства, органов местного самоуправления или местного населения. Если буквально толковать п. 1 ст. 27 ЗК РФ [2], то регистрация публичного сервитута, и, соответственно, его вступление в законную силу, вообще оказывается невозможным [5, С. 230-231]. Указанные аспекты требуют изменений, касающихся уточнения оснований и порядка государственной регистрации публичных сервитутов с целью обеспечения единства правоприменительной практики и недопущения нарушения прав и законных интересов как правообладателей земельных участков, так и лиц, в интересах которых установлен публичный сервитут.
Регистрация сервитута подтверждает возникшее обременение земельного участка, решение же суда устанавливает возникшее право ограниченного пользования соседним участком (сервитутом). Достаточно распространённой в этом контексте является ситуация, когда сервитуарий, получив в пользование земельный сервитут (по соглашению с сервитутодателем или по решению суда) не проводит его государственную регистрацию, при этом использует данный участок в собственных интересах, частично нарушая границы сервитута и соглашение о его эксплуатации. При этом суды, согласно правовой норме, при ограничении сервитутодателем доступа к сервитуту, неизменно выносят решение в пользу сервитуария, обязывая собственника обременённого участка восстановить доступ к сервитуту. В тех случаях, когда сервитутодатель не проводит процедуру регистрации сервитута, вступление сервитута в силу возможно лишь при обращении на суд. Объективно сервитутодатель может злоупотребить обстоятельствами, что нарушение прав собственника земельного участка должно быть минимальным. Один из элементов государственной регистрации сервитута - это его постановка на кадастровый учёт. Данная процедура является необходимой в случае установления сервитута на весь земельный участок. Когда сервитут устанавливается на часть земельного участка, то в ЕГРН вносятся сведения о такой части. Федеральной службой государственной регистрации, кадастром и картографии отмечалось, что данные сведения являются обязательными для регистрации сервитута. Однако в су...
дебной практике достаточно часто присутствуют дела, в которых суд не считает необходимым постановку на кадастровый учёт части земельного участка, обременённого сервитутом, для его государственной регистрации. Суд считает достаточным отражение границ действия сервитута в документах, подготовленных сервитуарием и сервитутодателем, и отсутствие в ЕГРН сведений о части земельного участка, обременённого сервитутом, не препятствует государственной регистрации сервитута. Исключение — ситуации, когда в законодательстве РФ предусмотрена необходимость прохождения процедуры кадастрового учёта для установления сервитута (например, земли в государственной и муниципальной собственности, исключая соглашения о сервитуте на срок до 3 лет) [6, С.92-94]. В прочих случаях достаточно представить документы, отражающие сферу действия сервитута и его содержание, требующиеся для внесения информации в публичный реестр. В этом случае сервитут регистрируется в отношении всего объекта недвижимости, а сервитуарий осуществляет пользование чужим участком на условиях, установленных соглашением [4, С.94].

Данный вариант, с одной стороны, сильно упрощает процедуру заключения соглашения о сервитуте, позволяет уменьшить расходы, так как нет необходимости в проведении кадастровых работ. Однако отсутствие чётких границ сервитута, формируемых только в процессе кадастровых работ, позволяет недобросовестному сервитуарию расширить сферу действия сервитута без надлежащего разрешения со стороны сервитутодателя. Также данные в ЕГРН об обременении сервитутом всего участка, а не его части, дают неверную информацию, представленную в публичной кадастровой карте и ЕГРН, что может негативно сказаться на рыночном обороте земельных участков. Таким образом, желательным мы считаем при государственной регистрации земельного сервитута обязать сервитуария проводить кадастровый учёт.

Кроме специфичных проблем регистрации земельных сервитутов, представленных выше, стоит упомянуть и классические проблемы, связанные с регистрацией прав на недвижимость: 1. Неверно либо не полностью заполненные документы (в этой ситуации весь пакет документов направляется на повторное оформление); 2. Невозможность регистрации в связи с тем, что наложенные обременения могут значительно ухудшить материальное либо имущественное положение владельца обременённого имущества (в этом случае производится пересмотр условий договора); 3. Отказ в регистрации права из-за наступления обстоятельств непреодолимой силы, которые не позволяют в полной мере использовать данное право.

Отсутствие государственной регистрации сервитута, даже при наличии письменного соглашения, заключённого собственниками земельных участков, может привести к многочисленным проблемам, связанным с такими моментами, как плата за пользование сервитутом, компенсации сервитутодателю, использование сервитута в случае передачи по наследству, дарения либо продажи одного из земельных участков и т.п. В случае же регистрации данного права объект, обременённый сервитутом, сохраняет своё действие вне зависимости от желания либо нежелания нового владельца участка.

Таким образом, при регистрации прав на земельные сервитуты в РФ возможно возникновение спектра проблем, часть из которых является обычными при регистрации прав на недвижимость, и могут быть преодолены с помощью более внимательного изучения законодательной базы, юридической проверки документов и т.п. Однако в связи со спецификой регистрации земельного сервитута вероятными являются сложности, связанные с формулами, представленными в нормативных актах, а также проблемы с подписанием сервитутодателем и сервитуарием соглашения, постановкой участка, обременённого сервитутом, на кадастровый учёт. Решение указанных проблем возможно, с нашей точки зрения, при коррекции законодательных актов, а также при особом контроле рассмотрения соответствующих дел в судебном порядке. Мы считаем обязательным отражение в законодательных актах следующих моментов, связанных с регистрацией земельных сервитутов:

1. Введение чётких формул, относительно лиц, в пользу которых устанавливается сервитут, для публичных и частных сервитутов;
2. При рассмотрении судом дел, в которых присутствуют вопросы, связанные с незарегистрированными земельными сервитутами, суду следует обязывать сервитуария к проведению государственной регистрации сервитута в сроки, которые следуют установить законом. Нарушение данного
правила должно предусматривать санкции для пользователя земельного сервитута;
3. Проведение кадастрового учёта должно стать обязательным элементом для проведения государственной регистрации земельного сервитута.

Список литературы

ИЗЪЯТИЕ ЗЕМЕЛЬНОГО УЧАСТКА КАК САНКЦИЯ ЗА НАРУШЕНИЕ ЗАКОНДАТЕЛЬСТВА

МУРЗИНА МЕЛИССА СЕРГЕЕВНА

ФГАОУ ВО «Сибирский федеральный университет»

Научный руководитель: Вакулина Екатерина Александровна
ст. преп.
ФГАОУ ВО «Сибирский федеральный университет»

Аннотация: в данной статье рассматриваются основания для изъятия земельных участков за нарушение административного, земельного, гражданского, уголовного и налогового законодательства. Исследованы проблемы правоприменения изъятия земли в Российской Федерации и выработаны пути решения сложившихся проблем.

Ключевые слова: земельный участок, земля, нарушение, преступление, изъятие, собственность, основания применения.

Земельные правоотношения являются одними из самых важных и сложных с точки зрения права. Земля является ключевым фактором для формирования государственности, собственности, развития различных правоотношений и т. д. Статья 9 Конституции Российской Федерации определяет, что земля и другие природные ресурсы используются и охраняются как основа жизни и деятельности народов, проживающих на соответствующей территории [1, ч. 1 ст. 9]. Таким образом, государство признает землю как источник функционирования населения страны, который способствует поддержанию его жизни и развития в различных направлениях.

Признавая различные формы собственности, в том числе и частную [1, ч. 2 ст. 9], законодательство предусматривает различные виды ответственности за нарушение предписаний, которые могут коснуться земельных правоотношений. Одним из таких видов наказаний может служить изъятие земли у виновного лица. Видится, что раскрытие понятия «изъятие земельного участка» будет вполне объективным в следующей форме: «Изъятие земельного участка – это форма наказания лица за нарушение действующего законодательства, устанавливаемая судебным решением, и предполагающая прекра...
щение права собственности у владельца земельного участка.» При этом имущество человека может быть изъято только судебным решением, что подтверждается ч. 3 ст. 35 Конституции России.

Основанием изъятия из чужого пользования земельных участков, по мнению Краснова Н. И., может являться различное поведение людей как юридических фактов, которые делятся на правомерные и неправомерные [6, с. 188]. Автор относит к неправомерным юридическим фактам такое поведение субъектов земельных правотношений, которое нарушает действующее законодательство, вступает с ним в конфликт. Зарубежный опыт показывает, что такие формы наказания, как изъятие земли у преступника, существуют во многих странах мира и их механизм неплохо отлажен.

Например, в США есть понятие «гражданская конфискация», которая распространяется как на движимое, так и недвижимое имущество. Конфискация устанавливается на федеральном уровне и может быть предусмотрена законами штатов за совершение конкретных преступлений. Федеральный Закон 18 USC § 983 даёт право суду накладывать арест на земельный участок, а впоследствии и изымать его в пользу правительства, если на нем было совершено преступление, связанное с наркотиками и другими противоправными деяниями [7]. При этом, даже в случае обжалования таких действий в судебном порядке правительство США может виграть дело о конфискации и сохранить имущество, которое оно арестовало, даже если оно не осудит владельца собственности за преступление.

С точки зрения российского права изъятие земельных участков в качестве наказания за совершение противоправных деяний также предусмотрено, однако, на практике подобные механизмы не до конца отработаны. Рассматривая отдельные отраслевые нормы права следует констатировать, что: 1) нет четкой диспозиции такого вида наказания во многих отраслях права; 2) не регламентирован порядок изъятия земельного участка у собственника за нарушение законодательства; 3) отсутствуют судебные практики с изъятием земельных наделов по уголовным и административным делам. Земельное законодательство Российской Федерации определяет основания изъятия земельного участка, предусмотренный на праве пожизненного наследуемого владения, права постоянного (бессрочного) пользования как: 1. неиспользование земельного участка по целевому назначению; 2. использования земельного участка с нарушением законодательства Российской Федерации [3, п.1 ст. 54]. В статье 54 Земельного Кодекса РФ содержатся бесспорно важные положения о данной санкции. Во-первых, изъятие происходит лишь в соответствии с вступившим в силу судебным актом. Во-вторых, после назначения административного наказания, связанного с неиспользованием земельного участка по целевому назначению или использованием с нарушением законодательства Российской Федерации, необходимо установить факт нарушения правонарушения.

При этом, существует правовая коллизия между ст. 54 ЗК РФ и ст. 285 ГК РФ. Исходя из положения Гражданского Кодекса РФ, земельный участок может быть изъят у собственника, если использование участка осуществляется с нарушением требований законодательства Российской Федерации, в частности, если участок используется: 1) участок используется не по целевому назначению; 2) использование участка наносит вред плодородию с/х земель или наносит вред окружающей среде; 3) на участке возведена или создана самовольная постройка [2, ст. 285]. За каждое из указанных нарушений изначально предусматривается административная ответственность в соответствии с КоАП РФ, но в дальнейшем, если причина не устранена, на земельный участок может быть наложен арест, а в дальнейшем он может быть изъят у собственника. Например, такая процедура как изъятие из собственности и продажа с целью компенсации задолженностей вполне применима в рамках исполнительного производства по налоговым нарушениям. В данном случае ГК РФ содержит более расширенный перечень оснований, нежели ЗК РФ, что может привести к разной трактовке со стороны правоприменителей и судов.

Тем не менее, действительность такова, что ни уголовное, ни административное, ни налоговое законодательство не содержит такой санкции за нарушение действующего законодательства как изъятие земельного участка, хотя и предлагает такой вид ответственности при наступлении определенных обстоятельств. Несмотря на то, что ст. 44 Уголовного Кодекса Российской Федерации не содержит в своем перечне наложений такую санцию, как изъятие земельного участка, эта процедура всё-таки предусмотрена ст. 104.1 УК РФ «Конфискация имущества», которая является иной мерой уголовно-правового характера. Конфискация имущества есть принудительное безвозмездное изъятие и обращение...
ние в собственность государства [4, ч. 1 ст. 104.1]. Имущество виновного лица будет конфисковано в случае: 1) совершения преступлений, предусмотренных п. а ст. 104.1 УК РФ; 2) если приобретённое преступным путем имущество было легализовано; 3) имущество использовалось для финансирования терроризма, экстремистской деятельности, организованной группы, незаконного вооруженного формирования, преступного сообщества (преступной организации). [5, с. 233].

Очевидной проблемой применения рассматриваемой санкции является отсутствие закрепленных норм императивного характера в различных отраслях права нашей страны. На данный момент лишь гражданское законодательство сделало большой шаг в этом направлении, указав на четкие основания изъятия земли у лиц при наступлении определенных последствий. УК РФ не содержит формулировки «изъятие», но предусматривает конфискацию имущества за совершение определенных преступлений. Поэтому единого понятия «изъятие земельного участка» в действующих источниках российского права не существует. Также имеются определенные коллизии между правовыми нормами в части изъятия земельного участка в гражданском и земельном законодательстве. Анализ нормативных актов показал, что административное и налоговое законодательство вообще не предусматривает такого вида наказания, делая ссылку на другие законодательные акты. Несмотря на доктринальную возможность применения изъятия земли за совершение административных, налоговых и других правонарушений, на практике такие судебные решения могут быть обжалованы и механизм изъятия не до конца проработан и отлажен, что порождает множество проблем у государственных органов.

Возможным решением сложившейся ситуации может быть приведение законодательных актов в соответствие. Для облегчения работы судов и исполнительных судебных органов необходимо проработать процесс изъятия земли за нарушение законодательства, внести коррективы в федеральные законы и кодексы, могущие регулировать такой порядок. Для определения четкого порядка применения таких санкций судом в отношении виновных лиц целесообразно разработать Федеральный Закон «О порядке изъятия земельных участков за нарушение Законодательства Российской Федерации». При этом, следует учитывать, что гражданин не должен быть лишен имущества, которое является у него единственным для проживания.

Список литературы

6. Краснов Н. И. Земельное право России. Учебник. 12 – е изд, перераб. и доп. М.: Юрайт. 2016. 661 с.

© М.С. Мурзина, 2020
К ВОПРОСУ ОБ ОСНОВАНИЯХ РАЗМЕЩЕНИЯ НА ЗЕМЕЛЬНЫХ УЧАСТКАХ ОБЪЕКТОВ ЭЛЕКТРИФИКАЦИИ

КУЦЕВАЛОВ АРТЁМ ВЛАДИМИРОВИЧ
магистрант юридического факультета
ФГБОУ ВО «Кубанский государственный аграрный университет имени И.Т. Трубилина»

Аннотация: статья посвящена проблеме установления публичных сервитутов; проведен анализ действующего законодательства в сфере установления публичных сервитутов; установлена необходимость включения объектов электрификации железнодорожных путей в нормативно-правовое регулирование по установлению публичных сервитутов.

Ключевые слова: публичный сервитут, электрификация железнодорожных путей.

В условиях нарастающего соперничества на мировых сырьевых, продовольственных рынках и рынках готовой продукции, а также сложной внешнеполитической обстановки экономика Российской Федерации демонстрирует необходимость роста темпами, опережающими ближайших географических соседей и конкурентов. Одним из важнейших факторов роста экономики является развитая транспортная инфраструктура. Большая часть транспортной инфраструктуры, по сути, представляет собой линейные объекты. Именно для сокращения сроков и упрощения процедуры размещения линейных объектов принят Федеральный закон от 3 августа 2018 г. № 341-ФЗ «О внесении изменений в Земельный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации в части упрощения размещения линейных объектов» [1] (далее – «Федеральный закон № 341-ФЗ»), вступивший в силу с 1 сентября 2018 г. Однако, по прошествии более полутора лет с даты вступления в силу этих изменений, их правоприменительная практика остается недостаточной, а также проявляются отдельные пробелы в существующем законодательстве.

Одной из основных новелл, вводимых Федеральным законом № 341-ФЗ [1], является глава V.7 Земельного кодекса Российской Федерации [2], регламентирующая установление публичного сервитута в отдельных целях. Среди них, например, согласно пункту 1 статьи 39.37, – размещение объектов электросетевого хозяйства, и перечисленные в пункте 3 той же статьи устройство пересечений автомобильных дорог или железнодорожных путей с железнодорожными путями общего пользования на земельных участках, находящихся в государственной собственности, в границах полос отвода железных дорог, а также устройство пересечений автомобильных дорог или железнодорожных путей с автомобильными дорогами или примыканий автомобильных дорог к другим автомобильным дорогам на...
земельных участках, находящихся в государственной или муниципальной собственности, в границах полосы отвода автомобильной дороги. Стоит заметить, что законодатель не уделил должного внимания одному важному виду линейных объектов, правовой режим которого в настоящее время так и остается до конца неопределенным.


Тем не менее, несмотря на федеральное значение размещаемых объектов в рамках электрификации железнодорожных путей, применить к ним положения статей главы V.7 Земельного кодекса Российской Федерации [2], призванных упростить размещение линейных объектов, на деле явилось фактически невозможным. Рассмотрим причины сложившейся ситуации.

Далеко не все элементы, возводимые при проведении работ по электрификации, размещаются в существующей полосе отвода железной дороги. Зачастую электрификация железной дороги является отдельным объектом строительства, работы по которому выполняются по собственному титулу. Из земельных участков, необходимых для размещения таких объектов, формируется своя полоса отвода. Наиболее проблемным вопросом при оформлении исходно-разрешительной документации для проведения строительных работ по титулам объектов электрификации железнодорожных путей является занятие земельных участков, имеющих пересечение с автомобильными дорогами или с полосами отвода автомобильных дорог. В данном случае невозможно применить положения пункта 3 статьи 39.37 Земельного кодекса Российской Федерации [2], так как не происходит устройства пересечения автомобильных дорог с железнодорожными путями. К тому же, данное обстоятельство выводит вопрос об установлении публичных сервитутов для объектов электрификации из компетенции Министерства транспорта Российской Федерации и подведомственных ему органов исполнительной власти, таких, например, как Федеральное агентство железнодорожного транспорта (Росжелдор). Аналогичной позиции придерживается и Департамент недвижимости Министерства экономического развития Российской Федерации.

предназначенное для обеспечения электрических связей и осуществления передачи электрической энергии оборудование. Несмотря на то, что формально объекты электрификации железной дороги подходят под определение объектов электросетевого хозяйства, тем не менее, Министерство энергетики Российской Федерации их к таковым не относит.


Таким образом, наглядно видна необходимость включения строящихся объектов электрификации железных дорог в нормативно-правовое регулирование по установлению публичных сервитутов. Вопрос сроков подготовки и надлежащего оформления исходно-разрешительной документации на земельные участки, необходимые для проведения работ по размещению объектов электрификации железных дорог стоит достаточно остро. Исторически сложилось, что плотность населения и застройки в европейской части России достаточно велика. Регионы и районы с развитой инфраструктурой, в том числе и транспортной, привлекают как обычных граждан, желающих жить в комфортных условиях, так и средние и крупные предприятия, для которых земля является производственным ресурсом. Одновременно с распределением между правообладателями земельных участков растет необходимость развития и увеличения доли технологических объектов транспортной инфраструктуры. Потребность в таких объектах с каждым днем возрастает, а экономическая и политическая обстановка диктуют необходимость сокращения сроков их строительства. Способствовать устранению имеющихся пробелов смогло бы совершенствование законодательства в части установления публичных сервитутов. Дополнение главы V.7 Земельного кодекса Российской Федерации [2] положениями, предусматривающими установление публичных сервитутов в целях проведения работ по электрификации железных дорог, смогло бы существенно сократить сроки и упростить порядок оформления исходно-разрешительной документации для таких важных инфраструктурных проектов.

Список литературы

1. Федеральный закон от 3 августа 2018 г. № 341-ФЗ «О внесении изменений в Земельный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации в части упрощения размещения линейных объектов» // Российская газета. № 172. 2018.
4. Распоряжение Правительства Российской Федерации от 19 марта 2013 г. № 384-р «Об утверждении схемы территориального планирования Российской Федерации в области федерального транспорта (железнодорожного, воздушного, морского, внутреннего водного транспорта) и автомо-


© А.В. Куцевалов, 2020
УГОЛОВНОЕ ПРАВО И КРИМИНОЛОГИЯ.
УГОЛОВНО-ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРАВО.
УГОЛОВНЫЙ PROCESС
О НЕКОТОРЫХ ОСОБЕННОСТЯХ ПОТЕРПЕВШЕГО ОТ ПРЕСТУПЛЕНИЯ, ПРЕДУСМОТРЕННОГО СТАТЬЕЙ 110 УГОЛОННОГО КОДЕКСА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ДУДАРЕВА КСЕНИЯ СТАНИСЛАВОВНА
магистрант
Новосибирский юридический институт (филиал)
Томского государственного университета

Аннотация: Недостаточное изучение личности потерпевшего от доведения до самоубийства способствует существованию проблемы определения лица, способного быть потерпевшим от преступления, предусмотренного ст. 110 УК РФ, что, как следствие, влияет на эффективность применения этой нормы. В данной статье рассматриваются особенности потерпевшего от доведения до самоубийства. Автор выделяет ряд признаков потерпевшего от доведения до самоубийства, а также общие закономерности и определенные черты личности, определяющие возможность становления жертвой от этого преступного посягательства.

Ключевые слова: самоубийство, потерпевший, личность, виктимность, доведение до самоубийства.

ABOUT SEVERAL FEATURES REGARDING TO VICTIM OF A CRIME, PROVIDED BY THE ARTICLE 110 OF THE CRIMINAL CODE OF THE RUSSIAN FEDERATION

Dudareva Ksenia Stanislavovna

Abstract: Insufficient study of incitement to suicide victim's identity creates a problem of identification of a person that could be the victim of a crime, provided by the article 110 of the Criminal Code of the Russian Federation. That fact as a result affects efficiency of this regulation application. The features of incitement to suicide victim have been observed in this article. The author emphasizes the number of attributes of incitement to suicide victim, common regularities and particular personality features, defines the possibility of becoming a victim from that criminal trespass.

Key words: suicide, victim, personality, victimity, incitement to suicide.
самоубийств на душу населения (26,5 случая на 100 тысяч человек), а также лидирующую позицию в мире по числу самоубийств среди мужчин (48,3 случая на 100 тысяч человек).

Особый интерес в рамках уголовного права при изучении такого состава преступления как доведение до самоубийства, предусмотренного статьей 110 УК РФ, представляет исследование личности потерпевшего, в силу того, что не всякое лицо, исходя из особенностей человеческой психики, и не во всяких условиях способно совершить самоубийство.

Исключение в качестве обязательного признака состава преступления зависимость, материальную или иную, потерпевшего от виновного лица, которая присутствовала в Уголовном кодексе РСФСР 1926г., позволило законодателю защищать интересы неограниченного круга лиц. Однако анализируя опыт применения данной уголовно-правовой нормы и судебную практику по делам о доведении до самоубийства, можно выявить общие закономерности и определенные черты личности, определяющие возможность становления жертвы от этого преступного посягательства. Изучение личности потерпевшего также способно оказать влияние на эффективность предупреждения преступления, предусмотренного ст. 110 УК РФ. Кроме того необходимость в повышенном внимании к личности потерпевшего обусловлена разграничением самоубийства, связанного с преступным посягательством, от самоубийства, не связанного с таковым.

Исследование такого явления как самоубийство обособленно от человеческой психики, особенностей нравственной, эмоциональной, волевой и интеллектуальной сфер определенной личности не представляется возможным, ведь самоубийство является острой психической реакцией на психотравмирующую ситуацию. Следует отметить, что одна и та же психотравмирующая ситуация способна по-разному влиять на людей, а суицидальное поведение не закономерная реакция на стресс, поскольку важное значение имеют ценностные ориентиры конкретной личности, воспитание, жизненные установки, наличие болезней.

Ю.А. Уколова определяет самоубийство как акт сознательной, волевой человеческой деятельности, в котором проявляется реакция индивида на конкретные микросоциальные условия [6, с. 76]. Нельзя не согласиться с предложенным определением, которое указывает на такой важный признак потерпевшего от доведения до самоубийства, как способность самоубийцы осознавать фактический характер своих действий, а также руководить ими. Чтобы попытка самоубийства была признана таковой, человек должен сохранять способность к критическому мышлению и в полном объеме осознавать последствия своих действий. Однако Ю.А. Уколова также отмечает тот факт, что совершая самоубийство, лицо находится в состоянии депрессивного психоза (нервного расстройства), и, следовательно, у такого лица нарушенная волевая деятельность, но при этом интеллектуальная сфера остается неповреждённой [6, с. 77].

Ещё одним признаком потерпевшего от доведения до самоубийства является добровольность деяния. Самоубийство признается добровольным в том случае, если что решение человека лишить себя жизни осознанно и свободно, он стремится к этому по своей воле и это стремление должно быть очевидным. В.Ш. Аюпов, говоря о выборе в пользу добровольного лишения себя жизни, указывает на то, что психологические особенности личности имеют большое значение, и отмечает наиболее распространённые из них - чрезмерная впечатлительность, психологическая неуверенность, заниженная самооценка, эмоциональная неустойчивость [1, с. 15]. Располагая сведениями о психологических особенностях личности потерпевшего, виновный выбирает оптимальную модель поведения, направленную на достижение цели – самоубийство потерпевшего, а значит, осведомленность виновного относительно указанных особенностей личности потерпевшего, является определяющим признаком, который позволяет квалифицировать деяние виновного как доведение до самоубийства или покушения на него.

С критерием добровольности тесно связан такой признак потерпевшего от доведения до самоубийства, как физическая способность лица осуществить действия, направленные на причинение себе смерти. Это означает, что физическое состояние лица объективно должно быть способным выполнить самостоятельно и в полном объеме такие действия, которые могут повлечь за собой наступление смерти.

Учитывая эти критерии, следует отметить, что, безусловно, любое лицо, достигшее совершеннолетнего возраста, при наличии нормального психического и физического развития может стать поте-
певшим от доведения до самоубийства. Кроме того, как показывает практика, доведению до самоубийства зачастую подвержены лица, не достигшие совершеннолетия. Законодатель учел тот факт, что ребенок в силу естественной возрастной незрелости психики воспринимает окружающую действительность отлично от взрослого человека, в ч.2 ст. 110 УК РФ, где личность несовершеннолетнего расценивается в качестве обстоятельства, повышающего общественную опасность преступления.

Тем не менее, в уголовном законодательстве отсутствует указание на малолетнее лицо и лиц, страдающих психическими заболеваниями, в качестве признака, повышающего общественную опасность деяния. Исходя из того, что на уровне закона не определен возраст, при котором лицо может признаваться потерпевшим от анализируемого преступления, возникают вопросы квалификации доведения до самоубийства малолетнего, а, следовательно, и вопросы нижней возрастной границы потерпевшего. Однако с точки зрения возрастной психологии определить четкую возрастную границу лица, способного быть потерпевшим от доведения до самоубийства, не представляется возможным, поскольку особое значение имеет специфика развития каждой отдельно взятой личности. Первичным для уголовного права является то, что потерпевший от доведения до самоубийства должен отдавать отчет своим действиям и руководить ими.

В настоящее время существуют различные точки зрения на вопрос квалификация доведения до самоубийства малолетнего и лиц, страдающих психическими заболеваниями. Так Э.В. Рыжов, считает, что потерпевшим может быть любое лицо, в том числе малолетние и страдающие психическими заболеваниями, поскольку законодатель отнес к числу потерпевших «лиц, заведомо для виновного находящихся в беспомощном состоянии», под которыми в судебной практике понимаются указанные категории лиц [4, с. 106]. Однако как доктрина уголовного права, так и практика придерживаются позиции, при которой доведение до самоубийства малолетнего или лица, заведомо не способного понимать свои действия и значение совершаемого им действия, а, следовательно, и вопроса нижней возрастной границы лица, не может быть квалифицировано по п. «в» ч.2 ст.110 УК РФ. Тем не менее, в настоящее время в доктрине высказываются предложения о включении в состав преступления такого квалифицирующего признака, как посягательство в отношении малолетних лиц. Так Т.А. Микелова говорит о том, что это упущение законодателя и ему следовало бы ввести в качестве особо квалифицирующего признака “доведение до самоубийства малолетнего”, то есть лица в возрасте до 14 лет [3, с. 120].

Говоря о доведении до самоубийства лица, которое страдает психическим расстройством, лишающим способности правильно воспринимать происходящее, в силу отсутствия такого важного признака потерпевшего от доведения до самоубийства как способность самоубийцы осознавать фактический характер своих действий, а также руководить ими, считаем, что такое деяние нельзя квалифицировать по п. «а» ч. 2 ст. 110 УК РФ. Указанных лиц, в рамках применения, ст. 110 УК РФ следует исключить из категории лиц, заведомо для виновного находящихся в беспомощном состоянии.

Анализируя практику применения ст. 110 УК РФ, можно отметить, что доведению до самоубийства зачастую подвержены лица несовершеннолетнего возраста. Это объясняется особенностями развития детской психики, которые в условиях психотравмирующей ситуации не способны абстрагироваться от происходящего. Происходит в силу того, что формирование организма в таком возрасте не завершено и механизмы защиты от воздействия социальной среды не выработаны в той мере, в какой это необходимо. Помимо этого, можно сделать вывод о том, что еще одной категорией граждан, которые склонны к суициду, являются лица преклонного возраста. Эти лица в силу возрастных особенностей, недугов, болезней не могут в полной мере противостоять негативному напору. Исходя из этого, можно отметить, что доведению до самоубийства зачастую подвержены лица несовершеннолетнего возраста. Это объясняется особенностями развития детской психики, которые в условиях психотравмирующей ситуации не способны абстрагироваться от происходящего. Происходит в силу того, что формирование организма в таком возрасте не завершено и механизмы защиты от воздействия социальной среды не выработаны в той мере, в которой это необходимо. Помимо этого, можно сделать вывод о том, что еще одной категорией граждан, которые склонны к суициду, являются лица преклонного возраста. Эти лица в силу возрастных особенностей, недугов, болезней не могут в полной мере противостоять негативному напору, издевательствам, жестокости со стороны близких людей или третьих лиц.

Анализируем практику применения ст. 110 УК РФ, можно отметить, что доведению до самоубийства зачастую подвержены лица несовершеннолетнего возраста. Это объясняется особенностями развития детской психики, которые в условиях психотравмирующей ситуации не способны абстрагироваться от происходящего. Происходит в силу того, что формирование организма в таком возрасте не завершено и механизмы защиты от воздействия социальной среды не выработаны в той мере, в какой это необходимо. Помимо этого, можно сделать вывод о том, что еще одной категорией граждан, которые склонны к суициду, являются лица преклонного возраста. Эти лица в силу возрастных особенностей, недугов, болезней не могут в полной мере противостоять негативному напору, издевательствам, жестокости со стороны близких людей или третьих лиц.

Анализ практики также показывает, что способы лишения себя жизни столь же специфичны, сколько сами лица, пострадавшие от преступления. Тем не менее, можно выявить определенную закономерность. Лица, не достигшие восемнадцатилетнего возраста, чаще всего прибегают к радикальным мерам, которыми в большинстве случаев заканчиваются именно жизненной целью – летальным исходом. Люди же престарелого возраста в преобладающем количестве выбирают способ самоубийства отравление медицинскими препаратами. Это объясняется тем, что в силу психического развития и малого жизненного у детей болевой порог ниже, от чего им легче нанести себе вред несовместимый с жизнью.
Кроме того потерпевшими от данного преступления становятся лица, чьи сожители или же супруги, как правило, находятся в маргинальном состоянии, то есть это лица, злоупотребляющие спиртными напитками, вышедшие из мест лишения свободы либо пребывающие в них. Еще одну категорию потерпевших представляют военнослужащие, проходящие военную службу по призыву либо по контракту.

В юридической литературе принимались попытки описания личности потерпевшего от доведения до самоубийства. Так Е.К. Волконская в своей работе [2, с. 14] описывает личность потерпевшего, как лицо мужского пола, среднего возраста 25 лет, которое в жизнь не имело психического расстройства как установленного диагноза и не страдало на момент посягательства расстройством, способным повлиять на принятие суицидального решения, достигшее своего намерения в виде лишения себя жизни и имевшее близкую связь с лицом, которое могло довести до самоубийства.

Таким образом, признаками потерпевшего от доведения до самоубийства являются: способность самоубийцы осознавать фактический характер своих действий, а также руководить ими, добровольность деяния и способность лица физически выполнить действия по причинению себе смерти. Также следует отметить, что, несмотря на свою значимость, проблема личности потерпевшего от преступления, предусмотренного ст. 110 УК РФ, недостаточно изучена в настоящее время. При этом, опираясь на данные о личности потерпевшего, можно определить вектор эффективной профилактики данного посягательства, защиты слоев общества, наиболее подверженных становлению его жертвой, кроме того, изучение личности потерпевшего необходимо для правильной квалификации деяния и применения ст. 110 УК РФ на практике.

Список литературы

7. Suicide in the world // Официальный сайт Всемирной организации здравоохранения [Электронный ресурс] – URL: https://www.who.int/ru/ (дата обращения: 18.03.2020)
ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ ПРОЦЕССУАЛЬНОЙ ФОРМЫ В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ

РОЗНОВА АНАСТАСИЯ АЛЕКСЕЕВНА
студентка
ФГБОУ ВО «Саратовская государственная юридическая академия»

Научный руководитель: Перетятько Наталья Михайловна
к.ю.н., доцент
ФГБОУ ВО «Саратовская государственная юридическая академия»

Аннотация: Данная статья посвящена анализу процессуальной формы, являющейся одной из важнейших категорий науки уголовно-процессуального права. Автором рассматриваются проблемы, связанные с нарушением уголовно-процессуальной формы при совершении отдельных процессуальных действий. Указанные вопросы рассматриваются с опорой на теоретические материалы и практические источники. Помимо этого, в результате анализа нормативных правовых актов, а также судебной практики выделены основные последствия отступления от процессуальной формы. Автор приходит к выводу, о необходимости соблюдения уголовно-процессуальной формы как важнейшей составляющей механизма правового регулирования.

Ключевые слова: процессуальная форма, нарушение процессуальной формы, отдельные процессуальные действия, последствия нарушения процессуальной формы.

THE CONCEPT AND MEANING OF THE PROCEDURAL FORM IN CRIMINAL PROCEEDINGS

Roznova Anastasia Alekseevna

Scientific adviser: Peretyatko Natalia Mikhaílovna

Abstract: This article is devoted to the analysis of the procedural form, which is one of the most important categories of the science of criminal procedure law. The author considers the problems associated with the violation of the criminal procedure form when performing certain procedural actions. These issues are considered based on theoretical materials and practical sources. In addition, as a result of the analysis of normative legal acts, as well as judicial practice, the main consequences of deviation from the procedural form are highlighted. The author comes to the conclusion that it is necessary to observe the criminal procedure form as the most important component of the legal regulation mechanism.

Key words: procedural form, violation of the procedural form, individual procedural actions, consequences of violation of the procedural form.

Процессуальная форма относится к фундаментальным понятиям в уголовном процессе. Она создает детально урегулированный и строго обязательный правовой режим производства по всем уголовным делам.

Актуальность данной темы обусловлена тем, что на сегодняшний день на практике довольно часто встречаются случаи нарушения процессуальной формы при совершении ряда процессуальных действий. Данная проблема является достаточно распространенной и требует внимания, ведь именно от того, насколько соблюдается процессуальная форма, зависит решение ряда важнейших проблем, как теоретического, так и практического характера.
Говоря о значимости процессуальной формы, важно сказать, что именно благодаря ей создается стабильный режим производства по уголовным делам, а также обеспечивается законность в деятельности суда, прокурора и органов предварительного расследования. Более того, процессуальная форма призвана содействовать правильному установлению обстоятельств уголовного дела. Она выступает важнейшей гарантией прав и законных интересов участников процесса [1, с. 90].

Важно отметить, что о проблемах нарушения уголовно-процессуальной формы писали ряд ученых, таких как А.Б.Соловьев, М.Е.Токарова, М.Л.Якуб, И.Я.Фойницкий и многие другие. Так, А.Б. Соловьев и М.Е. Токарева отмечали, что важнейшей предпосылкой и гарантией законности в российском уголовном процессе является детальная, четкая регламентация всех его институтов и порядка их реализации на каждой стадии, каждом этапе уголовно-процессуальной деятельности, начиная с момента поступления сообщения о преступлении и возбуждения уголовного дела до завершения производства по нему [2, с. 54]. В свою очередь, И.Я.Фойницкий неоднократно указывал на важность соблюдения процессуальной формы для уголовного судопроизводства [3, с. 212].

Анализируя практику, можно сделать вывод, что отступление от процессуальной формы прослеживаются при допросе обвиняемого, проведении осмотра места происшествия, проведении обыска в жилище и.т.д. В данной статье будут рассмотрены лишь некоторые нарушения, при совершении отдельных процессуальных действий.

Так, при проведении допроса обвиняемого, подозреваемого, свидетеля нередко встречаются нарушения, связанные с его правом на пользование услугами защитника. Это подтверждается практикой. Так, согласно материалам дела подозреваемый в совершении преступления, предусмотренного ч.3 ст.160 УК РФ В. пригласил защитника, услугами которого он желает воспользоваться. В свою очередь, следователь указал о невозможности привлечения для участия в деле этого защитника без указания причины, предоставив В. другого. Очевидно, это противоречит не только нормам УПК РФ, но и порядку проведения допроса. Более того, при ознакомлении с материалами уголовного дела, В. был ограничен во времени, что противоречит ч.3 ст.217 УПК РФ [4].

Следует обратить внимание, что серьезные нарушения допускаются и при фиксации результатов проведённого допроса. Так, довольно часто протоколы составляются на «скорую руку», пренебрегая при этом правилами, которые содержатся в УПК РФ. В них не отражаются важные сведения, имеющие значение для уголовного дела. Более того, зачастую в протоколах указывается поверхностная информация, без необходимых подробностей. Также, не всегда присутствует отметка о разъяснении обвиняемому его прав, не на всех страницах присутствуют подписи допрашиваемого.

Говоря о нарушениях, совершаемых при проведении осмотра места происшествия, необходимо отметить, что на основе УПК РФ криминалистической техникой и тактикой выработаны определенные требования к порядку проведения осмотра места происшествия. Отступление от этих правил приводит к нелогичному описанию обстановки, а также к неполному, поверхностному осмотру. Качественный осмотр имеет достаточно большое значение, ведь именно от него зависит объем доказательственной базы, установление квалифицирующих признаков состава преступления [5, с. 6].

Стоит отметить, что встречаются и нарушения установленных требований при изъятии следов с места происшествия. А ведь именно от соблюдения этих требований зависит наличие или отсутствие вещественных доказательств в деле. И это находит подтверждение в судебной практике. Так, при рассмотрении в судебном заседании уголовного дела в отношении К., обвиняемый по ч.1 ст.105 УК РФ, было представлено доказательство — нож, которым он, по версии следствия, причинил ранения Г. Однако, в данном случае, при осмотре места происшествия и изъятии следов, необходимо было присутствие понятых, чего на деле не было. На основании этого, суд признал изъятый нож недопустимым доказательством [6].

Не менее значимым способом получения доказательственной базы является проведение обыска в жилище. Но и здесь при проведении указанного процессуального действия бывают нарушения. Для проведения обыска в жилище необходимы основания, предусмотренные УПК РФ. Но на практике встречаются случаи, когда указанное процессуальное действие проводится без достаточных на то оснований. Более того, бывает, что обыск в жилище проводится без судебного решения. Это грубое нарушение, вследствие чего полученные в ходе данного действия доказательства, могут быть признаны недействительными.
ми. Приведу пример из судебной практики. Старший дознаватель М. вынес постановление о производстве обыска в жилище П. с целью обнаружения имущества и иных предметов, которые могут иметь значение для уголовного дела. При этом судебного решения на проведение обыска не было. Суд, при рассмотрении уголовного дела пришел к выводу о том, что при назначении обыска были нарушены нормы УПК РФ. Более того, в постановлении дознавателя о проведении обыска в жилище не приведены мотивы его производства без соответствующего судебного разрешения, не указаны обстоятельства, исходя из которых, можно сделать вывод о необходимости безотлагательного проведения данного следственного действия. Также обыск был проведен в будний день, в дневное время, то есть обстоятельств, препятствующих обращению в суд с ходатайством о разрешении производства данного следственного действия, не имелось. На основании этого, суд признал назначение и проведение обыска в жилище П. не законным, а все полученные вследствие этого доказательства — недопустимыми [7].

Таким образом, ценность процессуальной формы заключается в том, что она создает детально урегулированный, устойчивый, юридически определенный, строго обязательный, стабильный правовой порядок производства по уголовному делу, отвечающий назначению судопроизводства и его принципам. Процессуальная форма играет важную роль при осуществлении сбора доказательств по уголовному делу, поскольку в случае нарушения процессуального порядка, полученные доказательства автоматически лишаются юридической силы. Стоит отметить, что ее соблюдение также является условием законности решений суда по делу. Все это представляет необходимость следования уголовно-процессуальной форме как важнейшей составляющей механизма правового регулирования, а также осознания ее роли и значения в современном правоприменительном процессе.

Список литературы

ЖЕНСКАЯ «БЕЛОВОРОТНИЧКОВАЯ» ПРЕСТУПНОСТЬ: СОСТОЯНИЕ И МЕРЫ ПРЕДУПРЕЖДЕНИЯ

ВАГАНОВА КСЕНИЯ ВЛАДИМИРОВНА

ФГБОУ ВО «Курганский государственный университет»

Научный руководитель: Алексеева Елена Александровна

к.ю.н., доцент кафедры уголовного права
ФГБОУ ВО «Курганский государственный университет»

Аннотация: В статье рассматривается актуальное состояние женской преступности в России, выявляются особенности ее структуры, в частности отмечается поляризация женской преступности - «общекриминальной» и «беловоротничковой», с преобладанием последней, раскрываются ее детерминанты, предлагаются меры предупреждения, в том числе путем рецепции зарубежного опыта.

Ключевые слова: состояние женской преступности, «беловоротничковая» преступность, детерминация, меры предупреждения, рецепция.

WOMEN’S "WHITE-COLLAR" CRIME: STATE AND PREVENTION MEASURES

Vaganova Ksenia Vladimirovna

Scientific adviser: Alekseyeva Elena Aleksandrovna

Abstract: the article examines the current state of women’s crime in Russia, identifies the features of its structure, in particular, the polarization of women’s crime - "General criminal" and "white-collar", with the predominance of the latter, identifies its determinants, offers prevention measures, including through the reception of foreign experience.

Keywords: the state of women's crime, "white-collar" crime, determination, prevention measures, reception.

В современной России осложнившиеся условия социально-экономической и государственно-политической жизни оказывают значительное влияние на состояние женской преступности, предопределяют ее трансформацию, что подтверждается данными уголовной и судебной статистики.

Таблица 1

<table>
<thead>
<tr>
<th>Год</th>
<th>Число женщин, совершивших преступления</th>
<th>Удельный вес в общем числе</th>
</tr>
</thead>
<tbody>
<tr>
<td>2003</td>
<td>205 884</td>
<td>16,6%</td>
</tr>
<tr>
<td>2004</td>
<td>163 259</td>
<td>13,4%</td>
</tr>
<tr>
<td>2005</td>
<td>178 446</td>
<td>13,8%</td>
</tr>
<tr>
<td>2006</td>
<td>204 927</td>
<td>15,1%</td>
</tr>
<tr>
<td>2007</td>
<td>200 892</td>
<td>15,2%</td>
</tr>
<tr>
<td>2008</td>
<td>200 834</td>
<td>16,0%</td>
</tr>
<tr>
<td>2009</td>
<td>194 202</td>
<td>15,9%</td>
</tr>
<tr>
<td>2010</td>
<td>172 375</td>
<td>15,5%</td>
</tr>
<tr>
<td>2011</td>
<td>159 329</td>
<td>15,3%</td>
</tr>
<tr>
<td>2012</td>
<td>154 388</td>
<td>15,3%</td>
</tr>
<tr>
<td>2013</td>
<td>156 288</td>
<td>15,4%</td>
</tr>
<tr>
<td>2014</td>
<td>158 156</td>
<td>15,7%</td>
</tr>
<tr>
<td>2015</td>
<td>172 178</td>
<td>16,0%</td>
</tr>
<tr>
<td>2016</td>
<td>148 026</td>
<td>14,6%</td>
</tr>
<tr>
<td>2017</td>
<td>146 916</td>
<td>15,2%</td>
</tr>
<tr>
<td>2018</td>
<td>145 486</td>
<td>15,6%</td>
</tr>
<tr>
<td>2019</td>
<td>142 505</td>
<td>16,1%</td>
</tr>
</tbody>
</table>

Наблюдается деление женской преступности на «общекриминальную» (убийства, грабежи, разбоя, кражи, мошенничества и т.д.) и «беловоротничковую» (преступления, совершенные с использованием служебного положения, при осуществлении своих профессиональных обязанностей, с целью личного обогащения и другой выгоды; когда данные преступления совершаются женщинами, в зарубежных исследованиях также применяется термин преступность «розовых воротничков») [3, с. 103].

Таблица 2

<table>
<thead>
<tr>
<th>Статья УК РФ</th>
<th>105</th>
<th>111</th>
<th>ч.1 ст.158</th>
<th>159</th>
<th>159.1</th>
<th>159.2</th>
<th>159.3</th>
<th>159.5</th>
<th>159.6</th>
<th>ч.1 ст.160</th>
</tr>
</thead>
<tbody>
<tr>
<td>Всего</td>
<td>7 198</td>
<td>20 494</td>
<td>41 902</td>
<td>17 365</td>
<td>2 476</td>
<td>1 946</td>
<td>239</td>
<td>450</td>
<td>54</td>
<td>2 279</td>
</tr>
<tr>
<td>Из них женщин</td>
<td>982</td>
<td>13,6%</td>
<td>3 805</td>
<td>18,5%</td>
<td>7 371</td>
<td>17,6%</td>
<td>4 864</td>
<td>28%</td>
<td>1 017</td>
<td>41%</td>
</tr>
</tbody>
</table>

В структуре женской преступности значительно преобладает «беловоротничковая преступность» (табл. 2), женщины совершают высоколатентные преступления, чаще всего - в одиночку, тогда как мужчины стремятся к объединению в группы, основной мотив - корысть. «Розовые воротнички» предпочитут из года в год без особого риска совершать преступления средней руки, которые обеспечивают небольшой, но стабильный доход, и при этом риск быть пойманными минимальный» [5, с. 144].

Преступность «розовых воротничков» детерминируется уравниванием полов в структуре экономики и производственных отношений: образ современной женщины в силу изменения ее положения в обществе становится ближе к образу жизни мужчин; снижением ценности семьи в современном мире, пренебрежительным отношением женщины к семье и воспитанию детей [6, с. 146]; нехваткой денежных средств, невозможностью законного приобретения желаемых ценностей.

Для усовершенствования мер профилактики данного вида преступности необходимо провести криминологическое исследование методов борьбы других стран. Так, в США в штате Юта в 2016 г. был создан первый в стране онлайн реестр «беловоротничковых» преступников. Законодательство США и Канады включает в себя административные кодексы и этические нормы поведения, требующие достижения самого высокого уровня профессионализма и честности среди сотрудников государственного аппарата [7, с. 174]. В Корее внедрена программа «Open», благодаря которой количество коррупционных преступлений уменьшилось в шесть раз. Ее суть - свободный доступ к информации о деятельности чиновников. Также согласно закону «О борьбе с коррупцией» в Корее расследование о коррупционной деятельности может совершить любой совершенолетний гражданин страны [8, с. 29]. В Китае, например, осуществляется периодическая аттестация, квалификационные экзамены и ротация кадров, из-за чего у чиновников нет возможности использовать сложившиеся служебные, дружеские и другие связи, порождающие незаконные действия [9, с. 423].

должностными полномочиями лежит в основе коррупции. 2. В ФЗ «О противодействии коррупции» закре-
пить понятие «коррупционное преступление» - предусмотренное в УК РФ общественно опасное деяние,
непосредственно посягающее на авторитет и законные интересы службы и выражающееся в противо-
правном получении государственным, муниципальным или иным публичным служащим либо служащим
коммерческой или иной организации (в том числе международной) каких-либо преимуществ (имущества,
прав на него, услуг или льгот) либо в предоставлении последним таких преимуществ. Это понятие будет
ключевым, способствующим консолидации антикоррупционных норм, а также определяющим границы
антикоррупционного уголовного законодательства. 3. Исключить из диспозиции ч. 1 ст. 285 УК РФ признак
«повлекло существенное нарушение прав и законных интересов граждан или организаций либо охраняе-
мых законом интересов общества или государства» [11], и ввести его в качестве отягчающего обстоя-
тельства в ч. 2 ст. 285 УК РФ. 4. Максимальный предел штрафа применительно ко всем преступлениям
коррупционного характера определить в примечании к ст. 285 УК РФ в конкретном денежном выражении
(например, 500 МРОТ), убрав указание на этот размер из санкций конкретных норм. 5. В целях предупре-
ждения рецидива преступности считаем нецелесообразным возвращение лиц, осужденных за должнос-
тное преступление, на прежнюю должность после отбытия наказания.
Таким образом, реализация предложенных преобразований окажет значимый эффект на состоя-
ние женской «беловоротничковой» преступности.

Список литературы
2. Алексеева Е.А. Современные тенденции развития женской преступности // Психо-
pедагогика в правоохранительн
3. Криминология: особенная часть (отдельные вопросы): учебное пособие / Е. А. Алексеева, Р.
5. Пискунова Е.В. Криминологические аспекты преступлений розовых воротничков // Социаль-
ные и гуманитарные науки. Отечественная и зарубежная литература. Сер. 4, Государство и право: Ре-
7. Кобец П.Н. О необходимости использования в отечественном законодательстве междуна-
родного опыта предупреждения и пресечения коррупции в государственном аппарате // Актуальные проблемы экономики и права. - 2009. - №1 (9). - С. 169-175.
8. Готыжева Ф.В. Опыт борьбы с коррупцией в зарубежных странах и возможность ее ис-
ПОНЯТИЕ И ЗНАЧЕНИЕ СТАДИИ ВОЗБУЖДЕНИЯ УГОЛОВНОГО ДЕЛА: ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ

МИСЕВРА НАТАЛЬЯ АЛЕКСЕЕВНА
студентка 2 курса Института права
Челябинского государственного университета (г.Челябинск)

Научный руководитель: Василенко Людмила Александровна
к.ю.н.
Челябинского государственного университета

Аннотация: статья посвящена вопросу о понятии и значении стадии возбуждения уголовного дела, её роли в уголовном процессе. Рассмотрены проблемные вопросы.

Ключевые слова: понятие, значение, проблемные вопросы, стадия возбуждения уголовного дела, уголовный процесс.

CONCEPT AND SIGNIFICANCE OF THE STAGE OF EXCITATION CRIMINAL MATTERS: PROBLEM ISSUES

Miservra Natalya Alekseevna

Abstract: The article is devoted to the issue of the concept and significance of the stage of initiating a criminal case, its role in the criminal process. Problematic issues are considered.

Keywords: concept, meaning, problematic issues, stage of criminal proceedings, criminal process.

В последнее время юридическим сообществом, а также рядом авторов и ученых дискутируется вопрос о системе уголовного процесса, стадиях и их значении. Также активно обсуждается необходимость реформирования стадии возбуждения уголовного дела, важно подчеркнуть, что для этого имеются основания: пробелы в уголовно-процессуальных нормах, которые направлены на регулирование деятельности должностных лиц на этапе проверки сообщений о преступлении, отставание от опыта зарубежных стран.

Стадия возбуждения уголовного дела является первоначальной, и к тому же основной стадией уголовного процесса. Значение данной стадии можно определить в том, что именно на ней осуществляется наличие или отсутствие уголовно-правовых и уголовно-процессуальных предпосылок для начала производства последующей стадии - предварительного расследования.

К примеру, М.С. Строгович не считал возбуждение уголовного дела самостоятельной стадией и говорил о том, что она является начальным этапом предварительного расследования.

Если согласиться с данной точкой зрения, то началом расследования будет считаться прием заявления или сообщения о преступлении. При этом, следственные действия нельзя будет осуществлять вплоть до того, как вынесут акт о возбуждении уголовного дела. Однако следует подчеркнуть, что срок
предварительного расследования исчисляется с момента собирания материала о преступлении, а не с момента, когда будет вынесено постановление.

Противником сохранения стадии возбуждения уголовного дела считалась и Л. М. Володина, которая полагала, что существование стадии возбуждения уголовного дела препятствует оперативному проведению расследования преступления и влечет утрату доказательств. Также не оставим без внимания тот факт, что Генеральная прокуратура РФ обращала внимание на рост жалоб граждан с тем, что появлялись факты незаконного возбуждения уголовных дел, а также необоснованные отказы в возбуждении именно на стадии возбуждения уголовного дела.10

Внесенные изменения в УПК РФ частично способствовали решению некоторых проблем, но, тем самым решая одни вопросы, другие вызвали возникновение иных сложностей, одни из которых мы рассмотрим в данной статье.

Несмотря на большое количество внесенных изменений, стадия возбуждения уголовного дела также остается местом противоречивой, к примеру, нарушаются такие права граждан как: сокрытие преступлений, возбуждение уголовных дел без достаточных оснований, необоснованные отказы в возбуждении дела и т.д.

Так как данная стадия объединяет в себе все уголовное судопроизводство, она является предметом различных дискуссий в науке.

Значение стадии можно определить, что должностное лицо, в рамках своих полномочий, в срок, устанавливает, имеются ли достаточные основания для осуществления процессуальной деятельности по уголовному делу и выносит решение: возбудить или отказать в возбуждении уголовного дела, либо передать дело по подследственности или подсудности.

Говоря о роли данной стадии следует помнить, что на этом этапе соблюдается защита личности от неправомерных, незаконных и необоснованных решений. Исходя из этого, данную стадию нужно сохранить и укреплять, а также повысить ее эффективность.

Цель стадии, согласно гл. 19 УПК РФ, установление законного повода и основание для того чтобы в дальнейшем принять одно из решений, посредством проведения специальных мероприятий (исключение составляет заявление потерпевшего или его законного представителя в отношении лица мировому судье).

Таким образом, стадия возбуждения уголовного дела является начальной стадией уголовного судопроизводства, в которой проверяются и рассматриваются сообщения о совершенном или о готовящемся преступлении, где в итоге, уполномоченное на то должностное лицо принимает одно из вышеуказанных решений.

