

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**АКТУАЛЬНЫЕ ИССЛЕДОВАНИЯ СТУДЕНТОВ И АСПИРАНТОВ
В ОБЛАСТИ ГУМАНИТАРНЫХ, ОБЩЕСТВЕННЫХ,
ЮРИДИЧЕСКИХ И ЭКОНОМИЧЕСКИХ НАУК**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Авторы

А.М. Орлова

В.Р. Федорова

Я.В. Федченко

Хабаровск, 2010

Актуальные исследования студентов и аспирантов в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук. Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов «Студенческая весна – 2010». 13 апреля – 14 мая 2010 года. г. Хабаровск (сборник статей) / ХГАЭП. – Хабаровск, 2010. – 1020 с. – Библиогр. в конце ст. Деп. в ИНИОН РАН 10.03.2011 № 60970.

ТОМ 2

Секция 2. Юридические науки

Секция 3. III студенческая научно-практическая конференция «Избирательное законодательство Хабаровского края»

Научная редакция:

М.И. Разумовская, доктор экономических наук, профессор, проректор по научной работе Хабаровской государственной академии экономики и права;

В.А. Лихобабин, кандидат философских наук, профессор, ректор Хабаровской государственной академии экономики и права.

Рецензент

В.Т. Шишмаков, доктор экономических наук, профессор, проректор по научной работе Дальневосточного института международного бизнеса.

Компьютерная верстка, техническая редакция

А.А. Арефьева, С.В. Калитин, Т.В. Ковалева.

Статьи публикуются в авторской редакции.

Печатается в соответствии с решением Ученого совета Хабаровской государственной академии экономики и права, протокол № 10 от 25.06.2010 г.

Содержание

ТОМ 2

Секция 2. Юридические науки..... 271

Олейникова И.М., Косарева И.А. Гражданско-правовая ответственность при оказании медицинских услуг: проблемы и перспективы совершенствования	272-283
Кузнецов Д.А., Кулыгин В.В. Конвенционные преступления в уголовном праве РФ	284-300
Шишкина Н.В., Полянский И.А. Разграничение компетенции между Российской Федерацией и субъектами Российской Федерации в сфере установления административной ответственности	301-312
Балыкова Е.А., Ким Е.В. Ущемление прав работников при использовании аутсорсинга в России (проблемы законодательства).....	313-315
Березкин И.В. Договор денежного займа и кредитный договор: сходства и различия.....	316-318
Бермес Е.А., Бергеля И.И. Гранты в российском законодательстве	319-321
Боровлёв И.П. Защита прав потребителей при приобретении товаров через интернет-магазины	322-325
Браташева А.С., Носова С.Ф. Реклама табачных изделий: велика ли важность?	326-329
Волхова С.В., Косарева И.А. Проблемы института завещания в Российской Федерации	330-332
Волынская Н.В., Носова С.Ф. Смертная казнь в Российской Федерации: за и против	333-336
Деркач Т.А., Косарева И.А. Присвоение авторства (плагиат) в студенческих учебных работах	337-339
Долгова К.А., Носова С.Ф. О брачном договоре.....	340-342
Дубовик А.В., Корнилова Н.В. Правовая природа доменных имен.....	343-345
Дудко А.С., Коротких А.С., Брылёва В.А. Монополия на нефтепродукты.....	346-349
Ермолаева Е.А., Корнилова Н.В. Органы и ткани человека как объекты гражданско-правового регулирования	350-353
Загрекова В.А., Брылёва В.А. Проблемы заключения и расторжения браков с иностранными гражданами	354-357

Зардов Р.С., Вязов А.Л. Тенденции унификации правовых систем современности на примере сближения романо-германской и англо-саксонской правовых систем	358-361
Захаренков А.И., Ленский Г.С., Федорин В.П. Военная доктрина: вчера и сегодня	362-363
Ионова Ю.А., Дядичкина В.Ю. Проблемы доказывания в гражданском и арбитражном процессе с помощью доказательств, имеющих электронную форму.....	364-367
Ильиных И.Л., Лебедева Ю.Н. Институт Уполномоченного по правам ребёнка в Российской Федерации: современное состояние и перспективы развития	368-371
Кадыров Э.И., Корнилова Н.В. Информация о товаре: проблемы правового регулирования.....	372-374
Копейко К.А., Никитенко М.Г. История становления и развития пенитенциарной системы России	375-376
Косарев А.А., Пастушенко А.Б. Категория «юридический факт»: понятие и виды (на примере семейного права)	377-380
Кочергина И.С., Зилкова Р.М. Законодательное регулирование факторинговых операций	381-382
Кузьмина Н.А., Носова С.Ф. Международное гуманитарное право: сущность и необходимость его применения в условиях современной конфронтации	383-387
Лебедева Е.А. О новеллах Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации об обеспечительных мерах арбитражного суда по корпоративным спорам	388-391
Лотов П.В., Плотникова Л.А. К вопросу о самобытности правовой системы России	392-394
Медведева А.Ю., Винаркевич И.Р. Недействительность вексельных сделок: проблемные аспекты	395-400
Миллер А.А., Бергеля И.И. Однополые браки и проблема их признания в Российской Федерации	401-403
Молодов О.Н. Самозащита в гражданском праве	404-406
Мотлохов Е.В., Кулыгин В.В. Преступления против избирательных прав граждан, совершаемых в процессе голосования через интернет: вопросы уголовно-правовой оценки	407-409

Новикова О.П., Бергеля И.И. Защита прав добросовестного приобретателя в российском гражданском праве	410-413
Овчинникова А.А., Пастушенко А.Б. Проблема правового нигилизма в современном российском обществе и возможные пути его преодоления.....	414-418
Омельченко Д.Д., Бергеля И.И. Институт банкротства граждан в законодательстве РФ	419-121
Павлоцкая О.К., Абубакиров Ф.М. Дети из социально неблагополучных семей как объект профилактики наркомании.....	422-425
Паскевич М.А., Корнилова Н.В. Выселение бывших членов семьи собственника жилого помещения	426-429
Подолькин И.В., Облаков А.А. Теоретические основы и практика применения досудебного соглашения о сотрудничестве.....	430-432
Решетнева О.К., Плотникова Л.А. Право Индии	433-439
Решетнева О.К., Никитенко М.Г. Эволюция семейного права в российском и советском государстве	440-446
Сиделева В.С., Рубанова А.А., Никитенко М.Г. Анализ органов розыскной деятельности: исторический аспект	447-449
Слободенюк Д.А., Коваленко Е.Г. Проблемы применения добровольной сертификации: российский и зарубежный опыт	450-452
Соболева М.В., Корнилова Н.В. Совершенствование положений о вещных правах Гражданского кодекса РФ по концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации	453-454
Стасюк Д.А., Вязов А.Л. Будущее смертной казни в современной России после введения суда присяжных на всей территории страны.....	455-459
Степанова Н.В., Трофимов Е.В. Подведомственность дел об административных правонарушениях, совершенных несовершеннолетними.....	460-464
Стрелкова С.А., Пономарев Е.В. Заселение Дальнего Востока: история и современность.....	465-468
Субботина Н.А., Скрабневская Е.С. Влияние римского права на современное гражданское право РФ	469-471
Теймурова Д.А., Плотникова Л.А. Правовые системы стран Дальнего Востока ...	472-473
Туизова А.Г., Никитенко М.Г. История института несостоятельности (банкротства) предприятий в России.....	474-477
Тюрло Е.А., Зарубина Н.П. Проблемы правового обеспечения противодействия наркомании в вузе	478-482

Фёдоров А.С., Петрова Н.А. Участие прокурора в гражданском процессе	483-487
Фёдорова К.В., Носова С.Ф. Оценка наиболее важных изменений в Земельном кодексе РФ в период с 2007 по 2010 годы.....	488-492
Федченко Я.В., Носова С.Ф. О всеобщей воинской повинности	493-498
Черенцова А.В., Плотникова Л.А. Право США	499-501
Черныш В.В., Коваленко Е.Г. Соотношение понятий «ревизия» и «проверка» в российском законодательстве	502-504
Шеломенцева Е.В., Корнилова Н.В. Деприватизация жилых помещений в Российской Федерации	505-507
Яцышина А.В., Юхнова В.А. Актуальные вопросы законодательства о выборах в РФ	508-510
Яцышина А.В. Проблемные вопросы законодательства об экономической несостоятельности (банкротства) в РФ	511-512
Секция 3. III студенческая научно-практическая конференция «Избирательное законодательство Хабаровского края».....	513
Алкаева Я.И., Сазанкова О.В. Политическая социализация молодежи.....	514-517
Вдовина Е.Е. Изменения в законодательстве о выборах Хабаровского края: сравнительно-правовой анализ	518-522
Гензель Е.Ю., Филянина И.М. Законодательная дума Хабаровского края четвертого и пятого созывов: особенности проведения выборов	523-526
Гензель Е.Ю., Филянина И.М. Избирательные системы при формировании органов государственной власти Хабаровского края	527-531
Гусева М.Ю., Филянина И.М. Бюджетные гарантии реализации избирательных прав граждан в Хабаровском крае	532-536
Павлов С.Е., Конечких Г.П. Организационно-правовые проблемы выборов в Хабаровском крае	537-540

ТОМ 2

СЕКЦИЯ 2.

ЮРИДИЧЕСКИЕ НАУКИ

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Олейникова И.М., Косарева И.А.¹

**ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ПРИ ОКАЗАНИИ
МЕДИЦИНСКИХ УСЛУГ: ПРОБЛЕМЫ И ПЕРСПЕКТИВЫ
СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ**

В работе исследованы проблемы гражданско-правовой ответственности в случае причинения вреда жизни или здоровью пациента при оказании медицинских услуг, рассмотрено общее правило о возложении ответственности только при наличии вины и исключения из него – случаи повышенной безвиновной ответственности, вопросы страхования профессиональной деятельности медицинских работников, приведены некоторые рекомендации по совершенствованию действующего законодательства в рассматриваемой сфере.

Распространенность ненадлежащего оказания медицинских услуг за последнее десятилетие приняла, по определению президента Всемирной ассоциации медицинского права профессора А. Carmi, характер «молчаливой» эпидемии. Важными факторами риска увеличения числа пациентов, которым оказана медицинская услуга ненадлежащего качества, являются: отсутствие правовых гарантий деятельности врачей, системы страхования профессиональной ответственности медицинских работников, стандартов ведения медицинской документации, диагностики и лечения с

¹ Научная работа заняла 1 место в секции «Юридические науки» XL научной конференции – конкурса научных докладов «Студенческая весна – 2010» (15 апреля 2010 г.)

учетом правовых аспектов оказания медицинских услуг, вынужденное занижение объемов медицинской помощи вследствие дефицита финансирования в системе обязательного медицинского страхования¹.

Сегодня неблагоприятные исходы в медицине становятся причиной смерти пациентов чаще, чем от несчастных случаев на дорогах, рака и СПИДа. Так, Канадский институт медицинской информации на основе обработки статистических данных о неблагоприятных исходах в медицине приводит следующие цифры: один из 9 взрослых пациентов в больнице инфицируется; один из 9 пациентов получает неправильное назначение лекарства или неправильную дозу препарата; у каждого из 229 пациентов, которым переливались компоненты крови, развивались побочные реакции; у каждого из 6667 оперированных хирурги оставляют в организме инородные тела (инструмент, тампоны и проч.)².

Особенность медицинской деятельности состоит в том, что она нередко сопряжена с риском причинения вреда здоровью или жизни пациента, так как медицинское вмешательство может повлечь неблагоприятные последствия либо само по себе представляет причинение определенного вреда здоровью с целью предотвращения большего. «Есть больные, которым нельзя помочь, но нет больных, которым нельзя навредить», - подобной поговоркой опытные клиницисты издавна подчеркивали потенциальный риск практически любой медицинской деятельности.

Вопрос о гражданско-правовой ответственности медицинских работников заслуживает пристального внимания юристов, законодателей и широкой общественности.

Независимо от того, какие именно права пациента были нарушены, гражданско-правовая ответственность наступает при наличии состава гражданского правонарушения, включающего в себя: причинение вреда пациенту; противоправность действия медицинского персонала; причинную связь между противоправностью деяния и наступившими последствиями; вину причинителя вреда³.

Рассмотрим эти условия применительно к теме нашего исследования.

Противоправность

Противоправность означает нарушение закона или иного нормативного акта, а также субъективного права лица. Под противоправностью в медицинской сфере

¹ Сергеев Ю. В., Канунникова Л. В. Ненадлежащее оказание медицинских услуг и факторы риска его возникновения // Медицинское право. 2007. № 4. С. 16.

² Мохов А. А. «Врачебная ошибка» как актуальная проблема судебной практики // Медицинское право. 2004. № 2. С. 32.

³ Васильева Е. Е. Вина как условие гражданско-правовой ответственности исполнителей медицинских услуг // Бюллетень сибирской медицины. 2004. № 3. С. 65.

следует понимать действие или бездействие медицинского персонала, который нарушает определенные правила, нормы стандартов, регулирующих медицинскую деятельность, в результате чего ухудшается здоровье пациента, а также нарушаются его субъективные права¹.

Применительно к медицинским услугам, многие из которых сопряжены с риском причинения вреда жизни и здоровью человека, одним из факторов, от которого зависит решение вопроса о правомерности или противоправности действий исполнителя медицинской услуги, повлекших вред, является выполнение требования закона о получении добровольного информированного согласия пациента на медицинское вмешательство.

По одному из изученных мною дел выяснилось, что в Хабаровский районный суд обратились родители несовершеннолетнего Мартынова Е.В. с иском о компенсации морального вреда. В обосновании заявленных требований было указано, что учащимся муниципального общеобразовательного учреждения – средней общеобразовательной школы с. Ильинка была сделана прививка от гепатита «В». После прививки их сын почувствовал себя плохо, а затем наступила парализация (неподвижность) всего тела.

Суд установил, что несовершеннолетний в течение месяца находился в реанимационном отделении больницы с диагнозом «поствакцинальный энцефалит с эпилептическим синдромом». В настоящее время ребенок признан инвалидом вследствие поствакцинального осложнения, состоит на учете у невролога и часто проходит стационарное лечение. В решении суда о присуждении компенсации морального вреда с медицинского учреждения суд указал, что в нарушении ст. 11 Федерального закона «Об иммунопрофилактике инфекционных заболеваний» согласия родителей несовершеннолетнего ребенка на проведение ему профилактических прививок не было получено, а перед проведением такой прививки пациент и его родители не получили информации о возможных поствакцинальных осложнениях, названных в Перечне поствакцинальных осложнений, вызванных профилактическими прививками, утвержденном Постановлением Правительства РФ от 2 августа 1999 г.².

Вред

Другим необходимым условием возникновения ответственности медицинского учреждения является причиненный пациенту вред. Под вредом в гражданском праве понимают умаление какого-либо блага, наличие неблагоприятных последствий.

¹ Малеина М. Н. Человек и медицина в современном мире. М., 1995. С. 146.

² Архив Хабаровского районного суда. Дело № 2-352/01.

Возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью пациента в результате виновных действий медицинского персонала может состоять в возмещении утраченного пациентом заработка, а также дополнительных расходов (на лекарства, повторное лечение, протезирование, посторонний уход), компенсации морального вреда.

Если в результате противоправных виновных действий медицинского персонала пациент умер, то право на возмещение вреда за счет медицинского учреждения имеют нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню смерти право на получение от него содержания, а также ребенок умершего, родившийся после его смерти. Вред определяется в размере среднемесячного заработка умершего за вычетом доли, приходящейся на него самого и трудоспособных граждан, состоявших на иждивении, но не имеющих право на возмещение вреда¹.

Причинная связь

Объективным условием наступления ответственности медицинских учреждений является наличие причинной связи между противоправным деянием медицинского учреждения и наступившим вредом. В большинстве случаев определение причинной связи вызывает трудности, т.к. в лечении того или иного заболевания принимают участие – врач, ставящий диагноз, работники лабораторий, проводящие исследования, медсестры, оказывающие процедуры, специалисты различных физиотерапевтических, рентгенографических кабинетов.

По делам о повреждении здоровью и причинении смерти пациенту для правильного установления причинной связи нередко приходится прибегать к проведению судебно-медицинской экспертизы².

Интерес представляет зарубежный опыт установления причинной связи в случаях ненадлежащего оказания медицинской помощи, поскольку он включает в себя использование нетрадиционных подходов, не применяемых в отечественной доктрине. В американской судебной практике сложилось несколько подходов к такого рода делам. Первый подход, получивший название «все или ничего» (all or nothing), основан на традиционной теории причинной связи: истец получает возмещение только в том случае, если при надлежащем оказании медицинской помощи его шансы на выживание (выздоровление) составляли бы 51% и более. Если же выживание (выздоровление) даже при надлежащем лечении было менее вероятно, это служит основанием для отказа

¹ Александрова А. А., Маркин М. Н. Юридическая ответственность за вред, причиненный жизни и здоровью пациента // Экономика здравоохранения. 2009. №5-6. С. 61.

² Сидорович Ю. С. Медицинская ошибка как основание гражданско-правовой ответственности. М., 2005. С. 38.

в иске. Второй подход известен как «теория увеличения риска наступления вреда» (increased risk of harm doctrine). Сторонники данной теории считают оправданным выплату возмещения по делам о ненадлежащем врачевании в том числе в тех случаях, когда шанс пациента на выживание (выздоровление) даже при надлежащем лечении составлял менее 51%, и обосновывают это тем, что противоправные действия медицинских работников повлекли увеличение риска наступления вреда жизни и здоровью пациента. Третий подход, называемый «теорией потери шанса» (loss of a chance doctrine), основывается на том, что размер возмещения, выплачиваемого истцам, должен определяться в зависимости от того, на сколько (в процентном выражении) были снижены шансы пациента на выживание ненадлежащими действиями исполнителя медицинской услуги. В качестве исходной суммы для выплаты возмещения рассматривается вред, понесенный в случае смерти пациента, который уменьшается пропорционально тому, на сколько были уменьшены шансы пациента на выживание¹.

Вина

Согласно п. 1 ст. 401 ГК РФ под «виной» следует понимать непринятие правонарушителем всех возможных мер по предотвращению неблагоприятных последствий своего поведения, необходимых при той степени заботливости и осмотрительности, которая требовалась от него по характеру лежащих на нем обязанностей.

Часть 1 ст. 68 Основ законодательства РФ об охране здоровья граждан предусматривает, что при наличии вреда здоровью граждан, причиненного медицинскими или фармацевтическими работниками, виновные обязаны возместить потерпевшим ущерб в объеме и порядке, установленном законодательством Российской Федерации. Исходя из этого, можно сделать вывод, что законодатель в целом придерживается точки зрения о возложении ответственности на исполнителя медицинской услуги только при наличии его вины.

В соответствии с п. 3 ст. 401 ГК РФ при возмездном оказании медицинских услуг установлена повышенная ответственность за ненадлежащее исполнение обязательств при осуществлении предпринимательской деятельности, если иное не предусмотрено законом или договором. В силу данного правила лицо, не исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность если не докажет что надлежащее исполнение обязательств оказалось невозможным вследствие

¹ Барков А. В. Договор как средство правового регулирования рынка социальных услуг // Юрист. 2008. С. 76-77.

непреодолимой силы т.е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Применение правил о повышенной ответственности при осуществлении предпринимательской деятельности к исполнителям медицинских услуг, являющихся коммерческими организациями, не вызывает сомнений. Более спорным является вопрос о применении этой нормы к государственным и муниципальным учреждениям здравоохранения в случае оказания ими возмездных медицинских услуг.

В силу п. 3 ст. 50 ГК РФ некоммерческие организации могут осуществлять предпринимательскую деятельность при условии, что это служит достижению целей, ради которых они созданы, соответствует этим целям. Поскольку деятельность государственных и муниципальных учреждений здравоохранения по оказанию платных медицинских услуг является предпринимательской деятельностью, за ненадлежащее исполнение обязательств при ее осуществлении наступает повышенная (безвиновная) ответственность по правилу п. 3 ст. 401 ГК РФ.

Данный подход нашел отражение и в Правилах предоставления платных медицинских услуг населению медицинскими учреждениями, утвержденных постановлением Правительства РФ от 13.01.1996 № 27, которые определяют порядок и условия предоставления платных медицинских услуг (дополнительных к гарантированному объему бесплатной медицинской помощи) лечебно-профилактическими учреждениями независимо от ведомственной подчиненности и формы собственности, и являются обязательными для исполнения всеми медицинскими учреждениями. Согласно п. 19 Правил медицинское учреждение освобождается от ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение платной медицинской услуги, если докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение произошло вследствие непреодолимой силы, а также по иным основаниям, предусмотренным законом¹.

Повышенная ответственность за ненадлежащее оказание медицинских услуг может быть возложена на исполнителя не только в силу правила п. 3 ст. 401 ГК РФ, но и в соответствии с нормами ст. 1095 ГК РФ, предусматривающей ответственность за вред, причиненный жизни и здоровью вследствие недостатков услуги, а также вследствие недостоверной или ненадлежащей информации о ней, а также ст. 1079 ГК РФ об ответственности за вред, причиненный деятельностью, создающей повышенную опасность для окружающих. В качестве источника повышенной опасности

¹ Васильева Е. Е. Вина как условие гражданско-правовой ответственности исполнителей медицинских услуг // Бюллетень сибирской медицины. 2004. № 3. С. 66-67.

рассматривают деятельность исполнителей медицинских услуг, связанную с использованием рентгеновских установок, радоновых ванн, кобальтовых пушек, лазерных аппаратов, ультразвуковых приборов, ядовитых, наркотических, сильнодействующих лекарственных препаратов, огнеопасных лекарственных средств (эфир и др.), электрических токов, лекарственных средств или медицинских технологий при проведении медицинских экспериментов.

Таким образом, несмотря на то, что по общему правилу исполнители медицинских услуг несут ответственность при наличии вины, действующее законодательство предусматривает ряд исключений, в которых медицинские работники могут быть привлечены к ответственности и при отсутствии вины в случае причинения вреда жизни и здоровью пациента¹.

Возложение повышенной (безвиновной) ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение медицинских услуг подвергается в литературе критике. Так, С.С. Шевчук высказывает мнение, что отступление от принципа ответственности исполнителя медицинских услуг за вину при низком уровне оказания медицинской помощи, крайне недостаточном финансировании медицинской деятельности в условиях находящегося в начальной стадии становления рынка медицинских услуг, не диктуется необходимостью и целесообразностью и должно быть изменено при принятии специального законодательства, регулирующего отношения по предоставлению медицинских услуг².