Также хотелось бы согласиться с точкой зрения Вандышева В.В, о том, что стадию возбуждения уголовного дела можно определить, как так называемый «фильтр», позволяющий: 1) не допускать в уголовное судопроизводство правонарушения, не влекущие за собой уголовной ответственности и уголовного наказания; 2) сосредоточить усилия государственных органов и должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство, на борьбе именно с преступлениями, на контроле над состоянием преступности в стране.11

Профессор, В.Н. Яшин и А.В. Победкин высказывают точку зрения, что именно стадия возбуждения уголовного дела призвана обеспечить оперативное реагирование на каждое сообщение о преступлении, что является гарантией быстрого и полного его раскрытия, а также исключает незаконное и необоснованное волевое вмешательство граждан в орбиту уголовного судопроизводства, а также напрасную трату сил и средств правоохранительных органов.12

Так же УПК РФ впервые закрепил право лица, производящего проверку, получать объяснения. В.А. Семечкова отмечает как важно получать и применять объяснения, полученные после совершения преступления, потому как объяснения обычно достоверны, и на субъект, дающий объяснения, никаким 10 Мясоедова, Ю.В. Актуальные проблемы стадии возбуждения уголовного дела / Ю.В. Мясоедова // Молодой учёный. — 2017. — № 4 (138).— С.596
11 Вандышев В.В. Уголовный процесс. Общая и Особенная части: учебник для юридических вузов и факультетов. // М.: Контракт, Вольтерс Клувер, — 2010.— С.62
12 Яковлев М.М., Федоров И.К. К вопросу о понятии и значении стадии возбуждения уголовного дела в уголовном процессе россии // Проблемы науки. — 2018. — № 11 (35). — С.22
образом не оказывается влияние со стороны заинтересованных в исходе проверки лиц. Кроме того, лицо, дающее объяснение после совершения преступления еще достаточно свежо помнит и оценивает произошедшее. 13

Поэтому хотим заострить внимание на возникшей проблеме получения объяснений, так как в них не установлен статус лица, дающего объяснение (хотя опрашиваемых лиц можно определить статусом свидетеля), а также порядок получения, оформления результатов. Но необходимо подчеркнуть, что в ст. 307 УК РФ идет речь о показаниях, а не об объяснениях, поэтому нет необходимости предупреждать лицо об уголовной ответственности за дачу заведомо ложных показаний и за отказ дачи показаний. Также есть вопрос, могут ли полученные объяснения являться допустимыми доказательствами или нет? Потому что на этот счет закон не приравнивает объяснений к показаниям.

Достаточно было бы в ч.1 ст. 144 УПК РФ продолжить и наделить правом лица, проводящего проверку поступившего сообщения о преступлении, на проведение допроса. Именно с помощью проведения допроса следователя улучшится положение, так как основной источник информации является воспоминания участников, свидетелей преступных событий. Откладывать их допрос до вынесения постановления о возбуждении уголовного дела — значит создавать условия для забывания и, следовательно, потерять важной информации для дела.

Исходя из вышесказанного, подчеркнем важность института возбуждения уголовного дела, потому как именно он является незаменимой частью уголовного процесса, а назначение стадии возбуждения уголовного дела состоит в оперативном и эффективном реагировании на заявления и сообщения о совершенных преступлениях, так же в предоставлении прав граждан на доступ к правосудию, улучшением эффективности в раскрытии преступлений и проведении по ним предварительного расследования. Из этого следует, что в совокупности вышеизложенные действия являются предложениями для изменений, вводимых в УПК РФ, регламентирующих процессуальные правила начала производства по уголовному делу.

Список литературы


Аннотация: статья посвящена актуальным вопросам взаимодействия следователя и прокурора на стадии предварительного расследования. На основе анализа современного состояния практики автор выносит предложения повышения эффективности взаимодействия субъектов предварительного расследования.

Ключевые слова: следователь, прокурор, проблемные вопросы, стадия предварительно расследования, уголовный процесс.

PROBLEM ISSUES OF INTERACTION OF THE INVESTIGATOR AND THE PROSECUTOR AT THE STAGE OF THE PRELIMINARY INVESTIGATION

Misevra Natalya Alekseevna

Scientific adviser: Vasilenko Lyudmila Aleksandrovna

Abstract: The article is devoted to pressing issues of interaction between the investigator and the prosecutor at the stage of the preliminary investigation. Based on the analysis of the current state of practice, the author makes proposals to increase the effectiveness of the interaction of subjects of preliminary investigation.

Keywords: investigator, prosecutor, problematic issues, preliminary investigation stage, criminal process.

После того, как появился руководитель следственного органа в полной мере изменилось процессуальное положение следователя и прокурора, и на это обращал внимание Генеральный прокурор РФ Ю.Я. Чайка, что с момента появления такой фигуры как руководитель следственного органа, нарушило тот разумный существовавший ранее баланс между ведомственным контролем и прокурорским надзором уголовно-процессуальной деятельности. Также подчеркнем точки зрения И.А. Насонова и Н.А. Моругина, которые высказывались о необходимости расширить полномочия руководителя следственного органа и его права на утверждение обвинительного заключения, где он бы и смог утверждать итоговый документ расследования. Но опять-таки следователь будет находиться в полной зависимости от мнения и решений руководителя следственного органа, а также возможно и следователь утратит процессуальную самостоятельность, т.е он будет контролировать сам себя.14

14Даровских, С.М. Некоторые вопросы осуществления ведомственного контроля при производстве предварительного расследования // Правопорядок: история, теория, практика. – №4(7).— 2015.– С.26
Хоть прокуроры принимают всевозможные меры, направленные на защиту гарантированных Конституцией РФ прав граждан, как и прежде на стадии предварительного расследования есть нерешенные проблемы, которые необходимо эффективно, своевременно и комплексно решать.

Как и прокурор, начальник следственного отдела в числе прочих процессуальных средств реализует функцию уголовного преследования путем дачи следователю письменных указаний в порядке, установленном в ч. 4 ст. 39 УПК РФ. Если следователь имеет другую точку зрения, то он может представить прокурору материалы уголовного дела и свои письменные возражения, а также при согласии прокурора с письменными указаниями начальника следственного отдела он подтверждает их правильность. Получается, что следователь должен иметь право обжаловать указания начальника следственного отдела вышестоящему прокурору.

Вместе с тем, с нашей точки зрения, можно предложить начальнику следственного отдела дать возможность собственнично советоваться со своими письменными указаниями с прокурором еще до момента передачи их следователю. Это действительно, сможет эффективно осуществлять функции уголовного преследования начальником следственного отдела.

К тому же, следователь не имеет возможность настаивать на своей позиции, на своих решениях перед руководителем следственного органа. Ко всему прочему, согласно п. 5 ч. 2 ст. 38 УПК РФ следователь имеет право обжалования решений прокурора только с согласия руководителя следственного органа. Хотя ч. 3 ст. 39 УПК РФ устанавливает, что следователь может обжаловать требования своего руководителя, однако согласно данному в праву 89,8% следователей МВД и 84,7% следователей Следственного комитета при ответили, что они никогда не обжаловали указания своего руководителя. Причинами, по которым они не воспользовались данными правом, было: психологический барьер, который не давал им возможность соглашаться с указаниями, так как это напрямую бы зависело от их будущего карьерного роста, также одной из причин являлось то, что руководитель следственного органа дает указания устно, а не письменно, что исключает возможность обжалования. Исходя из выше сказанного, поддерживаем предложение В.М. Быкова о необходимости закрепить возможность следователя обжаловать, в том числе, и устные указания руководителей следственного органа.

К тому же, можно выделить проблему уголовной ответственности следователей за неисполнение либо ненадлежащее исполнение служебных обязанностей, которая подразумевает дисциплинарное взыскание или привлечение следователя к уголовной ответственности. Согласно ст. 39 УПК РФ, следователи, получая указания от руководителя их согласовывают, поэтому было бы правильней привлекать не только следователя к ответственности, но и руководителей следственных органов.15

Таким образом, от закрепления контрольных полномочий вышестоящих субъектов, зависит не только эффективность и качество расследования, а также то как защищены права и свобод участников уголовного процесса. Исходя из этого, тема исследования считается особенно значимой актуальной.

Управлением по надзору за уголовно-процессуальной и оперативно-розыскной деятельностью проанализированы результаты работы органов прокуратуры в 2019 году. Как итог, обнаружено более 52 тыс. нарушений законов, допущенных органами предварительного расследования на досудебной стадии уголовного судопроизводства, к тому же, дополнительно удалось поставить на учет 2 тыс. неустранимых преступлений. Также, жалует отдельного внимания проблема вынесения незаконных решений об отказе в возбуждении дела, которая препятствует потерпевшим осуществлять свое законное право на доступ к правосудию. Так, в 2019 году прокурорами было отменено более 15,5 тыс. постановлений об отказе, а по результатам дополнительных проверок материалов дела удалось возбудить более 2 тыс. уголовных дел. В то время как, органы предварительного расследования необоснованно возбуждали уголовные дела, при том, что отсутствовали правовые основания или имелись нарушения уголовно-процессуального законодательства. За 2019 год таких решений было 25, по реабилитирующими основаниями причинами которых стали неполная доследственных проверок, преступление по рядка проведения следственных действий, неправильное применение норм процессуального права, было прекращено производство в отношении 59 лиц (2018 год – 49). С целью пресечения нарушений

---
прокуроры применили меры пресечения в виде дисциплинарной ответственности свыше 4,5 тыс. сотрудников органов следствия и дознания.16

Также в связи с «урезанными» полномочиями прокурора сущность прокурорского надзора кардинально изменилась. Хотя, Копылова О.П. считает необходимым возвратить полномочия прокурора в ранее действующем УПК РФ, якобы с помощью возвращения «расширения» полномочий прокурора это приведёт к повышению эффективности предварительного следствия и дознания и самого прокурорского надзора за законностью их процессуальной деятельности, повышению уровня персональной ответственности сотрудников органов предварительного следствия, дознания и прокуратуры, в конечном итоге — укреплению законности на досудебной стадии уголовного судопроизводства. 17 Данная точка зрения несомненно заслуживает внимания, но мы считаем, что, всё-таки возвратив раннее действовавшие полномочия прокурора это создаст дополнительные конфликты и проблемы в том плане, что решая вопрос по уголовному делу, например в части возбуждения уголовного дела или нет, что следователь, что прокурор могут иметь разные взгляды на ситуацию и это в дальнейшем создаёт проблему договоренности между ними, один на основе своего внутреннего убеждения будет настаивать на возбуждении уголовного дела, а второй напротив, напротив, исходя из этого теряется, что ценно-это время и сроки тормозят течение дело. Поэтому, поддерживаем законодателя в части упразднения некоторых полномочий прокурора.

На сегодняшний день, прокурор не имеет права вторгаться в предварительное следствие, потому как теперь следователь сам осуществляет ход расследования, принимает решения о производстве следственных и иных процессуальных действий, но только когда необходимо получение судебного решения или согласия руководителя следственного органа.

Исходя из вышесказанного, эффективным взаимодействием следователя и прокурора на стадии предварительного расследования будет являться, что чтобы данные субъекты, осуществляющие контрольную и надзорную функции, дополняли друг друга, а не подменяли. Прокурор, обеспечивая законность и обоснованность осуществления уголовного преследования, а также защиту прав и законных интересов участников уголовного судопроизводства, является гарантом исполнения уголовно-процессуального законодательства на досудебных стадиях уголовного процесса, а руководитель следственного органа — организатор процессуальной деятельности по расследованию преступлений органами предварительного следствия.

Список литературы

1. Даровских, С.М. Некоторые вопросы осуществления ведомственного контроля при производстве предварительного расследования // Правопорядок: история, теория, практика.— №4(7).– 2015.— 30 с.
3. О результатах надзорной деятельности органов прокуратуры области в сфере соблюдения конституционных прав граждан в уголовном судопроизводстве в 2019 году [Электронный ресурс]: Прокуратура оренбургской области [сайт] URL: http://www.orenprok.ru/news-link/news/2020/03/02/2mart20-3/ (дата обращения 07.03.2020)

16 О результатах надзорной деятельности органов прокуратуры области в сфере соблюдения конституционных прав граждан в уголовном судопроизводстве в 2019 году [Электронный ресурс]: Прокуратура оренбургской области [сайт] URL: http://www.orenprok.ru/news-link/news/2020/03/02/2mart20-3/ (дата обращения 07.03.2020)
Аннотация: автором рассматривается концепция восстановительного правосудия в уголовном процессе России, а также затрагивается механизм ее реализации. В статье анализируются некоторые проблемы института прекращения уголовного дела в связи с примирением сторон как элемента восстановительного правосудия, возникающие в правоприменительной практике. Выявлены противоречия в законодательной конструкции института примирения сторон, порождающие неоднозначность в толковании и применении норм права. Формулируется вывод о необходимости и целесообразности внедрения и законодательного закрепления института медиации в уголовное судопроизводство России, посредством внесения изменений в УПК РФ и ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)».

Ключевые слова: уголовное судопроизводство, концепция восстановительного правосудия, институт примирения сторон, медиация, уголовно-правовой конфликт.

IMPLEMENTATION OF THE CONCEPT OF RESTORATIVE JUSTICE IN CRIMINAL PROCEEDINGS IN RUSSIA

Timerbaev Danil Airatovich

Scientific adviser: Sergeev Andrey Borisovich

Abstract: the author considers the concept of restorative justice in the criminal process of Russia, and also touches upon the mechanism of its implementation. The article analyzes some problems of the institution of termination of a criminal case in connection with the reconciliation of the parties as an element of restorative justice that arise in law enforcement practice. Contradictions in the legislative structure of the institution of reconciliation of the parties are revealed, which give rise to ambiguity in the interpretation and application of the law. The author draws a conclusion about the necessity and expediency of introducing and legislating the institution of mediation in the criminal procedure of Russia, through amendments to the criminal procedure code of the Russian Federation and the Federal law "on alternative dispute settlement procedure with the participation of a mediator (mediation procedure)".

Keywords: criminal proceedings, the concept of restorative justice, the Institute of reconciliation of the parties, mediation, criminal law conflict.
Современная модель уголовного судопроизводства направлена на то, чтобы лицо, совершившее преступление понесло справедливое наказание. Такова главная цель уголовно-процессуального законодательства, которое прежде всего стоит на защите прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений. Указанный подход в практике борьбы с преступностью вменяются карательным правосудием, смысл которого заключается в применении в отношении преступника мер государственного принуждения, с целью восстановления социальной справедливости, исправления осужденного и предупреждения совершения им новых преступлений. Описываемый карательно-радикальный настрой правоохранительных и судебных органов существовал с давних времен как адекватная реакция на акт преступного посягательства. Вместе с тем, некоторое время назад западноевропейские государства, а прежде всего США, пришли к выводу о невозможности противодействия преступности исключительно репрессивными методами. В понятийно-категориальном аппарате юридической науки и широкой общественности появилась дефиниция «восстановительного правосудия» как антипод карательному правосудию, которая позволила сместить укоренившуюся веками парадигму и рассмотреть назначение уголовного судопроизводства под совершенно иным ракурсом.

Восстановительное (реституционное) правосудие преследует своей целью восстановление прав и интересов потерпевшего, которому преступлением причинен определенный вред. Основная идея, на которой основывается данная концепция заключается в том, что лицо, совершившее преступление осознает противоправность своих действий и принимает меры, направленные на заглаживание причиненного вреда потерпевшему. Результатом такого разрешения уголовно-правового конфликта может явиться соглашение о примирении сторон в уголовном процессе, основанное на принципах добровольности и взаимности. Такой метод предоставляет возможность правонарушителю на законных основаниях избежать уголовного наказания и иных мер государственного принуждения. Прежде всего, это касается тех лиц, которые совершили преступление впервые, а также тех лиц, которые ко времени совершения преступления не достигли совершеннолетнего возраста.

Одним из актуальных проявлений концепции восстановительного правосудия в уголовном судопроизводстве России является вопрос о необходимости законодательного закрепления института медиации в практику разрешения уголовно-правовых споров. Адепты медиативного подхода в подтверждение своих доводов придерживаются позиции, согласно которой повсеместное проявление карательных мер в уголовном правосудии является неэффективным методом борьбы с преступностью, в связи с чем возникает целесообразность реализации восстановительного правосудия. К странам, активно лоббирующим данную идею относятся США, Великобритания, Австралия, ФРГ, Швеция и многие другие государства.

В странах постсоветского пространства также происходит активное приспособление и внедрение медиативных технологий в правоприменительную практику. Некоторые государства на законодательном уровне содержат нормы, регламентирующие процедуру проведения медиации в уголовном судопроизводстве. Так, в статье 85 Уголовно-процессуального кодекса Республики Казахстан официально закреплен процессуальный статус медиатора как иного участника уголовного судопроизводства. Им может являться физическое лицо, привлекаемое сторонами для проведения медиации, в соответствии с требованиями Закона Республики Казахстан от 28 января 2011 г. № 401-IV «О медиации», регламентирующего правовое положение медиаторов и организаций, обеспечивающих проведение процедуры медиации [1].

Следует отметить, что в Российской Федерации действует Федеральный закон «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», однако данный нормативно-правовой акт не затрагивает уголовно-процессуальные отношения, а направлен на разрешение гражданско-правовых споров. На наш взгляд уголовно-процессуальное законодательство также нуждается в институте медиации и его официальное закрепление в структуре Уголовно-процессуального кодекса РФ, так и внесения поправок в отдельный федеральный закон представляет-ся весьма целесообразным.

Прежде всего, необходимо отметить, что анализ российского уголовно-процессуального законодательства позволяет сказать о том, что метод альтернативного разрешения уголовно-правовых споров имеет законодательное закрепление как в статье 76 Уголовного кодекса РФ (освобождение лица от
уголовной ответственности в связи с примирением с потерпевшим), так и в статье 25 Уголовно-
процессуального кодекса РФ (в виде процессуально института прекращения уголовного дела в связи с
примирением сторон).
Согласно вышеуказанным нормам суд, следователь с согласия руководителя следственного ор-
гана, а также дознаватель с согласия прокурора вправе на основании заявления потерпевшего или его
законного представителя прекратить уголовное дело в отношении лица, подозреваемого или обвиняе-
мого в совершении преступления небольшой и средней тяжести, если это лицо примирилось с потер-
певшим и загладило причиненный ему вред [2].
Данные статистической отчетности свидетельствуют о том, что институт примирения сторон как
элемент восстановительного правосудия активно пользуется спросом в правоприменительной практике
и зарекомендовал себя как эффективный инструмент в разрешении уголовно-правовых споров, возни-
кающих между лицом, совершившим преступление и потерпевшим.
Подтверждение сказанному видится в официальных данных судебной статистики, которые еже-
годно публикуются Верховным Судом Российской Федерации, с целью мониторинга всех судов разных
уровней судебной системы, а также доступности и качества осуществления правосудия. Так, сводные
статистические сведения о деятельности федеральных судов общей юрисдикции и мировых судей
свидетельствуют о востребованности института примирения сторон в уголовном судопроизводстве.
Количество прекращенных уголовных дел в связи с примирением сторон продолжает оставаться на
высоком уровне: в 2016 – 160765, в 2017 – 138187, в 2018 – 127437, за 1 полугодие 2019 – 53807 уго-
ловных дел [3]. Из всех имеющихся оснований как реабилитирующего, так и не реабилитирующего ха-
рактера, за примирением сторон прекращается подавляющая часть уголовных дел.
Тем не менее, институт компромисса, реализуемый посредством примирения сторон в уголовном
судопроизводстве России в духе восстановительного правосудия, при всех своих достоинствах, имеет
множество недостатков, которые порождают споры и вызывают проблемы в практике применения ука-
занных норм права. Научным сообществом на протяжении многих десятилетий накоплен достаточный
объем знаний, что позволяет нам обобщить и систематизировать насущные проблемы, возникающие в
практике применения указанных норм, регламентирующих примирительное производство в уголовном
процессе. К таковым проблемам относятся:

1. злоупотребление категорией вправе, согласно которой правоохранительные и судебные
органы при решении вопроса о прекращении уголовного дела в связи с примирением сторон руковод-
ствуются внутренним убеждением, на основе которого и принимается соответствующее процессуаль-
ное решение. Указанное порождает необоснованность и несправедливость при вынесении решения по
указанному основанию, хотя все условия, способствующие достижению компромисса между жертвой и
правонарушителем достигнуты.

Так, апелляционным постановлением Краснодарского краевого суда был отменен приговор Бе-
лореченского районного суда Краснодарского края в отношении осужденного Т., за совершение престу-
пления, предусмотренного ч. 1 ст. 264 УК РФ, в виду того, что судом первой инстанции не были
учтены юридически значимые обстоятельства, свидетельствующие о возможности прекращения уго-
ловного дела за примирением сторон, в частности, добровольность волеизъявления потерпевшего на
примирение с подсудимым, которая подтверждалась письменным заявлением самого потерпевшего,
заглаживание причиненного вреда, совершение преступления впервые и относящегося к категории не-
большой тяжести. К тому же, суд первой инстанции рассматривал ходатайство потерпевшего, нашел его
не подлежащим удовлетворению, мотивируя тем, что решение вопроса о прекращении уголовного де-
ла за примирением сторон является правом, а не обязанностью суда, с чем в последствии не согла-
сился суд апелляционной инстанции [4].

2. проблема необоснованного отказа в прекращении уголовного дела за примирением сторон
наблюдается во многих случаях. Подтверждение этому, вышеуказанный пример из судебной практики,
который прямо свидетельствует о субъективном подходе к рассмотрению и разрешению уголовного
дела, по существу, при наличии оснований и условий прекратить уголовное дело, регламентированных
уголовно-процессуальным законом.
3. по аналогичным делам суды в одних случаях прекращают уголовные дела за примирением сторон, а в других – отказывают в удовлетворении ходатайства потерпевшего о примирении с обвиняемым [5, с. 53].

Так, апелляционным постановлением Верховного суда Республики Крым было отменено постановление Красногвардейского районного суда Республики Крым в отношении А., обвиняемого в совершении преступления, предусмотренного ч. 3 ст. 264 УК РФ, по тем основаниям, что судом первой инстанции не были учтены характер и степень общественной опасности нарушений, допущенных А., тяжесть наступивших последствий, выразившихся в смерти другого человека, не дана оценка на предмет соответствия вопроса прекращения уголовного дела по ст. 25 УПК РФ в сложившейся ситуации целям и задачам защиты прав и законных интересов личности, общества и государства [6].

При этом, в п. 16 Постановления Пленума Верховного Суда РФ содержится правовая позиция, согласно которой при принятии решения о прекращении уголовного дела в связи с примирением сторон, суду надлежит всесторонне исследовать характер и степень общественной опасности совершенного преступления, данные, характеризующие личность подсудимого, иные обстоятельства дела (надлежащее ли лицо признано потерпевшим, его материальное положение, оказывалось ли давление на потерпевшего с целью примирения, какие действия были предприняты виновным для того, чтобы загладить причиненный преступлением вред и т.п.). Следует также отметить, что при принятии решения суду следует оценить, соответствует ли оно целям и задачам защиты прав и законных интересов личности, общества и государства [7].

Несмотря на разъяснение высшей судебной инстанции, суды общей юрисдикции допускают ошибки, связанные с применением нормы, регламентирующей примирительное производство в уголовном процессе.

На наш взгляд, указанное происходит в силу того, что в правовом развитии институт примирения сторон находится в статичном состоянии, поскольку применение его на практике порождает неоднозначность и неопределенность в толковании, что является упущением законодателя с точки зрения конструкции самой статьи.

Кроме того, недостатками законодательной конструкции института примирения сторон являются схематичность и детальная непроработанность процессуальных особенностей самого института и четкого механизма его реализации в правоприменительной практике. К тому же происходит нагромождение понятий «прекращение уголовного дела» и «прекращение уголовного преследования», выявляется неопределенность в отношении статуса потерпевшего и его права в определенных ситуациях ходатайствовать о прекращении уголовного дела в связи с примирением сторон, отсутствует четкая недвусмысленная позиция о возможности или невозможности прекращения уголовного дела по делам о двуобъектных преступлениях и о преступлениях, результатом которых явилась смерть потерпевшего.

Все вышесказанное представляет только небольшую часть тех проблемных вопросов, затрагивающих правовую регламентацию института примирения сторон в уголовном процессе, которая оставляет желать лучшего. Реализация института примирения сторон как меры реагирования государства на уголовно-правовой конфликт всегда сопрягается с множеством факторов, оказывающих влияние на принятие результативного решения, среди которых наибольшую роль играют психологические, социальные и организационные (процедурные) аспекты. Первостепенное значение в развитии института примирения сторон занимает уголовная и уголовно-процессуальная политика нашего государства. Если последняя приобретает восстановительный характер и берет вектор своего развития на совершенствование примирительных процедур, то это становится стимулом для возможного расширения перечня указанных процедур и закрепления их на законодательном уровне.

Необходимо отметить, что полная реализация концепции восстановительного правосудия невозможна без взаимодействия с официальной системой правосудия. Несмотря на имеющиеся проблемы, восстановительное правосудие активно расширяется и находит поддержку среди многих юристов, как теоретиков, так и практиков. Это обусловлено следующим критериями. Во-первых, программа восстановительного правосудия необходимо рассматривать не как альтернативу уголовному преследованию, хотя среди научного сообщества есть представители, высказывающиеся за...
указанную точку зрения, а сколько встраивание программ восстановительного правосудия в корпус официальной системы реагирования на преступления. Пока невозможно с определенной точностью утверждать, что примирительные процедуры стали составной частью целостной судебной системы в Российской Федерации, хотя именно такая цель должна преследоваться. Во — вторых, сложное устройство судебной системы и противоречивый характер уголовного правосудия не позволяют проявить предрасположенность к таким институтам внутри себя, которые предоставляют возможность для использования примирительных программ при разрешении уголовно-правового конфликта между правонарушителем и жертвой, преступником и потерпевшим. Таким образом, основная цель уголовного правосудия сводится к тому, чтобы наказать лицо, виновное в совершении преступления, а смещение парадигмы в сторону реализации примирительных процедур, и отход от карательной системы правосудия не представляется возможным.

В определенном смысле, общепризнанные принципы правосудия и в целом российского законодательства также не позволяют в полной мере реализовать идеи восстановительного правосудия и препятствуют созданию института медиации в уголовном судопроизводстве России. Как справедливо отмечает Головко Л.В., в ряде европейских стран действует принцип целесообразности при возбуждении уголовного дела, который является весомым правовым основанием для решения вопроса об использовании примирительных программ между сторонами уголовно-правового конфликта на самой ранней стадии — т.е. с момента получения органами правопорядка сигнала (сообщения) о преступлении [8]. Сущность указанного принципа заключается в том, что полицейский или прокурор, если посчитают целесообразным, могут направить дело на медиацию и в случае ее успеха, не возбуждать уголовное дело.

Напротив, в российском уголовном судопроизводстве принципа целесообразности не существует, а в основу ставится принцип законности, согласно которому при наличии предусмотренных в уголовно-процессуальном кодексе РФ повода и оснований, уполномоченное должностное лицо органа следствия или дознания обязано возбудить уголовное дело. Аналогично можно провести с другими общественными отношениями, выпадающими из сферы уголовного судопроизводства, но тем не менее имеющими немаловажное значение. Так, в соответствии с Федеральным законом «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних», при обнаружении противоправных деяний, совершенных несовершеннолетними, школы обязаны уведомить полицию о соответствующих фактах нарушения. Соответственно, далее сотрудники полиции будут решать вопрос, если в деянии несовершеннолетнего имеются признаки состава преступления — то возбуждается уголовное дело [9]. Иначе говоря, основной упор делается на принцип законности — т.е. обязанность возбудить уголовное дело при наличии оснований, а не разрешить конфликт между сторонами.

На наш взгляд, в Российской Федерации имеются все предпосылки и необходимые возможности внедрения в уголовное судопроизводство процедуры медиации, предполагающей активное участие медиатора в разрешении уголовно-правового конфликта между правонарушителем и жертвой через процедуру примирения. У медиации в этом смысле есть множество достоинств, по сравнению с действующим институтом примирения. Прежде всего, широкая вариативность в выборе тактики примирительных процедур и формированию определенных условий их проведения. К тому же, закрепление в структуре УПК РФ медиатора, как участника уголовного судопроизводства, по аналогии с УПК Республики Казахстан, позволило бы снизить нагрузку на следственные и судебные органы, что непременно способствовало бы повышению качества производства по уголовным делам. Тем не менее, современные российские законодатели и правоприменители демонстрируют абсолютную неготовность к внедрению восстановительного правосудия в практику разрешения уголовно-правовых споров посредством применения медиативных технологий.

Так, в ходе «Ковалевских чтений» представители научного сообщества, равно как и практикующие юристы и адвокаты обсуждали проблемы использования медиативных процедур в рамках уголовного судопроизводства России. Часть спикеров пришли к выводу, что федеральный законодатель обоснованно ограничил ее применение в уголовном процессе, в виду имеющихся уже элементов медитивности, предусмотренных ст. 76 УК РФ и ст. 25 УПК РФ, а также наличие новых институтов, как прекращение уголовного дела в связи с возмещением ущерба и судебный штраф. Другие же заметили, что
институт медиации нуждается в дальнейшем развитии в силу своей необходимости потенциальным участникам уголовного процесса [10].

По нашему мнению, представляется очевидным, что внедрение медиации в корпус действующей системы уголовного правосудия, а в частности законодательное закрепление в тексте УПК РФ статуса медиатора как участника уголовного процесса требует преодоления критически недоверчивого отношения со стороны научного сообщества к примирительным процедурам и самой концепции восстановительного правосудия. Однако не стоит скептически относиться к примирительным процедурам, поскольку их введение ни в коем случае не подрывает авторитет следственных и судебных органов, а напротив предоставляет возможность более качественно подойти к рассмотрению уголовного дела и гуманным способом разрешить уголовно-правовой конфликт.

Тем не менее, на сегодняшний день приходится констатировать, что примирительные процедуры и программы восстановительного правосудия находятся в состоянии стазиса в виду того, что отсутствует четкий механизм реализации указанных институтов. На наш взгляд, для полноценного формирования института медиации в рамках уголовного судопроизводства представляется целесообразным внести изменения в действующий ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», которые регламентировали бы проведение процедуры медиации по уголовным делам. Для начала процедуру медиации необходимо распространить на категории уголовных дел, которые относятся к частному обвинению, а также уголовные дела, по которым обвиняемый является несовершеннолетний.

Бессспорно, оптимизация института примирения сторон требует проведения комплекса законодательных и организационно-методических мероприятий, направленных на создание полноценного института медиации, отвечающего современным реалиям нашего общества. Необходимо определить и закрепить ряд норм, регламентирующих правовой статус медиатора, его права и обязанности, создать реестр профессиональных медиаторов, определить соответствующие процессуальные сроки проведения вышеуказанной процедуры. Только комплексный и целенаправленный подход законодателя позволит сформировать полноценный и внутренне непротиворечивый институт медиации, отвечающий концепции восстановительного правосудия.

Список литературы


УДК 343.72

ВИДЫ МОШЕННИЧЕСТВА В ДЕЙСТВУЮЩЕМ УГОЛОВНОМ КОДЕКСЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ХОМЯКОВА ТАТЬЯНА ИГОРЕВНА

магистрант
Новосибирский юридический институт (филиал) Томского государственного университета

Научный руководитель: Боровских Роман Николаевич
доктор юрид. наук, доцент
Новосибирский юридический институт (филиал) Томского государственного университета

Аннотация: В настоящей работе автор исследует нормы уголовного законодательства Российской Федерации, регламентирующие виды мошенничества. Кроме того, рассматриваются особенности квалификации данных норм уголовного законодательства на практике.

Ключевые слова: мошенничество, мошенничество в сфере кредитования, мошенничество при получении выплат, мошенничество с использованием платежных карт, мошенничество в сфере страхования, мошенничество в сфере компьютерной информации.

TYPES OF FRAUD IN THE CURRENT CRIMINAL CODE OF THE RUSSIAN FEDERATION

Khomyakova Tatyana Igorevna

Scientific adviser: Borovskikh Roman Nikolaevich

Abstract: In this paper, the author examines the norms of the criminal legislation of the Russian Federation that regulate types of fraud. In addition, we consider the specifics of the qualification of these norms of criminal law in practice.

Key words: fraud, fraud, fraud in lending, fraud upon receipt of payments, fraud payment card fraud in the insurance industry, fraud in sphere of computer information.

Общий состав мошенничества сконструирован в ст. 159 Уголовного кодекса Российской Федерации (далее – УК РФ) [3]. В отечественной доктрине данный вид мошенничества получил наименование «классическое», поскольку он не предполагает каких-либо особенностей и представляет собой общую конструкцию мошеннических действий, признаваемых российским законодателем преступным деянием.

Стоит сказать о том, что объективная сторона ст. 159 УК РФ характеризуется осуществлением неправомерного действия в виде хищения или приобретения права на чужое имущество посредством обмана или злоупотребления доверием потерпевшего лица. Следует отметить, что обман, выступая в качестве «классического» способа совершения мошенничества может быть не только активным, но и пассивным. Активный обман, как несложно догадаться, заключается в предоставлении информации, которая является заведомо недостоверными.

Термин «заведомо» в конкретной ситуации говорит о том, что лицо, предоставляя информацию, не соответствующую объективно существующей действительности, не должен добросовестно заблуж-
даться относительно содержания такой информации.

В практической деятельности, безусловно, более распространенным способом мошенничества выступает именно активный обман. При этом более затруднительной представляется квалификация пассивного обмана. Так, в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 30.11.2017 № 48 «О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате» (далее – Постановление ВС РФ № 48) [2] говорится о том, что в качестве пассивного обмана должна признаваться та ситуация, когда преступник не договаривает, умалчивает о правдивых обстоятельствах, преследуя цель ввести конкретное лицо в заблуждение. При этом в указанных разъяснениях высшей судебной инстанцией не раскрываются те ситуации, при которых преступник имеет обязанность проинформировать конкретное лицо о правдивых обстоятельствах.

Соответственно, по нашему мнению, для квалификации конкретного деяния в качестве мошенничества по признаку «пассивного» обмана должно принимать во внимание нарушение дополнительного условия в форме законодательно установленной обязанности донести до потерпевшего конкретные сведения правдивого характера.

В ст. 159.1 УК РФ отечественным законодателем урегулирована такая разновидность мошенничества, как мошенничество в сфере кредитования. Одной из главных отличительных особенностей этого вида мошенничества выступает особый потерпевший и специальный субъект преступления. В частности, потерпевшим выступает кредитная организация, а субъектом является гражданин, который обратился к кредитной организации с целью получить кредит, предметом которого выступают деньги. На практике нередко возникает вопрос о том, как квалифицировать противоправные действия гражданина, который по факту получил кредит, однако не от кредитной организации, а другого субъекта, который законодательно не имеет права оформлять кредитные договоры. Ответ на данный вопрос лежит на поверхности: в этой ситуации действует общее правило, то есть применяется ст. 159 УК РФ.

Объективная сторона данного вида мошенничества заключается в том, что преступник предоставляет банку заведомо неправдивую информацию, вредящую правдивым обстоятельствам, являющимся основанием для выдачи кредита. Важно понимать, что конструкция данного состава также допускает возможность использования «пассивного» обмана в форме недоговаривания, скрывания, умалчивания об исчезновении юридических оснований для получения кредитных средств.

В ст. 159.2 УК РФ установлен состав мошенничества при получении выплат. Стоит иметь в виду, что в указанной уголовно-правовой норме речь идет именно о социальных выплатах, например пособиях по безработице, жилищных субсидиях и др. При этом не могут рассматриваться в качестве предмета указанной разновидности мошенничества те выплаты, которые не имеют своим назначением социальную поддержку российских граждан. Например, к таким выплатам могут относиться стипендии, различные гранты молодым ученым и др. [4, с. 386].

Обман, выступая способом данного вида мошенничества, характеризуется направлением в компетентные государственные органы заведомо неправдивой информации о существовании факторов, которые выступают юридическим основанием для назначения социальных выплат, установленных действующим российским законодательством. Важно понимать, что в указанных случаях следует учитывать возможность использования «пассивного» обмана в форме недоговаривания, скрывания, умалчивания об исчезновении юридических оснований для получения социальных выплат.

В ст. 159.3 УК РФ раскрывается мошенничество с использованием платежных карт как самостоятельная разновидность мошенничества. В соответствии с п. 17 Постановления ВС РФ № 48 суть обмана заключается в направлении уполномоченному сотруднику кредитной и другой организации заведомо неправдивой информации о принадлежности преступнику платежной карты на правомерных условиях либо скрывания информации о неправомерном обладании им такой платежной картой.

На наш взгляд, в этом разъяснении Верховный Суд РФ фактически подтвердил, что в ситуации, когда преступник применяет украденную или ненастоящую (подделанную) банковскую карту для получения денег с помощью банкомата, противоправное посещение квалифицируется по ст. 158 УК РФ, поскольку потерпевшим не является сотрудник кредитной организации. Точно такой же подход будет
использоваться практическими работниками, когда преступник получил безналичные деньги вследствие того, что потерпевший сам произинформировал его обо всех необходимых данных, позволяющих снять деньги с банковской карты (например, имя владельца, ее номер).

Российский законодатель в ст. 159.5 УК РФ закрепил мошенничество в области страхования как вид мошенничества. Особую роль для квалификации противоправного действия по данной уголовно-правовой норме играет то, что обман может затрагивать несколько факторов: 1) непосредственное наступление обстоятельств, признанного в законодательстве страховым случаем; 2) размер страхового возмещения, которое должно быть предоставлено после наступления первого обстоятельства.

Подчеркнем, что субъектом данной разновидности мошенничества выступает не только застрахованный гражданин или выгодоприобретатель (то есть тот, в чью пользу выплачивается страховое возмещение), но и гражданин, который реализовал неправомерное действие, образующее объективную сторону данного преступления, в пользу выгодоприобретателя (например, эксперт, который ложно зафиксировал наступление страхового случая).

В ст. 159.6 УК РФ сконструирован состав мошенничества в области компьютерной информации. Интересно сказать о том, что в доктринальных исследованиях [1, с. 16] данная разновидность мошенничества получила самый критический анализ. В частности, была сформулирована точка зрения о том, что это преступное деяние выступает отдельной, самостоятельной разновидностью хищения, а не особым видом мошенничества [1, с. 17]. Думается, что не прямо, а косвенно данное суждение подтверждается тем, что в п. 1 Постановления ВС РФ № 48 при характеристике способов мошенничества данная норма уголовного законодательства Российской Федерации даже не называется.

В результате проведенного исследования нами были сформулированы следующие выводы:

1. В настоящее время в уголовном законодательстве Российской Федерации можно выделить шесть разновидностей мошенничества: 1) «классическое» мошенничество; 2) мошенничество в сфере кредитования; 3) мошенничество при получении выплат; 4) мошенничество с использованием платежных карт; 5) мошенничество в сфере страхования; 6) мошенничество в сфере компьютерной информации.

2. В ситуации, когда преступник применяет украденную или ненастоящую (подделанную) банковскую карту для получения денег с помощью банкомата, противоправное посягательство квалифицируется по ст. 158 УК РФ, поскольку потерпевшим не является сотрудник кредитной организации. Точно такой же подход будет использоваться практическими работниками, когда преступник получил безналичные деньги вследствие того, что потерпевший сам произинформировал его обо всех необходимых данных, позволяющих снять деньги с банковской карты (например, имя владельца, ее номер).

Список литературы


© Т.И. Хомякова, 2020
МЕРЫ ПРЕДУПРЕЖДЕНИЯ ВИКТИМНОСТИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

БЫКОВСКАЯ ВАЛЕРИЯ АЛЕКСЕЕВНА
студент
ФГБОУ ВО "Ульяновский государственный педагогический университет им. И.Н. Ульянова"

Научный руководитель: Луковкин Кирилл Евгеньевич
к.и.н., доцент кафедры права
ФГБОУ ВО "Ульяновский государственный педагогический университет им. И.Н. Ульянова"

Аннотация: В данной статье рассматривается понятие и виды насилия, законодательные акты, которые регулируют права ребенка. Отражена ответственность лиц за все виды физического, психологического и сексуального насилия над детьми. Предложены меры предупреждения виктимности несовершеннолетних.

Ключевые слова: насилие, несовершеннолетние, виктимность, виктимологическая профилактика, преступления.

MEASURES TO PREVENT VICTIMIZATION OF MINORS

Bykovskaya Valeria Alekseevna

Abstract: This article discusses the concept and types of violence, as well as legislative acts that regulate the rights of the child. It reflects the responsibility of individuals for all types of physical, psychological and sexual abuse of children. Measures to prevent victimization of minors are proposed.

Key words: violence, minor, victimization, victimological prevention, crimes.

Одним из приоритетных направлений политики в Российской Федерации является охрана интересов семьи и несовершеннолетних. Естественно, основной целью, стоящей перед обществом, является воспитание подрастающего поколения, которое способно создать более совершенное и процветающее государство.

Во все времена дети являются самой незащищенной, уязвимой социальной группой, которые чаще всего оказываются в зонах стихийных и природных катастроф, военных действий, также становятся жертвами физического, сексуального и эмоционального насилия.

В словаре С.И. Ожегова понятие «насилие» - это применение физической силы к кому-нибудь, принудительное воздействие на кого-либо (что-либо), «притеснение», нарушение личной неприкосновенности [1].

Рассмотрим классификацию насилия, которую выделила Н.К. Асанова:
- физическое насилие
- сексуальное насилие
- психологическое насилие
- пренебрежение нуждами ребенка [2, с.104].

Начнем с первого, физическое насилие представляет собой нанесение повреждения неслучайным образом ребенку в возрасте до 18 лет. Выражается данный вид насилия в форме толчков, ударов, удушения, заключении в запертом помещении, причинения увечий тяжелыми предметами и ножом.
[2, с.583]. Второй вид насилия, который мы рассмотрим - это сексуальное насилие. Оно выражается в использовании несовершеннолетнего взрослым или другим подростком для удовлетворения сексуальных потребностей или получения выгоды. Половое сношение, оральный и анальный секс, другие виды контакта с половыми органами, все это относится к формам сексуального насилия. Пренебрежение нуждами ребенка то есть это отсутствие должного обеспечения основных нужд и потребностей ребенка в еде, одежде, жиле, воспитании, образовании, медицинской помощи со стороны родителей, опекунов. Психологическое насилие это заключительный вид насилия, которое выражается в постоянном или периодическом оскорблении ребенка, угрозы со стороны родителей, опекунов, учителей, воспитателей, унижение его человеческого достоинства и проявление антипатии к ребенку [3, с.583].

Уголовным законодательством Российской Федерации предусмотрено наказание за совершение физического насилия, различного по степени тяжести, которое перечислено в данных статьях (ст.105-106 УК РФ; ст.110-111 УК РФ; ст.113-117 УК РФ). Ответственность за совершение сексуального насилия, также предусмотрена уголовным законодательством Российской Федерации (ст.131-135 УК РФ). Ответственность за совершение психологического насилия предусмотрена уголовным законодательством Российской Федерации (ст.129.1 УК РФ) [4].

Следовательно, Российское уголовное законодательство предусматривает ответственность лиц за все виды физического, психологического, сексуального насилия над детьми.

В Российской Федерации самыми важными нормативно-правовыми актами, которые связаны с правами несовершеннолетнего являются: Конституция Российской Федерации; Федеральный закон от 24 июля 1998 г. №124-ФЗ «Об основных гарантиях прав ребенка в Российской Федерации»; Федеральный закон Российской Федерации «Об образовании»; Семейный Кодекс Российской Федерации; Уголовный Кодекс Российской Федерации; Нормативные акты субъектов РФ и органов местного самоуправления; Уставы дошкольного образовательного учреждения, школы.

Применительно Федеральному закону от 24 июня 1999 года «Об основах системы безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних» выделяются основные задачи деятельности по профилактике безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних:
1. Предупреждение безнадзорности, беспризорности, правонарушений и антиобщественных действий несовершеннолетних, выявление и устранение причин и условий, способствующих этому;
2. Обеспечение защиты прав и законных интересов несовершеннолетних;
3. Социально-педагогическая реабилитация несовершеннолетних, находящихся в социально опасном положении;
4. Выявление и пресечение случаев вовлечения несовершеннолетних в совершение преступлений, других преступных действий, а также случаев склонения подростков к суицидальным действиям.

Делая вывод, можно сказать, что законодатель пытается тем самым, нейтрализовать влияние виктимогенных условий, а также определяет направленность виктимологической профилактики. Конвенция ООН о правах ребенка (1989 г.), Всемирная декларация об обеспечении выживания, защиты и развития детей (1990 г.). Данные международные акты, которые ратифицированы Российской Федерацией, обеспечивают права и законные интересы несовершеннолетних, в том числе их сексуальную безопасность. Тому подтверждение статья 16 Конвенции о правах ребенка, которая гласит: ни один ребенок не может быть объектом произвольного или незаконного вмешательства в осуществление его права на личную жизнь, семейную жизнь, неприкосновенность жилища и тайну корреспонденции или незаконного посягательства на его честь и репутацию[5].

Исходя, из этого можно сказать что, указанные правовые акты ставят в приоритет такую задачу государственной политики как соблюдение прав ребенка, защита детей от факторов, негативно влияющих на их физическое, интеллектуальное, психическое, духовное и нравственное воспитание.

Для того чтобы выработать меры предупреждения виктимности несовершеннолетних, нам поможет статистика преступных посягательств, совершенных в отношении несовершеннолетних.

Данная статистика показывает что, в 2018 году следователями СК России возбуждено 20642 уголовных дела о преступлениях, совершенных в отношении несовершеннолетних, это на 3,5% меньше, чем за 2017 год. Большая часть уголовных дел связана с преступлениями против половой свободы и
неприкосновенности. В 2018 году СК расследовал 6417 таких уголовных дел, из них 3,4 тысяч согласно ст. 134 УК РФ («Половое сношение с лицом, не достигшим 16 лет»). Но, несмотря на ежегодное снижение, довольно распространены преступления против собственности детей, около 955 уголовных дел направили в суд следователи СК России. Также в 2018 году было возбуждено 419 уголовных дел по фактам истязаний, 276 – о причинении тяжкого вреда здоровью, 277 – по убийствам несовершеннолетних[6].

Следовательно, подавляющим большинством преступлений против несовершеннолетних являются насильственные преступления.

Еще есть несколько факторов, которые препятствуют успешности раскрытия преступлений против несовершеннолетних:

- Физиология и психология подростков. Несовершеннолетние часто скрывают, что в отношении них были совершены противоправные действия, так как они боятся отрицательной реакции со стороны близких людей, либо не в состоянии осознать, что в отношении них совершено преступление;
- Зависимое состояние несовершеннолетнего от преступника. Им может быть педагог, близкий знакомый или же родители. То есть в данном случае субъекты преступления выступают блокирующим фактором, который использует различные средства для того, чтобы о преступлении никому не стало известно [7, с.174].

Исходя из этого, вышеуказанные факторы могут влиять на статистику раскрываемости и предупреждению преступных посягательств, но не оказывают как таковое влияние на всю политику раскрываемости и предупреждения в целом.

Поэтому принимая во внимание вышесказанное, приоритетной задачей государства является предупреждение преступлений, совершаемых в отношении несовершеннолетних. Можно выделить 3 уровня виктимологической профилактики: общесоциальный, специальный и индивидуальный [8, с.68].

Рассмотрим обще socialный уровень виктимологической профилактики. Задачей данного уровня является создание системы эффективной социальной защиты всех граждан от вероятной виктимизации, изменение сложившейся практики обращения с потерпевшими и другими жертвами преступлений. Для того чтобы выполнить поставленную задачу необходимо скоординировать и улучшить законы, обеспечить создание новых государственных и негосударственных структур, например, социальные службы, фонды помощи, реабилитационные центры и иные учреждения защиты жертв преступлений, подготовить специальные кадры для такой работы.

Далее следует специальный уровень. Его объектом являются не все граждане, а лишь отдельные группы лиц с повышенной виктимностью, например несовершеннолетние. Федеральные органы государственной власти и органы местного самоуправления определяют основные направления, задачи, функции профилактической деятельности, обеспечивают финансирование и реализацию программ, которые направлены на профилактику преступных посягательств. Органы внутренних дел играют важную роль в предупреждении виктимности несовершеннолетних, так как борьба с преступностью и предупреждение преступлений – их прямая обязанность. Что бы выявить типичных потерпевших, необходимо знать и уметь анализировать место, время, способы совершения преступлений, наиболее типичных категорий лиц, которые вовлечены в них в качестве преступников или потерпевших.

Последний уровень виктимологической профилактики это индивидуальный уровень. Он представляет собой обнаружение лиц с большой виктимностью и проведение с данной группой лиц защитно-воспитательных мероприятий, которые направлены на уменьшение риска стать жертвой преступных посягательств.

Меры убеждения и помощи помогут ослабить персональные виктимогенные черты личности. К мерам помощи можно отнести медицинскую и юридическую помощь, а также психологическую поддержку [9, с.45].

Воспитательный характер мер убеждения выражается в беседах с несовершеннолетними, а вот защитный характер проявляется в разъяснения о том, как избежать становления жертвой преступления, каким образом обеспечить сохранность своего здоровья и имущества.

Правовое воспитание является одним из важных условий снижения уровня виктимности несовершеннолетних. Так как именно знание законов, регулирующих гражданские, уголовно-правовые от-
ношения, позволит им не стать жертвой преступления.

Профилактические работы необходимо проводить с учреждениями социального обслуживания семей и детей, поскольку это поможет предотвратить насилие и жестокое обращение с несовершеннолетними. Социальные педагоги школ и участковые педиатры, комиссии по делам несовершеннолетних, помогут определить неблагополучные семьи, также выяснить обращаются ли родители жестоко со своими детьми.

Повышение осведомленности несовершеннолетних об опасностях типов поведения можно отнести к мерам предупреждения виктимности несовершеннолетних. Гуляние в ночной время суток, демонстрация денег, мобильного телефона; учение подростков правильной модели поведения в угрожающих для них ситуациях; прививать несовершеннолетнему навыки, которые позволят ему избегать попадания в группы риска; помочь выработать правильную линию поведения.

Таким образом, лишь сочетание всех мер по виктимологической профилактике может привести к понижению уровня виктимности несовершеннолетних и помочь предотвратить преступные посягательства на данную категорию лиц.

Список литературы

3. Малкина-Пых, И. Г. Виктимология: психология жертвы. М.: ЭКСМО, 2010. С.583
7. Сычёва О. В. Особенности профилактики преступлений против несовершеннолетних // Молодой ученый. 2018. №49. С. 174
8. Ившин В.Г., Идрисова С.Ф., Татьянина Л.Г. Виктимология: учебное пособие. М.: ВолтерсКлубер. 2011. С.68
9. Ефименко Е.Н. Проблемы профилактики виктимизации несовершеннолетних. 2019. С.45

© В.А.Быковская, 2020
Проблемы правового регулирования и перспективы развития института эвтаназии в Российской Федерации

Назарова Инна Алексеевна
студентка
ФГБОУ ВО «РГУП» г. Ростов-на-Дону

Научный руководитель: Татьяченко Людмила Евгеньевна
старший преподаватель кафедры уголовного права
ФГБОУ ВО «РГУП» г. Ростов-на-Дону

Проблемы правового регулирования и перспективы развития института эвтаназии в Российской Федерации

Аннотация: в статье рассматриваются проблемы применения УК РФ в части квалификации эвтаназии, автором был проведен анализ современного уголовного законодательства РФ и норм международного права в данной области, были рассмотрены различные точки зрения ученых по вопросам, касающихся необходимости легализации эвтаназии в РФ. Также автором было предложено свое видение разрешения проблем правоприменительной практики при столкновении с институтом эвтаназии.

Ключевые слова: уголовное право, эвтаназия, легализация эвтаназии, правовые позиции ЕСПЧ, формы эвтаназии, уголовное законодательство.

PROBLEMS OF LEGAL REGULATION AND PROSPECTS OF DEVELOPMENT OF THE INSTITUTE OF EUTHANASIA IN THE RUSSIAN FEDERATION

Nazara Inna Alekseevna
Scientific adviser: Tatyanchenko Lyudmila Evgenievna

Abstract: the article deals with the problems of applying the criminal code of the Russian Federation in terms of the qualification of euthanasia, the author analyzed the modern criminal legislation of the Russian Federation and international law in this area, and considered various points of view of scientists on the need to legalize euthanasia in the Russian Federation. The author also offered his own vision of solving problems of law enforcement practice when faced with the Institute of euthanasia.

Keywords: criminal law, euthanasia, legalization of euthanasia, legal positions of the ECHR, forms of euthanasia, criminal legislation.

Конституция Российской Федерации провозглашает права и свободы человека и гражданина высшей ценностью [1], которые подлежат особой защите, охране и уважению со стороны государства. При этом, наиболее значимую группу прав человека составляют «естественные» права, являющиеся неотчуждаемыми и, принадлежащим каждому от рождения. Важнейшим из них является право на жизнь, получившее свое закрепление не только в Конституции РФ, но и в многих международных правовых актах. Согласно ст. 3 Всеобщей Декларации прав человека: «Каждый человек имеет право на жизнь, на свободу и на личную неприкосновенность» [2].

Исходя из статьи 45 Федерального закона «Об охране здоровья граждан в Российской Федерации»...
Федерации» следует, что «медицинским работникам запрещается осуществление эвтаназии, то есть ускорение по просьбе пациента его смерти какими-либо действиями (бездействием) или средствами, в том числе прекращение искусственных мероприятий по поддержанию жизни пациента» [3]. Тем не менее, запрет на эвтаназию в России вовсе не исключает ее латентного применения.

Еще в 2007 году Совет Федерации РФ подготовил законопроект, легализующий в России эвтаназию, который сразу вызвал волну критики со стороны общественности [4]. Данный законопроект предполагал возможность проведения процедуры эвтаназии только в «исключительных случаях», при этом согласно законопроекту, сначала больной должен заявить о своем желании уйти из жизни в устной форме лечащему врачу, а затем написать на его имя заявление, заверенное нотариально. Нотариально заверенную просьбу об эвтаназии должен будет рассмотреть медицинский консилиум, который должен подтвердить диагноз, поставленный прослушуему об уходе из жизни.

Если за время рассмотрения заявки больной не изменит своего решения, то в отношении него будет произведена процедура эвтаназии.

Вместе с тем, в 2012 и в 2015 годах был проведен опрос среди граждан Северо-Западного федерального округа, который показал следующее. На вопрос «Как Вы относитесь к эвтаназии?» не менее 60% респондентов ответили, что неизлечимо больной человек имеет право на смерть; 25% респондентов считают эвтаназию недопустимой по моральным и религиозным критериям; 7% респондентов ответили, что никогда не задумывались об этом и поэтому воздержались от ответа; 3% респондентов не знают о таком явлении, как эвтаназия [5].

Говоря об эвтаназии, необходимо отметить, что в науке она подразделяется на определенные виды. Так, по характеру совершаемых медицинских деяний принято выделять активную и пассивную эвтаназии. Активная эвтаназия осуществляется путем активных медико-социальных действий, пассивная же в своей очереди заключается в отказе от проведения или продолжения проведения медицинских мероприятий, наиболее ярким примером является отключение больного от аппарата искусственного дыхания.

А.Ю. Иванюшкин говорит о том, что активная эвтаназия подразделяется на три подвида: убийство из сострадания, добровольную активную эвтаназию и самоубийство при помощи врача [6]. При убийстве жизнь пациента прерывается при помощи врача или иного работника медицинской организации, в данном случае инициатива умерщвления может исходить как от самого пациента, так и непосредственно от медицинского работника по мотивам жалости и т.д., в остальных случаях определено согласие пациента. Разница же между этими двумя формами эвтаназии заключается в том, что во втором случае сам врач по просьбе больного делает ему летальную инъекцию, тогда как в третьем случае врач передает в руки пациента средство, позволяющее ему покончить с собой.

Для того, чтобы более подробно разобраться в данной области, полагаем целесообразным проанализировать международный опыт области применения эвтаназии. Голландия является первой страной в мире, которая на законодательном уровне разрешила применение эвтаназии, при этом в стране разрешено как применение активной формы, так и пассивной формы. Эвтаназия нелегально применялась еще до внесения изменений в УК Голландии, в 1970-х годах в стране начинается издание правительственных и королевских актов, разрешающих применение эвтаназии в отдельных случаях. Еще одной страной, которая легализовала процедуру эвтаназии является Бельгия. Однако отличительной чертой законодательного регулирования «хорошей смерти» в данном государстве является возможность применения данной процедуры по отношению к детям.

Полагаем, что в законодательстве Российской Федерации могут быть внесены изменения в части легализации пассивной формы эвтаназии, когда, к примеру, больной долгое время, пребывающий в коме, независимо от того умер его мозг или нет, может быть отключен от аппарата искусственного дыхания с согласия родных или иных управляющих лиц. В настоящее время отключение от аппарата возможно, но при условии, что мозг пациента уже умер, так как в соответствии с положениями статьи 66 ФЗ №323-ФЗ "Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации": «моментом смерти человека является момент смерти его мозга или его биологической смерти (необработимой гибели человека)» [7].
Однако для проведения данной процедуры должен быть соблюден ряд условий: обязательное письменное согласие родных, обязательное письменное заключение, как минимум 3 врачей, об отсутствии перспектив выхода из данного состояния, данное заключение должно быть удостоверено главным врачом больницы, а также копия заключения должна быть направлена прокурору для дачи своего положительного либо отрицательного заключения. Также, полагаем необходимым создание специальных комиссий на федеральном уровне, так и на уровне субъектов, которые будут проверять законность действий медицинского персонала.


Список литературы

ОСОБЕННОСТИ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО РАССЛЕДОВАНИЯ В ОТНОШЕНИИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

АЛИЕВ ТУРАН ДАВУД ОГЛЫ, СОХАНЬ СЕРГЕЙ ИВАНОВИЧ
студенты ФГБОУ ВО «Оренбургский государственный университет»

Научный руководитель: Костенко Оксана Юрьевна
преподаватель кафедры организации судебной и прокурорско-следственной деятельности
ФГБОУ ВО «Оренбургский государственный университет»

Аннотация: Статья раскрывает особенности осуществления предварительного расследования в отношении лиц, совершивших преступления в несовершеннолетнем возрасте. В частности систематизируется ряд особенностей, выделенных при изучении УК РФ и УПК РФ по данному вопросу. Отмечаются и необходимые изменения, способствующие развитию и улучшению норм права.

Ключевые слова: несовершеннолетний, предварительное расследование, защитник, законный представитель, наказание.

FEATURES OF THE PRELIMINARY JUVENILE INVESTIGATION

Aliev Turan Davud Oglu, Sohan Sergey Ivanovich

Scientific adviser: Kostenko Oksana Yuryevna

Abstract: The article reveals the features of the preliminary investigation in relation to persons who committed crimes in the minor age. In particular, a number of features highlighted in the study of the Criminal Code and the Code of Criminal Procedure of the Russian Federation on this issue are systematized. Necessary changes are noted that contribute to the development and improvement of the rule of law.

Key words: minor, preliminary investigation, defense counsel, legal representative, punishment.

Криминологическая статистика указывает на то, что возраст многих преступников становится моложе и поэтому нередко можно встретить совершение преступления лицами не достигшими совершеннолетия. Чаще всего такие лица совершают грабежи, кражи, мелкое хулиганство, но порой встречаются и серьезные преступления, требующие повышенной меры наказания.

Исходя из возраста и общего психологического состояния, к несовершеннолетним нельзя применить общие основания назначения наказания и поэтому указанная категория дел выделена в Уголовном кодексе (далее – УК РФ) в особую главу 14 [1]. Это также вызвано и тем, что при расследовании преступлений, совершенных лицами, не достигших 18 лет, обязательно привлекаются дополнительные участники, расширен предмет доказывания, что делает процесс расследования более сложным.
Согласно ст. 150, 151 Уголовно процессуального кодекса (далее – УПК РФ) предварительное расследование по уголовным делам в отношении несовершеннолетних производится в форме предварительного следствия либо в форме дознания [2]. Однако ранее действовавший УПК РСФСР допускал производство предварительного расследования по делам несовершеннолетних только в форме предварительного следствия, что соответствовало минимальным стандартам ООН и было более обоснованной мерой [3, С. 5].

На данный момент уточнены реализации досудебной стадии подготовки материалов уголовного дела в отношении несовершеннолетних закрепляются не только нормами гл. 50 УПК РФ, но и нормами Общей части УПК РФ.

В целом, существует несколько ключевых особенностей. Во–первых, следует установить, действовало ли несовершеннолетнее лицо самостоятельно, либо совместно со взрослыми. Во втором случае, дело стараются выделить в отдельное производство, а при невозможности применяются правила, регламентирующие порядок производства в отношении несовершеннолетних лиц.

Во–вторых, стоит отметить, что, гл. 50 УПК РФ, закрепляет дополнительные обстоятельства, которые входят в предмет доказывания по уголовным делам о преступлениях совершенных несовершеннолетними лицами. В целом, причин преступности может быть много, однако несовершеннолетних на преступление чаще всего толкает уровень жизни, среда в которой они воспитываются, общее психолого–психическое состояние – и все эти обстоятельства входят в предмет доказывания.

В–третьих, такие меры пресечения, как задержание и заключение под стражу применяются только в исключительных случаях, если это вызвано тяжкостью совершенного преступления, а также при наличии предусмотренных оснований согласно ст. 423 УПК РФ.

Это положение связано с тем, что несовершеннолетний, заключённый под стражу, подвергается общепринятым преступным установкам и сталкивается с преступным общением. Это нанесет вред не только ему самому, но и процессу расследования преступления, а значит подобная мера должна носить исключительный характер.

В–четвертых, в таких делах обязательно участие защитника, который назначается, несмотря на мнение несовершеннолетнего о том, что помощь со стороны закона ему не нужна. Также в качестве еще одного обязательного участника называется законный представитель несовершеннолетнего.

Несовершеннолетний получит процессуальный статус подозреваемого, обвиняемого не на стадии предварительного расследования, а только после возбуждения уголовного дела, а по нормам УПК РФ до возбуждения дознавателем или следователем уголовного дела невозможно участие законного представителя. Однако этому положению противоречит отсутствие процессуальной возможности вынесения постановления о признании законным представителем несовершеннолетнего на стадии проверки сообщения о преступлении.

Необходимо внести изменения в УПК РФ и отметить, что законные представители – это лица (родители, усыновители, опекуны или попечители, органы опеки и попечительства, представители учреждений или организаций, на попечении которых находится несовершеннолетний), участвующие в уголовном судопроизводстве с момента приема сообщения о преступлении, которые право на участие на всех стадиях уголовного судопроизводства.

Стоит отметить и то, что среди несовершеннолетних, совершивших преступления, чаще встречаются дети из неблагополучных семей, где родители судимы или имеют погашенную судимость. Участие таких законных представителей видится лишним, а их присутствие негативно скажется на состоянии несовершеннолетнего. Намного правильнее в подобных случаях привлекать органы опеки и попечительства [5, С. 6].

Поэтому необходимо внести изменения в ч. 4 ст. 426 УПК РФ указав, что законный представитель может быть отстранен от участия в уголовном деле, если существуют основания полагать, что его действия наносят ущерб интересам несовершеннолетнего подозреваемого (обвиняемого) и в таких случаях необходимо привлечь в качестве законного представителя органы опеки и попечительства. Кроме того, при производстве допроса несовершеннолетнего подозреваемого или обвиняемого обязательно участие педагога или психолога.
И наконец, в пятых, при допросе несовершеннолетнего подозреваемого общая продолжительность допроса не должна превышать более 4–х часов в день, с перерывом каждые 2 часа.

Интересно и то, что в соответствии с Федеральным законом от 28 декабря 2013 г. № 432–ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации в целях совершенствования прав потерпевших в уголовном судопроизводстве» ч.1 ст. 191 УПК РФ закрепляет, что при допросе несовершеннолетнего потерпевшего или свидетеля временные ограничения зависят от возраста [4]. Лицо в возрасте до семи лет допрашивается не более 1 часа, с перерывом каждые 30 минут; лицо старше 7 лет и до 14 лет – не более 2 часов, с перерывом каждый час; а лицо старше 14 лет – не более 4 часов, с перерывом каждые 2 часа.

Указанное положение, означает, что законодатель разделил несовершеннолетних на две группы – подозреваемых (обвиняемых) и потерпевших, свидетелей. Поскольку продолжительность допроса свидетелей или потерпевших более лояльная, а законодательство в целом говорит о необходимости более аккуратного подхода к работе с несовершеннолетними в связи неустойчивой психикой и не до конца сложившимся характером, необходимо чтобы временные ограничения допроса были идентичными для обеих групп. То есть лучше использовать нормы допроса несовершеннолетних свидетелей или потерпевших.

Завершается предварительное расследование составлением обвинительного заключения, в котором следователю надлежит учитывать все вышеперечисленные особенности.

Таким образом, нормы определяющие особенности предварительного расследования в отношении несовершеннолетних нуждаются в ряде доработок. Действительно несовершеннолетние, совершившие преступления – это в первую очередь дети, которые могли оступиться, ошибиться и их еще можно наставить на верный путь. Требуется более щадительное отношение законодателя к расследованию таких преступлений, а также корректировка некоторых норм права.

Список литературы

3. Овсянников И. В. Проблемы производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних // Вестник ВИ МВД России. 2014. №3.
5. Вецкая С. А. О некоторых особенностях расследования преступлений, совершенных несовершеннолетними // Общество и право. 2016. №2 (56).

© Т. Д. Алиев, С.И. Сохань 2020
ПРИНУДИТЕЛЬНЫЕ МЕРЫ ВОСПИТАТЕЛЬНОГО ВОЗДЕЙСТВИЯ КАК АЛЬТЕРНАТИВА УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТЕВНЕННОСТИ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ

БАРАНОВСКАЯ ПОЛИНА АНДРЕЕВНА
студент
ФГБОУ ВО "Ульяновский государственный педагогический университет им. И.Н. Ульянова

Научный руководитель: Луковкин Кирилл Евгеньевич
к.уст.н., доцент кафедры права
ФГБОУ ВО "Ульяновский государственный педагогический университет им. И.Н. Ульянова

Аннотация: В статье рассмотрены понятие и виды принудительных мер воспитательного воздействия, как альтернатива уголовной ответственности несовершеннолетних.
Ключевые слова: Принудительные меры воспитательного воздействия, несовершеннолетний, наказание, условное осуждение, уголовная ответственность.

COERCIVE EDUCATIONAL MEASURES AS AN ALTERNATIVE TO THE CRIMINAL LIABILITY OF MINORS

Baranovskaya Polina Andreevna

Abstract: The article discusses the concepts and types of coercive measures of educational influence, as an alternative to the criminal liability of minors.
Key words: Coercive measures of educational influence, minor, punishment, conditional conviction, criminal liability.

В законодательстве РФ существует правовой институт – принудительные меры воспитательного воздействия. Главными задачами этого института является – корректировать, воспитывать и позитивно социализировать несовершеннолетнего, развивать у него положительные навыки и привычки, не допускать совершения им новых правонарушений.

Исходя из пукета 18 Пекинских правил[1], где сказано, что государственный орган обязан обла- дать всевозможными правовыми инструментами воздействия для того, чтобы более гуманно относится к несовершеннолетним и не допустить попадание подростков в учреждения закрытого типа. С помо- щью таких альтернативных мер, как: опека, руководство и надзор, пробация, работа на благо общины, компенсация и реституция, участие в групповой психотерапии возможно исправление подростка без изоляции от общества [2, с.1]. Все вышеуказанное предопределило создание нового правового инсти- тута – принудительные меры воспитательного воздействия.

Данную позицию одобрит и Пленум Верховного Суда РФ от 1 февраля 2011 г. № 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних» [3].
Законодатель в ст. 90 УК РФ, ст. 92 УК РФ закрепил, что суды не должны назначать уголовное наказание несовершеннолетним, совершившим преступления небольшой или средней тяжести, если их исправление может быть достигнуто путем применения принудительных мер воспитательного воздействия [4, с.62].

Таким образом, Верховный суд, дал понять, что принудительные меры воспитательного воздействия могут стать действенным правовым инструментом в отношении несовершеннолетних и в дальнейшем стать реальной альтернативой уголовной ответственности и наказания.

Законодатель понимает под Принудительными мерами воспитательного воздействия уголовно-правовые меры, которые могут быть применены к несовершеннолетним за совершение преступлений небольшой или средней тяжести, а также тяжких преступлений в случае, если суд признает возможность исправления данного лица без осуждения лица или без назначения ему наказания[5].

Со своей стороны я считаю, что принудительные меры воспитательного воздействия являются социально – профилактическими мерами, не имеющие карательной направленности и являющиеся альтернативой наказанию.

Хочется отметить, что потенциал принудительных мер воспитательного воздействия превосходит уголовное наказание, так как в первую очередь ориентирован на профилактику правонарушений, исправление, освоение социальных норм и культурных ценностей несовершеннолетних, и все это происходит без отрыва от привычной окружающей среды. Такие достоинства, как пониженная степень репрессивного элемента, их исправительный потенциал и профилактический характер, свидетельствуют о том, что эти меры как правовой инструмент уголовного воздействия на несовершеннолетних играют определенную роль [6, с.2].

В нашем государстве указанные меры предусмотрены в Уголовном кодексе. Раздел V. «Уголовная ответственность несовершеннолетних» и включением в него норм Главы 14 «Особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних» [7].

Для применения мер воспитательного воздействия нужны общие основания, которые выражаются в том, что: деяние должно относиться к преступлениям небольшой или средней тяжести; исправление несовершеннолетнего возможно мерами воспитательного воздействия.

Следует отметить, что данные меры имеют отличительные признаки, что позволяет их рассматривать как самостоятельные меры уголовно-правового характера: применяются только к несовершеннолетним, назначаются от имени государства, носят воспитательный характер, по характеру принудительного воздействия данные меры ограничивают права и свободу подростка, по правовому содержанию меры выступают альтернативой наказанию [8, с.166].

В уголовном законодательстве закреплен перечень принудительных мер воспитательного воздействия: предупреждение; передача под надзор родителей или лиц, их заменяющих, либо специализированного государственного органа; возложение обязанности загладить причиненный вред; ограничение досуга и установление особых требований к поведению несовершеннолетнего. Ч. 2 ст. 92 УК РФ включает пятый, наиболее суровый вид принудительного воздействия – помещение несовершеннолетнего в специальное учебно-воспитательное учреждение закрытого типа. Неисполнение и постоянное нарушение порядка применения данных мер, может впоследствии привести к уголовной ответственности.

На практике применение принудительных мер воспитательного воздействия не получило должного распространения.

Судебный департамент при Верховном Суде РФ в 2016 году в Российской Федерации выявил 23 939 преступлений, совершенных несовершеннолетними. Освобождено от уголовной ответственности с применением мер воспитательного воздействия 722 (3,2%) подростка. В 2017 году выявлено 20 631 преступлений. Освобождено от уголовной ответственности с применением мер воспитательного воздействия 506 (2,4%) подростков. В 2018 году выявлено 18 826 преступлений. Освобождено от уголовной ответственности с применением мер воспитательного воздействия 658 (3,4%) подростков[9].

Незначительные показатели применения принудительных мер воспитательного воздействия объясняется тем, что в отечественном законодательстве отсутствует нормативная база, где отчетливо
были раскрыты и перечислены характерные данному уголовно-правовому институту признаки[10, с.1-5]. В рамках уголовного закона отсутствует четкое понятие принудительных мер воспитательного воздействия. Уголовный кодекс РФ не отражает и целей принудительных мер воспитательного воздействия, конкретизирующие тот результат, на достижение которого они направлены. До сих пор нет четкой правовой регламентации вопроса о том, какой именно государственный орган системы профилактики преступности несовершеннолетних должен выполнять функции контроля и принуждения при такой мере, как передача несовершеннолетнего под надзор специализированного государственного органа, что является большой проблемой при назначении данной меры. Нет единства среди органов и учреждения системы профилактики и судебной системы в вопросах целесообразности назначения и замены, принудительных мер воспитательного воздействия на уголовное наказание.

В результате этого суды, применяют проверенные на практике меры – наказание и условное осуждение. Из официальной статистики видно, что ежегодно в отношении 39 % осужденных несовершеннолетних применяется условное осуждение.

Таким образом, необходимость назначения данных мер вызывает много вопросов. Это связано с формальным подходом к регулированию в законе видов и порядка применения, принудительных мер воспитательного воздействия.

Несовершеннолетние, в силу своего возраста и сопутствующих негативных факторов, не всегда правильно оценивают данные меры, что приводит к повторным правонарушениям. Государственные учреждения вынуждены реагировать на таких подростков с помощью более суровых видов наказания и даже назначать им уголовную ответственность.

Список литературы

1. Минимальные стандартные правила Организации Объединенных Наций, касающихся от правления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила) приняты резолюцией Генеральной Ассамблеи ООН 40/33 от 10.12.1985 // [Электронный ресурс] URL: https://studfiles.net/preview/2780893/
6. Осадчая О.М. Принудительные меры воспитательного воздействия в Уголовном кодексе Российской Федерации среди способов государственного реагирования на преступления несовершеннолетних / Концепт 2015 № 3 с. 2

© П.А. Барановская, 2020
К ВОПРОСУ ОБ ОБЪЕКТЕ СЛУЖЕБНОГО ПОДЛОГА

ХРИСТИНИНА ЕКАТЕРИНА СЕРГЕЕВНА
студент
ФГБОУ ВО «Пермский государственный национальный исследовательский университет»

Научный руководитель: Степанов Виталий Витальевич
к.э.н, доцент
ФГБОУ ВО «Пермский государственный национальный исследовательский университет»

Аннотация: В статье рассмотрен объект служебного подлога в структурированной вертикали. Анализ позиций разных авторов позволил выявить определенные проблемы касательно рассматриваемой темы. В статье описана взаимосвязь общего, родового, видового и непосредственного объектов служебного подлога.

Ключевые слова: служебный подлог, объект преступления, охраняемые уголовным законом социальные ценности.

TO THE ISSUE OF THE OBJECT OF OFFICIAL FORGERY

Khristinina Ekaterina Sergeevna

Scientific adviser: Stepanov Vitali Vitalevich

Abstract: The article considers the object of official forgery in a structured vertical. An analysis of the positions of different authors revealed certain problems regarding the topic under consideration. The article describes the relationship of the common, generic, species and immediate objects of official forgery.

Key words: official forgery, object of crime, social values protected by criminal law.

Значение объекта преступного деяния в уголовном праве состоит в том, что он в наибольшей степени раскрывает сущность отношений, на которые направлено преступное посягательство виновного лица, а также выражает такой материальный признак преступления как общественная опасность. Правильное установление объекта преступного посягательства позволяет разграничить иные формы правонарушений с преступлением, а также обеспечивает достоверную, полную и точную квалификацию совершенного деяния.

Общим объектом всех преступлений, совершаемых в Российской Федерации, включая и служебный подлог, является комплекс общественных отношений, охраняемых уголовным законом.

Важно заметить, что объект служебного подлога не может рассматриваться отдельно, в разрыве от объекта должностной преступности. Статья 292, раскрывающая сущность служебного подлога, расположена в десятом разделе Уголовного кодекса — «Преступления против государственной власти». Соответственно, родовым объектом для группы преступлений, содержащихся в данном разделе, являются общественные отношения в области сохранения стабильности, слаженности, законности работы системы органов государственной власти с целью обеспечения охраны интересов государства.

Нужно отметить, что ряд деятелей уголовно-правовой науки отмечают, что название раздела не отражает в полной мере объекты, которым в результате свершения служебного подлога и ряда других преступлений в сфере государственной власти наносится вред. А. Ф. Захаров говорит о том, что в за- головке X раздела уголовного закона обозначено лишь указание на государственную власть, несмотря...
на то, что некоторые преступления, в том числе и служебный подлог, могут посягать как на государственную, так и на муниципальную власть [1, с. 231].

А. И. Чучаев, ссылаясь на Конституцию Российской Федерации, также отмечает необходимость разделения в названии раздела власти на государственную и муниципальную. Это обусловлено тем, что государственная власть осуществляется в процессе функционирования федеральных органов и государственной власти субъектов, а органы местного самоуправления наделяются лишь отдельными государственными полномочиями [6, с.1315].

Таким образом, название раздела не в полной мере отображает родовой объект, находящийся под защитой составов преступлений, содержащихся в ней, и в частности служебного подлога. В doktrине уголовного права предлагается наименование десятого раздела УК РФ «Преступление против интересов публичной службы».

В условиях современной правоприменительной практики изобличение и раскрытие должностных преступлений обретает особое значение, поскольку такие деяния рассматриваются в качестве особого вида преступных посягательств с точки зрения видового объекта. Правовая норма о должностном служебном подлоге размещена в 30 главе Уголовного кодекса, которая в настоящее время имеет наименование – «Преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления». Нужно заметить, что в название раздела по смысловой нагрузке законодателем внесено более широкое наполнение, чем в наименование главы.

В литературе по уголовному праву разные авторы по своему определяют видовой объект преступлений против государственно власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления.

Невзирая на имеющееся множество определений видового объекта данного преступления, нужно отметить, что большинство из них отличается друг от друга очень незначительно.

Например, В.Д. Вернеги под видовым объектом служебного подлога понимает общественные отношения, формируемые в сфере государственной власти и муниципальной службы, составной частью которых является социальное общественное благо и государство.

Превалирующей в учебной литературе является точка зрения Б.В. Волженкина. По его мнению, видовым объектом рассматриваемых в 30 главе УК преступлений является привычная, законодательно регламентированная и отвечающая интересам развития общества деятельность публичного аппарата управления, который олицетворяют государственные органы законодательной, исполнительной и судебной власти Российской Федерации, а также органы местного самоуправления, органы управления в Вооруженных силах, других войсках и военных формированиях в сфере выполнения задач, стоящих перед ними [2, с. 344].

В главе 30 УК РФ речь идёт о двух основных формах публичной власти: государственной власти и местного самоуправления.

Ввиду изменений, внесённых в ФЗ № 265 «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 13 июня 2015 года применительно к понятию должностного лица, определение, приводимое Б.В. Волженкиным, необходимо углубить и дополнить указанием на деятельность «государственных компаний, государственных и муниципальных унитарных предприятий, акционерных обществ, контрольный пакет акций которых принадлежит РФ, субъектам РФ или муниципальным образованиям».

Расхождения в трактовании имеются и применительно к непосредственному объекту преступления, предусмотренного статьёй 292 УК.

В.Д. Вернеги отмечает, что в качестве непосредственного объекта служебного подлога следует выделить отношения, существующие в служебной деятельности муниципальных и государственных служащих». По его мнению подлог, прежде всего, наносит ущерб принятию управленческих и иных решений.

Б.В. Волженкин определяет объект служебного подлога, как нормальную деятельность аппарата публичного управления.

М.А. Любовина понимает под непосредственным объектом преступного посягательства, предусмотренного 292 статьёй УК, группу общественных отношений, раскрываящихся в процессе государственной служебной деятельности органов власти, связанных с выпуском и оборотом официальных документов.
Важно заметить, что деяние, обладающее признаками служебного подлога, может произойти в различных сферах деятельности органов государственной власти, органов местного самоуправления и государственной службы, но оно всегда диструсирует общественные отношения, направленные на взаимное информационное обеспечение органов власти.

Следует учесть положение п. 2 Определения Конституционного Суда РФ от 13 октября 2009 года № 1236-о «Об отказе в принятии жалобы гражданки Мигутиной Ю.С. на нарушение положениями статьи 292 УК РФ её конституционных прав», согласно которому «из обеспечения публичных интересов защиты установленного порядка документооборота, документарного удостоверения юридически значимых фактов законодатель в 292 статье УК РФ предусмотрел уголовную ответственность». Таким образом, из определения следует, что защита направлена именно на установленный порядок документооборота и удостоверение документов [4].

Необходимо заметить, что предметом преступления, предусмотренного статьёй 292 УК РФ, выступают официальные бумаги – документы. Под официальным документом понимается имеющий юридическое значение материальный носитель информации, фиксированный в специальной форме, который подготовлен и удостоверен компетентными должностными и иными лицами государственных органов, органов местного самоуправления, государственных или муниципальных учреждений. По мнению Конституционного Суда РФ оценка официального документа как предмета преступления не является произвольной, он должен быть составлен и удостоверен в соответствии с положениями Федерального закона от 29 декабря 1994 г. № 77-ФЗ «Об обязательном экземпляре документов».

Определения и перечни официальных документов приводятся и в других федеральных законах, но такие перечни не являются исчерпывающими и не обладают универсальным характером. Поэтому официальный документ как предмет преступления, имеющего признаки служебного подлога, рассматривается применительно к каждому уголовному делу индивидуально.

На основе вышеуказанного, можно сделать вывод о том, что непосредственным объектом служебного подлога являются общественные отношения, возникающие в ходе осуществления документооборота при нормальной работе публичного аппарата власти в лице органов государственной власти, местного самоуправления, учреждений, государственных и муниципальных унитарных предприятий, акционерных обществ, контрольный пакет акций которых принадлежит Российской Федерации, а также аппарату управления Вооруженных сил, войск и воинских формирований.

Объект служебного подлога представляет собой сложное структурное образование, которое включает в свой состав взаимодополняющие общественные отношения, поэтому его необходимо рассматривать комплексно в структурированной вертикали объектов.

Список литературы


© Христинина Е.С., 2020
АНТОНОВ ИВАН ИГОРЕВИЧ
магистрант
Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Университета прокуратуры Российской Федерации

Научный руководитель: Шадрин Виктор Сергеевич
d.ю.н., профессор
Санкт-Петербургский юридический институт (филиал)
Университета прокуратуры Российской Федерации

Аннотация: Формирование коллегии присяжных заседателей является основой при отправлении правосудия по уголовным делам с участием представителей народа. Каждый государственный обвинитель обязан уделить максимальное внимание именно этому этапу, поскольку от его результата будет зависеть состав суда, и, соответственно, исход всего дела. Однако реализовать предоставленные уголовно-процессуальным правом возможности стороной обвинения весьма сложно и требует от государственного обвинителя не только детальной подготовки, но и оперативного реагирования на возникающие обстоятельства, сохраняя при этом уважительное отношение как к стороне защиты, так и к кандидатам в присяжные заседатели.

Ключевые слова: уголовный процесс, государственное обвинение, прокурор, суд присяжных, формирование коллегии присяжных заседателей.

PROBLEMATIC ASPECTS OF THE PROSECUTOR'S PARTICIPATION IN THE FORMATION OF THE JURY

Antonov Ivan Igorevich
Scientific adviser: Shadrin Viktor Sergeevich

Abstract: The formation of a jury is the basis for the administration of justice in criminal cases involving representatives of the people. Each public Prosecutor is obliged to pay maximum attention to this stage, since the composition of the court and, accordingly, the outcome of the entire case will depend on its result. However, it is very difficult for the prosecution to implement the opportunities provided by criminal procedure law and requires the public Prosecutor not only to prepare in detail, but also to respond promptly to the circumstances that arise, while maintaining a respectful attitude both to the defense side and to candidates for jurors.

Key words: criminal procedure, public prosecution, prosecutor, jury trial, formation of a jury.

Участие прокурора в формировании коллегии присяжных является исключительно важным элементом поддержания государственного обвинения в суде с участием присяжных заседателей. Тщательная подготовка, доскональное знание предъявляемых к кандидатам в присяжные требований, а
также предварительное изучение сложившейся судебной практики будут способствовать отбору граждан, способных выносить непредвзятые суждения и правильно оценивать собранную по делу доказательственную базу, и, как следствие, выносить справедливый вердикт.

Статьей 325 УПК РФ предусматривается ряд особенностей проведения предварительного слушания в суде присяжных. Так, после вынесения председательствующим судьей соответствующего распоряжения при назначении судебного заседания помощник судьи (либо секретарь судебного заседания) методом случайной выборки производит отбор кандидатов в присяжные из имеющихся в суде общего и запасного списков. Федеральным законом от 20.08.2004 № 113-ФЗ «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации» (далее – Закон о присяжных заседателях) регламентирована процедура и порядок формирования указанных списков. Районные, городские и приравненные к ним суды каждые 4 года получают основной и запасной списки кандидатов в присяжные заседатели соответствующего муниципального образования, составленные исполнительно-распорядительным органом муниципального образования, а суды субъектов Российской Федерации и приравненные к ним – высшим исполнительным органом государственной власти соответствующих субъектов Российской Федерации. Полученные списки дополнительно проверяются судом в результате чего формируется итоговый список для конкретного уголовного дела, после чего включенные в него граждане вызываются в суд повестками.

Списки кандидатов в «народные» суды муниципального образования создаются посредством случайного отбора с использованием Государственной автоматизированной системы Российской Федерации «Выборы», исходя из содержащихся в ней персональных данных об избирателях, участниках референдума.

Процедура отбора предусматривает исключение из числа кандидатов в присяжные лиц, не соответствующих предъявляемым требованиям. Вместе с тем, нельзя исключать определенные ошибки и погрешности на данном этапе, что требует от прокурора особой тщательности при изучении личности каждого из кандидатов с целью исключения возможности рассмотрения уголовного дела незаконным составом суда и последующей отмены приговора.

Участвующему в деле прокурору необходимо учитывать, что отсутствие достаточных сведений об отобранном в состав коллегии присяжных заседателей в указанном информационном ресурсе является безусловным процессуальным основанием для отмены приговора по причине незаконного состава суда [1].

Как правило, сформированный и подписанный секретарем судебного заседания либо помощником судьи предварительный список содержит следующие сведения о кандидатах: ФИО, адрес регистрации лица, вид его деятельности и дату рождения. Не соответствующие предъявляемым требованиям кандидаты (имеющие судимость, недееспособные и проч.) исключаются из предварительного списка.

Перечень требований, предъявляемых к кандидатам в присяжные заседатели а, соответственно, и к самим присяжным закреплен в части 2 статьи 3 Закона о присяжных заседателях. Однако указанные положения закона не всегда позволяют однозначно ответить на ряд вопросов, которые могут возникнуть у государственного обвинителя при участии в формировании коллегии присяжных. Так, Законом о присяжных заседателях не установлен предельный возраст кандидатов в присяжные. Вместе с тем, учитывая необходимость постоянного участия присяжных в длительных судебных заседаниях (нередки случаи, когда заседание в суде присяжных длиться целый рабочий день с минимальным перерывом), от кандидатов в присяжные, непривыкших к подобной напряженной деятельности в суде, требуются хорошая память, повышенное внимание и концентрация. Вместе с тем, лицам пожилого возраста зачастую свойственна повышенная утомляемость, раздражительность и снижение работоспособности, которые несовместимы с надлежащим участием в судебном следствии и вынесением справедливого и обоснованного вердикта. С учетом изложенного видится, что необходимо законодательно закрепить предельный возраст кандидата в присяжных заседателей по аналогии с требованиями, предъявляемыми к профессиональным судьям, – 70 лет (ст. 14 Федерального конституционного закона от 31.12.1996 № 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации»).

Также отсутствует однозначный ответ и на вопрос о возможности включения в коллегию присяжных...
ных заседателей лиц, обладающих двойным гражданством. Существует точка зрения о том, что по аналогии с правовым статусом профессионального судьи (п. 3 ч. 1 ст. 4 Закона РФ от 26.06.1992 № 3132-1 «О статусе судей в Российской Федерации») статус присяжного заседателя также подразумевает наличие единственного гражданства Российской Федерации. В то же время следует различать правовой статус судьи и присяжного заседателя, на которого формально распространяются лишь гарантии независимости при отправлении правосудия. Прямого запрета на наличие у присяжного заседателя двойного гражданства законом не установлено.

Частью 7 статьи 326 УПК РФ и частью 2 статьи 7 Закона о присяжных заседателях закрепляются дополнительные основания для исключения лица из списка кандидатов в присяжные. Так, председательствующий судья удовлетворит самоотвод священнослужителя, военнослужащего, должностного лица органов местного самоуправления, женщины, имеющей ребенка в возрасте до трех лет. Однако государственному обвинителю необходимо учитывать, что исключение лица из списка кандидатов по перечисленным основаниям носит исключительно заявительный характер — председательствующий судья обязан освободить от исполнения обязанностей присяжного заседателя указанного лица при наличии письменного или устного заявления об этом кандидата в «народные» суды [3].

Не соответствующие предъявляемым требованиям кандидаты в присяжные на момент формирования коллегии должны быть дважды исключены из списков (в первый раз — при формировании общего и запасного списков ответственными должностными лицами органов государственной или муниципальной власти, повторно — при отборе кандидатов секретарем судебного заседания либо помощником судьи). Вместе с тем, все перечисленные в законе категории граждан могут все равно оказаться в списке по ряду причин. По объективным причинам — списки составляются каждые 4 года и должны обновляться на постоянной основе, однако обстоятельства, препятствующие исполнению обязанностей присяжного заседателя, возникнуть в любое время, а также по субъективным причинам — могут быть пропущены при проверке списков или допущены иные ошибки ответственными должностными лицами. Этими обстоятельствами обусловлена необходимость досконального знания государственным обвинителем перечня обстоятельств, исключающих участие лица в отправлении правосудия по конкретному уголовному делу.

Стоит отметить, что в связи с характером рассматриваемого дела кандидатам в присяжные необходимо задавать различные вопросы, ответы на которые также могут исключить участие по делу кандидата в присяжные заседатели. Например, относительно информированности присяжных заседателей о деле, о возможном оказании на кандидатов в присяжные заседатели какого-либо воздействия, в связи с чем они могут утратить объективность, о знакомстве (связи) кандидатов в присяжные заседатели с кем-либо из участников судебного разбирательства и свидетелями по делу, о возможном предыдущем участии по делу при возвращении судом дела прокурору, о привлечении к административной ответственности, если дело рассматривается в отношении бывшего сотрудника правоохранительных органов, и прочее.

Различного рода специалисты в коллегии присяжных (лица, обладающие познаниями в области оружейедения, медицинские работники, работники финансовой сферы) должны вызывать повышенное внимание, особенно если кандидат обладает лидерскими качествами. Представляется, что такие лица способны навязать свое «компетентное» мнение другим присяжным, что требует от прокурора дополнительного исследования личностей данных граждан.

Познания государственного обвинителя в области психологии позволяют дать надежную оценку как ответам кандидатов на поставленные в ходе формирования коллегии вопросы, так и их невербальному поведению (имика и жесты кандидата могут свидетельствовать о предоставлении неполных, ложных сведений о себе). Наличие объективных сомнений в честности кандидата позволит прокурору принять верное решение при заявлении немотивированных отводов.

С учетом особенностей подлежащего рассмотрению конкретного уголовного дела государственно-му обвинителю помимо подготовки общих вопросов кандидатам в присяжные следует сформировать образ (психологический портрет) лица, не способного к объективному и беспристрастному суждению. Так, по делам о сбыте наркотических средств разумным видится вопрос о наличии опыта...
употребления наркотиков как у самих кандидатов в присяжные, так и у их родных и близких, возможно, кто-либо из претендентов ранее состоял на учете в наркологических учреждениях. Упущение из виду подобных нюансов нивелирует всю проделанную в ходе предварительного расследования и дальнейнюю судебную работу.

К сожалению, до сих пор не урегулирован ряд неопределенностей, связанных с постановкой вопросов о не влекущих юридических последствий отношения к преступлениям, о погашенных судимостях. Безусловно следует согласиться с позицией авторов, указывающих, что участие таких лиц в составе суда может негативно отразиться на итоговом результате [4, с. 77]. С учетом вероятного отвода председательствующим судьей некоторых вопросов, которые могут быть им субъективно восприняты как наводящие или не имеющие значения, прокурору важно уметь быстро адаптироваться к возникающим обстоятельствам и менять формулировку вопроса в условиях ограниченного времени.

Признаки принадлежности к определенным субкультурным и иным группам (одежда, пирсинг, татуировки, членство в сообществах, политические взгляды) помогут государственному обвинителю составить наиболее полный психологический портрет кандидата и впоследствии определиться с заявлением немотивированных отводов, основанных на внутреннем убеждении, интуиции и предположениях, догадках.

Рассматриваемые судом присяжных уголовные дела, как правило, имеют повышенный общественный резонанс. Негативная оценка средств массовой информации безусловно повлияет на сознание легко внушаемых кандидатов в присяжные и вряд ли послужит вынесению ими беспристрастного вердикта. Как справедливо отмечалось Европейским судом по правам человека недержанная кампания в прессе может окказать негативное влияние на справедливость судебного разбирательства, воздействуя на общественное мнение и подталкивая присяжных к признанию обвиняемого виновным [5]. По данным делам участнику в деле прокурору будет необходимо «переломить» мнение присяжных, как правило, уже сформированное под давлением мнения общественности. В данном случае участвующему в деле прокурору следует установить, кто из кандидатов в присяжные заседатели может относиться к категории «мониторящих Интернет-пространство», оценить их лидерские качества, способность склонить окружающих к своему мнению.

Тенденциозность коллегии присяжных заседателей представляет собой случаи, когда при соблюдении положений закона о порядке ее формирования тем не менее имеются основания полагать, что образованная по конкретному уголовному делу коллегия, вследствие особенностей этого дела, не способна всесторонне и объективно оценить обстоятельства рассматриваемого уголовного дела и вынести справедливый вердикт (например, вследствие однородности состава коллегии присяжных заседателей с точки зрения возрастных, профессиональных, социальных и иных факторов) [6]. Заявления о тенденциозности коллегии присяжных заседателей требуют от государственного обвинителя крайне взвешенного отношения к оценке коллегии присяжных заседателей, исходя из допущений о возможности влияния мнения общественности на процесс принятия решения.

На основании изложенного можно прийти к выводу о том, что формирование коллегии присяжных заседателей фактически является формированием состава суда по конкретному уголовному делу. Соответственно, исходя из этого этапа будет напрямую зависеть вынесенный в итоге приговор. Поскольку процент удовлетворения таких заявлений крайне низок, то отказ председательствующего судьи в роспуске коллегии по заявлению государственного обвинителя о тенденциозности приведет к снижению доверия со стороны отобранных присяжных, а в будущем и на предвзятое отношение к результатам следствия и стороне обвинения в целом.
Список литературы


3. Определение судебной коллегии по уголовным делам Верховного суда РФ от 07.07.2005 № 19-О05-28СП.


6. Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 22.11.2005 № 23 «О применении судами норм Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации, регулирующих судопроизводство с участием присяжных заседателей».

© И.И. Антонов, 2020
МЕЖДУНАРОДНОЕ ПРАВО
СРАВНИТЕЛЬНАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ ПРЕСТУПЛЕНИЯМ ПРОТИВ МИРА В ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ

АНИКЕЕВ ИВАН ВАЛЕРЬЕВИЧ
магистрант
Юридического института ВлГУ

Научный руководитель: Богатырев Валерий Викторович
доктор юридических наук, доцент
ВлГУ

Аннотация: в данной работе представлена сравнительная характеристика борьбы с преступлениями против мира на примере как отечественного права, так и зарубежного.

Ключевые слова: право, преступления против мира, борьба, зарубежные страны.

COMPARATIVE CHARACTERISTIC OF COUNTERING CRIMES AGAINST PEACE IN FOREIGN COUNTRIES

Anikeev Ivan Valerievich

Scientific adviser: Bogatyrev Valery Viktorovich

Abstract: this paper presents a comparative description of the fight against crimes against the world using the example of both domestic law and foreign law.

Key words: law, crimes against peace, struggle, foreign countries.

В законодательстве Российской Федерации и других развитых государствах действует приоритет принятых международных норм над нормами национального законодательства. Так, на основании главы 34 Уголовного кодекса Российской Федерации сгруппированы международными преступлениями «Преступления против мира и безопасности человечества» [1]. Такие преступления объединяются видовым общим объектом, в качестве которого можно обозначить мирные условия существования. Следует рассмотреть, как в данный момент эта область законодательства регулируется в других странах.

Начать стоит со стран ближнего зарубежья. Так, в уголовных законодательствах Белоруссии, Молдовы и Азербайджана международные преступления фигурируют в Особенной части УК. Например, в уголовном кодексе Республики Казахстан, преступления против мира и безопасности человечества расположены в главе 4. Под ними понимаются преступления против прав и свобод личности, семьи и несовершеннолетних. В нашей стране преступления данной сфере включены в последнюю главу уголовного кодекса, т.к. традиционным считается мнение, что включение какого-либо вида преступлений в Особенную часть уголовного законодательства говорит о их более высокой угрозе и значимости для общества и государства. Также при этом должна учитываться и мера ответственности. Снова обращаясь к УК Казахстана следует, что ст. 160 уголовного законодательства этого государства предусматривает наказание на срок 15-20 лет, либо пожизненное заключение, либо смертную казнь за пре-
ступления, связанных с подготовкой, развязыванием и ведением агрессивной войны. Также стоит отметить, что факт совершения подобных преступлений и наказание за них наступает вне зависимости от места совершения подобных преступлений. Практически такую же формулировку дает и уголовное законодательство Азербайджанской Республики.

Теперь стоит обратиться к законодательству Республики Беларусь. В уголовном кодексе Белоруссии содержится перечисление конкретных видов преступлений, направленных на подрыв международной стабильности и правопорядка. К таким относятся: геноцид, применение оружия массового поражения (ОМП), нарушение норм международного права во время вооруженных конфликтов, использование запрещенных средств ведения войны, торговля людьми и т.д. Наказание за совершение таких преступлений также наступает независимо от места их совершения.

Стоит рассмотреть уголовное законодательство Республики Молдова. В уголовном законе Молдова говорится, что граждане этой страны, а также иностранные граждане и лица без гражданства, должны понести уголовную ответственность на территории Молдовы, если перечисленными лицами установлен факт совершения преступлений против мира и безопасности человечества, военных преступлений и иных преступлений, предусмотренных международными договорами (участником которых Молдова является), вне зависимости, были совершены такие преступления на территории Молдовы, или за ее пределами. Интересно обстоятельство, что по закону Молдовы лицо привлекается к ответственности на территории этого государства в том случае, если оно не было осуждено за ее пределами.

У законодательства рассмотренных выше стран также предусматривается расширенный перечень преступных деяний, которые считаются преступлениями против мира и безопасности. Так, например, в Азербайджане законодатель считает необходимым включить рабство в самостоятельный состав. Под рабством (по закону Азербайджана) понимается полное или частичное осуществление прав собственности. Также к этой категории относятся преступления против мира и безопасности человечества. Положение, по закону Азербайджана, имеют и такие преступления, как экстремистские деяния, которые направлены против групп или организаций по причинам политических, расовых, этнических несогласий. При этом отмечается, что совершение таких деяний влечет в РСФСР наказание за их совершения.

Теперь стоит вернуться к законодательству Республики Беларусь. В гл. 17 Уголовного кодекса данного государства в перечень преступлений против мира и безопасности человечества предусмотрена ответственность за террористические акты в отношении иностранных стран или организаций. Но с понятием акта терроризма в Белоруссии также связаны насилие, убийство, захват и похищение лиц, направленные на подрыв международных отношений и внешней политики Белоруссии с другими государствами. Совершение данных преступлений и наказания за них наступает независимо от территории их совершения.

Теперь обратимся к законодательству европейских государств. В качестве примера возьмем законодательства Германии, Франции и Испании.

Начнем с Федеративной Республики Германия. В статье 25 Конституции Германии сказано, что принятые международные нормы являются составной частью внутреннего законодательства. Так же, в уголовное законодательство Французской Республики, после принятия определенных международных договоров, были добавлен новый вид преступлений: преступления против человечности. Это выразилось в том, что выделены преступления, совершенные по политическим, религиозным или религиозно-политическим мотивам, которые совершены против граждан, похищение людей, применение смертной казни (без судебного решения), депортация, рабство и т.д. За совершение таких преступлений законом Франции предусмотрена высшая мера ответственности — пожизненное заключение. Также спецификой французского уголовного законодательства является то, что за при-
веденные выше преступные деяния могут привлекаться, кроме физических, и юридические лица. Насчет недостатков законодательства Франции, стоит сказать, что есть определенные пробелы, которые застраивают сферу венных преступлений, таких как наемничество. В книге 4 «О преступлениях и проступках против нации, государства и общественного порядка» в главе II «О других посягательствах на институты Республики или на неприкосновенность национальной территории» видно, что эта глава имеет отдел 3, который касается захвата командования и незаконного формирования воинских формирований. В данный раздел включены 2 статьи, которые связаны с наемничеством. Так, в статье 4127 УК Франции сказано, что считается преступным набор вооруженных сил без приказа законных властей. Т. е., можно заключить, что это касается наемников. О наемничестве также говорится и в статье 4131 французского уголовного кодекса. В ней закрепляется состав формирования вооруженных сил и наемников. Из заключения следует, что наемники могут набираться только для участие в вооруженном конфликте, в котором Франция не участвует.

В Германском уголовном праве прямо сказано, что действует примат международного права над национальным. Это говорит о том, что нормы Конституции это допускают [2]. При ознакомлении с Особенной частью Уголовного кодекса ФРГ следует, что нормы международного права находят отражение во внутреннем законодательстве. Зачастую, когда реализуется норма международного права, то принимается специальный нормативный акт, который дает инструкции по выполнению положений международных норм. Особое место в уголовном законодательстве Германии занимает геноцид. Это выражается в том, что состав геноцида в ФРГ не только формально-материальный. Как последствие совершения подобного деяния выступает причинение тяжкого морального вреда членам демографической группы.

В качестве одного из последствий выступает причинение тяжкого морального вреда членам какой-то демографической общности. В Германии геноцид оценивается с особенной учитываемостью. Причины тому – именно геноцид выступает одной из основных политик Третьего рейха в отношении других народов. Германский народ чувствует вину за прошлое своей страны. Поэтому законодателем завышены критерии при оценке деяний, связанных с геноцидом. Обе мировые войны были начаты с инициативы Германии. Этот факт нашел своё отражение и в уголовном законодательстве по отношению таких действий, как агрессия, подстрекательство к ведению войны [3].

Нужно отметить, что подготовка войны признается преступлением при наличии обстоятельств, когда Германия будет участником боевых действий. Так же в законодательстве ФРГ есть наличие преступлений, связанных с нападением на лиц, которые находятся под защитой международного права. При этом должно быть условие, что такое лицо официально присутствовало на территории Германии. В противном случае оно будет иметь другой статус. Необходимо отметить, что преступлением будет считаться и публичное оскорбление лиц, пользующихся международной защитой.

Стоит также рассмотреть законодательство еще одной европейской страны – Испании. Например, в главе 2 уголовного законодательства этого государства, регулирующего вопросы геноцида, есть статья, идентичная положениям Конвенции о геноциде. Однако, оригинальной чертой испанского закона выступает четкое указание в норме национального права. Так, в качестве геноцида может выступать даже убийство или причинение вреда здоровью представителю какой-либо демографической общности. Также в Испании подробно регулируется ответственность за совершение военных преступлений. Например, на основании статьи 614 УК Испании сказано, что наказывается тот, кто за время военных действий совершит лично или даст указание совершить какое-либо действие, идущее в разрез с нормами Международного права, подписанных Испанией и отнесенных к правилам ведения военных действий. Такая конкретика данной главы призывает устранить коллизии и противоречия законодательства.

В качестве заключения необходимо отметить, что было кратко проанализировано законодательство зарубежных стран на примере Азербайджана, Белоруссии, Казахстана, Молдовы, ФРГ, Французской Республики и Испании. В целом, следует, что примеры законодательства указанных государств в основном базируются на нормах международного права, однако они подкреплены внутренним законодательством. Тем не менее, именно различия в подходах к пониманию преступлений против мира и безопасности человечества поднимают проблемы соответствия в общем перечне преступных деяний, под
которыми следует понимать преступления против мира и безопасности человечества и установления общих мер наказаний за их совершение. Эти барьеры ставят проблему на соотношении норм международного и национального права в общем их соблюдении. Считается разумным, чтобы государства-участники международных договоров, касающихся противодействия преступлениям против мира и безопасности человечества, достигли консенсуса в общем понимании, что считать под этими преступлениями и какие конкретные типы должны быть включены в перечень преступных действий, направленных на подрыв и усложнение дружественных международных отношений. Возможно, такой подход даст свой результат, который повысит уровень международной стабильности.

Список литературы


Аннотация: в настоящей статье рассматриваются проблемные аспекты признания и исполнения иностранных судебных решений в Российской Федерации. Авторы подчеркивают проблему отсутствия единообразия применения судами норм международных договоров. Рассматриваются пути решения описанных в настоящей работе проблем.

Ключевые слова: иностранные судебные решения; признание иностранных судебных решений; исполнение иностранных судебных решений. международное частное право; гражданское процессуальное право РФ; Конвенция о признании и приведении в исполнение судебных решений по гражданским и торговым делам.

Возможность признания и исполнения решений иностранных судов на территории Российской Федерации регулируется несколькими нормативными правовыми актами:

1) Федеральным конституционным законом от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ «О судебной системе Российской Федерации» (далее – ФКЗ-1). Данный ФКЗ в ч. 3 ст. 6 гласит: «Обязательность на территории Российской Федерации постановлений судов иностранных государств, международных судов и арбитражей определяется международными договорами Российской Федерации» [1]. При этом в законодательстве не уточняется, какие именно международные договоры Российской Федерации определяют обязательность актов иностранных судов. Предполагаем, что речь идет о двусторонних договорах о правовой помощи между Российской Федерацией и иным государством.


3) Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации от 24.07.2002 N 95-ФЗ (далее – АПК РФ). Глава 31 АПК РФ регулирует порядок признания и исполнения решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений в арбитражных судах [3].

Безусловно, немаловажную роль в регулировании данного правового института играет Конституция Российской Федерации. Пункт 2 статьи 45 Конституции РФ регламентирует положение о праве граждан...
на защиту прав и свобод всеми способами, не запрещенными законом [4]. Далее в пункте 1 статьи 46 устанавливается, что каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод [4]. Также важным считаем остановиться на положении пункта 3 статьи 62 Конституции РФ, наделяющем иностранных граждан и лиц без гражданства правами и обязанностями граждан Российской Федерации [4].

На наш взгляд, основной проблемой признания и исполнения решений иностранных судов в Российской Федерации является отсутствие единообразия в правовом регулировании, поскольку зачастую международные договоры Российской Федерации о правовой помощи носят региональный характер, а также отсутствие соответствующих международных договоров Российской Федерации с рядом стран. На данный момент договоры о правовой помощи заключены между Российской Федерацией и Алжиром, Болгарией, Вьетнамом, Грецией, Ираком, Италией, Кипром, Кубой, Польшей, Египтом, Эстонией, Испанией и другими. Также стоит отметить, что некоторые проблемы возникают в связи с отсутствием в договоре о правовой помощи положения о возможности признания и исполнения решений судов между сторонами договора. Перейдем к детальному рассмотрению данных проблем с точки зрения судебной практики, а также предложим пути их решения.

Проведя анализ судебной практики по данному вопросу мы можем прийти к выводу об отсутствии единого подхода к толкованию международных договоров и подхода к выбору международного договора Российской Федерации, подлежащего применению. Так, Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ в постановлении от 8 октября 2013 года N 6004/13 по делу А40-56571/12 признал акт Высокого суда правосудия Северной Ирландии в силу того, что и Российская Федерация, и Соединенное Королевство Великобритании и Северной Ирландии являются участниками Конвенции ООН против коррупции 2003 года, Соглашения о партнерстве и сотрудничестве 1994 года и Соглашения об экономическом сотрудничестве 1992 года [5]. Стоит отметить, что ни один из вышеназванных актов не предусматривает возможность взаимного признания и исполнения актов судов стран-участниц.

На наш взгляд, целесообразным представляется вступление в силу Конвенции о признании и исполнении иностранных судебных решений. Данный документ позволит исключить проблему, касающуюся отсутствия единообразия толкования множества международных договоров, в том числе договоров о правовой помощи. Вопрос создания данной Конвенции был поднят в 2010 Гаагской конференции, в результате чего в 2019 году был представлен проект Конвенции о признании и приведении в исполнение судебных решений по гражданским и торговым делам и 2 июля 2019 года на 22-ой Дипломатической сессии Гаагской конференции по международному частному праву был подписан заключительный акт сессии, посредством которого был принят текст Конвенции. Основной проблемой на данный момент является то, что официально Российская Федерация подписала не Конвенцию, а лишь заключительный акт сессии. Соответственно, после вступления Конвенции в силу и до её ратификации Российской Федерацией, нормы данного документа не будут распространяться на правоотношения, возникающие на территории Российской Федерации. Стоит отметить, что на данный момент Конвенцию подписал только Уругвай, при этом не осуществив процедуру ратификации. Из текста Конвенции следует, что её вступление в силу определяется моментом уведомления депозитария об осуществлении процедуры ратификации, принятия, одобрение или присоединения двумя государствами (п. 1 ст. 28 Конвенции) [6]. Следовательно, до ратификации данной Конвенции Российской Федерацией и до вступления в её силу указанные нами выше проблемы не будут даже частично решены путём введения единых норм, определяющих условия и порядок признания и исполнения иностранных судебных решений.