Представляется, что для установления в предусмотренных законом случаях повышенной (безвиновной) ответственности имеются веские причины, к числу которых, прежде всего, относится необходимость защиты прав и законных интересов потерпевших. Применительно к медицинской деятельности нельзя не учитывать, что ненадлежащие действия исполнителя медицинской услуги могут причинить вред жизни и здоровью – главным благам, которые имеют первостепенное значение для каждого человека. В связи с этим, считаем, что оптимальным решением проблемы о повышенной (безвиновной) ответственности исполнителей медицинских услуг, позволяющем учесть как их собственные интересы, так и интересы пациентов, является институт страхования профессиональной ответственности медицинских работников.

С 60-70-х годов XX в. иностранные врачи стали в массовом порядке страховать профессиональные риски и профессиональную ответственность. Развитие платных

¹ Андреев Ю. Н. Возмездное оказание медицинских услуг // Цивилист. 2006. № 2. С. 25-27.

² Шевчук С. С. Правовое регулирование оказания медицинских услуг: проблемы совершенствования // Журнал российского права. 2001. №2. С. 35-36.

медицинских услуг, перенос отношений врача и пациента в правовое поле способствует тому, что российские медики пойдут по пути, апробированному их западными коллегами¹.

Следует отметить, что в ходе парламентских слушаний по проекту федерального закона «О частной медицинской деятельности» широко обсуждалась статья «О необходимости страхования профессиональной ответственности», включенная по многочисленным предложениям пациентов и врачей. В ней указывалось, что частные медицинские организации и лица, занимающиеся частной медицинской практикой, обязаны заключать договоры страхования своей профессиональной ответственности и уплачивать страховые взносы за счет получаемых доходов. В 1999 году Комитетом Государственной Думы по охране здоровья был разработан законопроект «О страховании профессиональной ответственности социально-медицинских работников». Разработчики проекта адресовали его в первую очередь исполнителям возмездных медицинских услуг. В связи с невозможностью изыскать источник финансовых средств для выплаты страховых взносов, законопроект был снят с дальнейшего обсуждения².

Правовыми предпосылками добровольного страхования профессиональной ответственности являются действующие в России правовые акты. Статья 63 Основ законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан определяет, что медицинские и фармацевтические работники имеют право на страхование профессиональной ошибки, в результате которой причинен вред или ущерб здоровью гражданина, не связанный с небрежным или халатным выполнением ими профессиональных обязанностей. Гражданский кодекс РФ в ст. 931 также предусматривает, что по договору страхования риска ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, может быть застрахован риск ответственности самого страхователя или иного лица, на которое такая ответственность может быть возложена.

Страхование профессиональной ответственности является одним из факторов, позволяющих не только решить проблему правового регулирования профессиональной деятельности медицинских работников, но и внедрить в практику достаточно эффективный и легитимный способ защиты законных интересов пациентов в случае развития неблагоприятного исхода медицинского вмешательства.

¹ Игбаева Г. Р. Перспективы развития страхования профессиональной ответственности врачей и других медицинских работников // Социальное и пенсионное право. 2007. № 2. С. 10.

² Пищита А. Н. Обязательное страхование профессиональной ответственности медицинских работников как экономический фактор повышения качества медицинской помощи // Право и экономика. 2006. № 2. С. 19.

Внедрение обязательного страхования профессиональной ответственности медицинских работников будет способствовать укреплению понимания собственной защищенности в равной степени, как у медицинских работников, так и у пациентов¹.

Обязательное страхование профессиональной ответственности позволит «рублем» оценивать профессионализм каждого отдельного медицинского работника и медицинского учреждения в целом. Если же количество страховых выплат по искам к неквалифицированному медицинскому работнику превысит предельно допустимую величину, страховая компания будет вынуждена отказать в страховании. Отсутствие полиса обязательного страхования профессиональной ответственности автоматически исключит возможность выдачи этому специалисту лицензии на право заниматься медицинской деятельностью.

Несомненно, многие вопросы страхования профессиональной ответственности медицинских работников нуждаются в детальном правовом регулировании. Это относится непосредственно к регламенту страхования, определению оснований причинения вреда здоровью, экспертизе ведения пациента, включая констатацию факта наличия или отсутствия врачебной ошибки, выработке механизмов доступной компенсации за вред, причиненный здоровью гражданина, расчету страховых выплат и многим другим вопросам.

Наряду с действием института страхования в ряде стран разработаны системы компенсации вреда, причиненного жизни и здоровью пациента. Впервые такая система была введена в Новой Зеландии. Применение ее основано на том, что в ряде случаев причинение вреда здоровью пациентов не связано с ошибочными действиями медицинского персонала, а может быть объяснено неблагоприятным стечением обстоятельств, непредвиденной реакцией организма пациента и прочими непредсказуемыми факторами. Жалобы пациентов рассматриваются Новозеландской корпорацией по компенсации при несчастных случаях; если корпорация считает, что имеет место не несчастный случай, а виновные действия врача, то пациент может обращаться с требованием о компенсации в судебные органы. При этом поиск конкретных виновников из числа медицинских работников не требуется, пациенту автоматически выплачивается определенная судом денежная компенсация.

В Европе концепцию ответственности без вины при компенсации ущерба, понесенного пациентом, первой стала на практике применять Швеция; ее примеру последовала и Норвегия. Законодательные основы для использования концепции

¹ Кущербаев С. К. Страхование профессиональной ответственности медицинских работников в РФ // Медицинское право. 2009. № 3. С. 21.

ответственности без вины впервые была создана в Финляндии принятием 1986 году закона об ущербе, понесенном пациентом. Согласно данному закону, пациенту компенсируется любой ущерб, причиненный в результате медицинского вмешательства или отсутствия медицинской помощи, включая инфекции и воспаления, возникшие в связи с этим, а также вследствие несчастного случая в ходе осмотра, лечения или санитарной перевозки, в т.ч. из-за дефектов медицинского оборудования¹.

Целесообразно, на наш взгляд, в специальном медицинском законодательстве конкретно и четко закрепить такие понятия как врачебная ошибка, несчастный случай в медицине, обоснованный медицинский риск, непрогнозируемый медицинский результат. Именно такими категориями апеллируют представители медицинской профессии в качестве оснований, дающих «право» избежать ответственности исполнителя медицинской услуги перед пациентом за неблагоприятный результат медицинского вмешательства.

В одном из муниципальных учреждений здравоохранения г. Омска имел место следующий случай. Пациент обратился за медицинской помощью по поводу перелома ключицы. Необходимая помощь была ему оказана, пациент наблюдался амбулаторно. На очередном приеме доктор рекомендовал больному экстренное оперативное вмешательство. Данное предложение было обусловлено не медицинскими показаниями, а лишь тем, что дежурившей в тот день бригаде медицинских работников было известно, что пациент в состоянии оплатить медицинские услуги по оперативному вмешательству. Подготовка пациента к операции проводилась в спешке, не были проведены необходимые анализы, не учтены при выборе наркоза анатомические особенности пациента (короткая шея, наличие неоднократных переломов челюсти) и был выбран неверный при таком анатомическом строении способ анестезии. В результате – кома, сердце удалось «запустить», но не клетки головного мозга. Жене, которая вместо мужа получила из больницы «живой труп», в суде заявляют, что это – врачебная ошибка. На самом деле – налицо явная вина².

Широкий резонанс в обществе также получила и ошибка краснодарских врачей, повлекшая ампутацию руки двухмесячной девочки. Накануне нового года новорожденную с диагнозом «коклюш» в тяжелом состоянии из Абинской районной больницы доставили в краснодарскую краевую детскую инфекционную больницу. Для

¹ Михайлова Ю. В. Страхование профессиональной ответственности медицинских работников за рубежом // Здравоохранение. 2003. № 9. С. 7-8.

² Невзгодина Е. Л. Проблемы ответственности исполнителя при оказании платных медицинских услуг. Сборник материалов международной научно-практической конференции «Актуальные проблемы гражданского права и процесса». Вып. № 1. 12-13 октября 2006 год; г. Казань; Казанский государственный университет. С. 89-90.

введения лекарства девочки установили катетер. В результате неудачной катетеризации в плечевой артерии образовался тромб. Попытке спасти больную руку успеха не имели. Врачи пошли на ампутацию умирающей конечности.

О каких «невиновных» врачебных ошибках, правомерном риске или несчастном случае здесь может идти речь?

На Западе судебные иски о возмещении физического и морального вреда, понесенного в результате мнимой или очевидной врачебной ошибки, широко распространены. Мировым лидером по количеству предъявляемых к врачам претензий являются США. По данным Национального банка о практикующих врачах, еще в 1991 - 1994 гг. общее количество выплат в качестве компенсации пациентам достигло 159 млн. долларов в год.

В России статистика недостатков лечебно-диагностического процесса не ведется ни одним ведомством. Недостаточно проработанное и не отвечающее современным реалиям законодательство не позволяет защитить права пациентов, а высокая корпоративность среди врачей зачастую становится непреодолимым препятствием на пути доказывания вины медицинских работников в случае причинения вреда здоровью¹.

Одним из ключевых вопросов, требующих разрешения с целью определения юридической перспективы любого «врачебного дела», является вопрос о соответствии качества медицинской услуги принятым стандартам. К сожалению, ни Основы законодательства Российской Федерации об охране здравоохранения, ни Правила предоставления платных медицинских услуг населению медицинскими учреждениями не содержат критериев, определяющих качество медицинской услуги.

Выходом из создавшейся ситуации может быть разрешение вопросов качества медицинских услуг на законодательном уровне, а также установление критериев, характеристик, показателей, условий качества самими сторонами в конкретном договоре оказания медицинской услуги (услуг). Представляется, что качество оказываемых медицинских услуг должно соответствовать современным требованиям к профессиональной квалификации врача-специалиста, техническим медицинским средствам оказания медицинской помощи и лечения, медицинскому оборудованию и хирургическому инструментарию, квалифицированным научно обоснованным способам, приемам лечения и хирургического (медицинского) вмешательства,

¹ URL: [http:// www.tass-ural.ru](http://www.tass-ural.ru).

общепризнанным методам ухода за больным, этическим правилам оказания медицинской врачебной помощи больным¹.

Подводя итог, следует отметить, что применительно к причинению вреда при оказании медицинских услуг необходимо учитывать, что оказание этих услуг всегда связано с риском. Во-первых, никогда нельзя с точностью предвидеть, как отреагирует человеческий организм на даже самое квалифицированное медицинское вмешательство, вполне оправданное и результативное применительно к тысячам других людей. Во-вторых, врачу часто приходится действовать в условиях заведомого риска, выбирая между явным вредом при отсутствии медицинского вмешательства и пользой при его осуществлении.

Вполне очевидно, что ответственность за неблагоприятный исход лечения не должна возлагаться на врача, если он лечит пациента в соответствии с существующими правилами. Оценка квалификации исполнителя медицинской услуги должна производиться, исходя из уровня развития медицины на момент совершения действий, подлежащих оценке.

Как справедливо отметила в одном из определений, судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РСФСР лечебные учреждения не могут нести ответственности за диагностические ошибки, обусловленные сложностью заболевания и не зависящие от внимания и добросовестности персонала. Если же эти ошибки явились результатом недобросовестного отношения к работе медицинского персонала, то лечебное учреждение обязано возместить вред, причиненный здоровью больного по вине его работников при исполнении ими своих обязанностей.²

Действия врача, допустившего ошибку в диагнозе при лечении из-за несовершенства медицинской науки и скрытых индивидуальных особенностей организма, нельзя считать неправомерными. Однако и пациента, пострадавшего от последствий неудачного лечения, оставлять наедине со своей бедой также не представляется возможным в современных условиях общества. На такие случаи и должна быть ориентирована система компенсации ущерба независимо от вины причинителя вреда.

¹ Рабец А. Н. Права потребителей при оказании медицинских услуг // Законы России: опыт, анализ, практика. 2007. № 2.

² Из практики Верховного суда РСФСР по рассмотрению в кассационном порядке и в порядке надзора дел о возмещении вреда // БВС РСФСР. 1971. № 10. С. 7.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Кузнецов Д.А., Кулыгин В.В.¹

КОНВЕНЦИОННЫЕ ПРЕСТУПЛЕНИЯ В УГОЛОВНОМ ПРАВЕ РФ

Ратификацией ряда международных договоров, Российской Федерацией приняты на себя обязательства по приведению уголовно-правовой системы в соответствие с нормами международного права, криминализации определённых преступных деяний, называемых конвенционными преступлениями. Данная группа преступлений является предметом изучения в работе. В первой части статьи рассматривается понятие конвенционных преступлений, их черты, важность закрепления в уголовном законе РФ. Во второй части даётся характеристика некоторых норм о конвенционных преступлениях, имплементированных в текст УК, рассматривается соответствие этих норм международным договорам, высказываются предложения по совершенствованию законодательства.

Введение

Современный мир характеризуется всё большей глобализацией, зависимостью государств друг от друга в различных сферах жизнедеятельности. С развитием современных средств связи, транспорта стираются исторические границы, в том числе и в сознании людей. Регламентировать всё многообразие межгосударственных отношений призвано международное право, нормы которого приобретают всё большее значение. Государства признают значение норм международного права над внутренним

¹ Научная работа заняла 2 место в секции «Юридические науки» XL научной конференции – конкурса научных докладов «Студенческая весна – 2010» (15 апреля 2010 г.)

законодательством, Россия не стала исключением, закрепив в ст. 15 Конституции¹ приоритет общепризнанных норм и принципов международного права.

По мере укрепления связей между государствами увеличивается число международных договоров, регулирующих многие вопросы, в том числе и вопросы международного уголовного права. В таких договорах появляются новые нормы, криминализирующие те или иные деяния, закрепляющие в качестве преступлений деяния, признанные таковыми во внутреннем праве государств, что, безусловно, влияет на развитие уголовного законодательства цивилизованных стран. Установление признаков многих преступлений невозможно без учёта положений соответствующих договоров, так как нормы международного права играют существенную роль в толковании и применении норм уголовного закона, на что также обращал своё внимание Конституционный суд РФ².

Российская Федерация приняла на себя определённые обязательства, подписав и ратифицировав международные договоры. Специфика межгосударственных отношений в области уголовного права, представляющая большой научный и практический интерес, состоит в том, что они не могут быть реализованы без имплементации их положений в Уголовный Кодекс РФ, т.к., во-первых, нормы таких соглашений не имеют санкций, а во-вторых, в любом случае, уголовное законодательство РФ исчерпывается УК³, и любые новые уголовные законы подлежат включению в данный акт. Поэтому выполнение международных обязательств России возможно только посредством включения конвенционных положений в российский закон.

Тем не менее, Россия далеко не всегда выполняет обязательства, принятые на себя после ратификации тех или иных актов. Отсюда необходимо сопоставление ратифицированных Россией договоров и российского уголовного закона, выявление соответствия норм внутреннего права договорам с целью всемерного соблюдения прав и свобод человека, поддержания мира и безопасности. Оценивая общественную опасность конвенционных преступлений, с учётом признаков, закреплённых в договоре, законодатель, признавая наличие пробела в законе и конструируя новые составы преступлений, должен опираться не только на определения преступных деяний в конвенциях, но и на особенности и традиции национального законодательства, чтобы

¹ Конституция Российской Федерации, в ред. ФКЗ от 30.12.2008 № 7-ФКЗ// Российская газета, № 7, 21.01.2009.

² Выступление В. Д. Зорькина на VIII Международном форуме по конституционному правосудию «Имплементация решений Европейского суда по правам человека в практике конституционных судов стран Европы»: «Роль КС РФ в реализации конвенции «О защите прав человека и основных свобод», 09.12.2005.

³ Уголовный кодекс Российской Федерации, 13.06.1996 № 63-ФЗ (в ред. ФЗ от 21.02.2010 № 16-ФЗ) // Российская газета. № 113. 18.06.1996. (далее – УК РФ).

не превратить признаки преступлений в набор фраз из положений международных актов. И здесь резонно возникает вопрос о том стоит ли принимать на себя обязательства, которые страна заведомо не в состоянии выполнить, или не желает выполнять, ведь ещё римляне вывели важнейшую максиму, *pacta sunt servanda*.

Тема конвенционных преступлений крайне мало разработана в отечественной уголовно-правовой науке, сам термин «конвенционные»¹ преступления употребляется крайне редко. Поэтому дать понятие, классификацию, анализ конкретных составов и сопоставить их с нормами международного права важно, для того, чтобы привести УК РФ в соответствие с договорами, ведь без адекватного законодательства невозможно построение правового государства.

Понятие, характеристика конвенционных преступлений

В теории международного и российского уголовного права преступные деяния, запрещённые различными конвенциями и договорами обозначаются разными понятиями: международный деликт², международное преступление³, транснациональными преступлениями⁴, преступлениями в международном уголовном праве⁵ и др. Единого мнения по данному вопросу как российским, так и международным правом⁶ не выработано. Авторским коллективом МГЮА в недавней монографии на данную тему⁷ предложено на наш взгляд наиболее оптимальное понятие «конвенциональных преступлений», под которыми понимаются «все предусмотренные международными договорами общественно опасные посягательства в международно-правовой сфере, наказуемость которых должна быть установлена в национальном законодательстве⁸.»

По способу возникновения нормы в данных преступлениях можно классифицировать на⁹:

¹ Князькина А. К. Конвенционные преступления в уголовном праве Российской Федерации: понятие, виды, общая характеристика: монография / под ред. А. И. Чучаева М. : Проспект, 2010. 160 с. (*далее – Князькина А.К. Конвенционные преступления*).

² Анцилотти Д. Курс международного права, т. 1/ перевод с итальянского, под. ред. Д.Б. Левина. М. : Изд-во иностранной литературы, 1961. С. 394.

³ John F. Murphy Civil liability for the commission of the international crimes as an alternative prosecution // Harvard human rights journal. 1999.

⁴ Цветков А. А. Общеизвестные нормы и принципы международного права как часть российской уголовно-правовой системы: диссертация. М., 2005. С. 75-90.

⁵ Кибальник А. Г. Влияние международного уголовного права на российское уголовное право: диссертация. М., 2003. С. 132.

⁶ John F. Murphy Civil liability for the commission of the international crimes as an alternative prosecution // Harvard human rights journal. 1999.

⁷ Князькина А. К. Конвенционные преступления.

⁸ Там же, С. 148.

⁹ Там же, С. 26-27.

а) *конвенционные* – преступления, нормы о которых появились в уголовном кодексе во исполнение международного договора после его вступления в силу (на исследовании данного вида конвенциональных преступлений мы и остановимся в данной работе);

б) *деривативные* – преступления, ответственность за которые появилась сперва в уголовном законодательстве отдельных государств, а затем по сходному вопросу был заключён международный договор;

в) *коммутационные* – преступления, ответственность за которые уже была предусмотрена в национальном законодательстве, но в связи с принятием обязательств по международному договору законодательная регламентация данных составов была изменена;

г) *симулярные* – преступления, ответственность за которые была установлена в связи с международным договором до принятия обязательств по нему;

д) *неимплементированные* преступления, предусмотренные международным договором, имеющим обязательную силу для государства, положения которого не имплементированы во внутренне законодательство.

Конвенционное преступление представляет собой посягательство, запрещённое УК РФ под угрозой наказания и имплементированное в Кодекс во исполнение принятых Россией обязательств по ратифицированному международному договору (как общего, так и специального характера), посягающее на отношения по охране международного правопорядка как системы общественных отношений, складывающихся в международно-правовой сфере.

В литературе выделяются следующие черты данной группы преступлений:

- международная общественная опасность, т.е. способность причинить вред охраняемым международным правом отношениям¹;
- противоправность, обусловленная предписаниями соответствующих международных актов;
- виновность государства в совершении деяния;
- деяние выражается в действие и бездействие органов государства;
- результатом является нарушение международного правопорядка и причинение ущерба другим субъектам международного права²;
- наличие состава преступления.

¹ Бирюков П. Н. Международное сотрудничество в борьбе с преступностью и правовая система РФ / П. Н. Бирюков. Воронеж : Истоки, 1997. С. 24.

² Василенко В. А. Ответственность государств за международные правонарушения. / В. А. Василенко. Киев : Вища школа. 1976. С. 84.

Такая характеристика конвенционных преступлений выглядит не бесспорной. Противоправность данных преступлений обусловлена не только их запрещением в международном праве, необходима соответствующая регламентация нормами внутреннего права, где бы содержались санкции. Нельзя также утверждать об исключительной виновности государства, т.к. применять сложившуюся в уголовном праве категорию вины¹ к коллективному образованию – государству нельзя. Хотя, если говорить о вине государства не как о психологическом отношении (как для человека), а как о социально-политическом и правовом понятии, то можно включать признак виновности в характеристику конвенционных преступлений, но опять-таки, только в тех преступлениях, где субъектов будет выступать государство.

Норма о конвенционном преступлении появляется во внутреннем законодательстве после вступления в силу соответствующего международного обязательства, т.е. после ратификации соответствующего международного договора. Государства обязаны соблюдать принцип **pacta sunt servanda**² и, следовательно, ответственность за конвенционные преступления устанавливается в национальном законодательстве во исполнение принятых государством международных обязательств.

Международные договоры по-разному определяют составы преступления, например, конвенция ООН по морскому праву напрямую определяет состав пиратства³, или наоборот, другие конвенции могут обозначить необходимость разработки состава на национальном уровне⁴.

Интересен вопрос и о классификации конвенционных преступлений. Единой классификации конвенционных преступлений в литературе нет. Например, *в зависимости от характера международного договора*, содержащего конвенционные преступления и степени конкретизации в нём состава преступления можно выделить преступления, нормы о которых⁵:

- вследствие принятия обязательств по договору, не имеющему специального уголовно – правового значения, но содержащему общее обязательство государства

¹ Например, Уголовное право РФ. Общая часть / уч. под. ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, А.И. Рапога. М.: Инфра-М, 2008. С. 155-199.

² Shaw M. N. International Law. / M.N. Shaw. Cambridge University Press 2003 С. 88-92; Венская конвенция о праве международных договоров (Заключена в г. Вене 23.05.1969) // ВВС СССР. 1986. №37. Ст. 772. (далее – Венская конвенция).