Также необходимо отметить, что российское законодательство в части признания и исполнения иностранных судебных решений требует определенных изменений. На наш взгляд нормы ГПК РФ, а именно статьи 412, 414 и 417, содержащие формулировки, позволяющие суду по своему субъективному мнению принять решение об отказе в принудительном исполнении решения иностранного суда, в признании решения иностранного суда или в признании и исполнении решений иностранных третейских судов (арбитражей) в случаях, предусмотренных данными нормами, являются некорректными. Формулировки «отказ допускается», «может быть отказано» позволяют сделать вывод
о том, что принятое решение зависит от усмотрения суда, но из практики следует, что суд при возникновении соответствующих условий в большинстве случаев выносит решение об отказе в признании иностранного судебного решения.

Подводя итог проделанной работе, хотелось бы отметить, что проблемы признания и исполнения иностранных судебных решений в Российской Федерации будут сведены к минимуму путем совокупности таких факторов, как вступление в силу Конвенции о признании и приведении в исполнение судебных решений по гражданским и торговым делам и изменение ныне действующих норм ГПК РФ. В заключение хотим привести цитату Р.В. Зайцева: «Ставя барьер неблагоприятным иностранным решениям, одновременно отсекается возможность признания выгодных для России судебных актов иностранного происхождения, а также собственные судебные постановления лишаются свойства исполнимости вне пределов страны. Такое положение вещей сложно признать правильным, и, образно выражаясь, на смену барьеру должен быть поставлен фильтр, позволяющий избирательно подходить к решению обозначенных вопросов» [7].

Список литературы

7. Зайцев Р.В. Предпосылки для признания и приведения в исполнение в России актов иностранных судов // Юрист. 2005. № 7. С. 58-62
Аннотация: статья посвящена обзору положений Конвенции ООН о договорах международной купли-продажи товаров (КМКПТ). Цель Конвенции состояла в том, чтобы стандартизировать международное право продаж. В целях повышения безопасности и уверенности в целом в международных сделках, одновременно способствуя росту и распространению международной торговли и адаптируясь к различным переговорным полномочиям, которые существуют среди коммерческих субъектов.

Ключевые слова: конвенция, ООН, договоры купли-продажи, международные договоры, купли-продажи, КМКПТ.

С первоначальными подписями представителей из 62 стран. Международная конвенция о продаже товаров (КМКПТ) вступило в силу в 1998 году, где, несмотря на количество подписавшихся, его ратифицировали только десять стран.

Его первоначальная цель заключалась в том, чтобы выступать в качестве глобального правового закона о купле-продаже товаров в международном контексте. Первоначально конвенция пытается искоренить и заменить внутренние законы о продажах в каждом правительстве в отношении общих международных сделок. Конвенция содержало 101 статью, и предполагается, что все ключевые области и
вопросы торговли были рассмотрены во избежание неверного толкования текста, включая вопрос о возможности того, что сторона неверно истолковала текст.

Конвенция также включала в себя формирование и исполнение после продажи контрактов [1, с. 67].

Текст включает в себя множество частей и подразделов, которые, как правило, относятся к совершенно разным областям, включая (например, но не ограничиваясь) фактические требования к акцепту для оферт или то, что представляет собой основное нарушение, или процедуры, которые следуют за нарушением договора [3].

Является ли конвенции успешным в достижении своих целей? Ответ на этот вопрос неясен. Его предполагаемая уникальность часто упоминается как показатель его нынешнего или потенциального успеха. Тем не менее, комментариев к конвенции достаточно позитивен, чтобы точно не измерить эффективность его положений.

Существует много признаков и предыдущих случаев, когда соглашение не могло должным образом оценить страны в торговле, в отличие от других международных торговых конвенций, таких как Всемирная торговая организация.

Оценка конвенции: для оценки эффективности положений о предотвращении споров и урегулировании споров в договоре купли-продажи, важно сравнить его с положениями других международных конвенций между странами.

Хотя Базельской конвенции достаточно для предотвращения и урегулирования споров, они могут быть не такими успешными, как другие конвенции.

Механизмы предотвращения и расчетов в договоре купли-продажи: это может быть связано с общим характером существующих положений о том, что соглашение часто позволяет предотвратить конфликты между сторонами [3,4].

Статьи формулируются таким образом, чтобы соответствовать потребностям как государств «продавца», так и «покупателя», участующих в сделке. Перед возникновением любого спора государства имеют возможность контролировать поведение другой страны и действовать в этом отношении. Например, как это предусмотрено в статье 72 (1) На следующем:

«До даты исполнения договора ясно, что одна из сторон совершит существенное нарушение договора, а другая сторона может заявить о расторжении договора».

Чтобы предотвратить межгосударственный конфликт, стороны договора имеют возможность отменить свои обязательства в случае поведения другого государства, указывающего на нарушение договора. Эта гибкость позволяет государствам избежать конфликта в этом отношении.

Однако следует понимать, что споры могут возникать, особенно в случае толкования обязательств сторон Соглашения, например, в пояснительной записке КМКПТ, часть I включает раздел «Толкование Конвенции»:

В соответствии со статьей [13] возникают споры относительно [Смысл Конвенции] и его применения. Когда это происходит, все стороны, включая местные суды и арбитражные суды, должны следить за их международным характером, поощрять единство в их применении и учитывать доброчестность в международной торговле.

В частности, когда вопрос, касающийся вопроса, прямо регулируемого этим соглашением, не урегулирован, вопрос решается в соответствии с общими принципами, на которых основано конвенция.

Вопрос может быть урегулирован только при отсутствии этих принципов в соответствии с законодательством, применимым нормами международного частного права.

Текст этого раздела подробно описывает поведение, необходимое для состояний в конфликтных ситуациях. Правовые соображения применяются только в том случае, если между сторонами нет консенсуса относительно толкования соглашения [2].

Тем не менее, важно отметить, что это также относится к судам, которые занимаются разрешением спора.

Прежде чем использовать нормы международного права, суд должен определить, применяются ли эти правила к спору.

Механизмы предотвращения и урегулирования за пределами КМКПТ:
Как вышеупомянутые механизмы предотвращения и разрешения конфликтов сравниваются с другими соглашениями о свободной торговле?

Конечно, самой известной организацией, которая направлена на содействие торгового процесса, является Всемирная торговая организация (ВТО), которая является преемницей Генерального соглашения по таможенным тарифам и торговле (ГАТТ) с общим числом 162 стран, что может привести к конфликтам, возникающим во Всемирной торговой организации. Поэтому, чтобы не мешать решению проблем, организация организовала отдельный орган, нацеленный только на разрешение потенциальных конфликтов [1, с. 70].

Орган по разрешению споров (DSB) (предусмотрен в Понимании правил и процедур, регулирующих разрешение споров (взаимопонимание)) определяется и создается с целью управления правилами и процедурами для понимания в различных сценариях.

Всемирная торговая организация через систему урегулирования споров регулярно утверждает, что каждая сторона выполняет свои обязательства в соответствии с соглашением и конкретным режимом, в который они вступили:

«Одной из основных характеристик предыдущего ГАТТ, а теперь и в ВТО, является постоянное отслеживание выполнения обязательств и контроль за соблюдением. Основное убеждение состоит в том, что, если не будет контроля за соблюдением международных обязательств, эти обязательства будут бесполезны».

В соответствии с вышеизложенным следует понимать, что, если взаимодействие между двумя или более сторонами не контролируется, конфликт возникнет из-за отсутствия ответственности, и для предотвращения этого проводятся регулярные проверки. Если спор назревает или только начался, устройство по урегулированию споров все еще может его утихомирить, пока оно не ухудшилось. На этом этапе рекомендуется проконсультироваться:

[DSU] Предоставить правила и процедуры для консультаций и урегулирования споров между членами относительно их прав и обязанностей в соответствии с соглашениями Всемирной торговой организации.

Посредством предоставления сторонам, участвующим в споре, консультаций, орган по урегулированию споров способствует здоровой дискуссии, а потребности обеих сторон будут сообщаться и обсуждаться на гражданской основе. Эта процедура урегулирования споров содержит семена проблем до ее роста.

Если спор уже прошел этот этап, в соответствии с рекомендацией департамента по урегулированию споров остается две стадии: «увольнение комитетами, и если какая-либо из сторон обжалует решение комиссии, апелляционный орган; утверждение отчета-ов компет / апелляции и осуществление процесса регистрации, который Это также включает в себя возможность принятия контрмер в случае, если проигравшая сторона не сможет выполнить решение».

В отличие от сторон договора купли-продажи, стороны Всемирной торговой организации гарантируются Всемирной торговой организацией (ВТО) в любой сделке, а идея постоянного надзора уменьшает количество необеспеченных или незащищенных сторон в отношениях с конкретной страной.

Поскольку Всемирная торговая организация имеет возможность использовать орган по урегулированию споров для регулирования возникновения споров, она более успешна, чем соглашение о продаже.

С другой стороны, соглашение опирается в первую очередь, и большая часть его зависит от добной воли государств-членов.

Но без постоянного надзора со стороны ВТО стороны с большой вероятностью могут вступать в споры. В радикальных случаях соглашение разрешает только вмешательство судов [1, с. 68].

Список литературы


THE CONCEPT, CLASSIFICATION AND ROLE OF INTERNATIONAL NON-GOVERNMENTAL ORGANIZATIONS IN INTERNATIONAL LAW

MUHANBETOVA ELEONORA SULTANBEEKKYZY

Студент

Казахский национальный университет имени аль-Фараби

Научный руководитель: Байжанов Марлан Мейрамбекович

Ph.D

Казахский национальный университет имени аль-Фараби

Abstract: This article examines the role of international non-governmental organizations in the development of international law and their current problems since the active formation of institutions that ensure international relations in the second half of the XIX century. In addition, the classification and characteristics of the main activities of international NGOs will be also considered.

Keywords: international non-governmental organization, history, classification, problems, UN, intergovernmental organization, legal status, international law.

The need for international organizations began to grow, especially after the Second World War. This was the reason for the official appearance of international non-governmental organizations in the second half of the twentieth century. They are not governmental; they are characterized by the fact that States are not formed on the basis of formal agreements. An international non-governmental organization is an association recognized by several major States and continuously funded by several States. However, there is no generally accepted universal terminology in the legal literature for a complete description of the NGO sector, since in different countries, non-governmental organizations include different structures.

In accordance with UN General Assembly resolution 1296 (XIV) of 1968, members of the INGO may be associations of national public organizations, unions, groups and individuals from different States established...
for the purpose of promoting international cooperation in political, economic, cultural, scientific, technical and other fields of human activity; this organization is not established on the basis of an intergovernmental agreement and does not have the purpose of extracting commercial benefits. Thus, it should be noted that the UN Charter applies the generalized concept of "non-governmental organization" and does not specify the degree of their representation at the national or international level.

Unlike interstate organizations, non-governmental organizations are not created on the basis of an agreement between States and are formed by combining individuals and legal entities whose activities are carried out outside the framework of the official foreign policy of States [1].

Consequently, the main difference between intergovernmental and non-governmental organizations depends on their legal basis and the sovereignty of States. For example, intergovernmental organizations (IIGO) form subjects of international law – sovereign States, and non-governmental organizations - any other structures other than States. Sometimes international non-governmental organizations (NGOs) are called subjects of international law, but in fact they are not subjects of international law, since they do not create international legal norms and are not subject to States. International non-governmental organizations (NGOs) are a form of international civil society organization [2].

In the relations between the NGO and the IIGO, two directions can be divided. On the first hand, this is mutual cooperation. By interacting with interstate structures, NGOs will have special opportunities on the world stage. On the other hand, NGOs and IIGOs actively cooperate in the preparation and holding of various colloquiaums, seminars, conferences and forums on the most pressing issues at present. However, relations between the NGO and the IIGO will not always be peaceful, without conflicts. For example, the INGO has criticized global financial institutions such as the World Bank, the International Monetary Fund and the World Trade Organization, accusing them of pursuing policies that contribute to social inequality and poverty in developing countries. Despite this, crises between these two international organizations are very rare, and their relations are often based on partnership and cooperation[3].

In the European Convention, the INGO is distinguished by three recognition criteria: a non-commercial purpose of activity, the creation of a state in accordance with a domestic act, and the implementation of at least the activities of international organizations in both States [4].

In international practice, there are two classes of non-governmental organizations: National NGOs and non-governmental (international) NGOs. Not national (international) NGOs are also divided into two categories (but within the same international law): NGOs whose membership is provided by legal entities and individuals; and NGOs that include official representatives of related member States, other than individuals and legal entities. Considering all this, the INGO conventionally divides into two types: organizations that bring together individuals and national non-governmental organizations.

However, the classification of NGOs is a very complex problem. It is still generally accepted, that, there is no clear classification. Even different countries offer different classifications. In General, the diversity of NGOs is divided into four groups:

- The first type includes "mutual aid organizations" that connect people with common problems (organizations with disabilities, associations of parents of sick children, etc.).
- The second type of organization is "social orientation". Some of them simplify the problems of certain population groups (e.g. elderly, large families or unemployed), and other specific problems (e.g., homelessness).
- The third type includes: law enforcement organizations.
- The fourth type includes: "infrastructure" NGOs that promote the development of civil initiatives, the activities of other NGOs, and the full participation of citizens in decision-making and management [5].

International non-governmental organizations operate on all five continents of the world. Humanitarian, economic and non-governmental human rights organizations are important in the field of global governance. Humanitarian non-governmental organizations work in several directions. First, these structures provide humanitarian assistance and support to refugees affected by wars and natural disasters. So, in 1994, it was known that the actions of humanitarian NGOs during the conflict in Rwanda, whose activists in a few days created 750 thousand refugee camps. It is also difficult to overestimate the importance of humanitarian NGOs in alleviating the tragedy of millions of people; every day these organizations save thousands of lives and help
those in need around the world. Thanks to the efforts of organizations such as the "International Red Cross and Red Crescent Movement", "Doctors without borders", "Oxfam" or "Kea International", the idea of providing independent humanitarian assistance has become one of the main priorities of international policy in the late twentieth and early twenty-first century, and it is the most influential organization of the INGO Association of global humanitarian non-governmental organizations.

A striking example of the work of the largest international organization for the protection of human rights - "Human Rights Watch". Like environmental NGOs, they participate in the development and adoption of international legal instruments in the field of human rights protection. In addition, they collect and communicate information about mass and gross violations of human rights to the public. This is one of the reasons why NGOs are accused of interfering in the internal Affairs of the state.

But sometimes there are unpleasant situations, for example, today the number of opponents of "Greenpeace" is no less than its supporters. Among the first are Norwegian wholesale traders, the unemployed and lifeless, Canadian timber sellers, employees of other companies affected by "Greenpeace", public and political figures influenced by global anti-animal trapping companies, and so on. In addition, "Greenpeace" has formulated and widely proclaimed its moral principles in relation to the norms of environmental behavior that safely bind environmental ideas to every normal person in the world.

In Kazakhstan, as well as at the legislative level "non-governmental organization established within the framework of the state social order" remains a big question, and the definition of "international non-governmental organization" is not defined at all. However, in Kazakhstan, the NGO began its activities at the time of independence and was initially interested in the conversion and non-proliferation of nuclear weapons.

Legal status and sources of funding are important elements in the history of the formation and strengthening of the NGO sector. Since its inception, the activities of NGOs have been regulated by the laws of the Republic of Kazakhstan "On Public Associations", "On Environmental Protection", and the main source of funding has been grants from international funds.

The non-governmental sector in Kazakhstan has largely been formed and has become a real social force and an important resource for further democratization of the country. The state provided effective support to non-governmental organizations. One of the evidences of this is - the adoption of the Law of the Republic of Kazakhstan "On non-profit organizations of the Republic of Kazakhstan."

In 2002, the Republic adopted the "Concept of state support for non-governmental organizations of the Republic of Kazakhstan". The government of the Republic faces difficulties in implementing its tasks, and most non-governmental organizations. The main reason for this is the lack of targeted support for the non-governmental sector, and imperfect mechanisms for interaction and cooperation between state bodies and non-governmental organizations.

December 2, 2015 the first President of Kazakhstan N.A. Nazarbayev signed the law "on amendments and additions to certain legislative acts of the Republic of Kazakhstan on the activities of non-governmental organizations in the Republic of Kazakhstan". The main purpose of the law is to form a new model of relations with the state in the implementation of social policy in Kazakhstan through active cooperation, participation in solving socially significant issues, including the provision of state social orders, information, advisory, methodological, organizational and technical support.

According to local executive bodies, 18,517 non-governmental organizations are registered in Kazakhstan, including 8,743 active NGOs.

Also, non-governmental organizations act as intermediaries between the state and citizens, assume some functions of social transformation and make a real contribution to solving problems in the public sphere. The main goal of cooperation between the state and NGOs is to achieve a high standard of living for all Kazakhstan people.

However, the people still do not fully understand the role of the non-governmental sector in the public life of the country, which shows an insufficient level of political culture. This is due to the lack of traditions in the field of NGO activities, the established culture of interaction between the state and the "third" sector. It is necessary to support and effectively operate state bodies at every level at the Central, regional and local levels.

Thus, considering the domestic experience of forming the "third" sector as an important component in
the development of civil society, we will draw the following conclusion: Kazakhstan needs to further improve
the mechanism of interaction between the government and the non-governmental sector with the involvement
of the business community, as well as increase public awareness of the activities of public organizations. This
should lead to the qualitative development of NGOs in the country.

In conclusion, an NGO can be defined as: an organized non-profit association of individuals and legal
entities of several countries based on the idea of “people’s diplomacy” to carry out legitimate international ac-
tivities, legitimate international activities for the benefit of mankind. At present, in the international arena, in
addition to humanitarian, environmental and human rights organizations, there are many transnational non-
governmental organizations, which solve many problems and have a different impact on global processes.
According to famous Russian politician V.A.Nikonov, “some global non-governmental organizations are more
influential in the world than the governments of UN member states.”

Список литературы

nepravitelstvennye-organizatsii-ih-vidy-osobennosti-kategorii-i-harakteristika

2. Айдарбаев С. Ж., Шумилов В. М. Международное публичное право. Учебник. - Алматы, 2012 г.

3. Наумов А. О. международные неправительственные организации и проблемы глобального управления / Государственное управление. электронный бюллетень. 2013. Августовский Выпуск №39
praktika/naoumov.pdf

4. Международные отношения: теория, конфликты, движения, организации. 2-е издание, пере-

5. Жетписбаев А. Неправительственные организации: основные типы, функции и место в полити-

©Э.С.Муханбетова, 2020
THE PRINCIPLE OF SOVEREIGN EQUALITY OF STATES AS THE BASIS OF STATE IMMUNITY

Shirinbek Aibarsha Kazizbekkyzy
Scientific adviser: Baizhanov Marlan Meirambekovich
Ph.D
Kazakh national university named after al-Farabi

Annotation: The article considers the definition of the principle of sovereign equality of States, its relationship with the concept of "state immunity" and cases of restrictions in civil proceedings. As we know, in the modern world, States enter into various foreign trade transactions on their own behalf, and in this connection, the question of state immunity arises. Despite many changes taking place in the world, state sovereignty is the basis of the constitutional system of any state, its independence, which occupies a significant place in domestic and foreign policy.

Key words: jurisdiction, norms of jus cogens, principle, sovereignty, sovereign rights, state, state power, the status of the state in the international civil process.

Abstract: The article considers the definition of the principle of sovereign equality of States, its relationship with the concept of "state immunity" and cases of restrictions in civil proceedings. As we know, in the modern world, States enter into various foreign trade transactions on their own behalf, and in this connection, the question of state immunity arises. Despite many changes taking place in the world, state sovereignty is the basis of the constitutional system of any state, its independence, which occupies a significant place in domestic and foreign policy.

Key words: jurisdiction, norms of jus cogens, principle, sovereignty, sovereign rights, state, state power, the status of the state in the international civil process.

A state is the main subject of international law that has civil legal personality along with international legal personality. It is characterized by features such as sovereignty, territory, people and power. The state can participate in various categories of relations. Firstly, it can cooperate with other states or international organizations. This includes, for example, political and business alliances between States, the conclusion of international treaties to enhance cooperation in specific areas, being in debt relations. Secondly, the state may enter in various property relations with foreign legal entities and individuals (for example, the purchase of land to expand the territory of the Embassy, the concession of subsoil for exploitation of mineral resources on its territory, rent of owned buildings and structures located in your own country, and in the territory of a foreign state,
the acquisition and alienation of property belonging to him, ordering of works, goods and services, etc.). In such private international legal relations, questions and problems arise concerning state immunity.

State immunity is the right of that state to be independent from the jurisdiction of other States, in particular from judicial, administrative and other authorities. Since this is a principle of international law, it is obligatory for all subjects of international law. State immunity begins with one of the main principles of international law – the principle of sovereign equality of states, with the concept of "Par in parem non habet imperium", which means "equals have no sovereignty over each other". State immunity is very closely linked to state sovereignty. Oppenheim in the course of international law concludes that, "immunity originates from the principle of equality of states," meaning that state cannot claim to exercise its jurisdiction over others. [1]The significance of sovereignity by international law as one of the principles of international law begins with the signing of the Westphalian Convention (1648) by a number of states within their territory. The Treaty of Westphalia enshrines the principle of supremacy, independence of States on their territory, and non-interference in the internal affairs of the state. Despite the fact that the concept of state sovereignty is not currently enshrined at the international level, the UN Charter contains the principle of sovereign equality of states as one of the fundamental principles of international law. The principle of state sovereignty was clearly enshrined in the UN Charter (1945) and the Declaration "on the principles of international law" (1970). In the Declaration on the principles of international law (1970), the elements constituting the concept of "sovereign equality" are:

1. legally all states are equal;
2. each state has the right to full sovereignty;
3. each state must respect the legal personality of other states;
4. inviolability of territorial integrity and political independence of states;
5. each state has the right to freely choose and develop its political, social, economic and cultural system;
6. each state has the obligation to fulfill its international obligations in good faith fully and to live in peace with other states.[2]

An important issue in the doctrine of international law is the understanding of the scope of state sovereignty. In accordance with the features of the opinion of scientists in the doctrine formed two main concepts:

1. sovereignty — a certain absolute description inherent to the state and not subject to restrictions;
2. sovereignty of the state is limited in the international legal sense. According to scientists who formulate sovereignty as absolute, sovereignty is a concept that cannot be divided, that is, it is either completely present or completely absent. [3]However, other countries that hold another view consider that the state immunity should be limited during the development of the world community. In their view, concepts of sovereignty and immunity should be explained and implemented in accordance with the norms of jus cogens, obligations erga omnes and human rights. There are many cases where there is a contradiction between state immunity and jus cogens norms, one of which is the case between al-Adsani and the United Kingdom. With the participation of the Emir of Kuwait, al-Adsani, who became the object of a bloody revenge, was tortured by the Kuwaiti authorities. He was illegally deprived in prison, strictly tortured and even was burnt in the palace brother of Emir of Kuwait. For burns of 25% of the body, he is treated first at the Kuwait hospital, and then at the United Kingdom hospital. This leads to disruption of al-Adsani's nervous system. In August 1992, al-Adsani filed a civil lawsuit in England against the Kuwaiti authorities. In 1995, the court of England dismissed al-Adsani's lawsuit, stating that under the state immunity act of 1978, immunity is given to a foreign state in cases where it is not under jurisdiction of an English court. Al-Adsani, who also lost on appeal, files a lawsuit to the European court of human rights, claiming that he was denied of access to the court in accordance with article 6 (1) of the European Convention on human rights. According to the judges, 9 judges believe that al-Adsani's right has not been violated, while 8 judges concluded that his rights have been violated. As a result, the European court of human rights decides that al-Adsani's rights have not been violated.[4]The al-Adsani case is an important decision that should be evaluated in the course of this study, as the judges have expressed different views on the rules of jus cogens and its relationship to the decision on immunities.

As for domestic legislation, the Republic of Kazakhstan adheres to the theory of functional immunity. Sovereignty, which is the basis of the country's state immunity, was proclaimed on October 25, 1990 by the adoption of the Declaration "On State sovereignty of the Kazakh SSR". The adoption of the Declaration was a
new step in the life of the people of Kazakhstan, and the priority task of the state was to create decent and equal living conditions for all citizens of the Republic. However, as a sovereign state, Kazakhstan could not carry out such things like acting as an independent subject of international relations, determine foreign policy in its interests, exchange of diplomatic and consular missions, participate in the activities of international organizations, in short, it could not serve as a sovereign state. Therefore, in accordance with the program, the Constitutional law “on State independence of the Republic of Kazakhstan” was adopted on December 16, 1991. Despite the need to adopt this Constitutional act, the process of its discussion and adoption has become very complex. If at the time of the adoption of the Declaration the Republic was still convinced of the possibility of concluding an agreement in the Union, at the time of the adoption of the constitutional law the Republic could find the way to real independence. When this law was adopted, Kazakhstan got a chance to fully independence in its foreign policy. For instance, if when the Declaration “On State sovereignty of the Kazakh SSR” came into force, we were among the states in the Union, but when we adopted Constitutional law "on State independence of the Republic of Kazakhstan", we could make other states recognize us as an Independent state without any scope of restriction. The constitutional law “On State independence of the Republic of Kazakhstan” developed and supplemented and clarified the Declaration "on State sovereignty of the Kazakh SSR" in accordance with the conditions that developed after its adoption. In connection with the active participation of the Republic of Kazakhstan in private legal activities, questions concerning immunity arose, for example, claims are filed to the Government and the National Bank as state bodies of the Republic of Kazakhstan. [5]In the Civil procedure code of the Kazakh SSR, Kazakhstan adhered to absolute immunity. However, in 1999, after the introduction of the new Code of Civil procedure, the Republic of Kazakhstan introduced the theory of functional immunity into legislation. The norms of the Civil procedural code establish similar grounds for waiving the immunity of a foreign state, which are applied in world practice.

The principle of sovereign equality of States is based on international cooperation. This principle is the beginning of a state's membership in international organizations, the conclusion or non-conclusion of international treaties, and the creation of an Alliance with other States. The principle of the sovereign equality of States requires that relations between States be formed only on the basis of voluntariness. The Declaration by States in the UN Charter of the principle of sovereign equality as one of the basic principles of international law confirms its close connection with other basic principles of international law set out in article 2 of the UN Charter. Violation of one of the rules leads to violation of the other. However, as the international law is developing, there are different cases concerning the principle of state sovereignty. We have to understand that there mustn’t be any contradiction between principles and rules of international law. To sum up, International organizations and courts must make right decisions by balancing jus cogens norms and principles. The recognition by a state of the immunity of another state within its jurisdiction does not mean that it has waived its immunity.

Список литературы


© А.К. Ширинбек, 2020
THE CONCEPT, THEORIES OF DIPLOMATIC IMMUNITY AND TYPES OF DIPLOMATIC IMMUNITY

TATIEVA AIIY ILYASYZY

student

Казахский национальный университет имени аль-Фараби

Научный руководитель: Байжанов Марлан Мейрамбекович

Ph.D доцент

Казахский национальный университет имени аль-Фараби

Abstract: The article deals with the concept, theories of diplomatic immunity and types of diplomatic immunity. In international law, diplomatic mission personnel are granted privileges and immunities and are protected by international law.

Keywords: Diplomatic immunity, diplomatic privileges, theories of diplomatic immunity, private inviolability, inviolability of correspondence, exemption from customs tax, immunity from private residence, exemption from criminal liability, exemption from civil and administrative liability.

The diplomatic service of a state is the official activity of a state, its organs and officials aimed at protecting the rights and interests of this state, the rights and legitimate interests of its individuals and legal entities, maintaining law and order and the rule of law. In accordance with article 2 of the 1961 Vienna Convention on diplomatic relations, “the establishment of diplomatic relations between States and the establishment of permanent diplomatic missions shall be by mutual consent”. After the establishment of a foreign permanent diplomatic mission on the territory of the host state, the question arises as to what rules of international law are guaranteed between the sending state and the receiving state for the performance of its activities without any requirements.

Currently, the norms of international law are diplomatic privileges and immunities. These norms were formed as international legal customs, which were subsequently reflected in the following international treaties:
The problem of theoretical justification of diplomatic immunity and privileges has not lost its relevance for a long time. Demin said: “the theoretical justification of diplomatic immunities and privileges affects the status of diplomatic missions in any country, since it significantly affects the state - legal regulation of this status, the implementation of immunities and privileges. [2]

Over the history of the development of diplomatic law, at least 15 diplomatic theories have been proposed by various lawyers. Currently, there are three main theories that reveal the legal nature of immunity and privileges: the theory of extraterritorial, the theory of functional needs, and the theory of the representative character of an ambassador (the theory of representation).

Let’s focus on each theory separately. Theory of extraterritoriality. It considers the territory where the Embassy is located as part of the territory of the accrediting state: the Ambassador and the staff of the mission continue to remain on the territory of their state while in the host state. This structure justifies the existence of immunities and privileges for the staff of the representative office and the representative office. [3]

Extraterritorial theory is widely spread in the XVIII-XIX centuries. In the second half of the nineteenth century and the beginning of the twentieth century, most lawyers abandoned this theory and it is now practically not applied in diplomatic law.

To date, there has been an erroneous opinion based on the extraterritorial theory that the land plot on which the diplomatic mission is located is the territory of the accrediting state. The theory of extraterritorial law has been thoroughly and comprehensively criticized at various times. However, references to this theory are now found in periodicals, diplomatic practice, and even in some diplomatic agreements.

Theory of functional need. The theory of functional need is based on the fact that the basis for granting immunities and privileges is the need to ensure the effective performance of the functions of a diplomatic mission. Diplomatic immunity should be granted only in cases and to the extent necessary for the normal functioning of the diplomatic mission and its staff. The theory of functional need has spread since the second half of the XIX century and is now widely used.

The strength of this theory can be used as a criterion for resolving disputes when it is necessary to establish the need and scope of immunity. However, some authors do not exclude criticism of this theory (Levin D. B., Sandrovsky K. K., Blishchenko I. P., Durdenevsky V. N., etc.)

The disadvantages of this theory are that it cannot be used to justify the need for a number of immunities and privileges. Thus, from the point of view of functional necessity, it is difficult to explain the existence of tax and customs immunities for diplomats, the granting of immunities to family members of a diplomat, and the scope of existing immunities for the means of diplomatic movement. It is not clear why the immunity of an Ambassador or a member of an employee who has ceased to perform the duties of a diplomatic mission and has not begun to perform his duties is based? Contrary to the theory of functional needs, the cryptographer, the personal Secretary of the Ambassador, and the head of the archive enjoy less immunity than the diplomat – “attache”, who has a low degree. The question remains as to who should determine whether the immunities granted correspond to the functions of the mission, and how much immunity is necessary and sufficient for the effective performance of the functions. [4]

The character of an Ambassador is the theory of representation. The theory of the representative character of an Ambassador appeared in the absolute period and is currently applied with certain modifications. [5]

In the absolute period, the idea of an international hierarchy went after and replaced the beginning of the rule of a new international law-the beginning of sovereignty, so that the sovereign state had no authority over it, and was not subject to the authority and jurisdiction of any foreign state. In the relations of sovereign monarchs, instead of the feudal hierarchy of medieval feudal lords, an ancient formula was used, which at that time defines the mutual position: par in parem non habet imperium (can not dispose of equal property).
The theory of the representative character of the Ambassador began to appear in the late XIX - early XX century. The Ambassador represents his government or state, not the monarch, and enjoys immunities related to the principle of sovereign equality of States.

The theory of Ambassador representation is an anachronism, despite all attempts to adapt it by converting it to modern conditions. Here, only the head of the diplomatic mission provides a justification for immunities and privileges. All remaining (especially non-diplomatic) personnel, as well as family members of mission staff, should not enjoy immunity on the basis of this theory, which is contrary to current practice. In addition, according to the theory of representation of an Ambassador, immunities only apply to the official actions of a diplomatic representative, and immunities in respect of his personal actions would not agree with this theory. The diplomatic courier does not explain the theory and immunities of the mission, as well as the scope of existing immunities of diplomatic traffic.

However, these shortcomings cannot have a significant impact on the subject of this theory, which justifies diplomatic immunity on the basis of the principle of representation of a sovereign state, since this rule is an important component of international law and any legal structure explaining the need for diplomatic immunity must take this factor into account. All proponents of the proposed theory seek to fill the gap in this theory with the theory of functional need. [6]

Institute of diplomatic immunities and privileges. It is based on a chain of functional requirements for immunities and privileges, since they are granted not for the benefit of individuals, but to ensure the effective exercise of the functions of diplomatic missions representing a state.

Diplomatic immunity is the exclusive right of diplomatic agents of foreign States to be exempt from local jurisdiction and not to be subjected to coercive measures provided for in violation of the internal law of the host country. Diplomatic privileges - additional privileges and privileges aimed at facilitating the work of employees of diplomatic missions and representative offices. While diplomatic immunities are a sphere of legal guarantees for the activities of diplomatic missions and mission staff, diplomatic privileges in most cases relate to issues of support for the sending state in the form of procedures, protocols, regulated not by legally binding rules, but only on the basis of international standards of courtesy. [7]

Basic diplomatic immunities and privileges are granted to the relevant types of official missions of States and their employees.

Diplomatic immunities and privileges known in modern international law are granted to two groups:

- representation as an organ of the state as a whole;
- employees of the representative office.

Immunities and privileges granted to diplomatic missions. A diplomatic mission is a state body of one state that resides on the territory of another state for the purpose of carrying out official relations. The main immunities and privileges of a diplomatic mission include the following:

Inviolability of special institutions of the Embassy: according to article 22 of the Vienna Convention: the diplomatic mission is inviolable. The authorities of the receiving state may not enter into the establishment of a diplomatic mission without the consent of the head of the mission. The receiving state has special obligations to take all necessary measures to protect the institutions of the diplomatic mission from any intrusion or damage and to prevent disturbance of the peace of the mission or outrage to its dignity. Institutions, furniture of the representative office and other property located on them, as well as vehicles of the representative office, are immune from claims, requisitions, seizure and enforcement measures.

In accordance with article 23 of the Vienna Convention, the sending state and the head of mission are exempt from all state, district and municipal taxes, fees and charges, taxes, fees and charges levied for specific types of services, taxes, fees and charges relating to the premises of the mission. The fiscal exemptions referred to in this article do not apply to taxes, fees and duties imposed by the sending state or by persons who have concluded a contract with the head of mission in accordance with the laws of the receiving state.

Inviolability of correspondence, documents, archives, postal items: Vienna in accordance with article 24 of the Vienna Convention, it is established that archives and documents are inviolable at any time and regardless of where they are located. In accordance with the Vienna Convention, diplomatic archives and documents are clearly marked for inviolability regardless of "location", meaning that they are not inviolable for any reason
at the disposal of the mission. The inviolability of archives and documents is guaranteed at "any time", i.e. after a break in diplomatic relations or in the event of an armed conflict.

Question of consideration of diplomatic mail for technical and other reasons: according to the Vienna Convention, "diplomatic mail is not subject to any opening or detention, either in the receiving state (article 27, paragraph 3) or in the territory of third countries (article 40, paragraph 3)". These immunities are granted if the two requirements for diplomatic mail set out in article 27, paragraph 4, of the Convention are met: all items constituting diplomatic mail must have visible external signs of their appearance and may only contain diplomatic documents and items intended for official use." The determining factor here is the presence of "visible external signs". The status of diplomatic mail does not change, although there are "items not intended for official use" in diplomatic mail, but if it has "visible external signs". In article 28 of the Vienna Convention on the protection of diplomatic mail: diplomatic mail is inviolable wherever it is; it cannot be disclosed or detained, and it is exempt from investigation directly or by electronic or other means. However, the competent authorities of the receiving state or transit state may require the opening of mail in the presence of an authorized representative of the sending state if there are serious grounds to believe that the consular post contains other than the correspondence, documents or items referred to in article 25, paragraph 1. If these requirements are not accepted by the authorized representatives of the sending state, the mail is returned to the place of departure. [8]

Immunities and privileges granted to members of a diplomatic mission. One of the main immunities is "personal inviolability of the person". In accordance with article 29 of the Vienna Convention: inviolability of the person of a diplomatic agent. He is not subject to any form of arrest or detention. The host state must treat him with respect and take all appropriate measures to prevent any infringement of his person, freedom or dignity. Immunity of a diplomatic agent from criminal liability. In accordance with article 31 of the Vienna Convention, a Diplomatic agent applies immunity from the criminal jurisdiction of the receiving state. It also enjoys immunity from Civil and administrative jurisdiction. A diplomatic agent is not required to give evidence as a witness. The immunity of a diplomatic agent from the jurisdiction of the receiving state does not exempt him from the jurisdiction of the sending state.

Customs immunity. In accordance with article 36 of the Vienna Convention, the receiving state authorizes and exempts the importation, in accordance with its laws and regulations, of warehouse charges, carriage charges and related charges, from all customs duties, taxes and related charges, except for the following services: items intended for the official use of the mission; items intended for the personal use of the diplomatic agent or members of his / her household; The personal baggage of the diplomatic agent is exempt from inspection. Such verification should only be carried out in the presence of the diplomatic agent or his authorized representative.

Inviolability of private residence. The private residence of a diplomatic agent enjoys the same inviolability and protection as the establishment of a representative office.

Inviolability of diplomatic papers and correspondence. Documents and correspondence of diplomats must be provided by local authorities for official purposes with the detention, discovery, use and protection from attacks by individuals.

Family members of diplomatic agents in both cases receive full privileges and immunities: the diplomat and his family must reside together; the diplomat and his family members must not be citizens of the host state. [9]

Members of the administrative and technical staff, if they are not nationals of the receiving state or do not reside permanently there, together with their family members who live together with it, shall enjoy personal immunity, inviolability of home, immunity from fees and taxes, immunity from criminal jurisdiction, and immunity from Civil and administrative liability - only in respect of acts committed in the performance of official duties. Items of primary placement for these persons are not subject to customs duties. [10]

Members of staff e immunity in respect of acts performed in the line of duty, and are exempt from taxes, levies and duties levied by them on the service. These immunities are granted to them if they are not nationals of the receiving state or if they do not reside there permanently.

In conclusion, diplomatic immunities and privileges are granted not for the benefit of individuals, but to ensure the effective exercise of the functions of a diplomatic mission representing a state. The rules relating to
permanent diplomatic missions are now applied in the Vienna Convention on diplomatic relations of 1961. Of course, the privileges and immunities granted to a diplomat do not exempt them from the obligation to respect the laws and regulations of the host country, nor do they have the right to interfere in the internal Affairs of the host state. Violation of this requirement can lead to the fact that the diplomat is "persona non grata", i.e. declare an undesirable person and withdraw her from the country.

The head of the diplomatic mission and family members of the diplomatic staff are subject to the above-mentioned privileges and immunities: the right to inviolability of person, inviolability of residence and property, immunity from local jurisdiction, exemption from taxes, inviolability of person and taxation, and customs duties and customs inspections. At the same time, international law and state legislative practice require that the family members of the diplomat strictly comply with the laws, rules and customs of the host state. In case of violation of this requirement, the host state has the right to require the departure of this family member of the foreign diplomat.

I would like to note that between the privileges and immunities of diplomats there are types that are not provided for by international law, but are granted on the basis of international norms of courtesy or in accordance with customs existing in international practice. This includes, for example, the right of diplomats to receive invitations to various events related to celebrations and anniversaries in the host country, where military parades, demonstrations and demonstrations are held. The best places of honor for heads of foreign diplomatic missions are in the theater, Parliament, etc.

From the point of view of legal force, there is no difference between immunity and privileges. Therefore, the terms "privileges and immunities" are used both in theory and in practice as a General concept that defines the preferential and exclusive position of foreign relations bodies, foreign missions of international organizations, on the one hand, and on the other – employees and technical personnel of these missions, international employees performing official functions on behalf of their state or in the collective interests of all member States of an international organization.

Список литературы

1. Международное право: Учебник. Предисл. С.В. Лаврова. Ред. коллекция: А.Н. Вылегжанин, Ю.М.Колосов, Ю.Н. Малеев, Р.А.Колодкин, - М., 2009, С.531
4. Блищенко И.П. Дипломатическое право: учеб. Пособие. С. 87.
5. Венская конвенция о дипломатических сношениях принята 18 апреля 1961 года.

© А.И. Татиева, 2020
ЮРИСПРУДЕНЦИЯ В ТЕОРИИ И НА ПРАКТИКЕ

УДК 341.213.1

АВТОНОМНЫЕ СООБЩЕСТВА ИСПАНИИ: ПРАВОВОЙ СТАТУС

КУСТОВА АНАСТАСИЯ АНДРЕЕВНА
студентка
ФГАОУ ВО «Национальный исследовательский Томский государственный университет»

Научный руководитель: Геймбух Надежда Генриховна
к. ю. н., доцент
ФГАОУ ВО «Национальный исследовательский Томский государственный университет»

Аннотация: В статье рассматривается конституционно-правовой статус автономных сообществ Испании на примере регионов Каталония и Эстремадура. Исследуются вопросы политической организации и перечень исключительных полномочий Сообществ. На основе анализа национальных, экономических и иных условий регионов делается вывод о зависимости их правового статуса от данных обстоятельств.

Ключевые слова: регионализм, регионалистское государство, правовой статус, автономно-территориальные образования, регион.

Особенностью политико-территориального устройства Испании является культурное и языковое разнообразие регионов, консолидация которых на протяжении истории то усиливалась, то ослаблялась. Конституция Испании 1978 г. установила возможность учреждения автономных Сообществ, не закрепив при этом ни точного перечня, ни даже их количества. С обращением о сознании автономии могут обращаться граничащие между собой провинции, которые в случае положительного решения получают самоуправление. Решение об учреждении Сообщества утверждают Генеральные Кортесы (законодательный орган Королевства Испании), которые также принимают Устав региона в качестве закона [1]. Следует отметить, что статус автономных сообществ значительно разнится. Прежде всего это проявляется в политической организации автономно-территориальных образований — системе органов власти автономного сообщества — и перечне исключительных полномочий регионов. На настоящий момент в Испании образовано 17 автономных сообществ. Для уяснения различий в конституционно-правовом статусе различных регионов следует обратить внимание на различие правового положения автономных сообществ Каталония и Эстремадура. Выбор данных Сообществ для проведения сравнительно-правового анализа обусловлен особенностями регионов. Каталония охватывает территорию проживания соответствующего коренного народа — каталон...
цев. Каталония получила автономию в 1979 году. Сообщество имеет общие границы с Францией и Андоррой. Из всех автономий Испании данный регион является также одним из самых промышленно развитых, а также входит в пятерку районов с самым высоким ВВП на душу населения в Испании.

Автономное сообщество Эстремадура наоборот замыкает список регионов Испании по данному показателю, основу же хозяйства этого района составляет животноводство. Также в Эстремадуре существует крупные сообщества каких-либо коренных малочисленных народов. Подавляющая часть населения Сообщества — испанцы. Эстремадура образована на 4 года позже Каталонии — в 1983 году. На западе Эстремадура граничит с Португалией.

Данные различия в территориально-национальной структуре регионов обусловили существенные особенности их конституционно-правового статуса в рамках политико-территориальной организации Испании.

На ряду с гражданскими, социальными и политическими правами Устав автономного сообщества Каталония регулирует также права и обязанности в сфере пользования собственным языком региона — каталанским. Ст. 6 Устава указывает, что официальным языком Сообщества на ряду с испанским (кастильским) является каталанский, который предпочтительно используется при осуществлении административной деятельности, в средствах массовой информации и в обучении [2].

Устав автономного сообщества Эстремадура очень мало говорит о правах населения данного региона, ссылаясь на Конституцию страны. В данном регионе установлен только один официальный язык — испанский [3].

Публичная власть в автономном Сообществе Каталония осуществляется Женералитетом, который состоит из Парламента, Президента Женералитета, Правительства и других учреждений. Парламент Каталония регулирует также права и обязанности в сфере пользования собственным языком региона — каталанским.

Структуру управления автономного сообщества Эстремадура составляют Ассамблея, Президент и Хунта. Ассамблея Эстремадуры также избирается на 4 года, однако состав ее значительно меньше — всего 65 человек. Полномочия Ассамблеи в целом схожи с компетенцией Парламента Каталонии. Президент Эстремадуры избирается Ассамблеей из числа своих членов, руководит деятельностью Хунты и осуществляет представительские функции. Хунта Эстремадуры является коллегиальным исполнительным органом, который несет солидарную ответственность перед Ассамблеей. Судебная власть в Сообществе осуществляется Высоким судом.

Таким образом, организация публичной власти в Сообществах имеет схожую структуру — законодательный (представительный) орган, орган исполнительной власти, судебная инстанция. Особенностью Каталонии в этом вопросе является объединение всех этих органов под общим наименованием — Женералитет, однако такая консолидация не влияет на самостоятельное осуществление ими своих полномочий.

В компетенцию автономного сообщества Каталония входит более 60 вопросов, отнесенных к предметам его ведения Уставом. Помимо вопросов, закрепленных за Сообществами Конституцией, в них также входят труд и трудовые отношения, процессуальное право, банковское дело, нотарийские действия, фармацевтика, иммиграция и ряд иных.

Эстремадура осуществляет свои исключительные полномочия по 50 вопросам. Среди вопросов ведения, которые отсутствуют у автономного сообщества Эстремадура, но которыми обладает Каталония, следует выделить пенитенциарную систему, гражданское право, энергетику и другие.
Отсутствие полномочий по регулированию данных сфер, вероятно, обусловлено, во-первых, характером экономического хозяйства регионов, различия в которых диктуют особенности в конституционно-правовом положении Сообществ, а, во-вторых, различным экономическим потенциалом данных районов. Так Эстремадура не может осуществить финансирование некоторых вопросов, которые закреплены за Каталонией.

Таким образом, различие автономных сообществ Испании можно рассматривать в двух аспектах: в политической организации автономно-территориальных образований — системе органов власти автономного сообщества — и в перечне исключительных полномочий регионов. Особенности отдельных Сообществ могут быть обусловлены рядом причин. Это, во-первых, национальный состав данного региона, во-вторых, его экономический потенциал и лидирующая отрасль хозяйства, а также, территориальное расположение с учетом наличия границ с иностранными государствами.

Список литературы

СУДЕБНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ,
ПРОКУРОРСКАЯ
ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ,
ПРАВОЗАЩИТНАЯ И
ПРАВООХРАНИТЕЛЬНАЯ
ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ
К ВОПРОСУ ПРОЦЕССУАЛЬНОЙ САМОСТОЯТЕЛЬНОСТИ СЛЕДОВАТЕЛЯ В КОНТЕКСТЕ ПОЛОЖЕНИЙ СТ. 221 УГОЛОВНО-ПРОЦЕССУАЛЬНОГО КОДЕКСА РФ

Зыков Дмитрий Александрович
студент магистратуры
ФГБОУ ВО «Челябинский государственный университет»

Аннотация: Статья посвящена проблемным вопросам деятельности следователя, его процессуальной самостоятельности в контексте положений ст. 221 УПК РФ, направленной на регулирование полномочий прокурора по утверждению обвинительного заключения. В статье исследуется влияние на процессуальную деятельность ведомственного контроля и прокурорского надзора, вопросы совершенствования законодательства в рассматриваемой сфере.

Ключевые слова: следователь, процессуальная самостоятельность, руководитель следственного органа, прокурор, прокурорский надзор.

ON THE ISSUE OF PROCEDURAL INDEPENDENCE OF THE INVESTIGATOR IN THE CONTEXT OF THE PROVISIONS OF ARTICLE 221 OF THE CRIMINAL PROCEDURE CODE OF THE RUSSIAN FEDERATION

Zykov Dmitry Alexandrovich

Abstract: the article is devoted to the problematic issues of the investigator's activity and procedural independence in the context of the provisions of article 221 of the criminal procedure code of the Russian Federation aimed at regulating the Prosecutor's powers to approve an indictment. The article considers the impact of departmental control and Prosecutor's supervision on the procedural activity, as well as issues of improving legislation in this area.

Keywords: investigator, procedural independence, head of the investigative body, Prosecutor, Prosecutor's supervision.

Процессуальная самостоятельность следователя в контексте ведомственного контроля и прокурорского надзора формирует один из наиболее актуальных вопросов современного уголовного судопроизводства.

Построенная законодателем система разграничения полномочий между государственными органами на досудебном производстве является одним из гарантов реализации прав и свобод участников уголовного процесса, способствует повышению качества предварительного расследования, формированию обвинительного заключения, и в целом, оказывает влияние на дальнейшее судебное рассмотрение уголовного дела.

По оценке в научной среде современная реформа предварительного следствия свелась к разрешению двух задач: перераспределить контрольные полномочия от прокурора к руководителю следственного органа и выделить из системы прокуратуры следственный аппарат с обособлением его в самостоятельное ведомство [1, с. 38].
Так, характеризуя рассматриваемую реформу предварительного расследования, В.С. Шадрин отмечает в результате нее приобретение процессуальной самостоятельности руководителем следственного органа, а не следователем [2].

Различные авторы научных работ приводят разные позиции по поводу определения процессуальной самостоятельности следователя.

По мнению А.Р. Вартанова, процессуальная самостоятельность следователя — это самостоятельность при принятии процессуальных решений и при производстве процессуальных действий [3, с. 8].

По мнению П.Г. Марфцина, включает в себя, в частности, возможность на базе внутреннего убеждения оценивать доказательства и принимать решения по основополагающим вопросам предварительного следствия [4, с. 66].

А.Ю. Зотов определяет процессуальную самостоятельность следователя: «предусмотренная законом возможность отстаивать свое мнение по ключевым вопросам уголовного дела в случае возникновения противоречий с позицией субъектов контрольно-надзорной деятельности» [5, с. 24].

В целом авторы пытаются обобщить совокупность прав следователя в контексте его взаимодействия с иными участниками уголовного процесса: руководителем следственного органа и прокурором. Считаем возможным выделить следующие признаки процессуальной самостоятельности следователя:

- самостоятельность при принятии процессуальных решений;
- возможность обжалования процессуальных решений иных участников досудебного уголовного производства, принятых по поводу процессуальных решений следователя.

Возвращаясь к границам настоящей статьи, необходимо отметить, что вынесение решения прокурором по уголовному делу в рамках ст. 221 УПК РФ, которое может закончиться постановлением о возвращении уголовного дела следователю для дополнительного расследования (п. 2 ч. 1. ст. 221 УПК РФ), а также процедура обжалования такого решения прокурора (предусмотренная ч. 4 ст. 221 УПК РФ), сопряженными духом предварительного согласия руководителя следственного органа, обжалованием вышестоящему прокурору, составляет одно из основных направлений дискуссии о процессуальной самостоятельности следователя в контексте реализации им дискреционных полномочий.

Во многом законность на досудебных стадиях обеспечивается посредством возможности обжалования процессуальных решений. Не является исключением и реализация процессуальной самостоятельности следователя в контексте положений ст. 221 УПК РФ.

Н.В. Османова отмечает: «…Происходит снижение числа возвращенных уголовных дел прокурором следователю и повышение количества обжалований следователем решений прокурора о возвращении уголовного дела» [6, с. 32].

При этом, верно отмечает М.Н. Шагарова: «процедура рассмотрения жалоб (возражений) следователя на решения прокурора регламентирована весьма слабо» [7, с. 268]. Вопросы возникают и к процессуальной сущности обжалования постановления прокурора о направлении дела на дополнительное расследование следователем. Так, законодательство не содержит каких-либо четких количественных критериев, дело может возвращаться прокурором следователю на дополнительное расследование неоднократно. «Порой следователю приходится два и более раза выходить с инициативой обжалования решения прокурора о возвращении уголовного дела для производства дополнительного следствия…» [6].

Применительно к реализации процессуальной самостоятельности следователя возможно говорить о совершенствовании процедуры обжалования незаконных постановлений прокурора о возвращении уголовного дела на дополнительное расследование, посредством совершенствования ч. 4 ст. 221 УПК РФ.

Разрешение указанной проблематики возможно при реализации двух направлений законотворческой деятельности по реформированию законодательства:

1. Введение процессуальной возможности обжалования следователем решений прокурора в суде, что выступит гарантом процессуальной самостоятельности следователя относительно прокурора.

Интересной в контексте сказанного является профессиональная дискуссия, возникшая в публичной сфере между действующим Председателем Следственного Комитета России А.И. Бастрыкиным (выступающим за наделение следователей процессуальным правом судебного обжалования незакон-
ных решений прокурора) и действующим на тот момент Ю.Я. Чайка Генеральным прокурором Российской Федерации (позиция которого свелась к следующему «… задача следователей - расследовать уголовные дела, а не обжаловать действия прокурора») [8].

Не рассматривая перспективное введение возможности судебного обжалования следователем всех решений прокурора (что безусловно требует проведения более комплексного анализа действующего законодательства ввиду широкого участия прокурора в досудебных стадиях уголовного процесса, выходящего за проблематику настоящей работы), полагаем, что введение процессуальной возможности обжалования решения прокурора о возвращении уголовного дела следователю для проведения дополнительного расследования могло иметь бы положительное влияние для отечественного уголовного процесса. Так, такие новации позволили бы нивелировать ведомственный «интерес», который на практике, безусловно, может выражаться даже в процессе процедуры оспаривания постановления прокурора о возвращении уголовного дела следователю для дополнительного расследования, в свою очередь суд сложно заподозрить в наличии какого-либо интереса в занятии позиции одного из работников правоохранительных органов. Еще одним доводом в качестве реализации таких инициатив может служить такой критерий как степень правовой подготовки судей.

В свою очередь существует понимание автора потенциальной критики рассматриваемой позиции о судебном обжаловании в контексте недопустимости вмешательства суда в процесс расследования преступления, как гранит его процессуальной независимости. Полагаем, что негативное влияние такого рода на отечественный уголовный процесс (отмечаемое применительно к советскому уголовному производству, в виду практики доследования уголовных дел) в данном случае малоприменимо: суд не выступает инициатором такого обжалования, процессуальная инициатива исходит от следователя, фактически процессуальная роль суда сводится к разрешению спора, которое выражается в принятии решения основанных на законах. Также считаем возможным выразить мнение о негативном влиянии подобного рода процессуальной деятельности на нагрузку судебной системы.