³ Конвенция ООН по морскому праву (Заключена в г. Монтего-Бее 10.12.1982) // СЗ РФ. 1997. №48 Ст. 5493. Ст. 101.

⁴ Шанхайская конвенция о борьбе с терроризмом, сепаратизмом и экстремизмом от 15.06.2001 // СЗ РФ. 2003. №41. Ст. 5493.(далее – Шанхайская конвенция).

⁵ Князькина А. К. Конвенционные преступления. М. С. 34-35.

установить ответственность за его нарушение. Например, таким договором является уже упоминавшаяся Всеобщая декларация прав человека;

- появились после ратификации международного договора, посвящённого в целом неуголовно – правовым вопросам, но содержащим конкретные составы преступления (Конвенция об открытом море формулирует состав пиратства¹);
- возникли после принятия обязательств по договору, в целом посвящённому уголовно-правовым вопросам, но не содержащему конкретного состава преступления (например, при установлении ответственности за преступления экстремистской направленности вследствие ратификации Шанхайской конвенции о борьбе с терроризмом, сепаратизмом и экстремизмом²);
- установлены после ратификации договора, посвящённого конкретным преступлениям и формулирующего определённые составы (Конвенция по борьбе с торговлей людьми и с эксплуатацией проституции третьими лицами³).

Важной в целях данной работы будет являться классификация конвенционных преступлений *в зависимости от объекта посягательства*, в соответствии со структурой УК РФ:

- преступления против личности (ст. 126, 127.1, 127.2 УК РФ);
- преступления против собственности и в сфере экономической деятельности (ст. 164, 174, 174.1, 178, 190 УК РФ);
- преступления против общественной безопасности (ст. 205.2, 206, 211, 220, 221, 227, 270 УК РФ);
- преступления против общественной нравственности (ст. 241, 242, 242.1 УК РФ);
- экологические преступления (ст. 252 УК РФ);
- преступления против государственной власти (ст. 282.2, 292.1, ч.2 ст. 302, ст. 322.1 УК РФ);
- преступления против мира и безопасности человечества (ст. 353, 354, 355, 356, 357, 359, 360 УК РФ).

Интересно, что при разработке УК 1996г. предлагалось выделить в отдельную главу Уголовного кодекса составы преступлений, имеющих международную

¹ Конвенция об открытом море (Заключена в г. Женева 29.04.1958) // Ведомости ВС СССР. 16 ноября 1962 г. N 46. Ст. 457.

² Шанхайская конвенция.

³ Резолюция 317 (IV) Генеральной Ассамблеи ООН Конвенция по борьбе с торговлей людьми и с эксплуатацией проституции третьими лицами // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключённых СССР с иностранными государствами. Вып. XVI. М., 1957. С. 280 – 290.

общественную опасность¹, что на наш взгляд представляется правильным. В действующем УК это предложение было принято лишь отчасти, обособлением в отдельную главу преступлений против мира и безопасности человечества.

Имплементировав уголовно-правовые положения международных договоров, российский законодатель рассредоточил их в Особенной части УК РФ, поместив в различные главы более или менее соответствующие содержанию нормы. Все конвенционные преступления в первую очередь посягают на международно-правовую обязанность государства по выполнению принятых обязательств. Следовательно, необходимо чётко определить статус таких преступлений, введя в Общую часть статью, дающую понятие и перечень таких преступлений.

Введение такой нормы будет ориентировать правоприменителя на необходимость обращения к нормам международного права в случае совершения одного из преступлений, входящих в указанный перечень.

Немаловажным представляется и введение в текст УК нормы о незамедлительной имплементации положений ратифицированного международного договора. Такое указание будет способствовать своевременному включению законодателем новых норм, имеющих своим источником соглашения, ставшие для России обязательными. Так уголовное законодательство требуется привести в соответствие со многими договорами, например, с Конвенцией о преступлениях и некоторых других актах, совершаемых на борту воздушных судов², Вашингтонской конвенцией о международной торговле видами дикой флоры и фауны, находящимися под угрозой исчезновения³, Международной конвенцией о пресечении преступлений апартеида и наказания за него⁴ и др.

Тем не менее, нельзя не отметить, что законодатель может и весьма своевременно реагировать на вступление в силу международного договора. Например, Конвенция Совета Европы о предупреждении терроризма⁵, заключённая 16 мая 2005г., была подписана Россией 17 ноября 2005, ратифицирована Федеральным законом от 20

¹ Князькина А.К. Конвенционные преступления. М. С.35.

² Конвенция о преступлениях и некоторых других актах, совершаемых на борту воздушных судов от 14.09.1963 // Сборник международных договоров СССР. Вып. XLIV М., 1990. С. 218-225.

³ Конвенция о международной торговле видами дикой флоры и фауны, находящимися под угрозой исчезновения (Заключена в г. Вашингтон, 3.03.1973) // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключённых СССР с иностранными государствами. Вып. XXXII. М., 1978. С. 549 - 562.

⁴ Международная конвенция о пресечении преступлений апартеида и наказания за него (Принята в г. Нью-Йорк, 30.11.1973) // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключённых СССР с иностранными государствами. Вып. XXXII. М., 1978. С. 58 - 63.

⁵ Конвенция Совета Европы по предупреждению терроризма (Заключена в г. Варшава 16.05.2005) // Совет Европы и Россия. 2005. № 1. С. 26 - 37.

апреля 2006г. № 56-ФЗ, и уже федеральным законом от 27 июля 2006г. № 153-ФЗ в Уголовный кодекс были внесены изменения.

Своевременное закрепление норм о конвенционных преступлениях в уголовном законе позволяет не только вовремя и в полном объёме исполнить международные обязательства, но и адекватно оценить общественную опасность подобных деяний с учётом их признаков, закреплённых в договоре.

В свете изложенного представляется необходимым включение в перечень задач кодекса, сформулированный в ст. 2 УК, включить также и охрану международных отношений и международного правопорядка, что позволит особо выделить и отразить специфику данных объектов посягательства и будет ориентировать правоприменителя на необходимость учёта соответствующих положений международных актов.

Далее остановимся на характеристике ряда конвенционных преступлений, исходя из объекта посягательства, в последовательности, предусмотренной российским уголовным законом.

Примеры конвенционных преступлений

а) преступления против личности.

Конвенционными среди преступлений против личности являются: похищение человека (ст. 125 УК РФ), торговля людьми (ст.127.1 УК РФ), использование рабского труда (ст. 127.2 УК РФ). Эти посягательства появились в национальном законодательстве в связи с принятием Россией обязательств по международному договору.

Рассмотрим норму, запрещающую *использование рабского труда* (ст. 127.2 УК РФ). Ответственность за использование рабского труда появилась в УК после внесения в него изменений Федеральным законом от 8 декабря 2003г. № 162-ФЗ, что было обусловлено необходимостью исполнения взятых на себя обязательств при ратификации Женевской конвенции относительно рабства от 25 сентября 1926г¹., а также дополнительной конвенции об упразднении рабства, работорговли и институтов и обычаев, сходных с рабством². Рабство, а также принудительный труд запрещены таким важным документом, как Международный пакт о гражданских и политических правах от 16 декабря 1966 г³. В ст. 8 говорится, что никто не должен содержаться в

¹ Международная конвенция о пресечении преступлений апартеида и наказания за него (Принята в г. Нью-Йорк, 30.11.1973). Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключённых СССР с иностранными государствами. Вып. XXXII. М., 1978. С. 58 - 63.

² Дополнительная конвенция об упразднении рабства, работорговли и институтов и обычаев, сходных с рабством (заключена в г. Женева, 07.09.1956) // Ведомости ВС СССР. 20 апреля 1957 г. № 8. Ст. 224.

³ Международный пакт о гражданских и политических правах от 16.12.1966 // Бюллетень Верховного Суда РФ, № 12, 1994. т 1.

рабстве, что рабство и работорговля запрещаются во всех видах. Никто не должен содержаться в подневольном состоянии, не должен принуждаться к принудительному или обязательному труду.

В ст. 1 Конвенции относительно рабства оно определяется как состояние или положение человека, над которым осуществляются правомочия собственника или некоторые из них. Ст. 7 Дополнительной конвенции лицом в подневольном состоянии признаёт лицо, находящееся в состоянии или положении, создавшемся в результате институтов или обычаев, сходных с рабством, к которым относятся долговая кабала; крепостное состояние; любой институт или обычай, в силу которого женщину могут насильственно выдавать замуж, передавать её другому лицу за вознаграждение или иным образом, в т.ч. по наследству после смерти мужа; а также любой институт или обычай, в силу которого ребёнок может передаваться с целью его эксплуатации.

Обобщая международные нормы, дефиницию рабства можно представить как положение или иное состояние лица, при котором в отношении его осуществляются все или некоторые полномочия, присущие праву собственности, если это лицо по независящим от него причинам не может отказаться от выполнения возложенных на него работ, оказания услуг¹.

Право собственности включает в себя три правомочия – владения, пользования и распоряжения², для признания преступления законченным, по нашему мнению, должно быть достаточно хотя бы одного из них.

Согласно отечественному законодательству преступным признаётся только использование рабского труда, в то время, как ст. 6 ратифицированной Дополнительной конвенции признаёт преступным также обращение лица в рабство, склонение другого лица к отдаче себя или лица, зависимого от него в рабство или подневольное состояние, являющихся результатом институтов и обычаев, сходных с рабством. Данные обязательные для России положения не были имплементированы в УК. Российский уголовный закон устанавливает ответственность только за использование рабского труда, оставляя за рамками предусмотренные международным правом обращение в подобное состояние и удержание в нём³. Обращение лица в рабство или подневольное состояние и удержание в нём также должны быть признаны преступными, о чём необходимо внести соответствующие изменения в ст. 127.2 УК РФ.

¹ Мизулина Е. Б. Торговля людьми и рабство в России: международно-правовой аспект / Е.Б. Мизулина. М. : Юрист, 2006. 591с.

² Гражданское право / под. ред. С. С. Алексеева, М. : «Проспект», 2009. С. 114.

³ УК РФ, ст. 127.2.

б) преступления против общественной безопасности и общественного порядка.

Самую многочисленную группу конвенционных преступлений составляют посягательства на общественную безопасность, общественный порядок и нравственность: публичные призывы к осуществлению террористической деятельности или публичное оправдание терроризма (ст. 205 УК РФ); захват заложника (ст. 206 УК РФ); угон судна воздушного или водного транспорта либо железнодорожного подвижного состава (ст. 211 УК РФ); незаконное обращение с ядерными материалами или радиоактивными веществами (ст. 220 УК РФ); хищение либо вымогательство ядерных материалов или радиоактивных веществ (ст. 211 УК РФ); пиратство (ст. 227 УК РФ); организация занятия проституцией (ст. 240 УК РФ); незаконное распространение порнографических материалов (ст. 242 УК РФ); изготовление и оборот материалов или предметов с порнографическими изображениями несовершеннолетних (ст. 242.1 УК РФ); загрязнение морской среды (ст. 252 УК РФ); неоказание капитаном судна помощи терпящим бедствие (ст. 270 УК РФ).

Ввиду всё возрастающей роли авиации в жизни современного общества, опасностей, возникших на рубеже тысячелетий (огромное количество террористических актов, техногенных катастроф) и не до конца проработанной нормативной базы, наиболее интересными в юридическом аспекте представляются вопросы, связанные с безопасностью авиации. Российской Федерацией были приняты на себя обязательства по ряду ратифицированных международных договоров: Конвенции о преступлениях и некоторых других актов, совершаемых на борту воздушных судов¹; Конвенции по борьбе с незаконным захватом воздушных судов²; Конвенции о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности гражданской авиации и протоколы к ней³.

В УК РФ безопасности воздушного транспорта посвящена всего лишь одна статья, не охватывающая всех составов, которые подлежат криминализации, согласно принятым РФ на себя обязательствам. Угоном следует признавать незаконное самовольное использование преступником воздушного судна для полёта независимо от того, совпадают или нет место взлёта и посадки⁴. Захват воздушного судна

¹ Конвенция о преступлениях и некоторых других актах, совершаемых на борту воздушных судов от 14.09.1963 // Сборник международных договоров СССР. Вып. XLIV М., 1990. С. 218-225.

² Конвенция по борьбе с незаконным захватом воздушных судов от 16.12.1970 // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключённых СССР с иностранными государствами. Вып. XXVII. М., 1974. С. 292-296. (далее - Конвенция по борьбе с незаконным захватом воздушных судов).

³ Конвенция о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности гражданской авиации от 23.09.1971 // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключённых СССР с иностранными государствами. Вып. XXIX. М., 1975.

⁴ Комментарий к Уголовному кодексу РФ / под. ред. В.М. Лебедева. М. : НОРМА, 2002. С.212.

представляет собой насильственное установление над судном с целью последующего угона такого контроля, который позволял бы использовать транспортное средство для полётов, в необходимую преступнику географическую точку¹.

Согласно УК РФ состав преступления образуют действия по захвату воздушного судна и его угону. В международных договорах речь идёт об актах вмешательства, захвата или другого незаконного осуществления контроля над воздушным судном, что является более широким перечнем преступных деяний, чем тот, что закреплён УК РФ.

Во-первых, понятие «захват воздушного судна», используемое в Конвенции от 16 декабря 1970 года, шире понятия «угон воздушного судна», которые не включают в себя запрещённое конвенцией «иное неправомерное осуществление контроля над судном»². Данное положение представляется неоправданным сужением ратифицированной нормы международного договора.

Во-вторых, отражения в нормах УК РФ не нашли специальные положения Конвенции о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности гражданской авиации. Например, положения статьи 1 о лицах, вмешивающихся в работу аэронавигационного оборудования, лицах, причиняющих воздушному судну во время эксплуатации ущерб и т.д. не имплементированы в УК. С такой точкой зрения можно не согласиться, сославшись на то, что схожие квалифицирующие признаки могут быть обнаружены в других статьях Кодекса, но нам такой подход представляется не правильным, в силу особенностей объекта охраны в данных уголовно-правовых отношениях. Недаром на международном уровне подписан соответствующий договор.

В-третьих, В УК РФ никак не урегулирован вопрос о преступлениях, посягающих на безопасность в аэропортах, хотя Россией ратифицирован необходимый протокол³, дополняющий конвенцию 1971 года.

По нашему мнению, в целях всестороннего обеспечения безопасности авиации необходимо более детально сконструировать составы преступлений, совершаемых в аэропортах, на борту воздушных судов, привести данные нормы в соответствие с международными договорами РФ.

в) преступления против мира и безопасности человечества.

В данную группу конвенционных преступлений относятся следующие статьи УК РФ: планирование, подготовка, развязывание или ведение агрессивной войны (ст. 353

¹ Там же.

² Конвенция по борьбе с незаконным захватом воздушных судов.

³ Протокол о борьбе с незаконными актами насилия в аэропортах, обслуживающих международную гражданскую авиацию, дополняющий Конвенцию о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности гражданской авиации, принятую в Монреале от 24.02.1988. // Сборник международных договоров СССР. Вып. XLV. М., 1991. С. 434-436.

УК РФ); публичные призывы к развязыванию агрессивной войны (ст. 354 УК РФ); разработка, производство, накопление, приобретение или сбыт оружия массового поражения (ст. 355 УК РФ); применение запрещённых средств и методов ведения войны (ст. 356 УК РФ); геноцид (ст. 357 УК РФ); наёмничество (ст. 359 УК РФ); нападение на лиц или учреждения, которые пользуются международной защитой (ст. 360 УК РФ).

В качестве примера соотношения норм международного права и уголовного закона РФ обратимся к статье 356 УК.

В УК РФ применение запрещённых средств и методов ведения войны понимается узко, только как жестокое обращение с военнопленными или гражданским населением, депортация гражданского населения, разграбление национального имущества на оккупированной территории, применение в вооружённом конфликте средств и методов, запрещённых международным договором России. Статья 356 УК построена бланкетным способом, поэтому для уяснения её содержания необходимо обращаться к нормам международного права. Например, понятие военнопленных содержится в Женевской конвенции об обращении с военнопленными¹.

Разграбление национального имущества на оккупированной территории состоит не только в хищении его путём грабежа, но и в его присвоении иными способами. И особо в данном случае защищаются культурные ценности². Международными договорами запрещены следующие средства ведения войны: удушливые, ядовитые или другие подобные газы и бактериологические средства³, противопехотные мины, противопехотное ослепляющее лазерное оружие⁴ и т.д.

Таким образом, перечень договоров, регулирующих средства и методы ведения войны весьма обширен, и не все из этих договоров ратифицированы РФ, в их числе: важнейший документ, чья ратификация откладывается уже десятилетие, Римский

¹ Женевская конвенция об обращении с военнопленными от 12.08.1949. // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключённых СССР с иностранными государствами. Вып. XVI. М., 1957. СС. 125-204.

² Конвенция о защите культурных ценностей.

³ Женевский протокол о запрещении применения на войне удушливых, ядовитых или других подобных газов и бактериологических средств от 12.06.1925 // Собрание законов и распоряжений Рабоче-крестьянского Правительства СССР. Отдел второй. 1928. №35. Ст.145.

⁴ Женевская конвенция о запрещении или ограничении применения конкретных видов обычного оружия, которые могут считаться наносящими чрезмерные повреждения или имеющими неизбирательное действие, от 10.10.1980. Вместе с протоколами «О запрещении или ограничении применения мин, мина-ловушек и других устройств» от 3.05.1996; Дополнительным протоколом об ослепляющем лазерном оружии от 13.10.1995. // ВВС СССР. 1984 №3. Ст.50; СЗ РФ. 2005 №44. Ст.4472; СЗ РФ. 2005 №48. Ст. 4969.

статут Международного уголовного суда¹, VIII, XI Гаагские конвенции от 18 октября 1907 года с протоколами к ним², Оттавская конвенция³.

Запрещённым средствам и методам ведения войны посвящено большое количество международных актов, поэтому использование при конструкции 356 статьи УК бланкетного способа представляется допустимым. Но, тем не менее, не все обязательные для России нормы международного права имплементированы в текст кодекса:

- закреплён не полный перечень преступлений в соответствии с международными актами⁴;
- не оправданно указание на преступность разграбления национального имущества только на оккупированной территории (национальное имущество может быть утеряно и не во время оккупации, что также будет признаваться международным преступлением, и в то же время в международном праве существует доктрина легальной оккупации территории,⁵ при которой подобные акты не будут подпадать под действие нормы);
- содержаться лишь ссылки на международные договоры, ратифицированные Россией, но отсутствует ссылка на нормы обычного права⁶.

Также можно отметить, что категория раненых и больных выпала из поля зрения российского законодателя⁷.

Следовательно, обоснованным кажется мнение М.Г. Янаевой о том, что при конструировании данного состава следовало использовать понятие «норм международного права, о правилах и обычаях ведения военных действий в вооружённых конфликтах», что позволило бы избежать неточностей и распространить действие статьи на более широкий круг деяний.

Заключение

Проведённое краткое исследование конвенционных преступлений позволяет прийти к ряду выводов. Все конвенционные преступления посягают, прежде всего, на международно-правовую обязанность государства по выполнению принятых обязательств, следовательно такие преступления необходимо обособить в российском

¹ Римский статут Международного уголовного суда (Рим, 17 июля 1998 года) // СПС «Консультант - Плюс».

² VIII, XI Гаагские конвенции от 18.10.1907 // СПС «Консультант - Плюс».

³ Конвенция о запрещении применения, накопления запасов, производства и передачи противопехотных мин и их уничтожении от 18.09.1997 // СПС «Консультант - Плюс».

⁴ Князькина А. К. Конвенционные преступления. М. С. 135.

⁵ См., Например: Oppenheim, International Law (H. Lauterpacht ed., 8th ed. 1955).

⁶ Статут Международного суда ООН. URL: <http://www.icj-cij.org>.

⁷ Князькина А. К. Конвенционные преступления. М. С.135.

уголовном законе, введя в его Общую часть, статью, дающую понятие и перечень таких преступлений. Введение такой нормы будет ориентировать правоприменителя на необходимость обращения к нормам международного права в случае совершения конвенционных преступлений.

Кроме того, необходимо дополнить ст. 1 УК РФ указанием на необходимость одновременной имплементации положений ратифицируемых международных договоров в области уголовного права в текст уголовного закона.

Также, на наш взгляд, в качестве одной из задач УК РФ необходимо указать охрану международных отношений и международного правопорядка (чему, кстати, призван способствовать Международный уголовный суд, чей статут Россия уже одиннадцатый год не ратифицирует). Включение охраны международных отношений и правопорядка в число задач УК позволит особо выделить и отразить специфику данных объектов посягательства и будет ориентировать правоприменителя на необходимость учёта соответствующих положений международных актов.

Список литературы:

1. Конституция Российской Федерации. в ред. ФКЗ от 30.12.2008 N 7-ФКЗ // Российская газета. № 7. 21.01.2009.
2. Венская конвенция о праве международных договоров (Заключена в г. Вене 23.05.1969) // ВВС СССР. 1986. №37. Ст. 772.
3. Всеобщая декларация прав человека (принята 10.12.1948 ГА ООН) / Международное публичное право. Сборник документов. Т. 1. М. : БЕК, 1996.
4. Дополнительная конвенция об упразднении рабства, работорговли и институтов и обычаев, сходных с рабством (заключена в г. Женева, 07.09.1956) // Ведомости ВС СССР. 20 апреля 1957 г. № 8. Ст. 224.
5. Женевская конвенция об обращении с военнопленными от 12.08.1949. // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключённых СССР с иностранными государствами. Вып. XVI. М., 1957. С. 125-204.
6. Женевская конвенция о запрещении или ограничении применения конкретных видов обычного оружия, которые могут считаться наносящими чрезмерные повреждения или имеющими неизбирательное действие, от 10.10.1980. Вместе с протоколами «О запрещении или ограничении применения мин, мин-ловушек и других устройств» от 3.05.1996; Дополнительным протоколом об ослепляющем лазерном оружии от 13.10.1995. // ВВС СССР. 1984 №3. Ст.50; СЗ РФ. 2005 №44. Ст.4472; СЗ РФ. 2005 №48. Ст. 4969.

7. Женевский протокол о запрещении применения на войне удушливых, ядовитых или других подобных газов и бактериологических средств от 12.06.1925 // Собрание законов и распоряжений Рабоче-крестьянского Правительства СССР. Отдел второй. 1928. №35. Ст.145.