2. Ликвидации получения обязательного согласия руководителя следственного органа, как фактора внутриведомственной процессуальной самостоятельности следователя в рамках проводимого расследования преступления.

Авторы отмечают: «процессуальная самостоятельность следователя с расширением прав руководителя следственного органа значительно пострадала» [9, с. 16].

Применительно к ч. 4 ст. 221 УПК РФ видится несовершенным обязательный контроль со стороны руководителя следственного органа при реализации следователем своих процессуальных прав на обжалование решения прокурора как фактор, фактически не допускающий разночтения в понимании правовой ситуации между следователем и руководителем.

По результатам обобщения сказанного возможно прийти к выводам о необходимости введения дополнительных гарантий процессуальной самостоятельности следователя и реформирования текущего законодательства в целях реализации дискреционных полномочий следователя, уменьшения бюрократизации уголовного судопроизводства, ускорения сроков нахождения уголовного дела на досудебных стадиях уголовного процесса, повышения качества предварительного расследования в целом.

Список литературы

1. Манова Н.С., Шабунин В.А. История становления института ведомственного руководства и контроля за деятельностью следователя в российском уголовном процессе // История государства и права. 2013. № 23. С. 34-40.
К ВОПРОСУ ПРОЦЕССУАЛЬНЫХ ПОЛНОМОЧИЙ РУКОВОДИТЕЛЯ СЛЕДСТВЕННОГО ОРГАНА ПРИ РЕАЛИЗАЦИИ СТ. 221 УПК РФ

ЗЫКОВ ДМИТРИЙ АЛЕКСАНДРОВИЧ
студент магистратуры
ФГБОУ ВО «Челябинский государственный университет»

Аннотация: Статья посвящена проблемным вопросам деятельности руководителя следственного органа в контексте положений ст. 221 УПК РФ, связанных с возвращением прокурором уголовного дела следователю на дополнительное расследование. В статье исследуется влияние на процессуальную деятельность ведомственного контроля и прокурорского надзора, вопросы совершенствования законодательства в рассматриваемой сфере, объем процессуальных прав руководителя следственного органа и процессуальной самостоятельности следователя.

Ключевые слова: следователь, процессуальная самостоятельность, руководитель следственного органа, прокурор, прокурорский надзор.

TO THE QUESTION OF PROCEDURAL POWERS OF THE HEAD OF THE INVESTIGATIVE BODY IN THE IMPLEMENTATION OF ST. 221 CODE OF CRIMINAL PROCEDURE

Zykov Dmitry Alexandrovich

Abstract: the Article is devoted to topical issues of activity of the head of the investigative body in the context of the provisions of article 221 of the code of criminal procedure relating to the return of the Prosecutor criminal case to the investigator for further investigation. The article examines the impact on the procedural activity of departmental control and Prosecutor's supervision, issues of improving legislation in this area, the scope of procedural rights of the head of the investigative body and the procedural independence of the investigator.

Keywords: investigator, procedural independence, head of the investigative body, Prosecutor, Prosecutor's supervision.

Вынесение решения прокурором по уголовному делу в рамках ст. 221 УПК РФ [1], которое может закончиться постановлением о возвращении уголовного дела следователю для дополнительного расследования (п. 2 ч. 1 ст. 221 УПК РФ), а также процедура обжалования такого решения прокурора (предусмотренная ч. 4 ст. 221 УПК РФ), сопряжена с процессуальным участием руководителя следственного органа.

Т.Ю. Попова, оценивая развитие процессуальных полномочий руководителей следственных органов отмечает увеличение объема полномочий руководителей следственных органов: «прокурорский надзор и процессуальный ведомственный контроль начали «сращиваться», а граница между ними стираться» [2, с. 17].

С одной стороны, участие руководителя следственного органа при разрешении процессуальных вопросов при практической реализации положений ст. 221 УПК РФ на досудебной стадии уголовного производства должно оказывать положительное влияние на соблюдение прав и законных интересов участников уголовного процесса, снижать бюрократическую нагрузку на вышестоящих про-
куроров при разрешении вопроса об обжаловании следователем постановления прокурора о возвращении уголовного дела следователю на дополнительное расследование по п. 2 ч. 1 ст. 221 УПК РФ. С другой стороны у следователя возникает правовая ситуация, когда процессуальная самостоятельность ограничена, что формирует проблематику.

Безусловно, ряд авторов прямо указывают на то, что такое процессуальное участие руководителя следственного органа никак не взаимосвязано с ограничением процессуальной самостоятельности. Мотивируется это преимущественно тем, что «в настоящее время следователь не принимает ни одного решения, так или иначе, существенно влияющего на права участников процесса» [3, с. 30]. Не считаем возможным разделить подобный подход. Так, оценивая деятельность следователя исключительно с точки зрения влияния на других участников уголовного процесса, авторы упускают то, что процессуальная работа следователя изначально носит такое же правоохранительное начало, имеет в своей основе требования закона, и исключение его процессуальной самостоятельности в качестве участника уголовного процесса в корне неверно, и никоим образом не имеет меньшее значение для выяснения правовой истины, чем контрольная внутриведомственная, либо надзорная деятельность.

А вот обратное влияние закономерно возможно отметить. Так, верно отмечает И.В. Ткачев: «следователь стал полностью зависим от руководителя следственного органа, который в одном лице соединяет процессуальные и административные (в том числе дисциплинарные) полномочия по отношению к следователю. Это может привести к тому, что следователь будет, при принятии решений руководствоваться не своим внутренним убеждением и законом, а мнением начальника, что в свою очередь, может повлечь за собой множество нарушений прав лиц, участвующих в судопроизводстве» [4, с. 25].

В ч. 4 ст. 221 УПК РФ содержится указание на обязательное получение следователем согласия руководителя следственного органа при обжаловании постановления прокурора о возвращении уголовного дела на дополнительное расследование следователю по п. 2 ч. 1 ст. 221 УПК РФ. Необходимо учитывать, что в соответствии с п. 10 ч. 1. ст. 39 УПК РФ руководитель следственного органа дает согласие следователю на обжалование. Важной для проведения настоящего исследования является формулировка, использованная законодателем: «следователю, производившему предварительное расследование по уголовному делу», что фактически является уточнением о том, какой работник Следственного комитета РФ правомочен инициировать процедуру обжалования.

Анализируя указанные положения уголовно-процессуального законодательства возможно обозначить следующие вопросы процессуального характера:

- Полномочия следователя, предпринявшего попытку обжалования постановления прокурора о возвращении уголовного дела следователю на дополнительное расследование по п. 2 ч. 1 ст. 221 УПК РФ, по обжалованию несогласия руководителя следственного органа;
- разрешение правовой ситуации при невозможности следователя, производившего предварительное расследование по уголовному делу инициировать обжалование постановления прокурора о возвращении уголовного дела следователю на дополнительное расследование по п. 2 ч. 1 ст. 221 УПК РФ.

С сожалением отмечаем, что законодатель, введя процессуальную обязанность следователя получать согласие руководителя следственного органа при оспаривании решения прокурора следователем по ч. 4 ст. 221 УПК РФ. Не предусмотрел процессуальную возможность обжаловать несогласие руководителя следственного органа.

Как верно подчеркивает, анализируя развитие современного отечественного уголовного процесса А.О. Бекетов, произошло недостижение целей повышения процессуальной самостоятельности следователя [5, с. 82], также озвучивается позиция о наделении следователя процессуальной возможностью обжалования таких решений своего начальника вышестоящему руководителю следственного органа.

При этом кажется очевидным недопущение противопоставления функций руководителя следственного органа и следователя – эти два должностных лица необходимо охарактеризовать исходя из единства целей их процессуальной деятельности.

Обращая внимание на то, как разрешается практическая ситуация, когда следователь, произвивший предварительное расследование по уголовному делу, не может инициировать процедуру обжалования постановления прокурора о возвращении уголовного дела на дополнительное расследование.
ние в силу уважительных причин, возможно указать, что закон фактически не содержит каких-либо уточнений на этот счет. Учитывая, что на основании п. 1 ч. 1 ст. 39 УПК РФ руководитель следственного органа обладает полномочиями поручить производство расследования или решение вопроса об обжаловании постановления прокурора другому следователю, разрешаются также вопросы длительного отсутствия следователя на рабочем месте.

А.Н. Артамонов и А.О. Бекетов высказываются, что руководитель следственного органа по своему усмотрению может выступить в роли субъекта подачи жалобы на постановление прокурора о возвращении уголовного дела следователю на дополнительное расследование по п. 2 ч. 1 ст. 221 УПК РФ. Авторы мотивируют свою позицию тем, что на данные действия нет практических ограничений в законодательстве, а общие полномочия руководителя следственного органа в соответствии с ч. 2 ст. 39 УПК РФ [6, с. 21-22].

В качестве вывода хотелось бы отметить перспективы совершенствования законодательной базы посредством устранения рассмотренных в работе проблем законодательства.

Список литературы

4. Ткачев И. В. Современные проблемы реформирования досудебного производства в соответствии с уголовно - процессуальным законодательством Российской Федерации// Автореф. Диссер... канд. юр. наук.М. 2008. С. 25.
5. Бекетов А.О. Обжалование следователем решений и указаний руководителя следственного органа // Российский юридический журнал. 2016. № 1. С. 82 - 91.
АДМИНИСТРАТИВНЫЙ НАДЗОР, ОСУЩЕСТВЛЯЕМЫЙ ПРОКУРАТУРОЙ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

ЯКОВЛЕВА АННА ВАЛЕРЬЕВНА
студент
Томский государственный университет
Россия, г. Томск

Аннотация: В данной статье рассматривается специализированный вид деятельности органов прокуратуры Российской Федерации, который представляет собой наблюдение за точным, своевременным и единообразным исполнением, а также соблюдением законов физическими и юридическими лицами на территории Российской Федерации - прокурорский надзор за исполнением административного законодательства Российской Федерации.

Ключевые слова: прокуратура Российской Федерации, прокурорский надзор, предмет надзора, полномочия прокурора, акт прокурорского реагирования.

ADMINISTRATIVE SUPERVISION BY THE PROSECUTOR'S OFFICE OF THE RUSSIAN FEDERATION

Yakovleva Anna Valeryevna

Abstract: This article deals with a specialized type of activity of the Prosecutor's office of the Russian Federation, which is the monitoring of accurate, timely and uniform execution, as well as compliance with the laws by individuals and legal entities on the territory of the Russian Federation - Prosecutor's supervision of the execution of administrative legislation of the Russian Federation.

Keywords: Prosecutor's office of the Russian Federation, Prosecutor's supervision, subject of supervision, powers of the Prosecutor, act of Prosecutor's response.

В соответствии со ст. 1 Конституции РФ Российская Федерация провозглашена правовым государством. На всей ее территории признается верховенство права и верховенство закона, а человек, его права и свободы являются высшей и неотъемлемой ценностью. Нередко права и законные интересы человека и гражданина Российской Федерации нарушаются органами административной юрисдикции, которые в свою очередь, призваны их соблюдать и защищать. В современной России возникает объективная потребность в наблюдении и контроле над такими органами и их должностными лицами. Данная потребность реализуется в рамках осуществления прокурорского надзора за исполнением административного законодательства. В статье 26 Федерального закона «О прокуратуре Российской Федерации» предметом прокурорского надзора очерчен весь круг поднадзорных объектов органов прокуратуры. Прокурорский надзор за исполнением административного законодательства Российской Федерации – специализированный вид деятельности органов прокуратуры Российской Федерации, который представляет собой наблюдение за точным, своевременным и единообразным исполнением, а также соблюдением законов физическими и юридическими лицами на территории Российской Федерации.

Методы осуществления административного надзора представляют собой совокупность приемов и способов, с помощью которых специально уполномоченный субъект реализует свои права и испол-
ЮРИСПРУДЕНЦИЯ В ТЕОРИИ И НА ПРАКТИКЕ

ныете обязанности в сфере надзора за исполнением административного законодательства. Среди основных методов выделяют: постоянное наблюдение; периодические проверки; обследование поднадзорного объекта; истребование и анализ документов; изучения обращения граждан, а также юридических лиц; анализ сообщений, поступающих из средств массовой информации (СМИ) о нарушении законности в области государственного управления.

К полномочиям органов, осуществляющих надзор за соблюдением и точным исполнением административного законодательства, относятся, например: получение информации; применение мер административного принуждения; привлечение нарушителя к административной ответственности.

Предметом прокурорского надзора за исполнением административного законодательства является точное и своевременное исполнение административного законодательства федеральными министерствами, ведомствами, а также представительными и исполнительными органами субъектов Российской Федерации, органами местного самоуправления.

Проверки исполнения законов происходят на основании поступившей в прокуратуру информации, которая содержит в себе факты нарушения закона, требующие принятия специализированных мер прокурором. Прокурорский надзор за исполнением административного законодательства является одной из подотраслей прокурорского надзора за соблюдением законов (общий надзор).

Рассуждая о задачах прокурорского надзора за исполнением административного законодательства, стоит отметить тот факт, что применительно ко всем прокуратурам и отдельно к специализированным и территориальным прокуратурам он определяется в локальных приказах органов прокуратуры, указаниях Генерального прокурора РФ, а также его заместителей и прокуроров субъектов Российской Федерации.

Перечень полномочий прокурора в сфере надзора определен статьей 22 ФЗ «О прокуратуре Российской Федерации», они подразделяются на три группы:
1. Полномочия по выявлению нарушений законодательства, их причин и способствующих условий;
2. Полномочия по устранению нарушений законодательства;
3. Полномочия по предупреждению нарушений законодательства;
4. Полномочия по выявлению нарушений действующего законодательства, их причин и способствующих условий, обеспечивают установление фактических данных о событии правонарушения, способе его совершения, лицах, которые ответственны за его совершение, причиненном ими вреде, а также конкретных обстоятельствах, которые привели к совершению правонарушения.

Полученная от физического лица информация наделяет прокурора правом для вызова должностных лиц и граждан для получения объяснений по поводу их обращения на факт нарушения законодательства. Установив факт нарушения законодательства, а также обстоятельств, способствующих его совершению, прокурор принимает меры к устранению такого нарушения и недопущению совершения аналогичных правонарушений, помимо этого прокурор, в установленном законом порядке привлекает к ответственности лиц, по вине которых было допущено нарушение законодательства. В отношении таких лиц прокурор применяет средства прокурорского реагирования, которые по своему выражению, а также порядку применения являются специфическим средством восстановления законности, выраженным лишь для органов прокуратуры.

Акт прокурорского реагирования представляет собой специфический правовой акт, выносимый прокурором в порядке реализации своих полномочий.

Исходя из трактовки закона о том, что органы прокуратуры при осуществлении своих полномочий не подменяют иные органы государственной власти, следует понимать, что прокурор не имеет возможности непосредственно отменить противоречащий закону нормативный акт или восстановить нарушенную законность. Для этого прокурор выносит специализированный «акт прокурорского реагирования», в котором он обращается в компетентный орган с требованием, об устранении нарушения закона, а также привлечения к ответственности виновных лиц в установленном законом порядке. Акт прокурорского реагирования обязывает орган или лицо, которому он был направлен, отреагировать на него в установлен-
ном законодательством Российской Федерации порядке, принять необходимые меры к устранению нарушений и сообщить в прокуратуру о принятых мерах по данному вопросу. Выделяют следующие виды актов: протест, представление об устранении нарушения закона, постановление и предостережение.

Выбор специализированного акта прокурорского реагирования зависит от характера нарушения законодательства его причин и негативных последствий, которые вызваны нарушением закона.

Список литературы


О НЕКОТОРЫХ ВОПРОСАХ НОРМАТИВНОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ОРГАНОВ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ В РАМКАХ АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВОГО РЕЖИМА КОНТРТЕРРОРИСТИЧЕСКОЙ ОПЕРАЦИИ

УШАКОВ ЮРИЙ ВЛАДИМИРОВИЧ
адъюнкт
ФГКОУ ВО «Академия управления МВД России»

Научный руководитель: Киреев Михаил Павлович
dоктор юридических наук, профессор, Заслуженный юрист РФ

Аннотация: целью исследования является определение места органов внутренних дел в современной системе противодействия терроризму в Российской Федерации. Рассмотрен и сделан акцент, на практической реализации подразделениями полиции возложенных полномочий в рамках правового режима контртеррористической операции. Проанализированы и сопоставлены основные нормативные акты в обозначенной сфере, выявлены пробелы законодательства, предложены пути их устранения.

Ключевые слова: полиция, терроризм, правонарушение, противодействие терроризму, контртеррористическая операция.

ABOUT SOME QUESTIONS OF NORMATIVE SUPPORT OF ACTIVITY OF INTERNALAffAIRS BODIES OF THE RUSSIAN FEDERATION IN THE ADMINISTRATIVE AND LEGAL REGIME OF COUNTER-TERRORISM OPERATION

Ushakov Yuri Vladimirovich

Scientific adviser: Kireev Mikhail Pavlovich

Abstract: the purpose of the study is to determine the place of internal Affairs bodies in the modern system of counter-terrorism in the Russian Federation. The article considers and focuses on the practical implementation of the assigned powers by police units within the legal regime of counter-terrorism operations. The main normative acts in this area are analyzed and compared, gaps in legislation are identified, and ways to eliminate them are proposed.

Keywords: police, terrorism, crime, counter-terrorism, counter-terrorism operation.
ЮРИСПРУДЕНЦИЯ В ТЕОРИИ И НА ПРАКТИКЕ

«О противодействии терроризму» (далее — Закон о противодействии терроризму) [1]. Анализ указанного нормативного акта, уже не раз становился предметом исследования. По мнению автора, краткое, но четко-аргументированное описание его основных норм и положений в своей статье приводит Анисенко К.Ф. [2, с.87-92].

Анализ норм и требований данного нормативного акта показывает, что главенствующую роль в организации и осуществлении комплекса мер по противодействию терроризму отведена федеральным органам безопасности (далее — ФСБ).

С момента принятия Закона о противодействии терроризму, в России начинает формироваться четко выстроенная система взаимодействия федеральных органов исполнительной власти, осуществляющих реализацию государственной политики по противодействию терроризму.

Неотъемлемой частью данной системы следует считать органы внутренних дел, реализующих свои полномочия не только по предупреждению, пресечению и документированию правонарушений и преступлений террористической направленности, но и принимая непосредственное участие в обеспечении правового режима контртеррористической операции (далее — КТО) на отдельных территориях и объектах.

Следует обратить внимание, что органы внутренних дел, как правило, участвуют в проведении КТО в составе группировки сил и средств на всех этапах ее проведения, с момента поступления информации о готовящемся, совершаемом или совершенном преступлении террористической направленности, до завершающего «силового» этапа или ликвидации последствий совершенного преступления.

Частью 3 статьи 11 Закона о противодействии терроризму на период проведения контртеррористической операции допускается применение определенных ограничений и запретов. С учетом характера совершенного преступления, его тяжести и прогнозируемых последствий, объекта преступного посягательства, фактических возможностей группировки сил и средств оперативного штаба, а так же других анализируемых факторов, принимается решение о применении таких мер комплексно или в отдельных составляющих. Всего законом их выделено 14, рассматривающая же вопрос участия подразделений полиции, надлежит остановиться на наиболее распространенных, используемых при введении в действие режима КТО ограничительных мерах. К ним, в частности, относятся: контролльно-досмотровые мероприятия, включающие проверку документов и вещей у физических лиц, проверку транспортных средств и документов на перевозимые грузы (при необходимости применяются обеспечительные меры в виде доставления в органы внутренних дел для установления личности, проверки достоверности и подлинности предоставленных документов); принудительное выдворение физических лиц с отдельных участков местности и объектов; комплексно-профилактические мероприятия направленные на усиление охраны общественного порядка, в том числе охраны отдельных объектов; использование транспортных средств (в том числе принадлежащих организациям и третьим лицам), для реализации неотложных задач КТО; отселение физических лиц за пределы территории, на которой проводится КТО, что видится исключительно актуальным при наличии реальной возможности применения сил специального назначения, отдельных категорий вооружения и т.д.; беспрепятственное проникновение должностных лиц реализующих обеспечивающие мероприятия КТО в жилые и иные помещения (физических и юридических лиц).

Анализ данных мер, очевидно, свидетельствует о том, что большая роль в обеспечении их эффективного использования принадлежит полиции. В системе боевого построения группировки сил и средств, подразделениям полиции, как правило, ставятся задачи по проведению досмотровых мероприятий, фильтрационных действий в районе проведения КТО, оцеплению отдельных объектов и территорий, охране общественного порядка и на объектах отдельных категорий, участию в эвакуационных мероприятиях и т.д.

Необходимо учесть, что органы внутренних дел как правоохранительная структура имеют возможность реализовывать свои полномочия при введении в действие тех или иных запретов и ограничений как совместно с органами федеральной службы безопасности или иными уполномоченными органами, так и самостоятельно с учетом своей компетенции. В соответствии с частью 1 статьи 13 Федерального закона «О полиции» [3] (далее - Закон о полиции), полиция вправе применять эти ограничения, практически в полном объеме. При этом, право полиции на применение мер и временных ограничений...
чений, применяемых на период введения контртеррористической операции, прямо предусмотрено пунктом 31 части 1 статьи 12 Закона о полиции. Именно принимая во внимание особенности и специфику ограничительных мер, применяемых на период КТО, становится очевидным, в связи с чем пунктом 17 части 1 статьи 12 Закона о полиции, на полицию возложена обязанность «участвовать в обеспечении правового режима контртеррористической операции».

Положения рассмотренных нормативных актов федерального уровня, вполне очевидно указывают на то, что полицейская деятельность в особых условиях контртеррористической операции весьма широка и многообразна. Применение ограничений и запретов, в том числе напрямую касающихся основополагающих, конституционных прав и свобод граждан и юридических лиц во время проведения контртеррористической операции отводится именно полиции. Не следует забывать и о том, что в таких условиях неотъемлемые права человека, в первую очередь на жизнь и здоровье, находятся под угрозой и требуют принятия органами внутренних дел мер охраны и соответствующей защиты. Автор полностью согласен с мнением А.Н. Метелькова, который указывает, что «Повышение качества практики применения административно-правовых и уголовно-правовых установлений в сфере антитеррористической деятельности с учетом новых форм и тенденций терроризма, совершенствование правовых норм на основе приоритета мер предупреждения актов терроризма и неотвратимости наказания за осуществление террористической деятельности являются настоятельным требованием времени» [4, с.72-78]. Четко выстроенная и правильно регламентированная с нормативной точки зрения деятельность должностных лиц полиции при обеспечении правопорядка и общественной безопасности в рассматриваемых условиях, несомненно является залогом успешной реализации поставленных в рамках КТО задач, позволяет предотвратить панику среди населения, не допустить совершения тяжких преступлений, при необходимости оказать помощь пострадавшим и, как результат, гарантировать защиту прав и свобод граждан.

Кроме этого, возложение на органы внутренних дел таких функций, обосновывается тем, что в современной правоохранительной системе подразделения полиции чаще любых других органов оказываются в ситуациях прямого контакта с гражданами в экстремальных ситуациях, обусловленных совершением преступлений и правонарушений, в том числе террористической направленности, обладают быстры мобилизуемыми службами и подразделениями, выполняющими свои задачи и функции в круглосуточном режиме. На протяжении всего периода осложнения криминогенной обстановки на территории Северного Кавказа, начиная с середины 90-х годов и до настоящего времени, органы внутренних дел стали неотъемлемой частью противодействия проявлениям терроризма. В составе временных оперативных групп, подразделения полиции выполняют не только повседневные функции по охране общественного порядка, но и являются неотъемлемым звеном реализующим практические задачи при проведении КТО.

В этой связи, видится очевидным, что эффективность применения ограничительных мер, в том числе зависит от наличия у должностных лиц полиции, возможности правового воздействия на лиц прямо нарушающих правовой режим контртеррористической операции и (или) уклоняющихся от соблюдения таких мер, а равно оказывает неповиновение должностному лицу полиции.

Установление ответственности за отдельные нарушения в рамках правового режима контртеррористической операции, является эффективным средством обеспечения качественного выполнения правоохранительными органами возложенных на них задач и функций, поскольку осознание неотвратимости, степени наказания, а так же его неизбежности, может способствовать отказу лица от совершения противоправного действия (бездействия), будет иметь профилактический характер.

Законодатель, понимая сложность процесса регулирования режима КТО, и наделяя его «особым» правовым статусом, в ст.20.27 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях[5] вводит ответственность за его нарушения.

Однако, пунктом 3 части 2 статьи 28.3 КоАП РФ, должностные лица органов внутренних дел, не наделяются полномочиями составлять данные протоколы. Оно остается только за должностными лицами федерального органа исполнительной власти, уполномоченного в области безопасности (ФСБ) осуществляющих контртеррористическую операцию.
Вместе с тем видится очевидным, что не предоставление должностным лицам полиции, полно-
мочий по составлению административных протоколов по указанной норме, является упущением (про-
бело) законодательства. Представляется, что это лишает органы внутренних дел возможности эф-
фективно реализовывать свои полномочия по обеспечению правового режима контртерrorистической
операции, в конечном счете, может поставить под сомнение законность применения сотрудниками по-
лици указанных запретов и ограничений.

Наделение должностных лиц органов внутренних дел полномочиями по составлению протоколов
об административных правонарушениях, предусмотренных статьей 20.27 КоАП РФ, может стать весь-
ма действенным средством повышения эффективности реализации полномочий по обеспечению пра-
вового режима КТО, позволит применять к лицам, допустившим нарушения меры обеспечения произ-
водства по делу об административном правонарушении, обеспечит привлечение виновных лиц к уста-
новленной законом ответственности. Как следствие органы внутренних дел не имеют права применять
в отношении лиц, совершивших деяние, предусмотренное статьей 20.27 КоАП РФ и меры обеспечения
производства по делу об административном правонарушении (без предварительного обращения со
стороны должностного лица органа федеральной службы безопасности).

В практической же области, как правило, именно должностным лицам полиции приходится при-
менять и обеспечивать реализацию третьими лицами ограничений, предусмотренных Законом о про-
тиводействии терроризму. При таких обстоятельствах, с учетом специфики полномочий, возложенных на
органы внутренних дел и функций, выполняемых ими на территории (объекте), в пределах которой (на
котором) введен режим КТО, видится, что законность применения полномочий мер и ограничений может
быть обеспечена только при непосредственном участии должностных лиц других ведомств, что пред-
ставляется нецелесообразным, фактически приводит к дублированию полномочий. В некоторых случаях
сложившаяся на основе закона практика создает дополнительные бюрократические механизмы, ко-
торых при должном регулировании можно избежать.

Практика составления протоколов по указанной норме невелика. Причинами такого положения дел,
в том числе, может являться ограниченность ее применения иными субъектами (участниками) КТО.

Автором проанализированы некоторые решения судебных органов по ст.20.27 КоАП РФ [6]:

— решением судьи Назрановского районного суда Республики Ингушетия от 15.12.2015 (дело
5-54/2015) гражданин Турецкой Республики, привлечен к административной ответственности за совер-
шение административного правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 20.27 КоАП РФ (осущест-
вил несанкционированное проникновение на территорию муниципального района Республики Ингу-
шетия, не имея надлежаще оформленного разрешения на право нахождения на территории, где дей-
ствует правовой режим контртеррористической операции).

— решением судьи Назрановского районного суда Республики Ингушетия от 09.10.2015 (дело
5-33/2015) гражданка Китайской Народной Республики, привлечена к административной ответственно-
сти за совершение правонарушения, предусмотренного частью 2 статьи 20.27 КоАП РФ (являясь ино-
странной гражданкой, осуществила несанкционированное проникновение на территорию, где на осно-
вании Федерального закона от 06.03.2006 № 65 ФЗ «О противодействии терроризму», приказом руко-
водителя оперативного штаба - начальника УФСБ России, введен и действует в настоящее время пра-
вовой режим контртеррористической операции).

Обращает на себя внимание, что в обоих приведенных случаях административные правонар-
ушения выявлялись и документировались сотрудниками полиции, а впоследствии, в установленном по-
рядке, передавались по подведомственности должностным лицам федерального органа исполнитель-
ной власти, уполномоченных в области безопасности Российской Федерации которыми были состав-
лены административные протоколы.

Таким образом, обстоятельства совершения правонарушений, предусмотренных статьей 20.27
КоАП РФ, рассмотренных Назрановским районным судом Республики Ингушетия, и полномочия поли-
ции, предусмотренные Законом о полиции (статьи 12 и 13), а также функции возложенные на органы
внутренних дел Законом о противодействии терроризму (статья 11) по обеспечению правового режи-
ма контртеррористической операции, вполне очевидно свидетельствуют о том, что органы внутренних
дел являются неотъемлемым правоприменительным органом, способным эффективно выявлять и пресекать правонарушения в период подготовки и проведения КТО, самостоятельно применять в отношении лиц, допустивших совершение деяний, меры обеспечения производства по делу об административном правонарушении.

Сопоставив нормативную базу с практической областью ее применения, в целях обеспечения эффективной реализации органами внутренних дел прав и обязанностей по обеспечению правового режима контртеррористической операции, защиты прав и законных интересов должностных лиц органов внутренних дел непосредственно участвующих в проведении КТО (должностных лиц, задействованных в группировке сил и средств при проведении контртеррористической операции), видится целесообразным устранить имеющиеся пробелы законодательства и внести изменения и дополнения в административный закон.

В частности, предлагается изложить часть 1 статьи 20.27 КоАП РФ, в следующей редакции: «Неповиновение законному требованию сотрудника полиции, принимающему участие в обеспечении правового режима контртеррористической операции на основании решения руководителя органа федеральной службы безопасности, в порядке, установленном федеральным законом, либо должностного лица органа федеральной службы безопасности, о соблюдении мер и временных ограничений, установленных на территории (объекте), в пределах которой (на котором) введен правовой режим контртеррористической операции».

В целях обеспечения законности принимаемых мер административного воздействия пункт 3 части 2 статьи 28.3 КоАП РФ, после слов: - «частиами 2,3 и 5 статьи 20.25», дополнить словами: - «статьей 20.27 КоАП РФ».

В заключении следует отметить, что лишение одного из основных участников КТО возможности применения мер административного воздействия конкретной направленности, не может способствовать реализации задач и функций возложенных на органы внутренних дел в полном объеме.

Список литературы


© Ю.В. Ушаков, 2020
ОПРЕДЕЛЕНИЕ ПОНЯТИЯ И ПРАВОВАЯ РЕГЛАМЕНТАЦИЯ ЭКСТРАДИЦИОННОЙ ПРОВЕРКИ

КИРНОВА ВЕРОНИКА ГЕННАДИЕВНА
магистрант 2 курса
Московский государственный юридический университет им. О.Е. Кутафина (МГЮА)

Аннотация: В статье автором рассмотрена экстрадиционная проверка и её правовая регламентация как первоначального этапа в процессе осуществления выдачи. На основании изученных признаков экстрадиционной проверки, автором предпринята попытка дать определение термину «экстрадиционная проверка».

Ключевые слова: экстрадиция, экстрадиционная проверка, Генеральная прокуратура Российской Федерации, Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации, правоохранительные органы.

Определение термина «экстрадиционная проверка» в настоящее время, так же как и определение термина «экстрадиция», отсутствует в российском законодательстве. Однако указанный термин является востребованным и широко используемым работниками прокуратуры и других российских правоохранительных органов в правоприменительной деятельности.

В научной среде неоднократно были предприняты попытки определения данного термина.

Так, например, Прокофьева Д.В. под «экстрадиционной проверкой понимает систему процессуальных и организационных действий, проводимых компетентными органами запрашиваемого государства в отношении лица, находящегося в международном (межгосударственном) розыске, с момента задержания такого лица на территории запрашивающего государства с целью установления обстоятельств, которые могут повлиять на принятие итогового решения о фактическом исполнении просьбы запрашивающего государства» [1, с.48].

Вместе с тем Косаревой А.Е. отдается предпочтение именно термину «проверка», а не «деятельность», поскольку «последний термин в большей степени подразумевает процессуальные действия, проводящиеся в рамках производства расследования возбужденного уголовного дела или судебного слушания. Применительно к вопросам экстрадиции, следует говорить о проведении не следственных, а проверочных действий. Это связано с тем, что на территории Российской Федерации лицо, задержанное в порядке международного (межгосударственного) розыска, к уголовной ответственности не привлекается и все меры процессуального принуждения, связанные с его
задержанием и дальнейшим содержанием под стражей, применяются в рамках проведенной проверки относительно наличия либо отсутствия оснований, препятствующих последующей выдаче задержанного лица компетентным правоохранительным органам запрашивающего иностранного государства»[2, с.255].

Авторы комментария к положениям Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации (далее – УПК РФ) [3] придерживаются позиции, согласно которой совокупность действий по исполнению запроса о выдаче лица рассматривается как «проверка в процессуальном порядке поводов и оснований для задержания или ареста, применение мер процессуального принуждения, решение вопросов о процессуальном оформлении выдачи лица, а также документов по делу»[4, с. 753].

На территории Российской Федерации такие процессуальные и организационные действия, как было отмечено ранее, осуществляются органами прокуратуры в рамках исполнения направленного иностранным государством запроса о выдаче лица, задержанного на территории РФ. Вопросы регламентации оснований для задержания лица до поступления требования о выдаче, сроки возможного содержания таких лиц под стражей, порядок определения сроков рассмотрения запросов о выдаче оставались вне поля зрения законодателя. Это создает предпосылки для:

- противоречивой практики в указанной сфере;
- нарушения судами и органами прокуратуры в ходе реализации гл. 54 УПК РФ прав и законных интересов лиц, в отношении которых проводится экстрадиционная проверка.

Экстрадиционная проверка является комплексом не следственных, а проверочных действий, так как на территории Российской Федерации лицо, задержанное в порядке международного (межгосударственного) розыска, к уголовной ответственности по указанному основанию не привлекается. И все меры процессуального принуждения, связанные с его задержанием и дальнейшим избранием иных мер пресечения, предусмотренных УПК РФ, применяются именно в рамках проводимой проверки относительно наличия либо отсутствия оснований, препятствующих последующей выдаче задержанного лица компетентным органам запрашивающего иностранного государства.

Поскольку вопрос о процессуальном закреплении экстрадиционной проверки прослеживается в работах ряда авторов, не раз высказывалась точка зрения о том, что необходимо закрепить в УПК РФ термин экстрадиционная проверка (в ст. 5 либо в гл. 54 УПК РФ).

Данный термин можно встретить в УПК некоторых других государств. Так, например, в УПК Украины экстрадиционной проверке посвящена статья, которая определяет: 1) круг субъектов, которыми такая проверка проводится субъектов; 2) сроки проведения такой проверки [5].

По мнению автора, закрепление данного термина не будет загромождать действующее законодательство, а наоборот, внесёт чёткость и ясность в последовательности действий и определения круга субъектов помимо органов прокуратуры при проведении экстрадиционной проверки.

На территории Российской Федерации порядок проведения экстрадиционной проверки регулируется подзаконными нормативно-правовыми актами, а именно актами, утверждаемыми Генеральным прокурором Российской Федерации.

Порядок работы органов прокуратуры России всех уровней при проведении экстрадиционной проверки в отношении лиц, находящихся в международном розыске, помимо международных договоров, УПК РФ, устанавливается Указанием Генерального прокурора Российской Федерации от 5 марта 2018 г. №116/35 «О порядке работы органов прокуратуры Российской Федерации по вопросам выдачи лиц для уголовного преследования или исполнения приговора (далее - Указание №116/35»).

Важными ведомственным актом Генеральной прокуратуры РФ, регламентирующим организацию работы в сфере выдачи лиц, является «Положение о Главном управлении международно-правового сотрудничества Генеральной прокуратуры Российской Федерации», утвержденное Генеральным прокурором Российской Федерации 15 февраля 2007 года (далее - Положение о ГУМПС).

Среди основных задач ГУМПС наиболее значимыми в сфере экстрадиционной проверки является, в том числе рассмотрение запросов компетентных органов иностранных государств о выдаче лиц, находящихся на территории России, для привлечения к уголовной ответственности либо для исполнения приговора суда другого государства.
Нельзя оставить без внимания приказ Генерального прокурора Российской Федерации от 12 марта 2009 № 67 «Об организации международного сотрудничества органов прокуратуры Российской Федерации», в котором установлен порядок организации работы прокурорами субъектов экстрадиционных проверок. В частности, указывается на то, что прокуроры субъектов обязаны в кратчайшие сроки организовывать проведение экстрадиционных проверок. Однако конкретных сроков, исчисляемых в днях, сутках или месяцах нет.

Порядок работы прокуратур субъектов РФ в сфере экстрадиции более детально регулируется Указанием № 116/35, в соответствии с которым, прокурорам субъектов РФ, следует возложить на одного из руководителей прокуратуры субъекта РФ обязанности по организации и исполнению Указания №116/35, поручений Генеральной прокуратуры Российской Федерации по вопросам выдачи.

Анализ и обобщение результатов работы по исполнению Указания №116/35, и практики реализации полномочий по надзору за исполнением российскими компетентными органами законодательства по указанным вопросам возлагается на прокуратуры субъектов РФ. Прокурорам субъектов РФ надлежит своевременно принимать необходимые меры по недопущению нарушений требований международно-правовых актов и российского законодательства. Сведения о ходе исполнения Указания №116/35 отражаются в докладных записках прокуроров субъектов по итогам работы за год.

Вместе с тем, к сожалению, организационно-распорядительными актами Генеральной прокуратуры Российской Федерации не предусмотрены формы отчетности по вопросам проведённых экстрадиционных проверок. Информация о показателях деятельности по этому направлению не публикуется на официальном сайте Генеральной прокуратуры РФ, а также достаточно редко освещается в обзорных информационных письмах, выпускаемых Генеральной прокуратурой РФ в целях оказания методической помощи.

Таким образом, на основании изложенных терминов и определений, отражённых в работах ряда российских учёных, а также встречающихся как в национальном законодательстве, так и законодательстве зарубежных стран, можно выделить следующие признаки экстрадиционной проверки:

1. Несмотря на то, что экстрадиция осуществляется в рамках международного сотрудничества по уголовному преследованию или исполнению приговоров по запросам иностранных государств, экстрадиционная проверка включает в себя совокупность именно проверочных, а не следственных мероприятий.
2. В соответствии с нормами российского законодательства ответственным органом, осуществляющим такую проверку, является Генеральная прокуратура РФ. Генеральная прокуратура РФ в свою очередь на основании ведомственных актов организовывает внутри системы органов прокуратуры проведение экстрадиционных проверок, возлагая основную работу по проведению проверочных действий на нижестоящие прокуратуры. Данный порядок проведения не противоречит ни Закону о прокуратуре, ни УПК РФ, поскольку в ст.5 УПК РФ даётся собирательное определение термину прокурор (Генеральный прокурор Российской Федерации и подчиненные ему прокуроры, их заместители и иные должностные лица органов прокуратуры, участвующие в уголовном судопроизводстве и наделенные соответствующими полномочиями законом о прокуратуре). В свою очередь Закон о прокуратуре гласит, что прокуратура РФ единая федеральная централизованная система органов, осуществляющих от имени Российской Федерации надзор за соблюдением Конституции Российской Федерации и исполнением законов, действующих на территории Российской Федерации, а также выполнение иных функций, к которым относится как раз международное сотрудничество.
3. Экстрадиционная проверка проводится органами прокуратуры во взаимодействии с иными органами такими как:
   - МВД и ФСБ в части розыска и задержания лиц, объявленных в межгосударственный (межнародный) розыск;
   - Министерство юстиции Российской Федерации – в части содержания этих лиц под стражей в следственных изоляторах в период проведения такой проверки,
   - суды Российской Федерации – в части принятия решений о заключении под стражу лиц, задержанных по межгосударственному (международному) розыску, рассмотрения их жалоб на сроки содержания под стражей, а также в части рассмотрения жалоб таких лиц в порядке ст.125 УПК РФ;
— Национальное Центральное бюро Интерпола МВД России – в части оперативной передачи информации и документов о задержанных по международному розыску лицах в компетентные органы запрашивающего и запрашивающего государств.

4. Данные проверочные мероприятия направлены на установление обстоятельств, способствующих принятию решения о выдаче либо отказе в выдаче лица, числящегося в межгосударственном (международном) розыске (гражданская принадлежность, тяжесть совершенного преступления, мотивы преследования и другие обстоятельства, закреплённые в указанных выше актах).

5. Указанные проверочные мероприятия производятся в определённый срок – с момента задержания лица, числящегося в межгосударственном (международном) розыске до момента подписания Генеральным прокурором РФ либо его заместителем заключения о выдаче либо об отказе в выдаче.

Подведя итог всему вышесказанному автор приходит к выводу, что экстрадиционная проверка представляет собой комплекс проверочных мероприятий, направленных на установление всех обстоятельств для принятия решения о выдаче либо отказе выдачи лица, числящегося в межгосударственном (международном) розыске, осуществляемых органами прокуратуры в порядке взаимодействия с правоохранительными и иными органами, с момента задержания лица, числящегося в межгосударственном (международном) розыске до момента подписания Генеральным прокурором РФ либо его заместителем заключения о выдаче либо об отказе в выдаче.

Список литературы

1. Прокофьева Д.Е. Экстрадиционная проверка// Законность. 2010. №2.- с.48
УДК 34.07

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПРОКУРОРСКОГО НАДЗОРА ЗА ИСПОЛНЕНИЕМ ЗАКОНОВ В ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

ЗАБЕЛИНА ТАМАРА СЕРГЕЕВНА
магистрант
СПБЮИ (Ф) Университета Прокуратуры РФ

Научный руководитель: Никитин Евгений Львович
кандидат юридических наук, доцент
СПБЮИ (Ф) Университета Прокуратуры РФ

Аннотация: В статье рассмотрено возникновение и развитие прокурорского надзора за исполнением законов в оперативно-розыскной деятельности и связанные с этим вопросы правового регулирования и прокурорской практики. Проведенный в статье анализ исторических и правовых аспектов свидетельствует о необходимости совершенствования правового регулирования ОРД и прокурорского надзора, за исполнением законов органами, осуществляющими ОРД.

Ключевые слова: прокурорский надзор, правовое регулирование, оперативно-розыскная деятельность.

Законодательное закрепление прокурорского надзора за исполнением законов в оперативно-розыскной деятельности появилось относительно недавно. В советский период, в существующем Законе Союза ССР от 30 ноября 1979 года «О прокуратуре СССР» не предусматривалась данная отрасль прокурорского надзора. Это было связано с тем, что в то время отсутствовал специальный закон, регулирующий оперативно-розыскную деятельность.

Коренные изменения последовали в связи с принятием и введением в действие Закона Российской Федерации «Об оперативно-розыскной деятельности в Российской Федерации» от 13.03.1992 года. В результате чего правовая основа оперативно-розыскной деятельности приобрела качественно новое содержание.

Создание и принятие специального закона об оперативно-розыскной деятельности послужило толчком к созданию и закреплению на законодательном уровне специальной отрасли прокурорского надзора. В вышеуказанном законе впервые было закреплено, что одним из направлений надзорной деятельности прокуратуры является надзор за исполнением законов органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие.

12 декабря 1993 г. в связи с принятием Конституции РФ возросла необходимость реализации ее положений, принятия действенных мер по ее неукоснительному соблюдению государственными органами, должностными лицами и гражданами. Положения действовавшего тогда Закона об ОРД не в полной мере соответствовали конституционным нормам, что и послужило основанием для его приведения в соответствие с новой Конституцией.

В связи с этим в августе 1995 г. Государственной Думой Федерального Собрания Российской Федерации был принят Федеральный закон «Об оперативно-розыскной деятельности» (далее — ФЗ об ОРД) в новой редакции, действующей и на сегодняшний день. ФЗ об ОРД положительно отразился на правовом регулировании данного вида деятельности, совершенствовании ее организации и тактики, в...
результате чего удалось обозначить правовые границы деятельности органов, осуществляющих ОРД, указать виды оперативно-розыскных мероприятий, установить перечень оснований, перечислить условия, определить общий порядок проведения ОР М, нормативно гарантировать соблюдение прав и свобод человека и гражданина при проведении ОР М, ввести различные формы надзора и контроля за законностью в этой сфере государственной деятельности. Конкретизированы и детализированы положения Закона были в ведомственных и межведомственных нормативно-правовых актах органов-субъектов ОРД, а их конституционность была подтверждена в решениях Конституционного Суда РФ.

Однако, за 25 года своего существования, ФЗ об ОРД, претерпел 30 редакций, повлекших около 74 изменения содержащихся в нем предписаний. Простейшие арифметические вычисления позволяют сделать вывод, что за время действия закона почти 70 % норм подверглись изменению.

Учитывая вышеизложенное, можно сделать вывод, что существующее законодательство, регулирующее ОРД в Российской Федерации, еще далеко от совершенства.

В целях устранения существующих недостатков, в 2015 году Луговым Ф.В. был предложен авторский проект федерального закона «Оперативно-розыскной кодекс Российской Федерации» [1]. В проекте предлагается закрепление определения наиболее значимых терминов, введенных специальной главой, посвященной участникам ОРД. Впервые на законодательном уровне предлагалось определить права и обязанности руководителя оперативно-розыскного органа, руководителя оперативного подразделения, оперуполномоченного, прокурора, суда (судьи), специалиста и др. Однако, принятие предложенного Виктором Федоровичем Луговиком проекта Федерального закона «оперативно-розыскной кодекс Российской Федерации» на сегодняшний день не последовало.

С целью определения сущности одной из составных частей прокурорского надзора — надзора за исполнением законов в оперативно-розыскной деятельности, требуется установить сущность прокурорского надзора как такового. Мы разделяем мнение ряда ученых о том, что прокурорский надзор в целом является отраслью права, а прокурорский надзор за исполнением законов в оперативно-розыскной деятельности — во-первых, подотраслью права, во-вторых, особом видом государственной деятельности — отраслью прокурорского надзора [2].

Правовое регулирование рассматриваемой отрасли прокурорского надзора, по сравнению с другими отраслями надзора, имеет свои особенности. Это находит свое отражение, во — первых, в том, что в ФЗ «О прокуратуре РФ» закреплен только предмет его надзора. Обозначая предмет данной отрасли прокурорского надзора, законодатель не указывает на соблюдение Конституции РФ и исполнения законов как элементов предмета общего надзора, как это, к примеру, сделано применительно к общенацеленной деятельности прокурора (ст.21 ФЗ о прокуратуре). Дело в том, что указанные в статье порядок выполнения оперативно-розыскских мероприятий, соблюдение которых входит в предмет надзора, устанавливаются не только законом, но и иными нормативно-правовыми актами. Об этом, в частности, говорится и в самих законодательных актах. Например, в ч. 2 ст. 4 ФЗ об ОРД закреплено, что «органи, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность, издаются в пределах своих полномочий в соответствии с законодательством регламентирующие организацию и тактику проведения оперативно-розыскных мероприятий». Данное обстоятельство имеет важное значение как для правоприменительной практики, так и для доктринального толкования правовых норм. Его игнорирование или незнание приводит к определенным ошибкам.

Вторая особенность правового регулирования прокурорского надзора за исполнением законов в оперативно-розыскной деятельности заключается в том, что в ФЗ о прокуратуре не закреплены полномочия прокурора, как это сделано применительно к другим отраслям надзора. Статья 30 указанного закона носит отсылочный характер. В ней сказано, что «полномочия прокурора по надзору за исполнением законов органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, дознание и предварительное следствие, устанавливаются уголовно-процессуальным законодательством Российской Федерации и другими федеральными законами».

Развитие прокурорского надзора за исполнением законодательства в сфере оперативно-розыскной деятельности является наиболее эффективным способом оптимально повысить эффективность и законность осуществления ОРД.
Таким образом, правовое регулирование прокурорского надзора за исполнением законов в ОРД на современном этапе представляет собой систему нормативно-правовых актов и отдельных правовых норм, по степени своего развития соответствующую правовому институту. Признание указанной системы правового регулирования обусловливает возможность его совершенствования посредством: установления соответствия друг другу положений правовых норм различного законодательного уровня; расширительного применения общих норм федерального закона при отсутствии специальных норм; использования подзаконных нормативных правовых актов или норм, идущих в развитие недостаточно сформированного федерального законодательства.

Условием эффективности прокурорского надзора в ОРД будет выступать такое правовое регулирование прокурорского надзора, при котором правоприменитель на практике сталкивался бы с наименьшим числом противоречий в ныне действующем законодательстве, препятствующих принятию справедливых и рациональных решений, оспаривание которых приводило бы к их отмене.

Список литературы

1. Луговик В. Ф. Оперативно-разыскной кодекс Российской Федерации (авторский проект федерального закона) // Юридическая наука и правоохранительная практика. 2015. №1 (31).
ОСОБЕННОСТИ ПРОВЕДЕНИЯ СУДЕБНОГО РАЗБИРАТЕЛЬСТВА С УЧАСТИЕМ ПРИСЯЖНЫХ ЗАСЕДАТЕЛЕЙ

ЕСМАГАНБЕТОВА ГАЛИНА СЕРИКОВНА

Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Челябинский государственный университет»

Аннотация: В указанной статье рассматривается проблема рассмотрения дел с участием присяжных заседателей. Автор проводит анализ особенностей проведения судебного заседания с участием коллегии присяжных. Данная проблема мало изучена и требует дальнейших исследований. Такой взгляд будет интересен специалистам в области уголовно-процессуального права. В статье излагаются взгляды на особенности проведения судебного разбирательства.

Ключевые слова: суд присяжных, права и обязанности члена коллегии присяжных, особенности проведения судебного заседания с участием присяжных заседателей, напутственное слово, отправление правосудия.

FEATURES OF CONDUCTING A TRIAL WITH THE PARTICIPATION OF JURORS

Esmaganbetova Galina Serikovna

Abstract: The article provides all possible problems. The author analyzes the conduct of the trial with the jury. This problem has been little studied and requires further research. Such a view will be of interest to a specialist in the field of criminal procedure law. The article sets out the views on the features of the trial.

Keywords: jury trial, rights and obligations of a member of the jury, features of holding a jury trial, parting word, administration of justice.

Правосудие по уголовным делам с участием присяжных заседателей федеральных судов общей юрисдикции отправляют в Верховном суде РФ, верховых судах республик, краевых, областных судах, судах городов федерального значения, автономной области и автономных округов, районных судах, окружных (флотских) военных судах и гарнизонных военных судах, за исключением военных судов, дислоцированных за пределами территории РФ. Указанное положение закреплено в ст. 1 Федерального закона № 113-ФЗ «О присяжных заседателях федеральных судов общей юрисдикции в Российской Федерации».

Судебное следствие с участием присяжных заседателей проводится в общем порядке, однако с теми особенностями, которые определяются указанной формой отправления правосудия.

Статья 335 Уголовно-процессуального кодекса РФ декларирует особенности судебного следствия в суде с участием присяжных заседателей.

В данной статье предлагается разобрать указанные особенности и понять так ли необходимы закрепленные в указанной статье особенности.

Положения ст. 335 УПК РФ закрепляют особенности судебного следствия с участием присяжных заседателей. Из анализа данной предметной области вытекает, что при коллегии присяжных подлежат ис-
следованию только такие фактические обстоятельства уголовного дела, доказанность которых устанавливается присяжными заседателями в соответствии с их полномочиями, предусмотренными ст.334 УПК РФ.

При участии присяжных заседателей, участникам судебного разбирательства запрещается исследовать письменные материалы дела и собранные по уголовному делу доказательства, способные вызвать сомнение присяжных заседателей. К такой информации относятся: данные о личности как подсудимого – сведения о судимости, характеристики, семейное положение, так и потерпевшего. Также не следует обсуждать вопросы о вызове свидетелей, истребовании дополнительных документов, о недопустимости доказательств, о якобы оказанном давлении со стороны органов следствия, о мере пресечения, выяснять вопросы о возможности причастности к преступлению иных лиц, доводить до сведения присяжных заседателей информацию о наличии неисследованных или недопустимых доказательств. [1]. Указанные положения должны исключать эффект психологического воздействия на коллегию присяжных заседателей, поскольку указанные сведения могут вызвать у заседателей предубеждения. Однако председательствующий судья должен избежать этого.

Так, 18 июля 2006 года вынесен приговор Астраханского областного суда, которым подсудимый был оправдан по п. "е", "з" ч. 2 ст. 105, ч. 1 ст. 222 УК на основании п. 4 ч. 2 ст. 302 УПК. В кассационном определении Судебная коллегия по уголовным делам Верховного Суда РФ указала, что в силу ч. 5 ст. 335 УПК исключительно компетенцией председательствующего судьи является решение вопроса о недопустимости доказательств. Однако, в нарушение уголовно-процессуального законодательства, при рассмотрении данного дела судом присутствии присяжных проводились прения, в которых поднимались вопросы допустимости и достоверности доказательств. Сторона защиты, в прениях, в нарушение требований ч. 3 ст. 336 УПК, ссылались на ряд материалов дела, которые исследовались в судебном заседании. Приговор отменен, дело направлено на новое разбирательство в ином составе суда [2].

Из смысла положений ст.73, 243 и 252 УПК РФ следует, что судом разбирательство по существу уголовного дела ведется исключительно в пределах обвинения, которое было предъявлено подсудимому. Председательствующему необходимо применять меры, исключающие ситуации, при которых существует возможность ознакомления присяжных с доказательствами, признанными недопустимыми, и благовременно реагировать в случаях нарушения порядка в судебном заседании. Данные о личности подсудимого исследуются с участием присяжных заседателей лишь в той мере, в какой они охватываются квалификацией преступления, в совершении которого он обвиняется. В противном случае, ознакомление с такими материалами может спровоцировать какого-либо рода сомнения у жюри присяжных при вынесении ими вердикта. Однако их мнение должно зависеть лишь от содеянного, а не от поведения подсудимого, и тех поступков, которые им ранее совершались. Указанное касается также личности и потерпевшего. Данные о ранее совершенных поступках потерпевшего, не должны вызывать негативных последствий в разбираемом уголовном деле.

Из положений пунктов 1, 2, 4 ст. 299, ч. 1 ст. 334 УПК РФ можно выделить, что прения сторон в суде с участием присяжных заседателей проводятся лишь в той части, которые определены компетенцией присяжных. Стадия прений не означает окончание судебного разбирательства. После вышеуказанной стадии берет свое начало этап постановки вопросов, которые надлежит разрешить присяжными заседателями в совещательной комнате, и вынесения ими своего вердикта.