8. Конвенция об открытом море (Заключена в г. Женева 29.04.1958) // Ведомости ВС СССР. 16 ноября 1962 г. № 46. Ст. 457.

9. Конвенция о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности гражданской авиации от 23.09.1971 // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключённых СССР с иностранными государствами. Вып. XXIX. М., 1975.

10. Конвенция ООН по морскому праву (Заключена в г. Монтего-Бее 10.12.1982) // СЗ РФ. 1997. №48 Ст. 5493. Ст. 101.

11. Конвенция о международной торговле видами дикой флоры и фауны, находящимися под угрозой исчезновения (Заключена в г. Вашингтон, 3.03.1973) // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключённых СССР с иностранными государствами. Вып. XXXII. М., 1978. С. 549 – 562.

12. Конвенция Совета Европы по предупреждению терроризма (Заключена в г. Варшава 16.05.2005) // Совет Европы и Россия. 2005. № 1. С. 26 - 37.

13. Конвенция о преступлениях и некоторых других актах, совершаемых на борту воздушных судов от 14.09.1963 // Сборник международных договоров СССР. Вып. XLIV М., 1990. С. 218-225.

14. Конвенция по борьбе с незаконным захватом воздушных судов от 16.12.1970 // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключённых СССР с иностранными государствами. Вып. XXVII. М., 1974. СС. 292-296.

15. Международная конвенция о пресечении преступлений апартеида и наказания за него (Принята в г. Нью-Йорк, 30.11.1973) // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключённых СССР с иностранными государствами. Вып. XXXII. М., 1978. С. 58 - 63.

16. Международная конвенция о пресечении преступлений апартеида и наказания за него (Принята в г. Нью-Йорк, 30.11.1973) // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключённых СССР с иностранными государствами. Вып. XXXII. М., 1978. С. 58 - 63.

17. Международный пакт о гражданских и политических правах от 16.12.1966 // «Бюллетень Верховного Суда РФ», № 12, 1994 т 1.

18. Протокол о борьбе с незаконными актами насилия в аэропортах, обслуживающих международную гражданскую авиацию, дополняющий Конвенцию о

борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности гражданской авиации, принятую в Монреале от 24.02.1988. // Сборник международных договоров СССР. Вып. XLV. М., 1991.

19. Резолюция 317 (IV) Генеральной Ассамблеи ООН Конвенция по борьбе с торговлей людьми и с эксплуатацией проституции третьими лицами // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами. Вып. XVI.- М., 1957. С. 280 - 290.

20. Статут Международного суда ООН URL: <http://www.icj-cij.org>.

21. Шанхайская конвенция о борьбе с терроризмом, сепаратизмом и экстремизмом от 15.06.2001 // СЗ РФ. 2003. №41. Ст. 5493.

22. Уголовный кодекс Российской Федерации, 13.06.1996 № 63-ФЗ (в ред. ФЗ от 21.02.2010 N 16-ФЗ) // «Российская газета», № 113, 18.06.1996.

23. Конвенция о запрещении применения, накопления запасов, производства и передачи противопехотных мин и их уничтожении от 18.09.1997 // СПС «Консультант - Плюс».

24. Римский статут Международного уголовного суда (Рим, 17 июля 1998 года) // СПС «Консультант - Плюс».

25. VIII, XI Гаагские конвенции от 18.10.1907 // СПС «Консультант - Плюс».

26. Зорькин В.Д. «Роль КС РФ в реализации конвенции О защите прав человека и основных свобод» // Выступление на VIII Международном форуме по конституционному правосудию «Имплементация решений Европейского суда по правам человека в практике конституционных судов стран Европы», 9.12.2005.

27. Анцилотти Д. Курс международного права, т. 1/ перевод с итальянского, под ред. Д.Б. Левина. М. : Изд-во иностранной литературы, 1961.

28. Бирюков П.Н. Международное сотрудничество в борьбе с преступностью и правовая система РФ / П.Н. Бирюков. Воронеж : Истоки, 1997.

29. Василенко В.А. Ответственность государств за международные правонарушения. / В.А. Василенко. Киев: Вища школа.

30. Гражданское право / под. ред. С.С. Алексеева, М. : «Проспект», 2009г.

31. Кибальник А.Г. Влияние международного уголовного права на российское уголовное право: диссертация. М., 2003.

32. Князькина А.К. Конвенционные преступления в уголовном праве Российской Федерации: понятие, виды, общая характеристика: монография / под ред. А.И. Чучаева М. : Проспект, 2010.

33. Комментарий к Уголовному кодексу РФ / под.ред. В.М. Лебедева. М. : НОРМА, 2002.
34. Мизулина Е.Б. Торговля людьми и рабство в России: международно-правовой аспект / Е.Б. Мизулина. М. : Юристъ, 2006.
35. Цветков А.А. Общепризнанные нормы и принципы международного права как часть российской уголовно-правовой системы: диссертация. М., 2005.
36. Уголовное право РФ. Общая часть / уч. под. ред. Л.В. Иногамовой-Хегай, А.И. Рарога. М. : Инфра-М, 2008.
37. Oppenheim, International Law (H. Lauterpacht ed., 8th ed. 1955).
38. Shaw M.N. International Law. / M.N. Shaw. Cambridge University Press 2003.
39. John F. Murphy Civil liability for the commission of the international crimes as an alternative prosecution // Harvard human rights journal. 1999.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Шишкина Н.В., Полянский И.А.¹

**РАЗГРАНИЧЕНИЕ КОМПЕТЕНЦИИ МЕЖДУ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИЕЙ
И СУБЪЕКТАМИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ В СФЕРЕ УСТАНОВЛЕНИЯ
АДМИНИСТРАТИВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ**

В данной работе раскрываются основные полномочия в сфере административной ответственности, отнесенные к компетенции Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, причины изменений законодательства об административных правонарушениях, рассмотрены примеры из судебной практики, а также последние изменения в законодательстве об административных правонарушениях Хабаровского края.

Прошло немало времени со дня вступления в силу Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, который пришел на смену КоАП РСФСР и отразил определенный период экономического развития и социально-политической жизни страны. За истекшие годы действия Кодекса в России шло интенсивное развитие политической жизни общества и экономики на базе новых принципов рыночных отношений, значительно изменилась в лучшую сторону социальная сфера жизни граждан, идет активное становление гражданского общества. Процессы, проходящие в государственном строительстве, во всех сферах политической, социально-культурной жизни России, не могли не отразиться на развитии законодательства в целом и

¹ Научная работа заняла 3 место в секции «Юридические науки» XL научной конференции – конкурса научных докладов «Студенческая весна – 2010» (15 апреля 2010 г.)

законодательства об административной ответственности в частности, как наиболее подвижной и восприимчивой к процессам государственного управления, обеспечения безопасности личности, общества и государства отрасли законодательства. Начавшаяся административная реформа, включая действия по реформированию государственной службы, борьбе с коррупцией и нарушениями государственной дисциплины, а также процесс децентрализации управления в сфере предметов совместного ведения Российской Федерации и ее субъектов, перенос центра тяжести осуществления контрольных и надзорных функций в указанной сфере в регионы оказали существенное влияние на изменение содержания норм как федерального, так и регионального законодательства об административной ответственности.

Следует отметить, что глобальный финансовый и экономический кризис дал дополнительный импульс развитию законодательства, направленного на реализацию политических и организационных мер, намеченных руководством страны в целях предотвращения негативных тенденций в жизни России.¹

Особенностью административной ответственности является то, что она относится к сфере совместного ведения Российской Федерации и субъектов Федерации. Этот факт обуславливает необходимость создания механизма разграничения полномочий между органами государственной власти Российской Федерации и субъектов Федерации в данной сфере. Законодатель предусмотрел следующую конструкцию разграничения полномочий: в статье 1.3. КоАП РФ приведены полномочия, отнесенные к исключительному ведению Российской Федерации. Все иные права являются прерогативой региональных законодателей.

При этом к ведению Российской Федерации относится установление всех существенных элементов административной ответственности, включая регулирование административной ответственности по вопросам, имеющим федеральное значение, в том числе административной ответственности за нарушение правил и норм, предусмотренных федеральными законами и иными нормативными правовыми актами РФ.

Такая нечеткая формулировка КоАП РФ порождает споры о разграничении компетенции между РФ и субъектами РФ. Отказ законодателя от приведения точного перечня вопросов, установление административной ответственности по которым относится к компетенции РФ, может быть оправдан тем, что любой закрытый перечень рискует быть неполным и неточным. Вместе с тем, очевидно, что вопросами

¹Салищева Н. Г. О некоторых тенденциях развития законодательства об административной ответственности в России в современный период. // Административное право и процесс 2009. №5.

федерального значения должны считаться все те вопросы, которые Конституцией РФ, федеральными законами отнесены к компетенции органов государственной власти Российской Федерации.¹

При разработке собственных законов субъекты РФ используют опыт друг друга, находя приемлемые для себя варианты в уже действующих нормативных правовых актах с учетом опыта их применения. Наличие как сходных, так и неодинаковых подходов к решению одних и тех же задач в различных регионах расширяет возможности поиска наиболее оптимальных вариантов правового регулирования. Самое сложное при этом – соответствие нормативных правовых актов субъекта Российской Федерации требованиям федерального законодательства.

Одним из наиболее универсальных способов разрешения коллизий в части разграничения рассматриваемых полномочий – судебная практика. Решения судов являются результатом правового анализа складывающихся отношений с учетом конституционных принципов разграничения полномочий Российской Федерации и субъектов Федерации, и оказывает решающее влияние на региональное законодательство. Зачастую решения судов выступают единственным критерием определения конституционности разграничения полномочий, что позволяет в определенной степени унифицировать правоприменение и добиться единообразия в законодательстве.²

Судами общей юрисдикции было вынесено несколько десятков судебных решений по делам об оспаривании законов субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях.³

Отдавая должное этому важному каналу поддержания единства правового регулирования, нужно отметить, что бывали случаи ее непоследовательности. В качестве примера может быть взят спор о возможности введения административной ответственности за размещение транспортных средств на детских или спортивных площадках, газонах, участках с зелеными насаждениями, хранение разукomплектованных транспортных средств вне специально отведенных для стоянки мест. Подобная норма была принята в ряде субъектов. В частности закон Архангельской области «Об административных правонарушениях» установил административную ответственность за нарушение порядка размещения транспортных

¹ Авдеенкова М. П. Особенности развития административно-правовой ответственности в российском праве // Современное право. 2008. № 3.

² Малый А. Ф. Разграничение полномочий Российской Федерации и субъектов Российской Федерации в сфере установления административной // Российский юридический журнал. 2007. №2.

³ Полянский И. А., Трофимов Е. В. Особенности и новеллы Кодекса Хабаровского края об административных правонарушениях 2009 года // Вестник ХГАЭП. 2009. №6.

средств, вводил запрет на размещение транспортных средств у газовых распределителей, электрораспределительных подстанций, площадок для контейнеров под сборы бытовых отходов, препятствующее подъезду технологического транспорта, у подъездов жилых домов и служебных помещений, мешающее движению пешеходов, на газонах, тротуарах, детских площадках.