По каждому из деяний, в совершении которых обвиняется подсудимый, ставятся три основных вопроса:

1) доказано ли, что деяние имело место;
2) доказано ли, что это деяние совершил подсудимый;
3) виновен ли подсудимый в совершении этого деяния.

Указанные вопросы конкретно закреплены в положениях ст. 339 УПК РФ.

Пункт 2 ст. 339 УПК РФ, сообщает, что в вопросном листе возможна так же постановка одного основного вопроса о виновности подсудимого, являющегося соединением вопросов, указанных в части первой настоящей статьи [4].

Перед заседателями не ставятся на разрешение вопросы, требующие юридической квалификации статуса, а также действий подсудимого, кроме того вопросы не должны иметь юридической или
уголовно-правовой оценки при вынесении присяжными заседателями своего вердикта. Указанное необходимо, дабы напомнить, как участникам судебного заседания, так и суду, что коллегия присяжных заседателей не являются профессиональными судьями, имеющими юридическое образование, а являются лишь активными гражданами Российской Федерации. Поскольку коллегия присяжных заседателей не имеет юридического образования, законодатель предусмотрел, что вопросы должны ставиться перед присяжными в понятных для них формулировках.

Юридические термины в вопросном листе излагаются в доступной к пониманию присяжных форме. Однако, при раскрытии терминов должны освещаться все содержащиеся в данных терминах юридически значимые признаки.

В п. 5 ч. 3 ст. 340 УПК РФ указано, что выводы присяжных заседателей не могут основываться на предположениях и домыслах, а соответственно перед ними не должны ставиться вопросы о вероятности виновности подсудимого в совершении деяния. Перед жюри могут быть поставлены вопросы, позволяющие установить виновность подсудимого в совершении менее тяжкого преступления.

Суд, после проведения судебного следствия, прений, в письменном виде формулирует вопросы, которые позднее будут разрешены «судом равных», оглашает их и вручает участникам процесса. Стороны, после ознакомления с вопросами, указывают свои замечания по содержанию и формулировке вопросов. Присяжные заседатели не имеют юридического образования, законодатель предусмотрел, что вопросы должны ставиться перед присяжными в понятных для них формулировках.

По возвращении из совещательной комнаты, в письменном виде формулирует вопросы, которые позднее будут разрешены «судом равных», оглашает их и вручает участникам процесса. Стороны, после ознакомления с вопросами, указывают свои замечания по содержанию и формулировке вопросов. Перед жюри могут быть поставлены вопросы, позволяющие установить все содержащиеся в данных терминах юридически значимые признаки.

После ознакомления со всеми вопросами, стороны указывают свои замечания по содержанию и формулировке вопросов, которые позднее будут разрешены «судом равных», оглашает их и вручает участникам процесса. Стороны, после ознакомления с вопросами, указывают свои замечания по содержанию и формулировке вопросов. Перед жюри могут быть поставлены вопросы, позволяющие установить все содержащиеся в данных терминах юридически значимые признаки.

По возвращении из совещательной комнаты, вопросы подлежат рассмотрению присяжными заседателями в совместном рассмотрении вопросов, которые позднее будут разрешены «судом равных», оглашает их и вручает участникам процесса. Стороны, после ознакомления с вопросами, указывают свои замечания по содержанию и формулировке вопросов. Перед жюри могут быть поставлены вопросы, позволяющие установить все содержащиеся в данных терминах юридически значимые признаки.

Если «судом равных» выносится оправдательное решение суд признает обвиняемого оправданным и освобождает из-под стражи в зале судебного заседания. Вердикт присяжных заседателей, который выносится судом, является обязательным для суда и влечет за собой постановление им оправдательного приговора. Оправдательный приговор выносится, несмотря на наличие у суда внутреннего убеждения в виновности подсудимого.

Если же вынесен обвинительный вердикт, суд, уже без участия коллегии заседателей, переходит к исследованию тех обстоятельств, которые в силу закона, могли быть рассмотрены при присяжных заседателях, а именно связанных с квалификацией деяния подсудимого, разрешением гражданского иска и другими вопросами, рассматриваемыми судом при постановлении обвинительного приговора. Поле вновь наступает стадия прения, во время которых последними выступает сторона защиты, затем предоставляется последнее слово подсудимому, после чего судья уделяется для вынесения судебного акта по рассматриваемому уголовному делу.
Вердикт присяжных заседателей, которым подсудимый признан виновным, по общему правилу, является обязательным для председательствующего по уголовному делу. Однако, если председательствующий признает, что деяние обвиняемого не содержит признаков состава преступления, то им может быть вынесен оправдательный приговор в связи с тем, что юридический вопрос о квалификации деяния отнесен к компетенции профессионального судьи.

Список литературы

КРИМИНАЛИСТИКА.
СУДЕБНО-ЭКСПЕРТНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ.
ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНАЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ
СПЕЦИФИКА ОРГАНИЗАЦИИ ОПЕРАТИВНО-РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В ОРГАНАХ ВНУТРЕННИХ ДЕЛ НА ТРАНСПОРТЕ

ЧЕТВЕРГОВ АНДРЕЙ ВЛАДИМИРОВИЧ
начальник

АБРАМОВ АЛЕКСАНДР ЮРЬЕВИЧ
заместитель начальника
Забайкальское линейное управление МВД России на транспорте

Аннотация: От нормального функционирования транспорта, являющегося важной отраслью экономики, во многом зависит функционирование производственных, торговых и других предприятий. Но объекты транспорта являются сферой повышенной криминальной уязвимости. Из практики работы транспортной полиции известно, что наибольшую общественную опасность и материальный вред наносят кражи грузов, совершенные непосредственно из подвижного состава на железной дороге. Особенности работы железнодорожного транспорта обусловливают специфику совершения преступлений, и, соответственно, оперативно-розыскной деятельности в ОВД на транспорте.

Ключевые слова: оперативно-розыскная деятельность, органы внутренних дел на транспорте, подразделения по борьбе с преступными посягательствами на грузы, железнодорожный транспорт, кража, хищение грузов.

SPECIFICITY OF ORGANIZATION OF OPERATIVE-RESEARCH ACTIVITIES IN THE INTERNAL AFFAIRS AGENCIES IN TRANSPORT

Abstract: From the normal functioning of transport, which is an important sector of the economy, the functioning of production, trade and other enterprises depends in many respects. But transport facilities are an area of increased criminal vulnerability. From the practice of the work of the transport police it is known that theft of goods committed directly from rolling stock on the railway causes the greatest public danger and material damage. Features of the railway transport determine the specifics of the commission of crimes, and, accordingly, operational-search activities in the police department for transport.

Keywords: operational-search activities, internal affairs agencies in transport, units for combating criminal assaults on goods, rail transport, theft, cargo theft.

Специализация и централизация транспортных органов обеспечения правопорядка вызвана такими принципами-основами, как экстерриториальность транспортных систем, которая не позволяет территориальным правоохранительным органам (районным, городским, областным и т.п.) эффективно обслуживать транспортные организации (железнодорожные, авиационные объединения и линии, морские и речные ведомства и подразделения). Очевидным является факт, что полноценно обеспечить правоохранительную функцию в транспортном организме возможно, если структура и организация работы органов внутренних дел будут как бы накладываться, по основным направлениям, на собственно транспортные структуры, их организационные принципы и виды производственной деятельности.

Немаловажным является то обстоятельство, что значительная доля преступлений совершается в процессе движения транспортных средств, при перевозке. Следовательно, необходимы специфи-
нечные методы и приемы их пресечения, расследования и раскрытия, вырабатываемые лишь в практиче-
ской деятельности централизованных и специализированных органов внутренних дел.

Оперативные сотрудники транспортной полиции иначе, чем на «земле», анализируют и проанализи-
зируют ситуацию: не откуда преступник попал к месту преступления, куда вероятно скрылся, а совсем
наоборот: на каком именно транспортном средстве (например, поезде) передвигался, продолжает ли
ехать, на какой станции возможно вышел и имел возможность сбыта похищенного имущества. Заcade-
стую такой криминальный след растягивается на десятки и сотни километров. Оперативникам прихо-
дится преодолевать это расстояние, прибегать к помощи соседних оперативных подразделений.

Методологией оперативно-розыскного алгоритма раскрытия преступлений, не ограничивается
особенности оперативно-служебной деятельности ОВД на транспорте. Эта специфика более масштаб-
на и безусловно является важнейшей составляющей общегосударственного подхода к обеспечению
транспортной безопасности в нашей стране.

Практический опыт показывает, что эффективность деятельности транспортной полиции имеет пря-
мую зависимость от степени взаимодействия с работниками транспортных организаций. Так, в приказе МВД
России № 1022, Минтранса России № 487 от 27.12.2013 г. «Об утверждении Инструкции по организации
работы нарядов полиции линейных управлений (отделов) МВД России на железнодорожном, водном и воз-
душном транспорте и работников локомотивных и поездных бригад по обеспечению правопорядка в поез-
дах дальнего следования и пригородного сообщения» определен механизм связи и взаимодействия с
транспортной полицией при происшествиях, произошедших по ходу следования поезда. В частности, при
движении несопровождаемых поездов основная роль в части профилактики и устранения условий, способ-
ствующих совершению преступлений, возложена на бригадира поезда и проводников вагонов [1].

По данным официальной статистики, в России в январе-феврале 2020 г. зарегистрировано 5928
преступлений на транспорте, из них на первом месте по количеству – кражи (1670), хотя по сравнению
с предыдущим периодом отмечена отрицательная динамика [2, с. 38, 41].

Количество краж, совершаемых в поездах имеет сезонную зависимость с учетом активизации
пассажироперевозок и введения дополнительных пассажирских поездов. Наибольшее количество краж
(15-17% от общего количества преступлений) совершается в летний период, наименьшее (4-5%) с но-
ября по январь включительно.

Если охарактеризовать структуру краж в поездах в зависимости от предметов преступного пося-
гательства, то наибольшая доля приходится на мобильные телефоны (около 69% от общего количе-
ства краж), кражи денежных средств составляют 19%, личных вещей – 12%.

Объекты транспорта традиционно являются сферой наибольшей криминальной уязвимости и под-
вержены ряду угроз, в том числе посягательствам на грузы, перевозимые железнодорожным, воздушным
и водным транспортом. Железные дороги в России исторически несли основную транспортную нагрузку,
а в настоящее время железнодорожный транспорт входит в тройку лидеров по объему грузоперевозок
[3]. Поэтому, на протяжении всего существования железных дорог особое внимание предавалось обес-
печению сохранности перевозимых поездами грузов. В различное время в системе НКВД и МВД сущест-
вовали те или иные подразделения, в компетенцию которых входило обеспечение сохранности грузов,
выявления, пресечения и раскрытия их хищений. До 1980 года сотрудники по борьбе с хищениями грузов
входили в состав уголовного розыска. Однако, увеличение грузоперевозок, расширение железнодорож-
ной сети, технологический прогресс и рост численности населения диктовали необходимость создания
в системе МВД самостоятельного подразделения по борьбе с посягательствами на грузы.

В 1980 г. приказом МВД СССР в структуре органов внутренних дел на транспорте образованы
подразделения по борьбе с преступными посягательствами на грузы (далее – БППГ).

В настоящее время к основным задачам подразделений БППГ относятся: противодействие хи-
щениям грузов, перевозимых железнодорожным, воздушным и водным транспортом, а также почтово-
багажными поездами; противодействие хищениям деталей верхнего строения железных дорог; деталям
транспортных средств и вагонов, средств сигнализации, централизации и блокировки.

Таким образом, подразделения БППГ осуществляют не только борьбу с хищениями грузов, но и обес-
печение безопасности всей железнодорожной грузовой инфраструктуры.
ЮРИСПРУДЕНЦИЯ В ТЕОРИИ И НА ПРАКТИКЕ

Кражи грузов – отличающееся разнообразием способов совершения, приносящее значительный материальный ущерб, трудно раскрываемое и трудно доказуемое преступление. Сумма убытков понесенных всеми участниками перевозочного процесса, постоянно возрастает и исчисляется миллиардами рублей. Несохранность грузов влечет за собой нарушение производственных циклов, прерывание цепочки хозяйственных связей между производителем и потребителем продукции, что в конечном итоге влияет на стабильность экономики страны в целом.

Специфика дел о хищениях грузов состоит в том, что место обнаружения следов преступления редко совпадает с местом его совершения. Поэтому, основной задачей оперативно-розыскной деятельности при расследовании таких преступлений является установление места совершения хищения, что требует изучения и знания особенностей организации грузоперевозок, а также коммерческой работы в данной сфере. Сотрудник отделения БППГ, кроме знания уголовного права и процесса, тактики и методики оперативно-розыскной деятельности, ведомственных нормативных актов, должен обладать специфическими знаниями об организации грузоперевозок, работы пунктов технического осмотра (ПТО), пунктов коммерческого осмотра (ПКО), железнодорожных станций, контейнерных площадок, грузовых дворов, локомотивных и вагонных депо, почтовых сортировочных центров и почтово-багажных перевозок.

В криминалистической практике способы совершения краж грузов классифицируются следующим образом:

1. По связи с технологическими операциями:
   - во время погрузки;
   - в период выгрузки;
   - при перегрузке груза и одной подвижной единицы в другую;
   - в процессе технологических операций (маневровые работы и т.д.).
2. По объекту подвижного состава:
   - из крытых вагонов;
   - из полувагонов;
   - с платформ;
   - из цистерн;
   - из контейнеров;
   - из специальных вагонов;
   - из иных подвижных единиц.

Увеличение количества краж в сфере грузоперевозок вызвано в том числе и тем, что в течение ряда лет ОАО «РЖД» проводит реформы, которые, по своей сути, не способствуют повышению сохранности грузов. Так, в результате этих реформ произошло сокращение пунктов коммерческого осмотра (ПКО), а самое главное – снятие с перевозчика ответственности за сохранность перевозимых грузов. Появились «брошенные» поезда, которые никем не охраняются. В результате такой оптимизации, созданы условия, чтобы грузоотправитель, перевозчик и грузополучатель отчасти перекладывали на себя ответственность за недостачи грузов друг на друга, а не по обеспечению реальной и эффективной безопасности грузоперевозок. Передача некоторых функций ОАО «РЖД» в сторонние организации (аутсорсинг), такие как ООО «ТМХ-Сервис» (ремонт подвижного состава), крайне негативно повлияла на ситуацию с кражами оборудования локомотивов и иных товарно-материальных ценностей.

Растет и профессионализм преступников, среди которых значительную долю составляют работники железнодорожного транспорта.

В настоящее время рынок грузовых перевозок различными видами транспорта (воздушным, железнодорожным и т.д.) составляет существенную часть экономики страны. На перевозчика возложена задача качественного оказания услуг по транспортировке груза. А успешность её выполнения зависит от обеспечения сохранности груза в процессе его транспортировки.

Социально-экономические преобразования, происходящие в нашей стране, имеют не только положительный эффект, но и сопровождались ростом количества отдельных категорий преступлений.
Расследование и раскрытие преступлений, совершаемых при перевозке грузов, является одной из важнейших задач, стоящих перед линейными органами внутренних дел на транспорте.

Квалифицированное расследование хищений, совершаемых на транспорте, требует сотрудников органов внутренних дел большей организованности, рационального распределения рабочего времени, детальной разработки тактики производства следственных действий и организационных мероприятий, а также знаний организации транспортных, коммерческих и грузовых работ, правил перевозок, технологии операций по приему, отправлению и выдаче грузов, порядка оформления необходимых документов.

Специфика расследования данной категории преступлений во многом обусловливается применением специальных знаний в области перевозки грузов на всех видах транспорта.

Кроме того, хищения грузов на железнодорожном транспорте являются распространенными преступлениями, причиняющими большой материальный ущерб. При расследовании данного вида преступления приходится сталкиваться с различными трудностями организационного плана в связи интенсивностью движения поездов, большим контингентом лиц, работающих в данной сфере, постоянным совершенствованием и модернизацией подвижного состава и, как следствие, появлением новых, ранее не известных способов хищений.

При хищении грузов из подвижного состава железнодорожного транспорта, чаще всего, место обнаружения следов преступления не совпадает с местом совершения хищения. Эти места, как правило, отделены друг от друга большими расстояниями. Поиски места совершения хищения занимают значительный промежуток времени.

При раскрытии данного преступления следователь и оперуполномоченный должны досконально разбираться в особенностях перемещения грузов по железной дороге, документального оформления этих операций.

Раскрываемость данного вида преступления зависит от правильно организованных и грамотно проведённых первоначальных следственных действий, оперативно-розыскных действий и мероприятий.

При работе по расследованию и раскрытию данного вида преступлений требуется поддержание постоянного контакта, взаимодействие между органами внутренних дел на транспорте и территориальными органами внутренних дел, взаимодействие со службами, обеспечивающими работу всего железнодорожного потока.

Список литературы


© А.Ю. Абрамов, А.В. Четвергов, 2020
Аннотация: в статье рассматриваются основные аспекты правовой регламентации назначения и производства комплексных экспертиз в процессуальном законодательстве, указываются мнения различных ученых о проблеме универсализации законодательства. Высказаны собственные предложения по формулированию законодательных положений, относящихся к комплексной экспертизе.

Ключевые слова: комплексная экспертиза, процессуальная регламентация комплексной экспертизы, эксперт, единоличная экспертиза.

В то время, когда комплексная экспертиза ещё не получила закрепления на законодательном уровне, учеными велось множество споров о ее необходимости и правомерности. Принятие Федерального закона от 31 мая 2001 г. № 73-ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» (ст. 22, 23), а также процессуальная регламентация производства комплексных экспертиз должны были решить многие вопросы, по которым велись дискуссии, однако после законодательного закрепления данной экспертизы этого не произошло.

Нами были проанализированы статьи, в которых закреплены положения о назначении и производстве комплексных экспертиз и выявлены недостатки, которые мы рассмотрим ниже.

1. Законодатель указывает одни и те же рекомендации по производству комплексных и комиссионных экспертиз, что вызывает ряд противоречий.

Например, в ст.22,23 ФЗ ГСЭД комплексная экспертиза рассматривается как разновидность комиссионной экспертизы [1]. Данной точки зрения придерживаются и ряд ученых, одним из которых является профессор Ю.К. Орлов. Он считает, что признаками комплексной экспертизы является участие экспертов разной специальности и дача совместного заключения на основе собственного исследования и результатов исследования, проведенных другими экспертами [2, с.154]. Однако, необходимо сказать, что в основу выделения комплексной экспертизы должны быть положены черты, которые отражают специфику применяемых в ходе исследования специальных знаний, а не количество экспертов. Целесообразно отметить отличия комплексной экспертизы от комиссионной:

− при производстве комплексной экспертизы участвуют эксперты разной специальности, применяя специальные знания из различных наук для достижения общей задачи, которую нельзя решить, применяя знания только одной науки;

− единый объект, свойства которого исследуются. Например, объектом при производстве комплексной психолого – психиатрической экспертизы является человек.
— единый алгоритм решения вопросов, т.е. для того чтобы ответить на вопрос, нужно получить решение предыдущего вопроса, который относится к другой области знаний.

2. В статье 201 УПК указано: «В заключении экспертов, участвующих в производстве комплексной судебной экспертизы, указывается, какие исследования и в каком объеме провел каждый эксперт, какие факты он установил и к каким выводам пришел» [3]. Однако не сказано ни слова о формулировании общего вывода, который является результатом данной экспертизы и это является существенным пробелом, поскольку важный смысл комплексной экспертизы заложен именно в едином выводе. А непосредственно в статье речь, скорее всего, идет о комплексе экспертиз.

3. Как в ФЗ о ГСЭД, так и в УПК РФ указывается на то, что каждый эксперт несет ответственность за ту часть заключения, которая содержит результаты проведенного исследования. Если рассматривать Инструкцию от 20.08.86 г. № К 8-42 в п. 13, то там говорится, что на экспертов, участвующих в производстве комплексной экспертизы и подписавших общий вывод, распространяются требования закона о том, что эксперт несет личную ответственность за данное им заключение. Выводы, сделанные экспертам самостоятельной без участия специалистов иных областей знания, подписываются им единолично. Иными словами, если эксперт самостоятельно выполняет определенные части исследования и выводы, то это можно рассматривать уже как комплекс экспертиз. По нашему мнению, комплексной экспертизы будет считаться в том случае, когда специалисты разных родов экспертиз осуществили свою часть исследования, полученные результаты объединили в синтезирующей части, а выводы подписали всеми участвующими экспертами в экспертизе.


В настоящее время некоторые экспертизы выполняются единолично экспертам, хотя по своей сущности являются комплексными. Примером может служить пожарно - техническая экспертиза. Для выполнения данной экспертизы требуются специальные знания в области химии, теории горения, физики, теплотехники и др. Необходимо отметить, что объектами данной экспертизы могут быть не только квартиры, но и иные помещения, транспорт, поэтому эксперту требуются знания и в иных областях. Однако в соответствии с приказом МВД России от 29 июня 2005 г. N 511 пожарно-техническая экспертиза является одним из видов судебных экспертиз и выполняется единолично [5]. В качестве другого примера единоличной экспертизы, которая по своей сути так же является комплексной, можно привести взрыво- техническую экспертизу. Поскольку данная экспертиза решает такие задачи, как установление особенностей взрванного объекта, использованных взрывчатых веществ, подтверждение факта взрыва и др., то здесь так же требуются знания из различных родов экспертиз. Исходя из вышесказанного можем сказать, что и пожарно-техническая экспертиза и взрыво - техническая экспертиза являются комплексными, поскольку здесь используются не только специальные знания из различных областей, как это было сказано ранее, но и структурное единство объекта.

На сегодняшний день существует и другие проблемы. Суд и правоохранительные органы не имеют возможности назначать производство экспертиз определенным экспертам, являющимся высококвалифицированными специалистами изза отсутствия сведений об их профессиональных качествах. Данная проблема была решена в ряде зарубежных стран, таких как Румыния, Венгрия, Чехия. У них создаются списки судебных экспертов, в которых отражаются сведения о биографических и профессиональных данных как штатных, так и внештатных или общественных экспертов. Это позволяет облегчить назначение и проведение экспертиз в тех районах, где не имеется государственных экспертных учреждений.
Также существуют факторы, препятствующие назначению следователями комплексных экспертиз. Во-первых, производство необходимых для комплексной экспертизы исследований иногда может осуществляться в различных экспертных ведомствах, в результате чего возникают организационные проблемы (определения места производства, согласованность по времени), во-вторых, благодаря этому могут увеличиваться и сроки производства такой экспертизы. Приведем статистические данные срочков производства комплексной экспертизы: 10% - сроки производства комплексной экспертизы составляли менее 30 суток; 25% - 30-дневный срок; 45% - в промежутке от 30 до 60 суток; 20% - более двух месяцев. Из этого следует, что увеличение сроков, до 30 суток и более предполагает принятие мер по продлению двухмесячного срока предварительного следствия, установленного УПК РФ, что вызывает у следователя ряд трудностей.

Отсутствие утвержденных методик проведения комплексных экспертиз также является проблемой, касающейся назначения и производства комплексных экспертиз. На практике возможны ситуации, когда комплексная экспертиза признается недопустимым доказательством по делу из-за отсутствия методик, проведенных апробацию и сертификацию. Поэтому различные ученые предлагают пути решения данной проблемы. В качестве примера можно привести высказывание Д.А. Кудряшова: «исходя из интеграционного характера решаемых с помощью комплексной экспертизы задач, требуется разработать как общих методологических основ, так и частных комплексных экспертных методик применительно к смежным экспертным специальностям» [6, с. 107]. Не можем полностью согласиться с данной точкой зрения, поскольку на практике бывают случаи, когда необходимо провести неординарные экспертизы, т.е. те, которые отсутствуют в регламентируемых перечнях родов и видов экспертиз.

Приведем пример из практики по делу маньяка-насильника Василия Кулика. Кулик носил очки и утверждал, что при совершении преступления в темное время он хорошо ориентироваться без очков, тогда следователь назначил офтальмологическую экспертизу, которая доказала обратное. Ещё одной зацепкой для следователя стали показания свидетелей и потерпевших, они утверждали, что преступник при ходьбе выбрасывал ногу в сторону. Для этого он привлек специалистов в области травматологии и ортопедии для производства биомеханической экспертизы. Тут возникли некоторые трудности, поскольку специалисты утверждали, что во-первых, отсутствует методика, во-вторых, они никогда раньше не осуществляли подобные исследования. Но в конце концов данная комплексная экспертиза была проведена, полученные результаты были обоснованы, научны и убедительны. В данном случае, отсутствие методик, не повлияло на решение суда о допустимости данных доказательств.

Таким образом, с учетом вышеизложенного можно сформулировать следующие выводы и предложения по обозначенным в рамках рассматриваемого вопроса проблемам:

- комплексная экспертиза — это самостоятельный вид экспертизы, а не разновидность комиссионной;
- дополнить п. 2 ст. 201 УПК следующими положениями: «комиссия экспертов формулирует общий вывод по предмету исследования. В случае если один из экспертов не согласен с общим выводом, то он вправе дать свое заключение относительно проведенных им исследований»;
- экспертиза признается комплексной только в том случае, если в ее производстве принимают участие эксперты разных специальностей. В случае, если эксперт обладает достаточными знаниями, которые необходимы для комплексного исследования, он вправе дать единое заключение по исследуемым вопросам;
- исходя из специфики решаемых с помощью данной экспертизы задач необходима разработка общих методологических основ проведения комплексных экспертиз. Однако отсутствие частных комплексных экспертных методик не может служить основанием для признания недопустимым доказательством данного заключения эксперта.

Как мы видим, даже после того, как комплексная экспертиза получила законодательное закрепление, остается ряд нерешенных вопросов. Плохая осведомленность судей, следователей о возможностях данной экспертизы, множество пробелов в законодательстве ведет к снижению значимости комплексной экспертизы в целях раскрытия и расследования преступлений.
Список литературы

1. Федеральный закон от 31 мая 2001 г. №73-ФЗ «О государственной судебно-экспертной деятельности в Российской Федерации» (в ред. от 26. 07.2019 г.).
2. Орлов Ю.К. Современные проблемы доказывания и использования специальных знаний в уголовном судопроизводстве: науч.-учеб. пособие. М.: Проспект, 2016.
4. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21 декабря 2010 г. N 28 «О судебной экспертизе по уголовным делам».
5. Приказ МВД России от 29.06.2005 N 511 (ред. от 27.06.2019) "Вопросы организации производства судебных экспертиз в экспертно-криминалистических подразделениях органов внутренних дел Российской Федерации" (Зарегистрировано в Минюсте России 23.08.2005 N 6931).

© В.А. Тимченко, С.В. Анисимова, 2020
ТИПИЧНЫЕ ТАКТИЧЕСКИЕ ОШИБКИ ПРИ ПРОИЗВОДСТВЕ ПРЕДЪЯВЛЕНИЯ ДЛЯ ОПОЗНАНИЯ

ГАЙНУЛЛИНА РЕГИНА РИНАТОВНА
обучающаяся 4 курса юридического института
ФГКОУ ВО «Московская академия Следственного комитета Российской Федерации»

Аннотация: В статье рассматриваются типичные тактические ошибки, совершаемые должностными лицами в ходе предварительного расследования. На основе проведенного анализа научной литературы и следственной практики, выявлены причины совершения ошибок и сформулированы меры по их предупреждению.

Ключевые слова: следственное действие, опознание, предъявление для опознания, опознающий, опознаваемый, тактика, тактическая ошибка, предварительное расследование.

Typical Tactical Errors when Making a Presentation for Identification

Gainullina Regina Rina

Abstract: The article deals with typical tactical mistakes made by officials in the course of a preliminary investigation. Based on the analysis of scientific literature and investigative practice, the causes of errors were identified and measures to prevent them were formulated.

Key words: investigative action, identification, presentation for identification, identifying, identifiable, tactics, tactical error, preliminary investigation.

Как правило, основным способом собирания доказательств и их оценки на стадии предварительного расследования является производство следственных действий. Верное направление расследования зависит от грамотной подготовки к проведению следственного действия, умелой организации, использования выработанных тактических приемов и глубокомысленной оценки результатов.

Изучение следственно-судебной практики показывает, что сотрудники правоохранительных органов допускают ошибки при производстве предъявления для опознания.

Предъявление для опознания представляет собой действие, в процессе которого лицо сравнивает предлагаемые ему объекты, живые лица, в количестве не менее трех, с запечатленным в памяти образом, который ранее наблюдался, с целью установления их тождества или различия [1, с.112]. Важно отметить, что труп предъявляется в единственном числе. На достоверность самого процесса узнавания влияют такие факторы, как условия восприятия опознающего и возможность искажения воспринятой информации. Промедление с производством опознания приводит к тому, что образ наблюдаемого объекта стирается из памяти опознающего, а также увеличивается вероятность того, что заинтересованными лицами может быть оказано давление на лицо.

Предъявлению для опознания предшествует предварительный допрос, в ходе которого устанавливаются приметы и особенности ранее наблюдаемого объекта или лица. Отказ от производства допроса приводит к утрате доказательственного значения результатов опознания. В случае если в ходе допроса потерпевшие или свидетели указали, что сомневались в том, что смогут узнать преступника,
проведение опознания в данной ситуации является тактической ошибкой, поскольку неопознание лица, совершившего преступление, будет являться «обратным доказательством» и преступник будет использовать данный факт на всех этапах судопроизводства в своих интересах [2, с. 654].

Практика показывает, что ошибки при проведении опознания зачастую связаны с отсутствием понимания самой сути процесса в целом и особенностей следственного опознания [3, с. 35]. Зачастую все ошибки опознания связаны с допущением различных форм искажения воспоминаний опознающего, и независимо от причины изменения воспоминаний, результаты данного следственного будут недостоверными и не смогут иметь доказательственного значения.

Так, в Ярославской области, Угличским районным судом 13 сентября 2010 года был вынесен оправдательный приговор в отношении А., который обвинялся в совершении разбойного нападения на гр. Б. по предварительному сговору с Д. Одним из основания принято судом решения стало нарушение при производстве опознания потерпевшим Б. Учитывая его противоречивость показаний, исключительное доказательственное значение приобрело опознание. Однако, следственное действие было признано недопустимым, поскольку Б. описал при допросе рост, наколки и белую футболку, а в ходе опознания в протоколе было указано, что потерпевший опознал по фигуре, чертам лица, росту, информации о наличии наколок у Б. не имелось [4].

В ходе предъявления для опознания допускаются ошибки, которые связаны с нарушением правил подбора объектов. Следователь допускает в качестве статистов лиц, которые внешне не похожи на опознаваемое лицо, имеют с ним заметную разницу в возрасте, в телосложении, в одежде, поскольку с привлечением граждан к участию в данном следственном действии возникают определенные трудности. Несмотря на возможность предъявить предметы и лица непосредственно для опознания, следователи проводят опознание по фотографиям, а порой даже по ксерокопии фотографий. Наиболее распространены ошибки в подборе объектов для опознания. В частности неоднородность предъявляемых объектов, которые различаются по модели, цвету, размерам и маркам.

По мнению О.А. Поповой одной из наиболее распространенных тактических ошибок подготовки к предъявлению для опознания является наводящие действия следователя что выражается в предъявлении возможности опознающему предмет либо лицо до начала производства опознания. Основной ошибкой при положительном результате опознания является то, что следователем не было выяснено, по каким признакам оно произошло, вследствие чего возникает другая ошибка, когда следователь не описывает в протоколе приметы, а также особенности данного лица, которые отличают его от остальных, отсутствуют [5].

Предупреждение совершения тактических ошибок может быть осуществлено посредством тщательного изучения следователями тактики производства следственных действий и выбора конкретных приемов, в зависимости от обстоятельств дела. Поскольку знание тактических приемов, особенностей, а также умение применения их на практике, в ходе проведения различных видов следственных действий способствуют получению неопровержимых сведений, которые приведут к успешному завершению расследования уголовного дела. Также в целях предупреждения и устранения ошибок необходимо скупulously подойти к подготовке производства следственного действия, тщательно изучать поступившие материалы, анкетные данные и психологические особенности участвующих лиц, а также реализовывать организационные формы взаимодействия, в части сотрудничества с оперативными работниками, которые зачастую оказывают следователям помощь в работе.
Список литературы


5. Уголовное дело № 038968. СО при УВД Кировского района. 2005 г.

© Р.Р. Гайнуллина, 2020
**Аннотация:** Традиционные методы криминалистики, которые существуют в настоящее время, разрабатываются и совершенствовались на протяжении нескольких веков. Однако криминалистика не стоит на месте, и с каждым годом в ее распоряжении появляются все новые методы. Одной из новых технологий стало именно ДНК-фенотипирование, которое помогает следователям и экспертам в раскрытии серьезных преступлений.

**Ключевые слова:** криминалистика, ДНК-фенотипирование, веб-инструмент для прогнозирования, идентификация по ДНК, преступление, установление признаков внешности, расследование.

**DNA - PHENOTYPING IN FORENSIC SCIENCE**

Pasechnaya Veronika Olegovna, Astakhova Irina Yuryevna

Scientific adviser: Kovalenko Tatyana Mikhailovna

Abstract: Traditional methods of criminology that exist today have been developed and improved over several centuries. However, criminology is still not standing still, and every year it has new methods at its disposal. One of the newest technologies is DNA-phenotyping, which helps investigators and experts in solving serious crimes.

Keywords: forensic science, DNA phenotyping, web-based prediction tool, DNA identification, crime, identification of physical characteristics, investigation.

В криминалистике с каждым годом можно наблюдать появление различных методов расследования и раскрытия преступлений, научный прогресс не стоит на месте, что позволяет свести к минимуму число ошибочных приговоров. За последние годы к прогрессу в судебной экспертизе можно отнести фенотипирование — прогнозирование физических характеристик человека по анализу ДНК. Это новый и перспективный метод в криминалистике, который позволяет восстановить облик неизвестного преступника по его генам. Метод основан на уникальности нуклеотидной последовательности генома каждого человека [2, с.5].

Фенотипирование в криминалистике начало развиваться в начале XXI века. В 2012 г. с помощью ДНК-фенотипирования в Северной Каролине по составленному портрету был установлен подозреваемый...
мый в двойном убийстве. А спустя несколько лет в Техасе публикация ДНК-фоторобота позволила за­держать человека, которого изначально полиция никак не связывала с делом [1]. Стоит отметить, что родоначальниками фенотипирования были криминалисты Манфред Кайзер и Сьюзан Уолш из Университета Индианы. Ими был создан новейший инструмент — программа «HIrisPlex-S», которая позволяет прогнозировать цвет глаз, волос и тон кожи, выделяет 5 разных оттенков кожи, 3 разных цвета глаз и 4 разных оттенков волос, может сделать анализ даже неполных или нечетких следов ДНК.

На сегодняшний день типизация ДНК привела к революции в расследовании уголовных дел, предоставив сотрудникам правоохранительных органов надежный инструмент для установления связи преступлений с известными подозреваемыми или лицами, которые внесены в криминальные базы данных [3, с 87]. Метод, названный ДНК-фенотипированием, включает в себя использование ДНК для определения физических параметров человека, позволяет понять, откуда он родом сам и его семья, реконструировать внешность по характерным чертам лица. Как работает метод ДНК-фенотипирования? Сначала собирается массив данных — гены людей и их фенотипические признаки, создаются нейросети с целью построения генотипических моделей. Сначала применяют алгоритмы машинного обучения, чтобы выстроить «мостик» между SNP и признаком. Потом предлагают программе наборы SNP неизвестного лица, чтобы она реконструировала его внешность. На основании окончательной модели, откалиброванной всеми доступными способами, программа создает изображение.

Однако, встречаются эксперты, которые скептически относятся к данному методу. Они полагают, что портрет преступника, который можно получить с помощью ДНК-фенотипирования, приближенный, то есть, основан на сочетании определенного количества генов и не предполагает 100% сходства. Например, не кодируются в ДНК такие черты внешности как: носит ли человек бороду, брит ли он наголову, покрасил ли волосы в другой цвет и т.д. [4]. Это, конечно, справедливое замечание. «Достоверно и полностью восстанавливать лицо по данным ДНК мы сможем далеко не завтра. Мы даже не определили все гены, от которых зависит его форма. Кроме того, возраст, среда и образ жизни — все это также влияет на внешность», считает профессор университета Пенсильвании Марк Шрайвер. И все-таки, чтобы убедиться в той роли, которую играет ДНК-фенотипирование, достаточно обратиться к уже существующей практике использования этого метода, к которому показал его состоятельность к существующим наработкам в данной области. Создатели программы «HIrisPlex-S» уверены, что это прорыв в науке, тем более, преимуществом является то, что программа бесплатная и её могут использовать любые правоохранительные органы в Америке и за её пределами.

В 2014 г. генеральный директор Parabon NanoLabs Стивен Арментраут представил мультиплексную систему SNaPshot, которая использует большое количество SNP для комплексного анализа: генеалогии, прогноза происхождения, родственных связей и фенотипирования. Данная технология была научно протестирована и впоследствии представлена на Международном симпозиуме по идентификации человека, где получила блестящую оценку. В настоящее время её активно используют правоохранительные органы в Америке и за её пределами.

В России, в свою очередь, была разработана и принята система CODIS (это принятый для ДНК-профилирования набор специальных маркеров) [4, с. 81]. Кроме того, необходимо подчеркнуть, что в 2008 году был принят Закон № 242-ФЗ «О государственной геномной регистрации в Российской Федерации», согласно ст. 7 этого Закона: 1. Обязательной государственной геномной регистрации подлежат: 1) лица, осужденные и отбывающие наказание за совершение тяжких или особо тяжких преступлений, а также всех категорий преступлений против неприкосновенности и половой свободы личности; 2) неустановленные лица, биологический материал которых изъят в ходе производства следственных действий. 2. Обязательной государственной геномной регистрации подлежат неопознанные трупы. Благодаря такой базе данных каждый год раскрываются большое количество уголовных дел.
Существуют также анонимные популяционные базы данных ДНК, которые выступают серьезным и мощным инструментом розыска. Сами карты данных еще не до конца полны, однако с помощью ученых из Института общей генетики РАН, следователи смогли идентифицировать смертника, устроившего теракт в 2011 г. в аэропорту Домодедово, а также задержать серийного педофила в Новосибирске. Многие отделения полиции и частные компании внесли значительный вклад в разработку базы данных предполагаемых неизвестных преступников с помощью анализа следов ДНК, которые были обнаруженны на месте преступления.

Развитие ДНК-фенотипирования является достаточно перспективным направлением в расследовании преступлений. Рано или поздно будут идентифицированы все гены, определяющие внешность человека, что существенно увеличит эффективность работы правоохранительных органов, поэтому его по праву можно считать феноменально полезным инструментом в раскрытии и расследовании преступлений. Предполагается, что в недалеком будущем перспективы развития криминалистического ДНК-фенотипирования будут зависеть не только от решения научных проблем, но и правовых вопросов. В связи с этим потребуется строгое правовое регулирование научных изысканий и практических результатов в данной области.

Список литературы

2. Зиганшина Л.Е. Фенотипирование в персонализированной медицине: новые термины и классические подходы, возможности практического применения и перспективы: учебное пособие / Пасынкова О.О., Зиганшина Л.Е., Рыбакова С.В. Казань: Казан. ун-т, 2013.- 77 с.
Аннотация: В данной статье раскрывается элементный состав структуры криминалистического обеспечения защиты интересов потерпевшего по уголовным делам. Обосновывается вывод о создании необходимых условий для практической реализации применения достижений науки криминалистики в целях обеспечения защиты прав потерпевших. В результате проведенного исследования выдвигается тезис о дальнейшем формировании криминалистических знаний, их использования в практической деятельности субъектов теории криминалистического обеспечения реализации прав потерпевшего.

Ключевые слова: криминалистическое обеспечение, элементный состав структуры криминалистического обеспечения, защита интересов потерпевшего.

STRUCTURE OF FORENSIC SUPPORT FOR THE PROTECTION OF THE INTERESTS OF THE VICTIM IN CRIMINAL CASES

Nemchenko Olga Olegovna

Scientific adviser: Garmaev Yuri Petrovich

Abstract: this article reveals the element composition of the structure of forensic support for the protection of the interests of the victim in criminal cases. The conclusion is based on the creation of necessary conditions for the practical implementation of the application of forensic science in order to protect the rights of victims. The result of the study, the thesis further formation of forensic knowledge, their use in practical activities of subjects of the theory of criminalistic ensuring the rights of the victim.

Keywords: forensic support, element composition of the structure of forensic support, protection of the interests of the victim.

«Когда криминалистика достигнет совершенства, честных людей практически не останется»

(А.Верн)

Так, в 2019 году более 915 тысяч преступлений остались нераскрытыми, вследствие чего большинство потерпевших утратили надежду на возможность возмещения нанесенного им ущерба [3].

Вследствие чего следует обратить внимание, что одной из первостепенных научных и практических задач является качественное повышение эффективности собирания и проверки доказательств. Наскольку успешно будет реализована вышеперечисленная задача, напрямую зависит уровень обеспечения защиты интересов потерпевшего. Думается, что значительный вклад в преодоление негативных тенденций в правоприменительной практике должна внести криминалистика [4]. В данном случае речь идет о необходимости построения структуры криминалистического обеспечения защиты интересов потерпевшего по уголовным делам, которая включает следующие компоненты: субъекты, объекты, средства.

Субъектами криминалистического обеспечения защиты интересов потерпевшего могут выступать: практические работники (следователи, прокуроры-криминалисты, оперработники, эксперты-криминалисты); профессорско-преподавательский состав кафедр криминалистики. Деятельность вышеперечисленных субъектов направлена на защиту прав и законных интересов лиц, пострадавших от преступлений. С 2018 года в составе Следственного комитета России на базе Главного управления криминалистики действует Криминалистический центр. Одним из приоритетных направлений его деятельности является организация эффективной работы по раскрытию преступлений и, как следствие значительное уменьшение количества нераскрытых преступлений [5]. Приведем пример, иллюстрирующий использование современных возможностей криминалистической техники. В Хабаровском крае были найдены расчлененные останки женщины. В ходе следствия выдвигалась версия о том, что расчлененный труп преступники перевозили в автомобиле. Так, при осмотре автомобиля, используя источник криминалистического света, обнаружены следы крови потерпевшей на матерчатой обшивке багажника. Таким образом, благодаря достижениям криминалистики удалось обнаружить доказательство и, следовательно, раскрыть преступление [6].

Позволим себе согласиться с мнением известного американского криминалиста Пол Кирка, который говорил: «Доказательство не забывает. Его не смущает волнение момента. Оно не отсутствует из-за отсутствия человеческих свидетелей. Оно является фактическим доказательством. Физические доказательства не могут быть неверными, они не могут оговорить самих себя, они не могут полностью отсутствовать. Лишь человеческая неспособность их обнаружить, изучить и понять, может уменьшить их значимость» [7].

Поэтому, в целях реализации прав и законных интересов потерпевшего необходимо снабжать следователя, дознавателя, адвоката, прокурора криминалистическими, тактическими, техническими рекомендациями.

Так, сформировалась тактика участия адвоката – представителя потерпевшего в уголовном судопроизводстве, под которой понимается совокупность научных основ и прорабатываемые средства объективного, рационального представления, изучение и использование представителем потерпевшего доказательственной информации для обеспечения защиты прав потерпевшего [8].

Прокурор, выступая в роли субъекта криминалистического обеспечения защиты интересов потерпевшего, при оценке результатов расследования в досудебном производстве использует криминалистические средства, приемы и методы [9].

В качестве объектов криминалистического обеспечения защиты интересов потерпевшего по уголовным делам понимают общественные отношения по формированию криминалистических знаний, касающихся вопросов криминалистического обеспечения реализации прав и законных интересов потерпевших по уголовным делам.

Следующим элементом структуры криминалистического обеспечения защиты интересов потерпевшего являются средства, которые включают в себя:

1) криминалистические знания, состоящие из теорий, учений, методик, рекомендаций;
2) криминалистические навыки и умения;
3) криминалистическая техника;
4) криминалистическое образование (обучение);
5) криминалистическое воспитание;
6) организация криминалистических учреждений, в том числе служб криминалистического сервиса;

Криминалистические знания как результаты использования достижений науки криминалистики, а также криминалистические приемы, методы, используемые для борьбы с преступностью. Для снижения роста нераскрытых преступлений необходимо, чтобы сотрудники правоохранительных органов эффективно применяли на практике криминалистические знания.

Под криминалистической техникой понимается совокупность технических средств криминалистики: инструменты, аппаратура, приспособления, материалы, приборы, благодаря которым удается получить криминалистически значимую информацию, способствовавшую раскрытию преступления.

Исходя из потребностей практической деятельности постепенно происходит процесс формирования, накопления, применения криминалистических навыков и умений. Под криминалистическим образованием понимают целенаправленный систематический процесс обучения круга субъектов теории криминалистического обеспечения реализации прав и законных интересов потерпевших, а также систему знаний, умений применения криминалистических рекомендаций[10].

А криминалистическое воспитание как один из элементов структуры криминалистического обеспечения защиты интересов потерпевшего по уголовным делам, способствует осознанию социальной ценности и значимости криминалистических знаний, умений, навыков в деятельности правоохранительных органов. Поэтому, следующим элементом криминалистического обеспечения защиты интересов потерпевшего по уголовным делам выступает формирование сети криминалистических организаций экспертно-исследовательского, научно-практического и учебно-научного типа.

Таким образом, основной задачей изучения структуры криминалистического обеспечения защиты интересов потерпевшего по уголовным делам является обеспечение готовности практических работников использовать имеющиеся криминалистические средства, приемы, методы в целях предупреждения преступлений (макроуровень).

Этому способствует научное обоснование внедрения криминалистического арсенала средств в борьбе с преступностью в практическую деятельность правоохранительных органов. На микроуровне должно обеспечиваться создание необходимых условий для практической реализации применения достижений науки криминалистики, актуализации приобретенных ранее установок, криминалистических знаний.

Список литературы

7. Ищенко Е.П.Криминалистические средства и методы собирания доказательств: учебное пособие для бакалавров / Московский государственный юридический университет имени О. Е. Кутафина


УДК 343

СРАВНИТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО РЕСПУБЛИКИ ТАДЖИКИСТАН И РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ В СФЕРЕ КОНТРОЛЯ ЗА ОБОРОТОМ НАРКОТИКОВ НА ПРЕДМЕТ ИСПОЛЬЗОВАНИЯ ИХ ПРИ ОРГАНИЗАЦИИ ОРД ОВД ДАННЫХ ГОСУДАРСТВ

АБДУЛЛОЗОДА НЕЪМАТУЛЛО РАХМАТУЛЛО
адъюнкт 3-го факультета (подготовки научных научно-педагогических кадров)
Академии Управлении МВД России

Научный руководитель: Воронцов Андрей Вячеславович
к.ю.н., доцент
Академии Управлении МВД России

Аннотация: В настоящей статье рассматривается сравнительный анализ законодательство Республики Таджикистан и Российской Федерации в сфере противодействия незаконному обороту наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров как основа противодействия и контролю за оборотом наркотических средств, которая определят правовые основы государственной политики в сфере оборота наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, а также в области противодействия их незаконному обороту в целях охраны здоровья граждан, государственной и общественной безопасности.

Ключевые слова: незаконный оборот наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, безопасность государства, международный договор; организованная преступная наркогруппировка, противодействия незаконному обороту.


Abdullozoda Nematullo Rahmatullo

Scientific adviser: Vorontsov Andrey Vyacheslavovich

Abstract: This article discusses a comparative analysis of the legislation of the Republic of Tajikistan and the Russian Federation in the field of combating the illicit trafficking of narcotic drugs, psychotropic substances
Незаконный оборот наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров на сегодняшний является одним из источников обогащения организованных преступных наркогруппировок и для достижения своих целей они используют все методы и средства. В последствие от этого наносится значительный угар на благосостояние и здоровье населения, а также на авторитет государства перед мировым сообществом. В связи с чем каждое государство определяет в соответствии международными договорами в данном направлении свою государственную политику которая направлена на противодействие незаконному обороту наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров и которое требует совершенствовать методы и способы борьбы с незаконным наркооборотом.

“Незаконный оборот наркотических веществ является одной из серьёзных проблем мирового сообщества, которая распространяется по многим регионам мира и угрожает безопасности стран и мира. С целью предотвращения подобной ситуации правоохранительные органы страны должны принимать необходимые меры в деле препятствия контрабанды наркотических веществ, выявление и пресечение деятельности организованных преступных наркогруппировок, совершенствовать методы и способы борьбы с незаконным наркооборотом [1].

Как было отмечено 14 февраля 2020 года на ежегодной пресс-конференции со стороны руководителя Агентства по контролю за наркотиками при Президенте Республики Таджикистан, что в 2019 году со стороны всех правоохранительных органов страны было выявлено 582 преступления, связанных с незаконным оборотом наркотиков и изъято 1 тонна 637 кг 505 г с незаконного оборота наркотиков (2018, 3 т 696 кг 295 г), данный анализ показывает, что в 2019 году конфисковано меньше на 2 тонны 058 кг, 790 грамм [2].

Рассматривая данный анализ можно отметить о снижении изъятия наркотических средств с незаконного оборота в республике на 2,2 раза, здесь можно отметить о проведенной колоссальной работе по противодействию незаконному обороту наркотических средств со стороны правоохранительных органов республики, но одновременно нельзя не отметить тот факт, что это может говорить о том, что организованные преступные наркогруппировки нашли новые методы и способы перевозки наркотических средств.

Каждое суверенное государство являясь частичкой мирового сообщества соблюдая международные договора принимает законодательно правовые акты в сфере оборота наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, а также в области противодействия их незаконному обороту в целях охраны здоровья граждан, государственной и общественной безопасности, а также реализации государственной политики в данной области которое является правовой основой по противодействию в данном направлении.

Реализуя государственную политику в сфере противодействию незаконному обороту наркотических средств в 1999 году Республика Таджикистан приняла Закон Республики Таджикистан «О наркотических средствах, психотропных веществ и их прекурсорах» [3] где определены цели и задачи в данном направлении.

Рассматривая данную проблему необходимо отметить, что все постсоветские государства в рамках СНГ после того как стали суверенными также приняли аналогичные законы с целью на государственном уровне противодействовать незаконному обороту наркотических средств. Для эффективного противодействия незаконному обороту наркотических средств необходимо развивать и совершенствовать в данном направлении законодательные акты и это невозможно без компаративного анализа законодательства других государств.
Анализируя схожее законодательство Российской Федерации необходимо отметить, что в статье 36 настоящего закона говорится о разрешение использование наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров в оперативно-розыскной деятельности [4].

Рассматривая данную норму закона можно отметить что главенствующую роль в противодействие незаконному обороту наркотиков возложена на компетентные органы осуществляющие оперативно-розыскную деятельность путем проведения таких оперативно-розыскных мероприятий как контролируемая поставка; проверочная закупка; оперативный эксперимент; сбор образцов для сравнительного исследования; оперативное внедрение; исследования предметов и документов с целью решения возложенных задач на данные компетентные органы.

В Законе Республики Таджикистан «О наркотических средствах, психотропных веществ и их прекурсорах» в статье 11 также разрешается использование наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров при проведении оперативно-розыскных мероприятий по согласованию с Агентством по контролю за наркотиками при Президенте Республики Таджикистан в порядке, определяемом Правительством Республики Таджикистан. Но в данной норме не оговаривается оперативно-розыскные мероприятия при проведение которых разрешено использование наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров.

В статье 14 настоящего закона законодательно закреплено проведения такого оперативно-розыскного мероприятия как контролируемая поставка наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров. В Законе Республики Таджикистан «Об оперативно-розыскной деятельности» [5] дано понятие оперативно-розыскного мероприятия контролируемая поставка таким образом:

контролируемая поставка-контролируемое органом, осуществляющим оперативно-розыскную деятельность, перемещение товаров, средств, веществ или предметов, прежде всего, товаров, средств, веществ и предметов, свободная реализация которых запрещена или оборот которых ограничен, а также предметов, добытых преступным путем или сохранивших на себе следы преступления, либо орудий, или средств совершения преступления, с целью решения задач оперативно-розыскной деятельности.

В статье 14 Закона Республики Таджикистан «О наркотических средствах, психотропных веществ и их прекурсорах» исходя из того, что в основном для контрабанды крупной партии наркотиков организованные преступные наркогруппировки используют территории ряд государств и порой приходится для проведения данного оперативно-розыскного мероприятия привлекать правоохранительные органы тех государств на территории которых необходимо проводить оперативно-розыскное мероприятие контролируемая поставка. Таким образом в рассматриваемой статье закона говорится, с целью пресечения международного незаконного оборота наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров в柒яления лиц, участвующих в таком обороте, уполномоченные в соответствии с законом органы Республики Таджикистан в каждом отдельном случае, в соответствии с договоренностями и компетентными органами иностранных государств или на основе международных договоров, признанных Республикой Таджикистан, используют метод контролируемой поставки, то есть под своим контролем допускают ввоз в Республику Таджикистан, вывод из Республики Таджикистан или транзит через территорию Республики Таджикистан наркотических средств, психотропных веществ и прекурсоров. Здесь дается акцент на использование оперативно-розыскного мероприятия контролируемая поставка на международным уровне соблюдая все нормы международных договор в данном направление.

Рассматривая аналогичную статью законодательства Российской Федерации, необходимо отметить, что в статье 49 Федерального закона Российской Федерации «О наркотических средствах и психотропных веществах» говорится, что в целях предупреждения, выявления, пресечения и раскрытия преступлений, связанных с незаконным оборотом наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров, а также установления других обстоятельств компетентные органы осуществляющие оперативно-розыскную деятельность имеют право на проведения оперативно-розыскных мероприятий таких как контролируемая подставка и проверочная закупка.

Изложенное позволяет выделить некоторые общие особенности в законодательстве Республики Таджикистан и Российской Федерации такие как использование наркотических средств, психотропных
веществ и их прекурсоров и такое оперативно-розыскное мероприятие как контролируемая поставка, но, однако имеется и различия такие как отсутствия в Законе Республики Таджикистан отдельной нормы закона об использовании наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров в оперативно-розыскной деятельности и перечень оперативно-розыскных мероприятий при их использовании.

Делая обобщения изложенное, на основе изучения законодательного опыта Российской Федерации по противодействию незаконному обороту наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров можно сформулировать следующие выводы и предложения по совершенствованию законодательства Республики Таджикистан по противодействию незаконному обороту наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров.

1. Предусмотреть в Законе Республики Таджикистан отдельную статью об использование наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров в оперативно-розыскной деятельности.
2. Дополнить статью 14 Законе Республики Таджикистан «О наркотических средствах, психотропных веществ и их прекурсоров» такими оперативно-розыскными мероприятиями как оперативная проверочная закупка, оперативный эксперимент, оперативный сбор образцов для сравнительного исследования, оперативное внедрение, оперативное исследование предметов, документов и иных объектов.
3. С учетом того что незаконный оборот наркотиков является тяжким преступлением и организованные преступные наркогруппировки чтобы достичь своей цели могут угрожать жизни и здоровьем лиц, участвующих осуществление оперативно-розыскных мероприятий, а также их близким родственникам. Необходимо дополнить данный закон правовой нормой где был бы закреплен порядок защиты жизни и здоровья лиц, а также и их близких родственников участвующих в проведение оперативно-розыскных мероприятиях по выявлению и задержанию лидеров и членов организованных преступных наркогруппировок.
4. Предусмотреть статью где было бы закреплен порядок предоставления и использования результатов международных и иных оперативно-розыскных мероприятий компетентным органам, уполномоченным на проведение предварительного следствия.
5. Необходимо дополнить данный закон правовой нормой где был бы закреплен порядок наложения ареста и конфискации имущества и банковские счета в особенности зарубежом.

Список литературы

1. Эмомали Рахмон. Послание Президента Республики Таджикистан, Основателя мира и Национального единства - Лидера нации, Президента Республики Таджикистан. Маджлиси Оли Республики Таджикистан. город Душанбе, 20 января 2016 года.
3. Закон Республики Таджикистан «О наркотических средствах, психотропных веществ и их прекурсоров» в редакции от 20.06.2019 г., №1617.
4. Федеральный закон Российской Федерации №3-ФЗ «О наркотических средствах и психотропных веществах» от 8 января 1998 года
5. Закон Республики Таджикистан «Об оперативно-розыскной деятельности» в редакции от 18 июля 2017г., №1447.
ГЕНОМНЫЙ БАНК ДАННЫХ

КРОТКОВ ИВАН АЛЕКСАНДРОВИЧ,
PАНТЕЛЕЕВА ДАРИНА РОМАНОВНА

студенты
ФГБОУ ВО «Саратовская государственная юридическая академия»

Научный руководитель: Абрамова Светлана Рамильевна
к.ю.н., доцент
ФГБОУ ВО «Саратовская государственная юридическая академия»

Аннотация: В статье раскрывается значение и роль геномной регистрации для идентификации личности. Наличие геномной базы данных позволит повысить эффективность борьбы с преступностью за счет расширения возможностей идентификации личности, подозреваемого в совершении общественно опасного деяния, а также жертв криминального посягательства. Авторами анализируется зарубежный опыт геномной регистрации преступников.

Ключевые слова: идентификация личности, геномный банк, регистрация граждан, геномная паспортизация, днк-информация.

GENOMIC DATA BANK

Krotkov Ivan Alexandrovich,
Panteleeva Darina Romanovna

Scientific adviser: Abramova Svetlana Ramilievna

Abstract: The article reveals the significance and role of genomic registration of personality. The presence of a genomic database will increase the effectiveness of the fight against crime due to the capabilities of a person suspected of committing a socially dangerous act, as well as a victim of a criminal assault. The authors analyze the foreign experience of genomic registration of criminals.

Keywords: identity, genomic bank, citizen registration, genomic certification.

В целях идентификации личности человека применяются различные методы, наиболее перспективным и универсальным из которых является идентификация личности по его ДНК.

Молекуле ДНК присущи признаки, представляющие особый интерес в процедуре судебной идентификации: 1) уникальность индивидуальной ДНК; 2) генетическое постоянство организма; 3) стабильность молекулы ДНК. Молекуле ДНК также свойственна повышенная устойчивость к негативным воздействиям окружающей среды - именно это предоставляет возможность проводить идентификацию по прошествии большого временного отрезка. [1, c.273]

Во многих странах мира уже существует генетические паспорта. В США, например, геномная база данных CODIS (Combined DNA IndexSystem) начала свою работу по сбору генетической информации в 1994 г. в соответствии принятым на федеральном уровне Законе об идентификации ДНК (DNA IdentificationAct). Великобритания начала работу над своей базой данных "NDNAD" еще в 1995 году. В этой базе данных хранятся ДНК-профили осужденных за различные преступления, а также подозреваемых. Пользователи британской ДНК-базы утверждают, что такая система позволит достигнуть рекордного уровня раскрываемости – 90% по таким преступлениям, как кражи со взломом, грабежи и уго-


Россия встала на путь урегулирования данных отношений сравнительно недавно. Был принят за-кон «О государственной геномной регистрации в РФ» [6], в соответствии с которым была создана база данных, содержащая в себе информацию о генотипе людей. Основной целью была провозглашена иден-тификация личности человека, производимая с соблюдением общеизвестных прав и свобод человека и гражданина в соответствии с принципами законности, гуманизма, конфиденциальности, сочетания доб-ровольности и обязательности. Ввиду этого учет генетической информации осуществляется в соответ-ствии с требованиями, предъявляемыми к автоматизированной обработке персональных данных. [8] При этом правом использования информации из геномной базы данных обладают суды, органы предвари-тельного следствия, органы дознания и органы, осуществляющие оперативно-розыскную деятельность.

В качестве обязательных данных в данной базе содержится информация: 1) о лицах, осужден-ных и отбывающих наказание в виде лишения свободы за совершение тяжких или особо тяжких пре-ступлений, а также всех категорий преступлений против половой неприкосновенности и половой сво-боды личности; 2) о неустановленных лицах, биологический материал которых изъят в ходе произво-дства следственных действий; 3) о неопознанных трупах.


Существует и добровольная платная геномная регистрация, но, по нашему мнению, она не э-фективна, при этом стоимость составляет 5-6 тыс. рублей.

К 2025 году на территории нашего государства должны появится генетические паспорта у каждого человека в соответствии с Указом Президента РФ от 11 марта 2019 г. № 97 «Об Основах государствен-ной политики Российской Федерации в области обеспечения химической и биологической безопасности на период до 2025 года и дальнейшую перспективу».[11] Данный правовой акт указывает на необходимость введения генетической паспортизации всего населения нашего государства в целях формирования генетического профиля населения и создания условий для развития технологий скрининга генофондов человека, животных и растений. Как и какими способами будет проходить всеобщая паспортизация в ука-зе не уточняется, более того не расскрывается само понятие «генетический паспорт».

Говоря о положительной стороне введения на территории РФ обязательной геномной регистра-ции, то данное мероприятие будет иметь огромное значение в процессе расследования преступления, так как будет способствовать не только упрощению расследования преступлений, усилению их раскры-ваемости, идентификации личности преступника по оставленным биологическим следам, но и будет играть профилактическую функцию.
Однако, обязательная геномная регистрация имеет свои минусы и сложности реализации. Развивая тему финансовых вложений, геномная регистрация является достаточно затратной биотехнологией. [12, с. 43-46] Отметим, что за 2017 г. количество лиц, осужденных и отбывающих наказание в виде лишения свободы за совершение тяжких или особо тяжких преступлений, а также всех категорий преступлений против половой неприкосновенности и половой свободы личности, составило приблизительно 37,2 тыс. По данным МВД России, в 2017 г. было зарегистрировано 21,5 тыс. дел по установлению личности граждан по неопознанным трупам, находившимся на учете. [13] Учитывая, что на данный момент в Российской Федерации проживает более 146 млн. человек, денежные затраты представляются колоссальными. Это объясняет узкий круг лиц, которые подлежат обязательной геномной регистрации на территории РФ.

Существует проблема возможного нарушения прав и свобод человека. Основным международным актом, регулирующим отношения по забору генома, геномным исследованиям, является Всеобщая декларация о геноме человека и правах человека. [14] Статья 5 устанавливает, что во всех случаях использования или исследования генома человека необходимо его волеизъявление. Однако, статья 9 гласит, что в целях защиты прав и свобод могут вводиться ограничения, касающиеся согласия лиц, только по крайне «серьёзным» причинам. В научной литературе имеются различные точки зрения по вопросу, в какой момент осуществлять сбор геномных данных о человеке: осуществлять регистрацию по достижении определенного возраста, либо при выдаче паспорта гражданина РФ. На текущий момент в российских роддомах у новорожденных изымаются генетический материал для скрининга пяти известных заболеваний, а с введением генетической паспортизации данный список сканируемых заболеваний расширится до 23. [15] Для оптимизации финансовых затрат, представляется наиболее целесообразным осуществление сбора данных сразу по мере рождения ребенка. [16]

Система хранения данных геномной регистрации относится к персональным данным человека, поэтому определенную опасность представляет возможность ее использования в иных, не связанных с расследуемыми преступлениями целями. Доктор биологических наук И.В. Ермакова отмечает, что если знать генетический код человека, то при желании можно подобрать ему такую пищу или лекарства, которые просто его уничтожат. Фактически, имея информацию о генетическом коде, представителям той или иной этнической группы можно заблокировать их гены так, что они перестанут рожаться». [16] Важным остается вопрос доступа к такой информации – кто и на каком основании сможет получить конфиденциальную информацию о человеке. Нельзя исключать существующий риск возможной фальсификации результатов исследований. Поэтому необходимо создать надежную систему хранения геномных данных как один из аспектов деятельности по данному направлению.

По мнению большинства судебных экспертов, метод ДНК-анализа в настоящее время практиче-

ски безупречен - вероятность ошибки ничтожно мала и составляет менее сотых миллионных процента. Современные методики позволяют взять образцы для исследования даже с вещи, которую человек просто держал в руках, и уже в этом случае на предмете могут остаться частицы пота, пригодные для анализа. Следственным органам остается лишь сопоставить найденные следы со следами, содержащимися в геномной базе, и тем самым установить лицо, совершившее преступление.

Прорывом в применении данного метода, по нашему мнению, было бы введение обязательной геномной регистрации для всех лиц, проживающих на территории РФ. Повторимся, что такое мероприятие позволило бы не только усилить раскрываемость, но и повысить реализуемость профилактической и предупредительной задачи геномного банка данных. Геномная регистрация позволила бы так же повысить уровень здравоохранения, повлиять на качество и продолжительность жизни, поскольку позволяла возможность предсказать наследственные заболевания и предотвращать риск развития патологий.

Список литературы

2. Combined DNA Index System (CODIS). URL: https://www.fbi.gov/about-us/lab/biometricalanalysis/codis (дата обращения 08.03.2020 г)


5. Ковачич Л. «Большой брат под кожей: как Китай выводит слежку на генетический» – Московский центр Карнеги. [Электронный ресурс]. – URL: https://carnegie.ru/commentary/75492 (дата обращения 08.03.2020)

6. Тай Вонг «История одной случайности» [Электронный ресурс]. – URL: http://www.spp.gov.cn/tt/201405/t20140530_73710.shtml (дата обращения 08.03.2020)

7. Федеральный закон от 3 декабря 2008 г. № 242-ФЗ "О государственной геномной регистрации в Российской Федерации" // СЗ РФ. 2008 г. № 49. Ст. 5740.


10. Федеральный закон от 7 февраля 2011 г. № 3-ФЗ "О полиции" // СЗ РФ. 2011 г. № 7. Ст. 900.

11. Указ Президента РФ от 11.03.2019 № 97 "Об Основах государственной политики Российской Федерации в области обеспечения химической и биологической безопасности на период до 2025 года и дальнейшую перспективу" // СЗ РФ. 2019. № 11. Ст. 1106


13. МВД РФ: открытые данные [Электронный ресурс]. - URL: https://xn--b1aew.xn--p1ai/opendata. (дата обращения 08.03.2020)


ЮРИСПРУДЕНЦИЯ В ТЕОРИИ И НА ПРАКТИКЕ

УДК 343

НОРМАТИВНО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПО БОРЬБЕ С
ПРЕСТУПЛЕНИЯМИ, СВЯЗАННЫМИ С
ХИЩЕНИЕМ БЮДЖЕТНЫХ СРЕДСТВ ПОД
ВИДОМ ВОЗМЕЩЕНИЯ НДС

РАЗБОРОВА ЯНА АРКАДЬЕВНА
студентка
ФГАОУ ВО «Нижегородский государственный университет им. Н. И. Лобачевского»

Научный руководитель: Козменкова Светлана Вячеславовна
d.э.н., профессор кафедры судебной экспертизы
ФГАОУ ВО «Нижегородский государственный университет им. Н. И. Лобачевского»

Аннотация: В статье рассматривается нормативно-правовое регулирование деятельности по борьбе с
преступлениями, связанными с хищением бюджетных средств под видом возмещения НДС и сделаны
выводы о необходимости дальнейшего исследования нормативно-правовой базы, регулирующей воз-
мещения НДС и связанных с ним преступлений.
Ключевые слова: налог на добавленную стоимость, незаконное возмещение НДС, нормативно-
правовое регулирование, хищение.

LEGAL REGULATION OF ACTIVITIES TO COMBAT CRIMES RELATED TO EMBEZZLEMENT OF
BUDGET FUNDS UNDER THE GUISE OF VAT COMPENSATION

Razborova Yana Arkadyevna

Scientific adviser: Kozmenkova Svetlana Vyacheslavovna

Abstract: The article deals with the legal regulation of activities to combat crimes related to theft of budget
funds under the guise of VAT compensation and concludes that it is necessary to further study the legal
framework governing VAT compensation and related crimes.
Keywords: value added tax, illegal VAT refund, legal regulation, theft.

На сегодняшний день НДС – самый сложный налог с точки зрения администрирования. По дан-
ным Центра исследования проблем налогообложения при Правительстве РФ, с уплатой НДС связано
80% камеральных проверок и 90% встречных налоговых проверок. Данный налог является и наиболее
трудозатратным и со стороны организаций (по экспертным оценкам около 60 % рабочего времени бух-
галтерии связано с обслуживанием НДС) [5, с.104].
 За последние несколько лет Правительство Российской Федерации уделило админирирова-
нию НДС большое внимание. Так, был усовершенствован порядок возмещения НДС, произведён
переход к поквартальной уплате налога в 2008 году, а также была расширена сфера применения нулевой ставки НДС в 2011 году.

Взимание НДС на данный момент регламентируется множеством нормативных документов, система которых имеет несколько уровней.

К первому уровню нормативно-правового регулирования НДС относятся наднациональные правовые акты, которые применяются ко всем участникам Евразийского экономического союза (ЕАЭС) и занимают приоритетную позицию по времени их таможенной деятельности. К ним относятся: Таможенный кодекс ЕАЭС; международные договоры государств-членов ЕАЭС и таможенного союза; международные соглашения; решения Евразийской экономической комиссии (ЕЭК) [1, с.242].

Ко второму уровню относятся Налоговый кодекс РФ, имеющий ключевое значение в регулировании НДС, о чём будет изложено далее; Таможенный кодекс РФ, который устанавливает особенности налогообложения НДС при реализации лицами права на перемещение товара и транспортных средств через таможенную границу РФ.

К третьему уровню относятся следующие нормативно-правовые акты:

- Федеральный закон от 08.08.2001 №129-ФЗ (ред. от 26.11.2019) «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», регулирующий отношения, возникающие в связи с государственной регистрацией юридических лиц при их создании и физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей;
- Федеральный закон от 08.02.1998 №14-ФЗ (ред. от 04.11.2019, с изм. от 07.04.2020) «Об обществах с ограниченной ответственностью», регулирующий правовое положение ООО, права и обязанности его участников, порядок создания, его реорганизации и ликвидации;
- Постановление Правительства РФ от 26.12.2011 №1137 (ред. от 19.01.2019) «О формах и правилах заполнения (ведения) документов, применяемых при расчетах по налогу на добавленную стоимость», утверждающее перечень документов, необходимых для проведения расчётов по НДС, а также правила их ведения;
- Письмо ФНС РФ от 04.02.2010 №ШС-22-3/85@ «По вопросу составления счетов-фактур по оплате, частичной оплате, полученной в счет предстоящих поставок товаров (выполнения работ, оказания услуг), передачи имущественных прав, и применения налоговых вычетов при осуществлении посреднических операций», определяющее необходимость составления счетов-фактур при оплате, полученной в счет предстоящих поставок товаров (выполнения работ, оказания услуг), передачи имущественных прав, и применения налоговых вычетов при осуществлении посреднических операций;
- Приказ Минфина РФ от 31.10.2000 №94н (ред. от 08.11.2010) «Об утверждении Плана счетов бухгалтерского учета финансово-хозяйственной деятельности организаций и Инструкции по его применению», устанавливающий требования и принципы ведения учета расчётов с бюджетом по налогам и сборам, а по отношению к НДС - применение счета 68 «Расчеты по налогам и сборам».

Порядок ведения налогового учета определяется налогоплательщиком в учетной политике – внутреннем документе организации, который устанавливает правила ведения в организации бухгалтерского учета расходов и налогов, а по отношению к НДС - применение счета 68 «Расчеты по налогам и сборам».

Центральное место в системе нормативного регулирования НДС занимает гл. 21 «Налог на добавленную стоимость» ч.2 Налогового Кодекса Российской Федерации, в которой содержатся положения о порядке исчисления и уплате данного налога. Наряду с гл.21 стоит упомянуть гл.26.1 «Система налогообложения для сельскохозяйственных товаропроизводителей (единый сельскохозяйственный налог)», гл.26.2 «Упрощенная система налогообложения», гл.26.3 «Система налогообложения в виде единого налога на вмененный доход для отдельных видов деятельности», гл.26.4 «Система налогообложения при выполнении соглашений о разделе продукции» ч.2 НК РФ, потому как эти главы предусмотрены особый налоговый режим в отношении НДС.
При производстве судебной экспертизы следует иметь в виду, что ряд операций по реализации товаров, работ, услуг освобождены от НДС. В частности, согласно статье 149 НК РФ, не подлежат налогообложению ряд медицинских товаров, медицинских услуг, некоторые услуги по перевозке пассажиров, услуги в сфере образования и ряд других.

Законодательством предусмотрена возможность воспользоваться правом на возмещение НДС, согласно ст.176 «Порядок возмещения налога» и ст.176.1 «Заявительный порядок возмещения налога». Такой возможностью налогоплательщик может воспользоваться в случае превышения по окончании налогового периода сумм вычетов над суммой рассчитанного в общем порядке НДС.

Существует два способа возмещения НДС:
- обычный (общий) — возмещение НДС осуществляется по итогам камеральной проверки;
- заявительный — возврат налога происходит при определенных обстоятельствах до завершения камеральной проверки.

При обычном способе возврат НДС происходит по следующей схеме:
1. Налогоплательщик подаёт декларацию с суммой НДС к возврату в ИФНС.
2. Налоговая служба проводит камеральную проверку в течение двух месяцев, в ходе которой налоговый орган вправе запросить документы, подтверждающие применение налоговых вычетов.
3. Налоговая служба составляет акт налоговой проверки и если нарушения не выявлены, в течение семи дней после завершения проверки принимается решение возместить НДС. Денежные средства возвращаются налогоплательщику на расчетный счет.
4. Если выявлены нарушения, тогда инспектор налоговой службы в течение десяти дней после проверки составляет акт, подтверждающий нарушение, который в течение пяти дней передаётся налогоплательщику, у которого есть пятнадцать дней на подачу возражений.
5. По истечении срока подачи возражений, руководитель ИФНС или его заместитель рассматривают материалы проверки и принимают решение о возмещении НДС или отказе. О принятом решении налогоплательщик извещается в письменной форме в течение пяти дней.

Заявительный порядок НДС доступен для организаций и ИП, которые перечислили совокупно в бюджет НДС, акцизы, налоги на прибыль и на добычу ископаемых на сумму не менее 2 млрд. рублей за три календарных года, идущих перед годом реализации права заявительного возмещения налога. Кроме этого, налогоплательщик должен существовать минимум три года на момент представления декларации.

Для того чтобы возместить таким образом налог, налогоплательщик подаёт в налоговый орган заявление о возмещении НДС и декларацию. Кроме декларации, в заявительном порядке организации должны представить банковскую гарантию, т.е. обязательство банка заплатить за налогоплательщика возмещённый заявительным порядком налог по требованию ИФНС в случае, если решение о возврате НДС будет отменено. Налоговый орган имеет пять дней на то, чтобы проверить право налогоплательщика на возмещение НДС, по окончании этого срока выносится решение о возврате налога или об отказе возместить налог. Камеральная проверка в данном порядке не используется.

К сожалению, существующее законодательство не совершенно, что позволяет мошенникам неоднократно воспользоваться НДС.

Основными отраслями (сферами хозяйственной деятельности), в которых совершаются покушения на мошеннические действия при возмещении НДС, чаще всего являются следующие:
- геология, буровые работы;
- коммерческая деятельность, связанная со сдачей в аренду недвижимого имущества;
- грузоперевозки;
- ремонтные работы;
- лесоперерабатывающая промышленность;
- реализация нефти и продуктов ее переработки;
- издательская и полиграфическая деятельность;
- предоставление посреднических услуг в сфере торговли;
- оптовая закупка товара на внутреннем рынке РФ и его реализация по внешнеэкономическим контрактам;
• деятельность в области бухгалтерского учета [6, с.152].

Незаконное возмещение НДС как деяние имеет два вида ответственности: налоговую и уголовную. От состава правонарушения зависит вид применяемой ответственности.

В случае, если возмещение налога неправомерно и сумма не превысила указанный ст.198 УК РФ «Уклонение физического лица от уплаты налогов, сборов и (или) физического лица - плательщика страховых взносов от уплаты страховых взносов» размер, то применяется санкция ст.122 НК РФ «Непоплата или неполная уплата сумм налога (сбора, страховых взносов)» – с лица взимается штраф в размере от 20 до 40% от сокрытой суммы.

Уголовная ответственность выражена в двух вариантах – ст.159 УК РФ «Мошенничество» и ст.199 УК РФ «Уклонение от уплаты налогов, сборов, подлежащих уплате организацией, и (или) страховых взносов, подлежащих уплате организацией - плательщиком страховых взносов». Мошенничество – это хищение имущества посредством обмана или злоупотребления доверием. Под мошенничеством при незаконном возмещении НДС можно понимать возмещение, полученное, например, при фальсификации документов о движении товара или получении услуги. Уклонение от уплаты налогов действительно, если фактически товар был реализован или услуга была оказана, но стоимость их явно выше среднерыночной, что свидетельствует о желании увеличить сумму возмещения.

Таким образом, было рассмотрено нормативно-правовое регулирование деятельности по борьбе с преступлениями, связанными с хищением бюджетных средств под видом возмещения НДС. Изучение нормативно-правовой базы и схем мошенничества при возмещении НДС требует дальнейшего глубокого исследования, для того чтобы значительно снизить объёмы такого рода преступлений.

Список литературы

3. Налоговый кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 05.08.2000 N 117-ФЗ (ред. от 01.04.2020)
4. Приказ Минфина России от 06.10.2008 N 106н (ред. от 07.02.2020) "Об утверждении положений по бухгалтерскому учету" (вместе с "Положением по бухгалтерскому учету "Учетная политика организации" (ПБУ 1/2008)", "Положением по бухгалтерскому учету "Изменения оценочных значений" (ПБУ 21/2008)") (Зарегистрировано в Минюсте России 27.10.2008 N 12522)
5. Скрипченко С.С. Характеристика НДС, проблемы администрирования и влияние его снижения на экономику // Современные тенденции в экономике и управлении: новый взгляд. – 2015. – С.102-106.

© Я.А.Разборова, 2020
МЕСТО И ЗНАЧЕНИЕ ЭКСПЕРТНЫХ СИСТЕМ В ДЕЯТЕЛЬНОСТИ ПО ВЫЯВЛЕНИЮ И РАССЛЕДОВАНИЮ ПРЕСТУПЛЕНИЙ

ТКАЧЕНКО АЛЕКСЕЙ ПЕТРОВИЧ
студент
юридический факультет
ННГУ им. Н.И. Лобачевского

Аннотация: актуальность научной статьи обусловлена тем, что в рамках непрерывного научно-технического прогресса, информатизации и компьютеризации человеческой жизни, назрела необходимость обеспечения правоохранительных органов новыми разработками, а именно разработками основанными на искусственным интеллекте – экспертными системами.

Ключевые слова: уголовно-процессуальная деятельность, оперативно-розыскная деятельность, судебно-экспертная деятельность, криминалистика, цифровизация, искусственный интеллект, интеллектуальные системы, экспертные системы, системы поддержки принятия решений.

THE PLACE AND IMPORTANCE OF EXPERT SYSTEMS IN THE DETECTION AND INVESTIGATION OF CRIMES

Tkachenko Alexei Petrovich

В страховой и рекламной деятельности, банковской сфере, военных технологиях системы осно-ванные на искусственном интеллекте уже внедряются и активно используются. В конце семидесятых годов в исследованиях по искусственному интеллекту сформировалось самостоятельное направление, получившее название «экспертные системы». Экспертные системы находят активное применение и криминалистике, являясь логическим продолжением процесса цифровизации и алгоритмизации расследования преступлений.

В настоящее время под «Искусственным интеллектом, или ИИ (Artificial Intelligence – AI), понимают процесс создания машин, которые способны действовать таким образом, что будут восприниматься человеком как разумные» [1, с. 15]. Данная система представляет собой направление разработки компьютерных функций, связанных с человеческим интеллектом, таких как: рассуждение, обучение и решение проблем. Иными словами, искусственный интеллект – это перенос человеческих возможностей мыследеятельности в плоскость компьютерных и информационных технологий, но уже без свойственных человеку пороков [2, с. 4].

Экспертные системы в области права - это прикладные системы искусственного интеллекта, в
которых на основе специально систематизированных знаний высококвалифицированных экспертов, решаются конкретные задачи юридической практики.

Основными элементами экспертной системы являются: интерфейс, ядро, база знаний, рабочая память, машина ввода (решатель), а также подсистема объяснения и приобретения знаний. В разработке экспертных систем участвуют: эксперт в проблемной области, задачи которой будет решать ЭС, инженер по знаниям, программист по разработке инструментальных средств.

Экспертные системы обладают следующими особенностями, отличающими их от обычных программ:

- они способны приобретать новые знания и изменять свое поведение в соответствии с ними;
- данные системы обосновывают полученные решения, они «осознают» в терминах пользователя, как было получено решение;
- эксперты, внедряющие знания в системы, могут не разбираться в программировании;
- метод получения решения неизвестен заранее, а строится экспертными системами с помощью рассуждений на основе знаний эксперта в символном виде;

У истоков криминалистического компьютеризации и программирования расследования преступлений стали Г. А. Густов(3), Л. Г. Видонов(4), А. С. Шаталов(5), посвятившие свои работы как общим методам программирования деятельности следователя, так и частным криминалистическим алгоритмам расследования отдельных преступлений, в основном насильственного характера.

Неоднозначно решается разными авторами вопрос о возможности применения экспертных систем в правотворческой и правоприменительной деятельности. Начиная с 60-х годов XX в. в юридической научной литературе ведется широкая дискуссия. Некоторые ученые ограничили роль автоматизированных систем правовой информации только задачами сбора, хранения и поиска нужной правовой информации(6), другие пытались доказать возможность моделирования с помощью ЭВМ процесса принятия волевого решения(7, c. 56). С тех пор дискуссия продолжается. Невозможно полностью формализовать процессы мышления, такой позиции придерживаются противники ИИ. Сложно не согласиться с данным утверждением, однако также ошибочно считать информационные системы только неким хранилищем информационного правового массива.

С помощью данных систем решаются такие задачи как: определение хода расследования (формирование версий о событиях с учетом различных источников получения информации), выбор наиболее вероятных направлений; уменьшение нагрузки субъектов расследования, сокращение следственных ошибок; предоставление пользователю рекомендаций относительно дальнейших действий (назначение экспертиз, проведение оперативно-поисковых мероприятий, проверочные и следственные действия и т.д.). Экспертные системы также способствуют приобретению знаний и обогащению опыта сотрудников следственных, экспертных и оперативных подразделений; «выравниванию знаний» не одиначковых сотрудников; установлению «пограничных» типов преступников, распознать которых другими методами невозможно или трудно.

Разработка и использование технологий, основанных на искусственном интеллекте, не является попыткой заменить судебного эксперта, следователя, оперативного работника в процессе принятия решений в уголовном судопроизводстве. Основная цель – максимальная объективность и сокращение времени на принятие тех или иных решений, или получения достоверной информации с помощью искусственного интеллекта, внедрение которого является мерой для обеспечения более качественной и эффективной судебно-экспертной, следственной и оперативно-розыскной деятельности.

Создание экспертных систем для судебных экспертов, следователей и оперативных работников явление не новое. «Ближе всего к достижению конкретных устойчивых результатов находятся экспертные системы на основе ЭВМ в области судебной экспертизы, где имеется возможность проводить научные исследования на базе формализации устойчивых, часто встречающихся признаков объектов изучения»(8, c. 29).

Увеличение объемов используемой информации и расширение решаемых экспертных задач на фоне устойчивого роста числа проводимых исследований предопределяют потребность в широком проникновении в экспертную практику новых технологий, что позволит не только автоматизировать и
ускорить рутинные операции и уменьшить возможность экспертной ошибки, но и выведет указанную деятельность на новые рубежи.


Помимо названной экспертной системы, в экспертной практике используются и другие экспертные системы: «Балекс» обеспечивает проведение баллистической экспертизы; «Наркоэкс» предназначена для экспертизы наркотических веществ; «Корттекс» обеспечивает проведение экспертизы холодного оружия; «Эврика» позволяет проводить экспертизу кабелей.


Экспертная система «СПРУТ» предназначена для выявления связей субъектов преступного формирования на основании знаний о нём, экономических составляющих и фактов, имеющих оперативный интерес, связей между лицами.

Экспертная система «Розыск» [12], основанная на использовании криминалистической модели (портрета) виновного лица, ориентирована на предоставление помощи следователю, оперативному работнику при выдвижении типовых версий о сексуальном насилии.

Для поддержки принятия решений следователям и оперативным сотрудникам при раскрытии серийных убийств совершённых по сексуальным мотивам, и выдвижении версии о предполагаемом преступнике, разработана экспертная система «Маньяк». Система сопоставляет вводимую информацию с находящихся в базе значимыми криминалистическими признаками, позволяющими устанавливается связь между преступником и убийцей.

Решение перечисленных ранее задач невозможно без наличия таких дополнительных элементов, как: система тактических приемов, обеспечивающих оптимальность проведения следственного действия; система типовых моделей следственных действий; система эвристических методов решения следственных задач; система логических методов, оптимизирующих в традиционных формах решение стандартных следственных задач. Кроме этого следует подчеркнуть, что эффективность конкретной экспертной системы зависит от числа и качества типовых программ, введенных в память компьютерной техники, логических и эвристических методов их преобразования, а также числа продукции, содержащихся в ее базе знаний.

Список литературы

1. Джонс М. Т. Программирование искусственного интеллекта в приложениях / М. Тим Джонс; Пер. с англ. Осипов А. И. – М. : ДМК Пресс, 2011. 312 с.

5. Видонов Л. Г. Типовые следственные ситуации первоначального этапа следствия по делам об убийствах. Криминалистические элементы взаимосвязи между элементами состава преступлений данного вида и методика выдвижения версий о лицах, совершивших убийства без очевидцев, на основе указанных взаимосвязей. Н. Новгород, 2003. 255 с.


УДК 34.343.98.062
УРОВЕНЬ РАЗВИТИЯ ДАКТИЛОСКОПИИ НА СОВРЕМЕННОМ ЭТАПЕ
БРОЖЕНКО ДАРЬЯ ВЛАДИМИРОВНА,
ТИХОНОВА МАРИЯ ЮРЬЕВНА
студенты
ФГБОУ ВО «Саратовская государственная юридическая академия»
Научный руководитель: Коваленко Татьяна Михайловна
старший преподаватель
ФГБОУ ВО «Саратовская государственная юридическая академия»
Аннотация: В данной статье рассматривается сущность дактилоскопии – одной из отраслей криминалистики, которая играет большую роль в криминалистической науке и технике, описывается краткая история развития этой отрасли, а также рассматриваются нестандартные методы, которые применяются при производстве дактилоскопической экспертизы.
Ключевые слова: дактилоскопия, экспертиза, трасология, следы рук, папиллярные узоры.

DEVELOPMENT OF DACTYLOSCOPY AT THE PRESENT STAGE
Brozhenko Darya Vladimirovna,
Tikhonova Mariya Yu'evna
Scientific adviser: Tatyana Kovalenko

Abstract: this article examines the essence of fingerprinting – one of the branches of criminology, which plays a large role in forensic science and technology, describes a brief history of the development of this industry, as well as considers non-standard methods that are used in the production of fingerprint examination.
Key words: fingerprinting, examination, trace evidence, fingerprints, papillary patterns.
микрорельефе кожного покрова, о наличии шрамов, рубцов и других повреждений. Кроме этого, сущестует в ученой среде мнение о том, что такие следы могут свидетельствовать об особенностях характера и психологического портрета человека, например, склонности к отклоняющемуся поведению, а также наличии заболеваний, имеющих наследственный характер [1, с. 23].

Особая ценность следов обусловлена их спецификой: индивидуальностью, восстанавливаемостью, относительной устойчивостью, способностью отображаться на предметах [3, c. 137].

При получении образцов для сравнительного исследования, помимо традиционного способа получения отпечатков пальцев с помощью типографской краски и валика, существуют и иные, более технологичные способы:

- способ технологии бескрасового дактилоскопирования, применяемый в системе "Живой Сканер ПАПИЛОН". Работа этой системы построена таким образом, что отпечатки пальцев, их контрольные оттиски и оттиски ладоней считываются с помощью дактилоскопического электронного сканера, имеющего в своей структуре оптический блок и CCD-матрицу высокого разрешения. Работа такого сканера обрабатывается через компьютер, с которым он соединен и за короткое время, 5-10 минут, можно получить дактиплокарту задержанного, которая будет обладать высоким качеством;

- способ обнаружения невидимых следов рук в окружающей MVC/D камере дактилоскопическим реагентом PolyCyano UV (Foster+Freeman). Реагент представляет собой сыпучий порошок, с помощью которого выявляются следы, видимые при белом свете на контрастной поверхности при воздействии на них источника УФ света. При этом нет необходимости использовать дополнительные дактилоскопические порошки и химические средства. Такой способ более экономичен по времени, чем традиционный. MVC/D – это инновационная линейка окружающих камер от Foster + Freeman, использующих для выявления скрытых следов рук пары цианакрилата;

- способ Crime-Lite ASV - совершенно новый высокоэффективный метод визуализации невидимых следов рук, с устранением фоновой флуоресценции, используя антитоксиновый порошок. Например, если след обнаружен на многоцветной поверхности, то применение дактилоскопических порошков, даже флуоресцирующих, не даст четкого изображения, так как происходит наложение следа на рисунок основы, которая может флуоресцировать. Поэтому метод с использованием антитоксинового порошка поможет выявить след, так как при освещении высокоинтенсивным антитоксиновым ИК источником света порошок производит флуоресценцию в видимом диапазоне, след становится видимым, а фон остается невидимым;

- способ технологии Recover LFT, суть - в применении химического оккуривания в трудных ситуациях, когда след необходимо обнаружить на сложных поверхностях, который мог быть подвергнут высокой температуре, обмыванию для устранения потожировых следов, долгое время находился в воде и даже если след был удален с предмета, Recover может выявить его в высоком качестве. Процесс полностью автоматизирован, управление осуществляется с помощью сенсорного экрана;

- способ применения нового инновационного устройства, которое используется в системе обработки следов пальцев Crime-lite и DCS, оно предназначено для получения высококачественных изображений следов с цилиндрических поверхностей пуль, ручек, ручных инструментов и других. CSU равномерно поворачивает объект, в то время как подключенная рабочая станция Crime-lite Imager или DCS захватывает, сшивает и смешивает серии изображений вместе, чтобы создать одно изображение 2D следа пальца;

- способ выявления следов рук на большом количестве бумажных документов. Документы помещаются на конвейер прибора и пропускаются через нагревательный элемент системы TFD-2, после теплового воздействия на документ происходит химическая реакция между оставленными невидимыми следами рук и поверхностью бумаги, что приводит к появлению флуоресценции и позволяет сделать след видимым при УФ свете. Данный способ может применяться как на месте преступления, так и в лаборатории.

Кроме перечисленных способов разработаны и внедрены в практику новые дактилоскопические порошки Natural 1, 2, которые обладают сильной флуоресценцией в инфракрасной области спектра и предназначены для обнаружения невидимых следов рук на непористых поверхностях. Обнаружение и
фикация следов требуют применения ИК-фильтра и фотокамеры, чувствительной в ИК диапазоне. Порошки не токсичны, безопасны в использовании, широко применяются для выявления скрытых следов рук на полимерных банкнотах и многоцветных непористых поверхностях[5].

Из всего сказанного видно, что дактилоскопические способы выявления следов рук постоянно развиваются, повышая степень раскрываемости преступлений за счет обновляющихся методов, ранее неизвестных науке и технике. Бесспорно, все доступные человечеству достижения в этой области должны внедряться и в деятельность российских экспертов.

Список литературы

Алгоритмизация в расследовании преступлений

Пшеничный Роман Викторович
адъюнкт
ФГКОУ ВПО «Ростовский юридический институт Министерства внутренних дел Российской Федерации» г. Ростов-на-Дону

Аннотация: В статье освещен вопрос использования алгоритмов при расследовании преступлений. Изучена их сущность, классификация, система элементов, его составляющих, рассмотрены общие требования, которые должны предъявляться к процессу алгоритмизации расследования преступлений различных категорий.

Ключевые слова: алгоритм, криминалистическая алгоритмизация, раскрытие и расследование преступлений.

Цель расследования различного рода преступлений состоит в установлении истины в наиболее кратчайшие сроки, достижение чего возможно в случае, если субъект расследования своевременно выявит и выберет наиболее оптимальный путь установлении истины на основании информации, которая он будет владеть как на первоначальном этапе расследования, так и при осуществлении дальнейших следственных действий. Одним из способов реализации этого является алгоритмизация процесса расследования.

С криминалистической точки зрения, алгоритм – это описание четкой последовательности действий субъектов расследования, которые направлены на решение конкретных задач, в результате которых с учетом исходных данных можно получить требуемый результат [1, 48]. Таким образом, цель алгоритмизации расследования состоит в оптимизации непосредственно самого процесса расследования, с учетом совокупности как субъективных, так и объективных признаков состава того или иного вида преступного деяния, посредством составления четкой последовательности действий, обуславливающих деятельность субъекта расследования.

В настоящее время вопросам алгоритмизации, посвятили свои исследования многие ученые-криминалисты [2, с. 58]. Итогом явились разработки типичных алгоритмов (программ) расследования преступлений отдельных видов противоправных деяний, типичные алгоритмы проведения отдельных следственных действий, научные и практические основы применения данных алгоритмов, как в ручном (письменном), так и в автоматизированном вариантах (посредством применения программирования), в той или иной степени используемых в научной и практической сферах [3, с.60].

На наш взгляд, использование алгоритмов имеет особую ценность именно в практической дея-
тельности, и от степени разработанности, структурированности, наглядности представления информации, удобства применения и т.д. зависит его практическая значимость в целом. Таким образом, особую важность составляет сам процесс разработки алгоритма, его составляющие и форма представления.

Не вдаваясь в подробное рассмотрение вышеназванных детерминант, в рамках данной статьи выделим общие параметры их формирования.

На основе анализа основных наработок представителей криминалистической науки, нами выделены основные требования, которые должны предъявляться к составлению и содержанию алгоритмов расследования преступлений различных категорий [4, с. 21]:

1. Обусловленность выбора алгоритма первичной сложившейся следственной ситуацией;
2. Выстраивание чёткого порядка следственных и иных уголовно-процессуальных действий для достижения итогового результата – определения степени вины и участия преступника, составления обвинительного заключения;
3. Однозначность и простота алгоритма, возможность его дальнейшего превращения в типовую модель расследования схожих преступных деяний;
4. Мобильность (динамичность), т.е., возможность значительного изменения при трансформации следственной ситуации, а также переквалификации деяния ввиду новых и вновь открывшихся обстоятельств.

Непосредственно сам процесс построения алгоритмов должен строиться непосредственно после того, как будет сформирована система элементов, его составляющих. А.А. Эйсман [5, с. 67] считает, что такими общими элементами должны быть:

1. Формулировка задачи или их совокупности (конечных и промежуточных) применительно к исходным данным;
2. Определение методов, а также способов решения поставленных задач;
3. Оптимальная последовательность действий по решению поставленной задачи;
4. Дополнительная информация, которая может помочь в решении поставленной задачи (в зависимости от того или иного рода расследуемого преступления).

Однако, по нашему мнению, данный перечень необходимо дополнить следующими элементами:

1. Типичные следственные ситуации различных этапов расследования;
2. Обстоятельства, подлежащие установлению;
3. Типичные задачи расследования, которых характерны для типичных следственных ситуаций на различных этапах расследования;
4. Система оптимальных средств решения типичных задач применительно к типичным следственным ситуациям.

Изучая вопрос криминалистической сущности и места алгоритмов в процессе расследования, сопоставляясь с мнением таких ученых-криминалистов как И.А. Возгрин, Г.А. Густов, Г.А. Зорин, нельзя обойти вниманием их классификацию и выделить те виды алгоритмов, которые детализируя и рационализируя деятельность следователя, способствуют оптимизации всего процесса расследования в целом [6, с. 29]:

1. По этапам и элементам расследования (алгоритмы отдельных следственных действий, алгоритмы отдельных этапов расследования (первоначальный, следующий, заключительный), алгоритмы всего процесса расследования в целом;
2. По объему представленной информации (краткие, развернутые);
3. По форме представления (словесное изложение, графическое (блок-схемы), комбинированное (словесное и графическое), с помощью компьютерных программ и т.д.).

Дальнейшее развитие теории и практики криминалистической алгоритмизации позволит исследователям осуществлять разработку универсальных криминалистических рекомендаций нового поколения, специально предназначенных для управления различными следственными ситуациями в ходе расследования преступлений, имеющих видовое и групповое сходство, а практическим работникам - посредством алгоритмизации действий субъектов расследования, обеспечит информационную базу расследования, которая позволит в кратчайшие сроки осуществлять оперативные и следственные действия, направленные на раскрытие преступлений в кратчайшие сроки.
Заключая, следует подчеркнуть, что более широкое внедрение криминалистической алгоритмизации расследования, особенно в условиях дефицита времени, даст возможность субъектам расследования оптимизировать как сам процесс расследования, так и выбрать наиболее рациональные и оптимальные пути его ведения; избежать ошибок в решении поставленных задач; увеличить скорость принятия процессуальных и тактических решений; предвидеть возможные последствия их принятия и вероятный исход ситуаций тактического риска; в полной мере использовать криминалистически значимую информацию и как следствие, установить истину по конкретному уголовному делу в кратчайшие сроки.

Список литературы

ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС.
АРБИТРАЖНЫЙ ПРОЦЕСС
РАЗЛИЧНЫЕ ПОДХОДЫ К ОПРЕДЕЛЕНИЮ ПОНЯТИЯ ДЕЛОВОЙ РЕПУТАЦИИ

ПРОХОРОВА МАРИЯ АЛЕКСАНДРОВНА
магистрант 2 курса кафедры гражданского процесса
ФГБОУ ВО «Саратовская государственная юридическая академия»

Научный руководитель: Чекмарева Анастасия Валериевна
d.ю.н., профессор
ФГБОУ ВО «Саратовская государственная юридическая академия»

Аннотация: В статье рассмотрен актуальный на сегодняшнее время вопрос, касаемый определения деловой репутации. Отметим, что в действующем законодательстве нет четкого определения понятия «деловой репутации». Это порождает трудности в защите права на деловую репутацию в гражданском процессе.

Ключевые слова: деловая репутация, законодательство Российской Федерации, предпринимательская деятельность, гражданский процесс.

DIFFERENT APPROACHES TO THE DEFINITION OF BUSINESS REPUTATION

Prokhorova Maria Alexandrovna

Scientific adviser: Chekmareva Anastasia Valerievna

Abstract: The article discusses the current issue of today, regarding the definition of business reputation. Note that in the current legislation there is no clear definition of the concept of “business reputation”. This creates difficulties in protecting the right to business reputation in civil proceedings.

Keywords: business reputation, legislation of the Russian Federation, entrepreneurial activity, civil process.

Деловая репутация является одним из важнейших условий успешной предпринимательской деятельности.

Впервые термин «деловая репутация» появился в законе РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках».

Однако деловая репутация не нашла своего полноценного раскрытия в действующем Гражданском кодексе Российской Федерации (далее - ГК РФ). В законе не только отсутствуют содержание и признаки понятия «деловая репутация юридического лица», но и крайне фрагментарно регулируются отношения, связанные с защитой деловой репутации организаций. Лишь три статьи ГК РФ содержат упоминания о деловой репутации юридического лица. Одно из этих содержит первую часть ГК РФ, правила о защите деловой репутации гражданина, предусмотренные ст. 152 ГК РФ, соответственно применяются к защите деловой репутации юридического лица. Повторное упоминание относится к договору коммерческой концессии (п. 2 ст. 1027 ГК РФ). Третьим упоминанием, относится к простому товариществу (п. 1 ст. 1042 ГК РФ). Подобное положение вещей не следует считать правильным.

Гражданское законодательство Российской Федерации (далее – РФ) содержит нормы, позволяющие сделать вывод, что деловая репутация является охраняемым законом интересом. Однако на практике имеются случаи использования юридическими лицами чужой деловой репутации для извлечения...
чения собственной выгоды, например, при продаже контрафактного товара с незаконным использованием наименований и коммерческих обозначений оригинальной фирмы-производителя приводит к ухудшению деловой репутации.

Деловой репутацией могут обладать как граждане, занимающиеся осуществлением предпринимательской деятельности, так и юридические лица.

В практической деятельности такие законодательные пробелы заполняются разъяснениями, которые издаются высшими судебными органами и разнообразными доктринальными исследованиями. Все это приводит к отсутствию единства судебной практики в вопросах защиты деловой репутации юридических лиц.

Гонгало Б.М. под деловой репутацией понимает приобретаемую в процессе предпринимательской или профессиональной деятельности общественную оценку, мнение других лиц о деловых качествах, репутации конкретного юридического лица или личностных достоинствах физического лица. [1]

Схожая позиция содержится в трудах и других ученых. Так, существует мнение, что деловая репутация - это общественная оценка совокупности деловых качеств и показателей ведения предпринимательской деятельности коммерческих организаций и индивидуальных предпринимателей, которая оказывает влияние на их участие в общественных отношениях и их социальное, в том числе имущественное положение. Ее возникновение возможно исключительно в ходе осуществления предпринимательской деятельности и, как правило, она может принадлежать только коммерческим юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям.

Отсутствие в законе конкретного понятия, определяющего, что представляет собой деловую репутацию, порождает трудности в защите права на деловую репутацию.

Так, распространенное в материалах судебной практики мнение о том, что распространение сведений, порочащих деловую репутацию юридических лиц - это опубликование таких сведений в печати, трансляция по радио и телевидению и в других средствах массовой информации, изложение в служебных характеристиках, публичных выступлениях или сообщение в той или иной форме хотя бы одному лицу. [2]

В материалах судебной практики имеется случай, когда П. подал иск в суд на то, что распространенные в жалобах Р. сведения не соответствуют действительности и порочат деловую репутацию истца. При этом, такие сведения были направлены Р. в органы государственной власти в целях самозащиты. Т.к. обращение в органы власти является конституционным правом гражданина, и не было доказано, что ответчик, направляя жалобы, действовал исключительно с намерением причинить вред истцу, в удовлетворении иска было отказано. [3]

Мы полагаем, что для устранения проблем, связанных с правовым регулированием деловой репутации, необходимо дополнить ГК РФ нормой, содержащей полноценное определение деловой репутации. На основании вышесказанного, целесообразно дополнить понятием деловой репутации, которое может выглядеть следующим образом. Деловая репутация – это нематериальное благо, принадлежащее лицу в связи с его профессиональной, служебной, предпринимательской, трудовой, производственной и иной социально значимой деятельностью, и обладающее свойством изменчивости в результате оценки его деятельности неопределенным количеством лиц, как с положительной, так и с отрицательной стороны.

Список литературы


© М.А. Прохорова, 2020
СОСТОЯНИЕ АВТОМОБИЛЬНЫХ ДОРОГ. С КОГО СПРОС?

КОШКИНА АЛЁНА МИХАЙЛОВНА
магистрант
ФГБОУ ВО «Вятский государственный университет», г. Киров

Научный руководитель: Федяев Сергей Владимирович
к.ю.н., доцент кафедры гражданского права и процесса
ФГБОУ ВО «Вятский государственный университет», г. Киров

Аннотация: в статье рассматривается вопрос об ответственном субъекте за состояние автомобильных дорог, исследуются обязанности правообладателя дороги и дорожной службы, поднимается вопрос о неоднозначности судебной практики, предлагается изменение статьи нормативного акта, предусматривающего обязанность содержания автомобильной дороги дорожной службой.

Ключевые слова: дорожная организация, ненадлежащее состояние дорог, собственник дороги, правообладатель дороги, содержание дорог.

THE CONDITION OF THE ROADS. FROM WHOM IS THE DEMAND?

Alyona Mikhailovna Koshkina

Scientific adviser: Sergey Fedyaev

Abstract: the article deals with the issue of the responsible entity for the state of highways, examines the duties of the right holder of the road and the road service, raises the question of ambiguity of judicial practice, suggests changing the article of the normative act providing for the duty of maintaining the road by the road service.

Keywords: road organization, improper condition of roads, road owner, right holder, road maintenance.

В рамках судебных дел о возмещении материального ущерба, причиненного в результате ДТП по причине ненадлежащего состояния автомобильных дорог в качестве одним из доказательств, что надлежащим ответчиком является дорожная организация, истец, как правило, представляет заключенный между собственником либо правообладателем автомобильной дороги контракт по содержанию автомобильной дороги, на которой произошло ДТП с сопутствующими дорожными условиями.

Согласно Постановлению Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25"О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации", по делам о возмещении убытков истец обязан доказать, что ответчик является лицом, в результате действий (бездействия) которого возник ущерб.

По общему правилу, в соответствии со ст. 210 ГК РФ, собственник несет бремя содержания принадлежащего ему имущества, если иное не предусмотрено законом или договором.

Согласно ст. 3 Федерального закона от 08.11.2007 № 257-ФЗ «Об автомобильных дорогах и о дорожной деятельности в Российской Федерации» содержание автомобильной дороги - комплекс работ по поддержанию надлежащего технического состояния автомобильной дороги, оценке ее технического
состояния, а также по организации и обеспечению безопасности дорожного движения18.

Содержание автомобильных дорог осуществляется в соответствии с требованиями технических регламентов в целях обеспечения сохранности автомобильных дорог, а также организации дорожного движения, в том числе посредством поддержания бесперебойного движения транспортных средств по автомобильным дорогам и безопасных условий такого движения. [1, с. 26овчинников]


Опираясь на указанную норму суды, удовлетворяя требования о возмещении ущерба, должны приходить к выводу, что ответственной за состояние дорог безапелляционно является дорожная служба, которая взяла на себя обязательство по содержанию автомобильных дорог.

Судебная практика по данному вопросу складывается неоднозначно.

Так, Кировский областной суд, отказывая в удовлетворении жалобы КОГП «Вятавтодор» по иску Вороненко С. А о возмещении ущерба, причиненного в результате ДТП, указал, что именно КОГП «Вятавтодор» является ответственным за состояние автомобильной дороги, поскольку в рамках заключенного с государственным заказчиком КОГКУ «Дорожный комитет Кировской области» государственного контракта взяло на себя обязательство по содержанию автомобильной дороги, на которой произошло ДТП [2, С. 1-3].

С указанными выше положениями о бесспорной ответственности дорожной организации и судебной практикой нельзя согласиться, поскольку, по нашему мнению, собственник либо правообладатель автомобильной дороги обязан выполнять функцию по контролю состояния и уровня содержания автомобильных дорог.

Правообладатель автомобильной дороги осуществляет оценку транспортно-эксплуатационного состояния автомобильных дорог, содержащая автомобильную дорогу служба лишь строго выполняет работы в рамках заключенного контракта, в пределах технического задания к нему.

Правообладатель автомобильной дороги, передавая автомобильные дороги на содержание обязан предварительно спланировать работы таким образом, чтобы обеспечивалась безопасность дорожного движения. Мнение о том, что, заключив контракт, он исполнил обязанность по обеспечению автомобильной дороги установленным стандартам является ошибочным.

Так, МКУ МО г. Краснодар «Центр мониторинга дорожного движения и транспорта» обратившись в суд по иску М.З.Г. о возмещении вреда, причиненного в результате ДТП, указал, что, являясь правообладателем автомобильной дороги на которой произошло ДТП не является ответственным за содержание указанной дороги, поскольку обязательства по содержанию возложены контрактом на ООО «Дорстроймеханизация». Суд, отказывая в удовлетворении жалобы указал, что, МКУ является надлежащим ответчиком по настоящему делу, осуществляющим дорожную деятельность в отношении автомобильных дорог, на которого возложена обязанность содержать в нормативном состоянии и ремонтировать автомобильные дороги, обеспеччивать безопасность на них [3, 1-3].

Правообладатель автомобильной дороги заключает контракт по содержанию автомобильных дорог на конкретный срок в определенных объемах исполнения обязательства. Зачастую такие контракты заключаются на несколько лет. При естественном износе дорожного покрытия образуются выбоины, либо иные повреждения, которые в рамках содержания устранить невозможно, в таком случае правообладателю автомобильной дороги необходимо заключить иной контракт на ремонт, либо капитальный ремонт.

Несмотря на это, поскольку обязанность по обеспечению соответствия состояния дорог при их содержании возлагается на лица, осуществляющие содержание автомобильных дорог, дорожные службы несут ответственность, в том числе административную в рамках ст. 12.34 КоАП РФ, даже за наличие дефектов дорожной одежды, которые они не обязан устранять в рамках контракта.

18 Овчинников В. В, Демидов Д. Г. Актуальные проблемы законодательного регулирования содержания автомобильных дорог общего пользования регионального значения // Управленческое консультирование. 2013. № 3. С. 25-34.
Таким образом, поскольку положения ч. 2 ст. 12 Федерального закона от 10.12.1995 № 196-ФЗ освобождают правообладателя от бремени содержания своего имущества и обязывают суды возлагать ответственность за причиненный вред на лицо, которое приняло на себя обязательство по содержанию автомобильных дорог во всех случаях независимо от условий такого обязательства и объема работ (услуг), которые подлежат выполнению этим лицом, а также в целях обеспечения единства судебной практики предлагаем заменить положения ч. 2 ст. 12 указанного закона следующими словами:

«Обязанность по обеспечению соответствия состояния дорог при их содержании установленным техническим регламентам и другим нормативным документам возлагается на лица, осуществляющие содержание автомобильных дорог, в том числе на собственников и правообладателей».

Список литературы

1. Овчинников В. В, Демидов Д. Г. Актуальные проблемы законодательного регулирования содержания автомобильных дорог общего пользования регионального значения // Управленческое консультирование. 2013. № 3. С. 25-34.
2. Определение Кировского областного суда от 02.07.2019 по № 33-2787/2019 // http://oblsud.kir.sudrf.ru/ (Дата обращения 18.03.2020);
РАСПРЕДЕЛЕНИЕ БРЕМЕНИ ДОКАЗЫВАНИЯ — ОБЯЗАННОСТЬ ИЛИ ПРАВО СУДА
ПАРФЕНОВА НАДЕЖДА ИГОРЕВНА
магистрант
ФГБОУ ВО «Саратовская государственная юридическая академия»

Научный руководитель: Нырков Владимир Владимирович
к.ю.н., доцент
ФГБОУ ВО «Саратовская государственная юридическая академия»

Аннотация: Целью рассмотрения вопроса распределения бремени доказывания судом является определение правовой природы данного института, установление существенных принципов и требований, соблюдение которых обязательно для правильного установления обстоятельств по делу. По результатам обобщения научной и учебной литературы, судебной практики сделаны выводы о существенных особенностях стадии юрисдикционного процесса, на которой устанавливаются обстоятельства по делу, истребуются дополнительные доказательства, сторонам по делу предлагается представить доказательства в обоснование требований и возражений.

Ключевые слова: распределение бремени доказывания, исполнимость обязанности, обоснование требований и возражений.

Согласно требованиям действующего законодательства, в силу положений статьи 56 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее ГПК РФ)[1], каждой стороне необходимо доказать обстоятельства в обоснование заявленных ею требований и возражений, при этом распределение бремени доказывания относится к полномочиям суда, который определяет перечень имеющих значение для дела обстоятельств, определяет какой стороной подлежит доказыванию то или иное обстоятельство, в случае необходимости ставит на обсуждение вопрос об истребовании дополнительных доказательств по делу.

Невыполнение участником процесса поручения суда, указания на необходимость предоставления доказательств в обоснование своей позиции по делу, неверное распределение судом бремени доказывания могут повлечь за собой негативные последствия в виде неправильного установления
обстоятельств по делу, принятия решения судом не в пользу этого лица, участвующего в деле. При этом, важно отметить следующее.

Лицо вправе обжаловать решение суда, однако в силу статьи 327.1 ГПК РФ суд апелляционной инстанции рассматривает дело в пределах доводов, изложенных в апелляционных жалобе, оценивая имеющиеся в деле на момент принятия решения доказательства. Дополнительные доказательства могут быть приняты судом апелляционной инстанции, однако только в том случае, если лицо, участвующее в деле, обосновало невозможность их представления в суд первой инстанции по причинам, не зависящим от него, и суд признает эти причины уважительными.

При таких обстоятельствах, дополнительные доказательства по делу могут быть приняты судом апелляционной инстанции только при наличии исключительных обстоятельств.

Как мы знаем, после вынесения апелляционного определения решение суда вступает в законную силу, подлежит исполнению, взыскатель вправе обратиться с соответствующим заявлением для получения исполнительного документа и его предъявления.

Согласно положениям статьи 61 ГПК РФ обстоятельства, установленные вступившим в законную силу судебным постановлением[2] по ранее рассмотренному делу, обязательны для суда. Таким образом, указанные обстоятельства не доказываются вновь и не подлежат оспариванию при рассмотрении другого дела, в котором участвуют те же лица, а также в случаях, предусмотренных вышеперечисленным кодексом.

Наличие юридической ошибки на стадии рассмотрения дела по существу может явиться причиной разрешения дела без учета всех существенных обстоятельств, возможность исправления подобных ошибок существует не всегда, а в случае наличия у сторон по делу нескольких дел, существует вероятность при соблюдении положений статьи 61 ГПК РФ перенести ошибку и в новое дело.

Однако если ошибка при распределении времени доказывания допущена судом, а не стороной по делу, то обязанность высших судов является ее исправление, восстановление нарушенного права, вынесение законного и обоснованного судебного акта.

В совокупности положения ч. 1 статьи 12 ГПК РФ и статьи 61 ГПК РФ образуют обязанность от правления правосудия по гражданским делам, руководствуясь принципами состязательности и равноправия сторон.

Будучи независимым участником судебного процесса, судья или председательствующий по делу, сохраняя при этом беспрецедентность и объективность, руководит процессом, разъясняя лицам, участвующим в деле, права и обязанности, в том числе право на получение помощи суда в сборе и истребовании доказательств по делу, разъясняет последствия непредоставления имеющихся у стороны в наличии доказательств в обоснование позиции по заявленным требованиям (ч. 2 ст. 12 ГПК РФ, ч.1 ст. 57 ГПК РФ).

Как уже было сказано ранее, суд апелляционной инстанции призван исправлять допущенные при рассмотрении дела по существу ошибки, при этом в отличии от суда кассационной инстанции вправе истребовать доказательства, переустановить обстоятельства, вынести судебный акт по существу заявленных требований. Данная позиция нашла свое отражение и в судебной практике, и в пункте 29 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 19 июня 2012 года №13 «О применении судами норм гражданского процессуального законодательства, регламентирующего производство в суде апелляционной инстанции»[3], второй абзац которого гласит, что в случае неправильного определения обстоятельств судом первой инстанции вышестоящему суду надлежит разрешить вопрос о принятии дополнительных доказательств, представленных сторонами или истребованных по запросу для проверки доводов жалобы.

Рассмотрим подробнее, что собой представляет бремя доказывания, руководствуясь такими принципами и целями должен разрешаться вопрос о его распределении. Во-первых, институт распределения бремени доказывания имеет место только в рамках юрисдикционного процесса.

Во-вторых, распределение и сообщение сторонам их обязанностей по доказыванию - функция суда.

В-третьих, функцией института бремени доказывания выступает побуждение участника материальных правоотношений заблаговременно позаботиться о подготовке к возможной необходимости
предоставления доказательств, побуждение к выполнению требований закона о надлежащем оформлении отношений с целью обеспечить достоверные письменные и иные доказательства [4, с. 153-179]. Как пример оформить отношения по передаче денежных средств в письменном виде, поскольку свидетельскими показаниями в случае несоблюдения простой письменной формы сделки, данные обстоятельства не могут подтверждаться [5, ст. 162].

При разрешении вопроса о возложении обязанности по предоставлению доказательств на одну из сторон, необходимо учитывать, что эта обязанность должна быть потенциально исполнимой, то есть должна существовать возможность получения доказательств с учетом характера правоотношения и положения в нем соответствующего субъекта. Таким образом, на лицо, не обладающее доказательством, на сторону по делу, которая не может получить доказательство в силу его нахождения у другой стороны, заведомо скрывающей последнее, не может быть возложено бремя доказывания.

При соблюдении принципов и выполнении всех требований порядка распределения бремени доказывания с учетом требований закона, характера и вида правоотношений сторон, избранного истцом способа защиты нарушенного, по его мнению, права, сохраняются все условия для правильного рассмотрения дела, справедливого судебного разбирательства.

Разрешая возникший между сторонами спор, суд выступает гарантом осуществления защиты прав, свобод и законных интересов человека и гражданина, при этом, являясь участником гражданских процессуальных отношений, обладает процессуальной заинтересованностью в исходе гражданского дела, тогда как другим участникам процесса присуща нацеленность на материально-правовой результат [6, с. 33-36].

Наиболее частой ошибкой при разрешении дела является упущение того аспекта, что законодательно предусмотрена обязанность суда поставить на обсуждение вопрос об обстоятельствах, даже если стороны на них и не ссылались. В противном случае неправильное определение круга юридически значимых обстоятельств будет рассматриваться как ошибка суда, а не сторон, согласно положениям статьи 330 ГПК РФ влечет отмену решения суда.

Список литературы

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ СОВРЕМЕННОЙ ЮРИСПРУДЕНЦИИ
Аннотация: Статья посвящена изучению влияния правосознания на правовое поведение и исполнение гражданами законодательства своей страны, и в частности законодательства Российской Федерации об оружии. В статье был проведен анализ такого явления как правосознание, рассмотрены структурные элементы правосознания, также изучению были подвергнуты нормы законодательства об оружии, в частности нормы, затрагивающие ношение, хранение и применение оружия.

Ключевые слова: право, правосознание, правовое поведение, оружие, применение и ношение оружия, законодательство, Российская Федерация.

THE SENSE OF LAW AND LEGISLATION OF ARMS IN THE RUSSIAN FEDERATION

Vedler Iogann Eduardovich

Scientific adviser: Solovieva Valeria Vyacheslavovna

Abstract: The article is devoted to the study of the influence of legal consciousness on legal behavior and the implementation by citizens of the legislation of their country, and in particular the legislation of the Russian Federation on weapons. The article analyzed the phenomenon of legal awareness, examined the structural elements of legal awareness, and examined the norms of the legislation on weapons, in particular, the norms affecting the carrying, storage and use of weapons.

Keywords: law, legal awareness, legal behavior, weapons, the use and carrying of weapons, legislation, Russian Federation.
ЮРИСПРУДЕНЦИЯ В ТЕОРИИ И НА ПРАКТИКЕ

Вся эта масса мыслей, представлений о праве, о его сущности, образует то, что в науке называют правосознанием, — следовательно, правосознание — это совокупность взаимных идей и эмоций, которые выражают отношение общества, групп, индивидов к праву, — к целостному социальному институту, его системе, структуре, сущности, отношение к отдельным законам и характеристикам правовой системы. Следовательно, правосознание — это базовые знания, сумма представлений и оценок различных индивидов и групп по поводу права, его применения, а также форм его выражения [2, с. 12].

Данный объективно существующий набор — правосознание, состоит из нескольких компонентов. Фундаментом правосознания являются: знание о праве в виде механизма регулирования общественных отношений, представление о личных правах и свободах, реакция на различные правовые явления и на само право в целом, возможность оценочно характеризовать собственное правовое положение, действующее законодательство и способность к правовой активности [1, с. 217].

Процесс формирования правосознания осуществляется с помощью конкретного базиса, данная совокупность представлений зарождается под влиянием исторического опыта общества, базируется на социальном опыте индивидов и групп. Правосознание, как и подобные ему явления, обладает конструктивной системой, состоящей из двух элементов: обыденность и теория [1, с. 217].

Обыденное правосознание имеется у большинства людей, оно представляет из себя совокупность бессвязных, разрозненных и отрывочных знаний о праве, как известно указанные знания являются неверными и опираются на множественность предрассудков. Теоретический элемент правосознания воссоздает знания о праве, его сущности и происхождении подкрепленные наукой, также генерирует научные познания о законности, правопорядке, знания о правовом государстве и юридической ответственности. Данный элемент правосознания выглядит как упорядоченная структура, содержащая в себе совокупность взглядов о природе права [1, с.217].

Для конкретизации и анализа проблемы, выделенной в данной статье, думается, что необходимо придать обыденное правосознание более глубокому осмыслению.

Обыденное правосознание аккумулируется в процессе обычной повседневной жизни людей, их общении друг с другом. Такой тип правосознания характеризуется доминированием моральной оценки норм права. В Российской Федерации огромная масса людей имеет просто катастрофически низкий уровень представления о различных гранях права и равнодушное отношение к правовым нормам, уровень правосознания граждан довольно низок, граждане плохо представляют себе правовые нормы социальной жизни тем самым действуют из принципов обыденного правосознания [1, с.218]. Подобные негативные элементы является главенствующий причиной возникновения ситуационного-правомерного поведения, когда субъект соблюдает правовые нормы, но делает это ситуативно, все зависит от многих обстоятельств, например, когда правомерное поведение более выгодно; а иногда приводит к формированию обусловленного неправомерного поведения [1, с.221].

После подробного рассмотрения правосознания, переходим к анализу законодательства об оружии в Российской Федерации.

Нормы об оружии, его применении, хранении находятся в различных законодательных актах, но наиболее интересующий нас закон — это Федеральный закон «Об оружии» от 13.12.1996 г., так он является основополагающим в звене законодательной базы об оружии. Указанный закон содержит в себе определение оружия, разделяет данный объект на категории, предусматривает нормы, которые предполагают применение, хранение, ношение оружия, а самое главное процедуру получения лицензии на оружие [3]. На указанных нормах мы остановимся и исследуем их подробней, но без каких-либо излишеств.

Статья 1 настоящего закона определяет оружие как устройства и предметы, конструктивно предназначенные для поражения живой или иной цели, подачи сигналов [3]; статья 2 разделяет оружие на три категории:

1) Гражданское оружие;
2) Служебное оружие;
3) Боевое ручное стрелковое и холодное оружие [3].

Получение физическими лицами оружия из двух последних категорий не требует более развернутого анализа, как только люди, владеющие подобными видами оружия, получают его следуя из своего
рода деятельности. А как же быть обычному гражданскому лицу, обывателю, все просто настоящий
закон предусматривает возможность приобретения лицензии на оружие.

Статья 13 разъясняет, что гражданину Российской Федерации для получения лицензии на ору-
жие необходимо обратиться в федеральный орган исполнительной власти, который обладает компе-
tенцией в сфере оборота оружия, предъявив при этом заявление, составленное по определенной
форме, документ удостоверяющий его личность, гражданство Российской Федерации, а также доку-
мент, подтверждающий прохождение обучения безопасного обращения с оружием в специализирован-
ной организации, помимо этого необходимо медицинское заключение от медицинского учреждения,
медицинское заключение из психоневрологического диспансера и наркологического диспансера, под-
тверждающие отсутствие медицинского противопоказания к владению оружием [3]; возрастной ценз
для приобретения гражданского оружия – 21 год, существуют и исключения, требуемый возраст может
быть и снижен при условии того, что физическое лицо проходило или проходит военную службу, также
возраст снижается на не более чем два года по решению законодательного органа государственной
власти субъекта Российской Федерации [3]. На этом процедура не заканчивается, после получения ли-
цензии гражданин должен приобрести необходимое ему оружие в специализированном магазине, а
затем обязан зарегистрировать приобретенное оружие в федеральном органе исполнительной власти.
Лицензия является одновременно разрешением на хранение, ношение и применение оружия [3].

Нормы Постановления Правительства РФ от 21.07.1998 г. «О мерах по регулированию оборота
гражданского и служебного оружия и патронов к нему на территории Российской Федерации» диктуют,
что хранение оружия, принадлежащее гражданину Российской Федерации должно осуществляться по
месту его жительства в специальных сейфах или металлических шкафах для хранения оружия [4].
Настоящее Постановление также содержит в себе нормы о ношении и применении оружия, так гражд
анин Российской Федерации имеет право на ношение оружия во время охоты, проведения спортивных
мероприятий, тренировочных и учебных стрельб, а также в целях самообороны [4].

Уделим немного внимания ношению оружия, предназначенного для самообороны. Граждане
Российской Федерации имеют право носить в целях самообороны оружие лишь ограниченного пораже
ния, ношение огнестрельного длинноствольного оружия в целях самообороны – запрещено [4]. Также
находится под запретом ношение оружие в состоянии опьянения, запрещается ношение оружия во
время участия в общественных публичных мероприятиях, запрещается обнажать оружие без основа
ния его применения [4].

Статья 24 Федерального закона «Об оружии» гласит, что право на применение оружия может
быть реализовано лишь для защиты жизни, здоровья и собственности в состоянии необходимой обо
ронь или же крайней необходимости. Перед применением оружия, гражданин обязан предупредить об
этом лицо, против которого применяется оружие, но и имеется исключения, когда применение оружия
должно быть незамедлительным [3].

Субъективно, законодательство об оружии Российской Федерации является приемлемым, так как
своими нормами охватывает широкий спектр в сфере данных специфичных правоотношений, но стоит
запомнить, что оно в тоже время является довольно строгим, например, гражданину для получения ли
цензии на оружие необходимо пройти громоздкие процедурные дебри, нормы ношения оружия позво
ляют носить лишь огнестрельное оружие для самообороны ограниченного поражения, также имеется
запрет на ношение оружия во время общественных мероприятий, и существует специальная процед
ура применения оружия.

Почему законодательство Российской Федерации не настолько лояльно, как законодательство об
оружии, например, Соединенных Штатов Америки? Ответом на заданный вопрос является низкий уро
вень правосознания граждан Российской Федерации, а если быть точнее, как я писал ранее, преобла
дание обыденного правосознания, которое приводит к неправомерному поведению или к ситуационно
правомерному поведению.

Законодатель четко определил цели оружия – для занятия спортом, охотой и применения в целях
самообороны, но люди с низким уровнем правосознания порой используют оружие в целях решения раз
личного рода бытовых конфликтов, соответственно оружие выполняет свою правовую функцию совсем не
по назначению, привычки формируют характер поэтому подобные люди, привыкшие решать проблемы силой превращают оружие в некий инструмент для доказательства призрачной власти или своей правоты.

Данная проблема существует и для её разрешения необходимо предпринять ряд действий, во-первых, повысить уровень правосознания граждан с помощью комплексного правового воспитания, например, использование информационной правовой агитации. Во-вторых, требуется целенаправленная и систематическая работа государства по воспитанию в гражданах осознанного отношения к применению оружия, как средства защиты, а не нападения, культура обращения с оружием, прививаемая с юности, не позволит человеку использовать оружие в противоправных целях.

Список литературы


ПРАКТИКА ПРИМЕНЕНИЯ ДОКТРИНЫ «СНЯТИЯ КОРПОРАТИВНОЙ ВУАЛИ»

Половникова Виктория Александровна
студент
ФГБОУ ВО «Саратовский национальный исследовательский государственный университет имени Н.Г. Чернышевского

Научный руководитель: Зарубина Мария Николаевна
к.э.н., доцент
ФГБОУ ВО «Саратовский национальный исследовательский государственный университет имени Н.Г. Чернышевского

Аннотация: автор рассматривает вопросы, связанные с применением доктрины «снятия корпоративной вуали». Концепция «снятия корпоративной вуали» нужна современному обществу, но в тоже время она не может использоваться повсеместно. В работе проведен анализ действующего законодательства и др.

Ключевые слова: доктрина, корпоративная вуаль, снятие корпоративной вуали, общество, юридические лица.

THE PRACTICE OF APPLYING THE DOCTRINE OF "REMOVING THE CORPORATE VEIL"

Polovnikova Victoria Alexandrovna

Abstract: the author considers issues related to the application of the doctrine of "removing the corporate veil." The concept of "removing the corporate veil" is needed by modern society, but at the same time it cannot be used everywhere. The paper analyzes the current legislation, etc.

Key words: doctrine, corporate veil, removal of the corporate veil, society, legal entities.

Российский правопорядок сформулировал доктрину снятия корпоративной вуали на уровне судебной практики и применяет её для пресечения злоупотреблений в корпоративных отношениях со стороны лиц, которые контролируют юридическое лицо, в ущемлении имущественных прав кредиторов такого юридического лица. Возникает проблема определения надлежащего основания применения обозначенной доктрины, критериев её применения, потому как принцип ограниченной ответственности важен для российского гражданского оборота.

В вопросах ответственности учредителей и участников хозяйственных обществ российское корпоративное законодательство расстроено на основе принципа сепарации – разделение долга общества и долга участника, ограничения ответственности учредителей по долгу общества. Чтобы раскрыть основную идею этого принципа суды обращаются к латинскому высказыванию: Eripitor persona, manet res – «Человек погибает, дело остается».

Но реализуя этот принцип на практике, появляется возможность злоупотребление корпоративными правами: конструкция хозяйственного общества может использоваться для создания схемы минимизации рисков, когда долг концентрируется на одном юридическом лице, а активы на другом, но при этом бенефициар ведёт корпоративный контроль над обоими. При этом бенефициар строит целую цепочку подкон-
трольных и взаимосвязанных юридических лиц. При недокапитализации таких подконтрольных юридических лиц их кредиторы пребывают в состоянии невозможности реально защищать свои имущественные права. Подобная ситуация достаточно часто встречается в России, что поднимает вопрос об определении доступных кредиторам эффективных методов защиты их имущественных прав.

Основным последствием использования доктрины «снятие корпоративной вуали» является игнорирование самостоятельности юридического лица, что проявляется в нескольких направлениях: долги лица распространяются на юридическое лицо, которое он контролирует; признается тот факт, что права и обязанности на самом деле возникают у того лица, которое фактически руководит юридическим лицом; признается факт того что юридическое лицо является представителем контролирующего юридического лица.

Российская наука и практика мало изучила доктрину снятия «снятия корпоративной вуали». Действующее законодательство на сегодняшний день насчитывает два института, которые близки к данной концепции.

Во-первых, статья 67.3 ГК РФ предусматривает ответственность материнских компаний за некоторые сделки дочерних компаний. Так, по сделкам дочернего общества, которые заключены исполнение распоряжений или по согласованию с материнской компанией, материнская компания и дочернее общество несут солидарную ответственность, исключая определённые случаи. В случае признания несостоятельности дочернего общества вене материнского общества, последнее несет ответственность по его долгам субсидиарно. [1, с. 89]

К примеру, Первым арбитражным апелляционным судом рассматривалось дело №А43-22336/2016 по спору между Межрайонной инспекцией ФНС России №1 по Нижегородской области и ООО «Агрофирма «Крюковская». Судом установлено, что учредителем и директором ООО «Крюковское» Бариновым Д.В. 04.02.2015 учреждено ООО «Агрофирма «Крюковская». При этом доля участия Баринова Д.В. в уставном капитале ООО составила 100%; ООО «Агрофирма «Крюковская» и ООО «Крюковское» находятся по одному адресу, имеют счета в одном банке, осуществляют один вид деятельности. Суд сделал вывод, что указанные общества считаются взаимозависимыми, а их взаимоотношения свидетельствуют о наличие единоличного исполнительного органа и возможности указанных лиц влиять на результат хозяйственной деятельности основанных ими обществ.

Во-вторых, ст. 61.13 Федерального закона от 26.10.2002 №127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» устанавливает ответственность учредителей (участников) перед кредиторами. Таким образом, несмотря на отсутствие законодательного закрепления доктрины в её классическом понимании, попытки её использования содержатся в российской судебной практике.

Так, одним из основополагающих судебных актов является Постановление Президиума ВАС РФ от 24.04.2012 N 16404/11 по делу N А40-21127/11-98-184, устанавливающее, что, если представительство фактически функционировало как представительство банка, реализующего его услуги в России, и у потребителя была возможность совершить сделку по месту нахождения представительства без прямого контакта с головным офисом, а общество было создано с целью обхода законодательства РФ, то это свидетельствует о том, что предпринимательская деятельность на территории РФ реализуют другие лица, используя связанных лиц (доктрина «срывания корпоративной вуали»). Так, ВАС РФ прямо использовал указанную концепцию. Это постановление является свидетельством тенденции внедрения доктрины в России.

Как отмечено А.Н. Беляевой, в Верховном Суде нет заинтересованности в продвижении данной доктрины, наблюдаемой ранее у Высшего Арбитражного Суда. [2, с. 106] Анализ судебной практики позволяет сделать вывод, что лица обращаются в суды с требованием «снять корпоративную вуаль», но судебные органы по различным причинам их не удовлетворяют.

Очевидна необходимость использования данной концепции, и, несмотря на длительное игнорирование Верховным Судом такой потребности, 21 декабря 2017 г. Пленумом Верховного Суда издается постановление №53 «О некоторых вопросах, связанных с привлечением контролирующих должника лиц к ответственности при банкротстве». Так, Верховный Суд РФ отмечает, что исключительным механизмом восстановления нарушенных прав кредиторов является привлечение контролирующих
должника лиц к субсидиарной ответственности. Этот акт значительной степени расширяет возможность использования концепции «снятие корпоративной вуали».

Концепция «снятия корпоративной вуали» нужна современному обществу, но в тоже время она не может использоваться повсеместно, потому как основополагающее начало конструкции юридического лица – это ограниченная ответственность, следовательно, между ними должен быть определённый баланс. [3, с. 116]

Решить данную проблему можно, используя определённые критерии в разрешении конкретных дел. Сюда относится противоправная цель и несоответствие формального и реального положений лица.

Последние разъяснения Пленума Верховного Суда позволяет сделать вывод о развитии тенденции использования концепции «снятие корпоративной вуали».

Можно считать верным то, что использование доктрины «снятие корпоративной вуали» как исключение из принципа ограниченной ответственности юридического лица позволит пресечь злоупотребления, которые совершаются с применением фирм «однодневок».

Список литературы

1. Егоров А.В. Снятие корпоративного покрова/ Арбитражная практика. 2017. № 3.
2. Беляева А.Н. Доктрина «снятие корпоративной вуали» как исключение из принципа ограниченной ответственности юридического лица // Проблемы правового обеспечения безопасности личности, общества и государства сборник статей по материалам ежегодной международной научно-практической конференции: в 3 томах. 2016.
УДК 340
УПРОЩЕННАЯ ПРОЦЕДУРА БАНКРОТСТВА ГРАЖДАН

КАЩЕЕВА ОЛЬГА ЕВГЕНЬЕВНА
студентка 2 курса магистратуры
юридического института
БФУ им. И.Канта

Научный руководитель: КИЦАЙ ЮЛИАНА АНАТОЛЬЕВНА
кандидат юридических наук,
doцент кафедры гражданского права и процесса
БФУ им. И. Канта

Аннотация: В статье выделяются основные положения упрощенной процедуры банкротства граждан, проводится анализ данных нововведений, выносится вывод о влиянии упрощенной процедуры банкротства гражданина на баланс интересов кредиторов и должника.
Ключевые слова: упрощенная процедура банкротства, физическое лицо.

THE SIMPLIFIED PROCEDURE OF CITIZENS BANKRUPTCY

Kashcheeva Olga Evgenievna

Scientific adviser: Kicai Uliana Anatolievna

Abstract: The article distinguish the basis of the simplified procedure of citizens bankruptcy, analyzes innovations, concludes that the simplified procedure of citizen bankruptcy affects the balance of interests between creditors and the debtor.
Key words: the simplified procedure of citizens bankruptcy, private person.

С октября 2015 года в России применяется институт банкротства граждан. За это время несостоятельными были признаны, по данным Федресурса, немногим менее 100 тысяч должников. Однако, по статистике, в России насчитывается около 1 миллиона человек, чьи долги достигли планки в 500 000 рублей с просрочкой от 3 месяцев.

В процессе работы с данным институтом практикой было выявлено достаточно большое количество пробелов и недостатков существующего на данный момент Федерального закона от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее — Закон о банкротстве). И одним из наиболее серьезных недостатков выделяется высокая стоимость процедуры банкротства.

По данным компании «Стопдолг», значительную часть прошедших процедуру банкротства граждан составляют состоятельные люди-предприниматели, чьи долги превышают несколько миллионов рублей. При этом стоимость банкротства в среднем равняется 100 тысячам рублей. А в отдельных случаях эта сумма может достигать 200-250 тысяч рублей, в зависимости от запросов арбитражного управляющего [1].

По общему правилу, арбитражные управляющие не берутся за дела граждан с небольшими суммами долга и без ликвидного имущества ввиду их экономической нецелесообразности. По этой причине множество потенциальных банкротов не могут воспользоваться законным списанием долгов.
Эти проблемы призван решить законопроект № 04/13/12-000873961 о применении упрощенной процедуры банкротства граждан (далее - законопроект), подготовленный в декабре 2018 года группой депутатов во главе с председателем комитета Госдумы по природным ресурсам, собственности и земельным отношениям Николаем Николаевым.

Разработки проекта велись с 2016 года, но полноценный законопроект получился только через несколько лет. Госдума одобрила закон в первом чтении в феврале 2020 года, но позже были внесены поправки. Основная цель проекта — сделать списание долгов более доступным для людей, ликвидировать барьеры в виде сложности и стоимости судебного процесса.

В данной статье автор рассмотрит особенности данного законопроекта, и какие возможности он предоставляет для должников.

Главным нововведением в Законе о банкротстве станут новые понятия, такие как упрощенная судебная и внесудебная процедуры банкротства граждан. В настоящей статье автор остановится на упрощенной судебной процедуре банкротства.

Авторы проекта предлагают должникам воспользоваться правом на упрощенное банкротство, если их задолженность не превышает 700 тысяч рублей, а стоимость имущества оценивается не более 200 тысяч рублей. Также должник обязан соответствовать следующим условиям:

1) количество кредиторов не превышает десяти;
2) кредиты, оформленные в последние 6 месяцев составляют не более 25% от общей суммы долговых обязательств;
3) ежемесячный доход гражданина равняется трем прожиточным минимумам на протяжении последних полугода до подачи заявления в арбитражный суд;
4) место жительства не должно меняться в течение четырех месяцев;
5) должник не должен быть ИП или учредителем каких-либо организаций;
6) за 3 года до процедуры заемщик не должен совершать никаких сделок отчуждения со своим имуществом на сумму от 200 тысяч рублей [2].

Если должник соответствует всем вышеуказанным требованиям, то суд обязан ввести в его отношении упрощенную процедуру банкротства.

Данная процедура предполагает списание долгов без участия арбитражного управляющего, а значит, без проведения финансового анализа и установления наличия или отсутствия признаков финансового банкротства, а также с существенным упрощением порядка включения в реестр требований кредиторов. Также одной из главных нововведений станет проведение торгов по реализации имущества самим должником, а не финансовым управляющим.

По мнению авторов проекта, самостоятельная реализация имущества и исключение из процесса финансового управляющего должны значительно удешевить процедуру банкротства [3], поскольку проведение процедуры банкротства весьма затратно для должника, о чем автором было указано выше.

Если произвести расчет затрат, то упрощенная процедура банкротства ориентировочно будет стоить должникам около 15 тысяч рублей: госпошлина — 300 рублей; расходы на корреспонденцию — около 5 тысяч рублей; публикация сведений в газете Коммерсантъ — около 10 тысяч рублей.

Однако в упрощенной процедуре на должника ложится часть работы, которую при проведении стандартной процедуры банкротства выполняет финансовый управляющий, таким образом должник не только должен сам собрать документы и подать заявление о признании его банкротом, но и самостоятельно составить список кредиторов, описать имущество и после реализовать его.

Стоит отметить, что сам процесс реализации имущества достаточно размыто регламентируется законопроектом, это вызывает вопросы, как будет организована самостоятельная реализация имущества должником.

В случае принятия законопроекта должник будет реализовывать свое имущество в большинстве случаев без проведения торгов, только с согласованием с кредиторами минимальной цены, что потребует достаточно активных действий между кредиторами и должником, исключая пассивное поведение.
Это весьма положительный момент, который внесет значительный вклад в удешевление процедуры банкротства, поскольку затраты, связанные с реализацией имущества (публикации о торгах, оценка имущества и т.п.), являются значимой статьей расходов в стандартной процедуре банкротства и зачастую превышают стоимость реализуемого имущества.

Однако опасения вызывают положения законопроекта, в соответствии с которыми никаких проверок достоверности данных, указанных должником, не предусмотрено. Следовательно, должник может просто не указать кредитора или представить в суд неполный перечень имущества.

Если кредиторы захотят предотвратить мошеннические действия должника и взыскать с него долги, то им придется за свой счет проводить финансовый анализ и розыск имущества должника. При этом потраченные на анализ и розыск денежные средства нельзя будет компенсировать за счет должника.

Нельзя не согласиться с директором департамента корпоративного права компании «РКТ» Кравцовой Е., которая отмечает, что упрощенная процедура может привести к значительным злоупотреблениям права со стороны должника: «Подобное регулирование может быть использовано должниками, скрывающими собственное имущество и занижающими его стоимость в расчете на то, что кредиторы не захотят финансировать необходимые для выявления недобросовестности должника мероприятия» [4].

Также стоит отметить, что данный законопроект вызвал множество возражений, особенно со стороны Ассоциации банков и Ассоциации арбитражных управляющих.

Первые обеспокоены повышенными рисками возможного мошенничества со стороны должников. Банкиры рекомендуют увеличить сумму пропускного лимита банкротства, поскольку если в силу вступят поправки, признать несостоятельность смогут граждане с долгом от 50 тысяч рублей, что по мнению Ассоциации банков отрицательно повлияет на поведение должников. Банки обеспокоены, что при высокой доступности признания банкротства многие заемщики предпочтут не платить по кредитным обязательствам, а обращаться в суд с целью списания долга [5]. Эти опасения действительно имеют под собой достаточное основание, поэтому автор считает, что необходимо поднять нижнюю планку до 100 тысяч рублей.

Опасения арбитражных управляющих, то их связаны с упразднением места финансового управляющего в упрощенной процедуре в деле о банкротстве. По мнению Ассоциации арбитражных управляющих, это может спровоцировать мошенничество со стороны должников, которые будут намеренно вводить в заблуждение суд и кредиторов, скрывая имущество или денежные средства [4].

Действительно, отсутствие финансового управляющего в процедуре практически равноценно отсутствию полноценного контроля. В этой связи автору видится не категоричный отказ финансового управляющего, как лица, участвующего в процедуре упрощенного банкротства, но ограничение его обязанностей с соответствующим усечением вознаграждения.

В заключении стоит отметить, что необходимость подобного упрощения процедуры банкротства граждан назрела достаточно давно, и в этой части законопроект можно принять только положительно. С другой стороны, другие положения проекта нельзя оценить столь же однозначно. Все же из текста законопроекта четко видно, что авторы ставили перед собой, прежде всего, задачу обеспечения поддержки должников, оказавшихся в сложном материальном положении, значительно сдвигая баланс интересов кредиторов и должника в пользу последнего.

Список литературы

ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ КРИПТОТЕХНОЛОГИЙ

ПЛОТКИН АЛЕКСАНДР ДМИТРИЕВИЧ
магистр 6го курса
Юридического Института
РУДН

Аннотация: в данной статье отображена суть процесса регулирования и использования явлений криптовалют и blockchain-технологий на благо государства. Рассматриваются позитивные и негативные векторы воздействия криптовалют, а также с алгоритмами их работы, на основе цепей blockchain.

Ключевые слова: Государство, Криптовалюта, blockchain, bitcoin, эмиссия денег, регулирование.

LEGAL REGULATION OF CRYPTOTECHNOLOGIES

Plotkin Alexandr Dmitrievich

Abstract: This article reveals the essence of understanding the possible regulation and use of cryptocurrencies and blockchain technologies for the benefit of the state. Presents positive and negative outcomes of the introduction of technology. This article will introduce you to the concept of cryptocurrencies, their qualifications and algorithms based on blockchain chains.

Keywords: Government, Cryptocurrency, blockchain, bitcoin, eph, money emission, regulation.

На данном этапе развития современного мира, понятие глобализации, как никогда, тесно внедрилось в нашу жизнь. Отклики этого явления проникают во все сферы деятельности человека, и финансовое развитие стран не стало исключением. Правительства всех стран стремятся создать благоприятную экономическую среду с максимальным аккумулированием внутреннего капитала вне зависимости от его происхождения, иными словами, пришедшего из вне – финансы из прочих государств, а также и внутренние денежные потoki.

Естественным инструментом в этих процессах выступает грамотно проработанная система налогообложения, укрываться от которой стремятся очень многие – от крупных компаний, до частных лиц. Применение криптовалют в этих целях и послужило “звоночком” к повышенному вниманию государства к этой технологии.

Впервые государства начали внедрять методы по регулированию технологий blockchain после первой волны популярности биткойна. Произошло это, когда криптовалюта обрела существенную стоимость на неофициальных биржах. В 2013 году группа финансовых аудиторов направила предупреждения об опасности технологии и биткойн валюты, в частности, для экономики государств, однако реальных мер после этого не последовало. Дело в том, что влияние правительств было ограничено т.к. валюта является полностью анонимной и ее оборот происходит внутри крупных бирж и отдельных трейдеров, которые также остаются анонимными. Транзакции не оставляют абсолютно никакого следа в сети благодаря децентрализации рабочих платформ.

В результате, несмотря на споры о перспективах полного запрета, он считался трудновыполнимым. Вопрос о решении в будущем легализовать криптовалюты в рамках специального законодательства решить не удалось. [1, с. 16-17].
На сегодняшний день государства, подтвердившие необходимость регулирования оборота криптовалют столкнулись с рядом новых проблем:

1. Любой децентрализованный системой не может иметь центральный командный центр. Соответственно, возникают проблемы с выбором стратегии борьбы с системой блокчейн, потому что методы примененные к прочим отраслям экономики являются бесполезными. Одним из возможных механизмов контроля является саморегулирование, основанное на установлении структуры общих правил между участниками системы, которые будут решать большинство их проблем. Следовательно, здесь, традиционное юридическое регулирование конкурирует с общинным саморегулированием и контролем на основе принуждения диктуемыми криптографическими алгоритмами участников системы.

2. Блокчейн позволяет осуществлять глобальный, беспрепятственный обмен данными через международную сеть. Это приводит нас к тому, что для регулирования системы необходимо регулировать и её родительскую сеть - мировой интернет. Каждое государство имеет свою собственную политику в отношении регулирования "мировой паутины". Зачастую методика контроля в этой сфере независима и каждое государство принимает в ней участие в разной степени. Из этого мы можем понять, что побуждение к регулированию с этой стороны несущественно.

3. Современные государства не часто приходят к общему политическому мнению относительно многих вопросов. Оборот криптовалют можно воспринимать с точки зрения необходимости регулирования валют, ценных бумаг и финансовых операций на бирже. Как правило у разных стран разное мнение по этому поводу, и не все придают ему большое значение, конструктивного политического диалога не образуется. Единственная смежная сфера, в которой действует сильное международное сотрудничество — это борьба с отмыванием денег, но на ее основе трудно достичь каких-либо международных соглашений касаемо криптовалюты.

4. Практика правового регулирования в сфере криптовалют еще не признана (более широким является приложение для редактирования блокчейн-связи.) Использование технологии блокчейн для решения различных задач (криптовалюта, распределенное хранилище и обмен информацией, IPO, реализация контрактов) требует применения правовых норм из различных секторов. Исходя из этого можно понять, что для начала необходимо расширить традиционные нормы восприятия процессов и методологию работы с ними.

Возникает естественный вопрос: нужно ли мне когда-либо редактировать приложение blockchain а (криптовалюта) и почему?

Рассмотрите вопросы, чтобы понять, требуется ли редактирование. теории и правовое регулирование. Закон-это система обязательных норм, установленных государством; таким образом, через право возникают функции государства. В последние столетия обязанности государства росли и соответственно расширила сфера государственного регулирования. Денежный роуминг, регулирование ценных бумаг, социальные уверенность-многие из этих областей были "заняты государством" – и, соответственно, относительно недавно Он был заселен с правой стороны. Нет примеров обратного переноса государства в устоявшееся воскресенье многие функции; это, как правило, от краха политического режима в отдельных странах (распад СССР) или институциональные реформы (приватизация отдельных отраслей). Приведенные примеры, но не связанные с глобальной переоценкой роли государства в отдельных областях.

Но в последнее время мы видим это с тех пор еще одна тенденция: государственное вмешательство в саморегуляцию на основе технологий или радикальное сокращение это делает невозможным либо в отдельных областях. Например, агрегаторы услуг вместе с навигацией нейтрализовать законодательное регулирование услуг такси. Новые протоколы шифрование мессенджеров делает невозможным какое-то расследование действий. Социальное прибытие нейтрализует наблюдение за сетевыми СМИ. С появлением децентрализованного совместного использования файлов сети вновь подняли целесообразность защиты авторских прав после его смерти. Другой набор может вызвать аналогичных примеров.

Таким образом, саморегулируемые технологические алгоритмы находятся на наших глазах фактически, они берут на себя функции, ранее предоставленные государством. С так называемой
точки зрения От Джона Локка до Дугласа Севера, теория контрактов для происхождения процветающего государства в госзакупках, грубо говоря, оказалось, что правительство штата получило исполнение функции ответственности и защиты прав собственности в обмен на налоги. Однако использование блокчейна обеспечивает необратимое выполнение транзакций без участия государства (смарт-контрактов). Исправление в блок-цепочке также возможны некоторые права (особенно частные права и некоторые права собственности).

Эти объективные возможности блокчейна позволяют технологическим энтузиастам смотреть на правовое регулирование как заставить эффективную систему саморегулирования централизовать государственно регулирование блокчейнов, и шире как навязывание устаревших государственных механизмов, неэффективных в борьбе с технологиями. Такое мнение не бессмысленно; при ряде примеров вновь принятых правил государство не может быть эффективным он не хочет менять технологические отношения с законодательным регулированием, но полностью отказаться изменения. Сдвиг парадигмы, необходимый для эффективного решения результирующие задачи требуют времени, особенно в больших, инертных законах и порядках. Это объясняет неэффективное регулирование онлайн-отношений.

С другой стороны, блокчейн обеспечивает только фиксацию информации, что гарантирует точность транзакций блокчейн. Но это не только информация, которая может быть помещена в блокцепочку, но и элементы реального мира. Это купит адрес в другом месте достаточно, чтобы обеспечить обмен информацией, блокчейн-например, в регионе без вмешательства извне бит для биткойна. Однако, если изменения существуют соответствующая информация в блок-цепочке, которая требует команда, которая влияет на элементы, отличные от блок-цепи и поэтому он актер, не связанный с технологией. Хотя это может быть частично компенсировано, это естественно ограничение не может быть снято: например, система консенсуса для отражения материальной информации мир в блокчейне ("оракулы", "каналы").

Таким образом, использование (и реализация блокчейна в виде криптовалюты) так или иначе предполагает взаимодействие с правовой системой. Это взаимодействие происходит:

1) при сопоставлении объектов справа с отражениями в блок-цепочке и их сопоставлении состояния блокчейна;
2) Оценка юридических последствий сделок, совершенных субъектами права доходы и прибыль от активов блокчейн (налогообложение) бухгалтерских организаций;
3) сложные операции, частично или полностью обрабатывается в блок-цепочке (включая трансграничные транзакции);
4) запрос преступления, совершенные с использованием блокчейна и т. д.

Взаимодействие между юридическими и в то же время декретными создание частных сетевых участников, использование которых не является обязательным разложением системы блокчейна предназначенная уязвимости в алгоритмах блокчейна и т. д. Для обеспечения конфигурации блокчейна. Правовое регулирование блокчейна должно быть сделано. определение юридических последствий, связанных с транзакциями, он был обработан в блокчейне. Это позволяет деконструировать известный конфликт между правовой системой он обеспечивает разложение блокчейна, предназначенного для исключения функционирования государства и участия государства в отдельных отношениях. И если отношения внутри блокчейна влияют на состояние субъекта правовых отношений или представляет собой преступление, эти отношения должны рассматриваться в контексте правовой системы.

Конечно, в этом случае будет ряд уже известных проблем в правовом регулировании информации например, трансграничные проблемы с блокчейном особенно важны, учитывая, что блокчейн разрушен и это не зависит от территори кого-либо из участников в большей или меньшей степени, деканат не зависит от территории кого-либо из участников. Однако нет причин полагать, что он реализован в соответствии с блокчейном, будет проблемой или другими проблемами без ограничений для интернет-мессенджеров, например, применяется более или менее очевидно. Юридическая проблема регулирование информационных отношений должно решаться на уровне сложных методов и принципов регулирования и только тогда он применяется к отдельным технологиям, даже как блокчейн.

В текущем состоянии Его отсутствие правовое регулирование криптовалют-гораздо более острым
проблема, чем отсутствие регулирования блокчейна вообще. Учитывая, что массы биткойнов уже представляют 16 трillionов 498 миллиардов Рубль из. бюджет текущего года и около 20% ВВП нашей страны. Без нормативного регулирования криптовалюты его нельзя использовать добросовестным предпринимателям: невозможно оправдать полученный доход от продаж криптовалюты невозможно, невозможно платить налоги, невозможно пройти валютный контроль, невозможно добыча легальна. Более того, пока не будет определен правовой режим криптовалюты, транзакция односторонняя транзакция может рассматриваться как пожертвование товаров или незаконная транзакция

Размещение криптовалют позволит чаще использовать их в качестве средства обмена, что уменьшит спекулятивные таким образом, криптовалютный рынок станет менее волатильным. Решение привлечет эти крупные предприятия репутация криптовалюты с использованием криптовалют уменьшит и улучшит теневой рынок, очередь также привлечет вас к ведению деятельности среднего и крупного бизнеса. Увеличение числа участников соответствующих блок-цепочек увеличит их децентрализацию и, следовательно, надежность.

В настоящее время разные страны определяют криптовалюты по-разному: цифровые сущности- это все виды цифровых данных, от документа до видео-аудиоконтента. Гораздо больше, чем цифровой актив более широкое понятие криптовалюты. Таким образом, криптовалюту можно рассматривать как цифровой актив, но не все цифровые активы являются криптовалютами. Определяя цифровую сущность, ее можно рассматривать более подробно описание цифрового финансового актива, к которому принадлежит криптовалюта страны, такие как США, ЕС и т. д.

Список литературы

3. Кузнецов В. А. О возможных сценариях законодательного регулирования цифровых валют в России / В. А. Кузнецов, Р. А. Прохоров, А. В. Пухов // Деньги и кредит. – 2017. – № 7. – С. 52–56
Особенности проявления коррупции в органах местного самоуправления

Зелепукин Игорь Алексеевич
магистрант 1 курса направления подготовки 38.04.04 «ГМУ»
МОАУ ВО «Воронежский институт экономики и социального управления»

Аннотация: В статье рассматриваются вопросы о корруптированности власти в органах местного самоуправления. Раскрывается механизм формирования коррупции в вертикальной и горизонтальной структуре власти.

Ключевые слова: коррупция, органы власти, местное самоуправление, законодательство.

CHARACTERISTICS OF CORRUPTION IN LOCAL GOVERNMENT

Zelepukin Igor Alexeevich

Abstract: The article deals with the issues of corruption of power in local self-government bodies. The mechanism of forming corruption in vertical and horizontal power structure is revealed.

Key words: corruption, power bodies, local self-government, legislation.

Органы государственной власти - не единственный институт в российском обществе, который за- тронула коррупция. Значительный поток коррупционных дел пришелся и на местные органы власти, сформированные напрямую населением соответствующих территорий. В стране заключены под стражу и осуждены десятки крупных муниципальных чиновников.

Местное самоуправление - форма власти, по своему определению призванная минимизировать коррупционные риски, поскольку предполагает максимально сокращенную дистанцию между властью и населением, создание условий для мобилизации внутренних резервов в сфере самоорганизации.

На первый взгляд, законодательство о местном самоуправлении демонстрирует незначительные возможности для реализации коррупционных намерений чиновников местных администраций, поскольку исполнение значительного числа муниципальных функций должно осуществляться при непосредственном участии местных сообществ. Однако почти в каждой отрасли муниципального хозяйства встречаются сюжеты противоправных действий ответственных руководителей: в сферах ЖКХ, образования, здравоохранения.

В России выделено около 25 тысяч муниципальных образований [5]. По требованиям статьи 34 Федерального закона от 6.10.2003 г. № 131- ФЗ «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» [1], определены три органа местного самоуправления. Они, решая вопросы местного значения. Опираясь на нормативно-правовые государственные законы.

Вместе с различными органами государственной власти, органы местного самоуправления создают коррумпированную систему власти. В современной системе власти создана благодатная среда для организованной преступности. В органах местного самоуправления выявляют организованные преступные группировки. Руководители организованных экономических преступных групп находят варианты использовать представителей органов власти для махинации в целях крупных хищений. На уровне муниципальных образований действуют организованные группировки, которые представляют собой цепочку взаимосвязи между коррумпированными представителями правоохранительными органами местного самоуправления и преступниками. В настоящее время в научной литературе начинают...
В последние годы появляются громкие судебные разбирательства, в которых обсуждаются коррупционные механизмы руководителей разного уровня муниципальных образований. Среди выявленных законодательных нарушений можно отметить нецелевое использование денежных средств, использование служебного положения в целях личного обогащения, экономические и правовые нарушения в распределении земель, муниципального имущества, бюджетных средств и участие в бизнес проектах коммерческих организаций.

В основе большинства этих мотивов лежит возможность взяточничества как формы нелегального присвоения обремененным властными полномочиями лицом материальных средств за противоправные действия с корыстным умыслом. Взяточничество рассматривается в качестве основного объекта злоупотреблений и реализуется в деятельности муниципальных руководителей в нескольких формах [3]:

1) создание для взяткодателя невыносимых условий при решении проблемы, подлежащей санкционированию со стороны органов муниципальной власти (режим вымогательства);
2) содействие в ускорении или создании благоприятных условий для взяткодателя относительно других участников, ориентированных на выполнение муниципальной функции и получение муниципальной услуги (режим содействия);
3) сознательный уход от действующих правил предоставления муниципальной услуги или выполнения муниципальной функции, использование несанкционированных схем для получения незаконного преимущества (режим имитации).

Органы местного самоуправления в лице руководителей исполнительных органов наделены законом широкими полномочиями в области распоряжении ресурсами, находящимися под контролем муниципалитетов. Эти ресурсы должны обеспечивать доходную часть бюджетов муниципальных образований. Однако в силу определенных условий и особенностей системы эти финансовые средства могут быть использованы местной властью в качестве способа привлечения материальных средств, идущих мимо официально установленных каналов наполнения бюджета. Значительная часть этих ресурсов может остаться официально не оформленной или иметь неопределенный правовой статус использования.

За последние несколько лет явно наметилась тенденция усиления влияния региональной власти на местное самоуправление, венцом которой стало принятие в 2014 г. Федерального закона от № 136-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации». К сожалению, расширение контрольных функций органов региональной власти за действиями местных администраций не только не снизило корruptционной опасности, но и способствовало созданию ее новых форм.

Противостояние руководителей регионов оказывает крайне негативное влияние на развитие местного самоуправления и оптимизацию взаимоотношений между уровнями власти. Вряд ли можно надеяться на то, что можно погасить конфликт, в основе которого лежат системные противоречия, вызванные недооценкой механизмов местного самоуправления в решении большинства региональных проблем.

Объяснить коррупционную предрасположенность чиновников муниципальной принадлежностью их к кем случае нельзя. Коррупционные действия на уровне местного самоуправления достаточно специфичны, поскольку обнаруживают в себе особый механизм, отличаящий его от аналогичного механизма на уровне государственного управления.

Последовавшее в связи с принятием Федерального закона от 27 мая 2014 года № 136-ФЗ «О внесении изменений в статью 26.3 Федерального закона "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" и Федерального закона "Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации"» разделение вопросов местного значения между городскими и сельскими поселениями значительно сократило возможности руководителей сельских администраций в допущении масштабных финансовых злоупотреблений [3].
Если учесть, что в России подавляющее большинство муниципальных образований приходится на сельскую местность, то положительное влияние законодательных новаций в сфере борьбы с коррупцией отрицать сложно. Однако сельские муниципальные образования и ранее достаточно редко становились объектом следственных действий, а размеры бюджетов сельских муниципальных поселений вряд ли способствуют стремлению их руководителей изъять часть их доходов в личную пользу. В реальности же сокращение числа проблем местного значения для решения их в сельских муниципалитетах лишило значительное их число дополнительных источников наполнения бюджета. Это усилило зависимость поселенческого звена от вышестоящих бюджетов и в конечном счете увеличило коррупционные риски.

Нельзя не отметить и еще одну тенденцию, которая стала ярко выраженной на фоне объявленной федеральной властью «борьбы с коррупцией». Несмотря на многочисленные проверки со стороны контрольных органов в отношении деятельности руководителей местных органов власти и благожелательные для последних результаты этих проверок определенные обстоятельства проверочных дел могут оказаться для местной власти через определенный промежуток времени предметом уголовного преследования. При этом никакой ответственности надзорный орган за свои возможные ошибки не несет, тогда как ошибки руководителей муниципальных образований, за спиной которых стоят тысячи людей, могут стать для них фатальными.

Серьезной проблемой является состояние системы повышения квалификации и переподготовки кадров местного самоуправления, значительная доля которой была представлена в ведущих региональных университетах страны. Бездумное реформирование высшей школы в России, а также настоящая война, объявленная Министерством образования и науки РФ «юристам» и «экономистам», значительно ухудшили условия формирования знаний в области муниципального управления. Из этой сферы ушел квалифицированный кадровый состав, не только способный воплощать в жизнь различные муниципальные проекты, но и осведомленный в механизме предоставления муниципальных услуг. И это еще один источник, подпитывающий коррупционные тенденции в системе местного самоуправления [4].

Руководители органов местного самоуправления органов и органов государственной власти подменяют конституционные права граждан личными корыстными целями. В этой связи назрела необходимость разработать нормативно-правовые ограничения и систему уголовного наказания для представителей власти разного уровня.

Таким образом, значительная часть «антикоррупционных дел» в местных органах власти в настоящее время связана не столько с корыстными намерениями муниципальных руководителей, сколько с недостаточной квалификацией специалистов и противоречивостью законодательства. Уже стечение антикоррупционной кампании будет только способствовать снижению привлекательности работы в местных органах власти и исключению каких-либо новаций в действиях их руководителей.

Именно поэтому борьба с коррупцией необходима.

Список литературы

3. Федеральный закон от 27 мая 2014 года № 136-ФЗ (ред. от 03.02.2015) «О внесении изменений в статью 26.3 Федерального закона "Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации" и


НАУЧНОЕ ИЗДАНИЕ

ЮРИСПРУДЕНЦИЯ В ТЕОРИИ И НА ПРАКТИКЕ:
АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ И СОВРЕМЕННЫЕ АСПЕКТЫ

Сборник статей
Международной научно-практической конференции
г. Пенза, 25 апреля 2020 г.
Под общей редакцией
кандидата экономических наук Г.Ю. Гуляева
Формат 60×84 1/16. Усл. печ. л. 17,7

МЦНС «Наука и Просвещение»
440062, г. Пенза, Проспект Строителей д. 88, оф. 10
www.naukaip.ru