По заявлению прокурора области эта норма была признана архангельским судом противоречащей федеральному законодательству. Суд посчитал, что данные отношения должны регулироваться федеральным законом в силу того, что сфера безопасности дорожного движения относится к исключительному ведению Российской Федерации. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ определением от 8 декабря 2004 года оставила решение Архангельского областного суда в силе.

Сходную норму содержала статья 2.4. Кодекса Нижегородской области об административных правонарушениях от 20 мая 2003 года. Она предусматривает административную ответственность за стоянку транспортных средств на детских или спортивных площадках, газонах, участках с зелеными насаждениями, хранение разукomплектованных транспортных средств вне специально отведенных для стоянки мест. Нижегородский областной суд отказал прокурору области в удовлетворении заявления о признании данной нормы противоречащей федеральному законодательству. Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ в определении от 15 июня 2005 года согласилась с позицией областного суда в том, что она принята в рамках полномочий субъекта РФ. В дальнейшем коллегия подтвердила свой вывод в определении по делу о рассмотрении кассационной жалобы на решение Псковского областного суда. Как видно, Верховный Суд РФ по сути, в аналогичных делах, по-разному оценил сходные нормы.¹

Но в целом судебная практика, особенно в последние годы, была более точной и последовательной.

По существу, она сформулировала правовоположения о том, имеют или не имеют определенные вопросы федеральное значение и, как следствие, может ли административная ответственность за нарушения в соответствующих сферах устанавливаться региональными законами.

К компетенции субъектов Российской Федерации отнесены следующие нормотворческие полномочия в сфере административной ответственности:

¹ Малый А. Ф. Разграничение полномочий Российской Федерации и субъектов Российской Федерации в сфере установления административной // Российский юридический журнал. 2007. №2.

1) установление административной ответственности по вопросам, не имеющим федерального значения (то есть составов административных правонарушений и административных наказаний за их совершение);

2) установление смягчающих обстоятельств в дополнение к части 1 статьи 4.2 КоАП РФ, но только применительно к составам административных правонарушений, предусмотренных законами субъектов Российской Федерации;

3) установление подведомственности дел об административных правонарушениях, предусмотренных законами субъектов РФ;

4) установление полномочий должностных лиц по составлению протоколов об административных правонарушениях, предусмотренных законами субъектов РФ.

Признание «федерального значения» за теми или иными сферами общественных отношений осуществляется следующими способами:

- Отнесением соответствующей сферы правового регулирования и, как следствия, этой же сферы правоохраны к исключительной компетенции федеральных государственных органов;

- Установлением по соответствующему вопросу административной ответственности федеральным законом (КоАП РФ);

- Бланкетным указанием на то, что установление административной ответственности по данному вопросу осуществляется законодательством РФ полностью

КоАП РФ, Федеральный закон от 6 октября 1999 года № 184 – ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации» и сформировавшаяся судебная практика позволяют считать, что общими условиями установления административной ответственности являются:

- Отсутствие признания данного деяния правомерным;
- Отсутствие тождественного состава преступления в УК РФ;
- Отсутствие в КоАП РФ или иных федеральных законах тождественного состава административного правонарушения;

- Отнесение сферы общественных отношений, подлежащих административно-деликтной охране, к полномочиям государственной власти субъектов Российской Федерации по предметам совместного ведения Российской Федерации и субъектов Российской Федерации, либо к ведению субъекта Российской Федерации, либо к вопросам федерального значения;

- Отсутствие в федеральном законе норм, относящих установление административной ответственности в данной сфере к компетенции федеральных органов государственной власти, то есть к предмету регулирования «законодательства Российской Федерации» или «федерального закона».

Опережающее регулирование по вопросам административной ответственности в настоящее время не допускается. Законы субъектов Российской Федерации, устанавливающие административную ответственность по вопросам федерального значения, не получившим в силу различных причин правоохрану в КоАП РФ и других федеральных законах, являются неправомерными.

Наиболее характерными родовыми объектами, охраняемыми законами субъектов РФ об административных правонарушениях, являются:

- статус депутатов законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов Российской Федерации;
- институты местного самоуправления;
- символика субъектов РФ и муниципальных образований (герб, флаг, гимн и другие);
- установленный порядок государственного и муниципального управления (нарушения при осуществлении государственного контроля, розничная торговля в неустановленных местах, нарушение сроков заселения жилых помещений, нарушение порядка введения платных услуг бюджетными организациями и т. д.);
- общественные отношения в сфере охраны природы (красная книга);
- общественный порядок и общественная безопасность (нарушение спокойствия граждан в ночное время, навязчивое приставание к гражданам, нарушение правил безопасности при содержании домашних животных);
- общественная нравственность (допуск несовершеннолетних на запрещенные объекты, нарушение «комендантского часа» для детей, жестокое обращение с животными, производство и сбыт гражданами спиртосодержащей продукции, если такая деятельность не является предпринимательской);
- сфера благоустройства;
- отношения на государственном электротранспорте, пассажирском городском и пригородном автомобильном транспорте (безбилетный проезд, безбилетный провоз багажа сверх установленных норм).

В судебном порядке признаны недействующими те законы субъектов, которые устанавливали:

- административную ответственность должностных лиц федеральных государственных органов за неисполнение нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации или органов местного самоуправления;

- административную ответственность в сфере отношений собственности;
- административную ответственность в сфере защиты прав потребителей;
- административную ответственность в сфере рекламы;
- административную ответственность в сфере ограничения курения табака;
- административную ответственность в сфере розничной продажи и потребления (распития) пива и напитков, изготавливаемых на его основе (в том числе распитие пива в общественных местах).

- административную ответственность в трудовой сфере;
- административную ответственность в бюджетной сфере (кроме дублирования составов административных правонарушений, предусмотренных статьями 15.14 «Нецелевое использование бюджетных средств и средств государственных внебюджетных фондов», 15.15 «Нарушение срока возврата бюджетных средств, полученных на возвратной основе», 15.16 «Нарушение сроков перечисления платы за пользование бюджетными средствами» КоАП РФ и определения должностных лиц и органов, уполномоченных осуществлять производство по таким делам);

- административную ответственность в жилищной сфере (за исключением административной ответственности за нарушение порядка предоставления жилищных помещений специализированного жилищного фонда субъекта Российской Федерации и муниципального специализированного жилищного фонда).

Прямо касались Кодекса 2004 года решение Хабаровского краевого суда от 29 апреля 2005 года о признании недействующими статей 4.18, 4.19, 4.20 Кодекса об ответственности в сфере эксплуатации жилищного фонда, решение Хабаровского краевого суда от 20 февраля 2006 года о признании недействующей главы 6.1 Кодекса об ответственности в области финансов, решение Хабаровского краевого суда от 27 мая 2008 года о признании недействующими отдельных положений Кодекса, в том числе ряда составов правонарушений в сфере благоустройства и ряда норм о должностных лицах, уполномоченных составлять протоколы.

Решением Хабаровского краевого суда от 26 февраля 2008 года был признан недействующим Закон Хабаровского края от 30 ноября 2005 года № 328 «О наделении органов местного самоуправления государственными полномочиями Хабаровского края по применению законодательства об административных правонарушениях».

Основанием для вынесения этого решения суда послужила статья 26.3 ФЗ от 6 октября 1999 года № 184 –ФЗ « об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов РФ», которая не допускала передачу полномочий по образованию административных комиссий на местный уровень. Это решение суда повлекло значительные организационные изменения в системе административной юрисдикции Хабаровского края. Поскольку административные комиссии являлись основным звеном юрисдикционной системы, было принято принципиальное решение их сохранить, придав им статус краевых органов. В настоящее время административные комиссии функционируют в статусе коллегиальных государственных органов Комитета Правительства Хабаровского края по обеспечению деятельности мировых судей, государственных нотариусов и административных комиссий.

Изменение правового поля, ужесточение судебной практики в отношении регионов и фрагментарность Кодекса 2004 года - в том виде, какой он приобрел после судебных решений, - явились главными причинами начала разработки в 2008 года проекта нового Кодекса. В настоящее время принят и вступил в силу Кодекс Хабаровского края об административных правонарушениях от 24 июня 2009 года № 256.¹

Кроме того, разграничению компетенции между Российской Федерацией и субъектами Российской Федерации способствует проведение специальной контрольно-надзорной деятельности, осуществляемой органами юстиции и прокуратуры.

На Министерство юстиции РФ возложена работа по правовой экспертизе нормативных правовых актов органов исполнительной власти. В соответствии с положением о Министерстве юстиции РФ его территориальные органы осуществляют юридическую экспертизу нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации на предмет их соответствия Конституции РФ и федеральным законам. При этом за непосредственное проведение юридической экспертизы отвечают структурные подразделения главных управлений Минюста России по федеральным округам, структурные подразделения главных управлений Минюста России по федеральным округам в субъектах РФ, находящиеся в пределах федерального округа, а также Департамент государственной политики в сфере федеральной юстиции Минюста РФ.

При осуществлении надзорных полномочий органы прокуратуры, в случае выявления отступления от требований законов при издании нормативных правовых актов органами и должностными лицами исполнительной власти субъектов РФ, вправе

¹Полянский И. А., Трофимов Е. В. Особенности и новеллы Кодекса Хабаровского края об административных правонарушениях 2009 года // Вестник ХГАЭП. 2009. №6.

использовать соответствующие меры прокурорского реагирования. К их числу относятся принесение протеста в орган, принявший этот акт, обращение в суд общей юрисдикции или арбитражный суд с требованием о признании акта недействительным.¹

Хотелось бы вернуться и упомянуть о последних изменениях в законодательстве об административных правонарушениях Хабаровского края. Как уже говорилось выше 24 июня 2009 года был принят Кодекс об административных правонарушениях Хабаровского края. В новом Кодексе было пересмотрено деление статей особенной части на главы с учетом структуры КоАП РФ и положений правовой доктрины. Главы, посвященные административным правонарушениям в сфере прав граждан, эксплуатации жилищного фонда и финансов были исключены, так как названные сферы правоохраны отнесены к федеральной компетенции. Глава об административных правонарушениях в области пользования библиотеками исключена в связи с устранением единственного состава правонарушения, являющегося «мертвым».

В большинстве статей особенной части исключено деление на части, что связано с оптимизацией нормативного пространства Кодекса. Двухразрядная нумерация статей (с номером главы и отделением от нее точкой порядковым номером статьи в этой главе - по аналогии с КоАП РФ) также была упразднена, а вместо нее введена традиционная.

В условиях постоянно меняющегося правового поля, когда может возникнуть необходимость дополнения Кодекса целыми главами, как это было в 2006 году, двухразрядная нумерация крайне неудобна и может приводить к путанице. Перечень должностных лиц, уполномоченных составлять протоколы, сделан более компактным. Из перечня исключены должностные лица органов местного самоуправления, так как полномочия по применению Кодекса на муниципальный уровень не передаются. Исключены из перечня также должностные лица тех организаций (библиотек, транспортных предприятий), которые не имеют статуса государственных органов, поскольку наделение таких лиц полномочиями в сфере административной ответственности в настоящее время считается неправомерным.

Должностные лица административных комиссий заняли прежнее место должностных лиц органов местного самоуправления, которые до признания недействующим Закона Хабаровского края от 30 ноября 2005 года № 328 несли большую нагрузку по выявлению и фиксации административных правонарушений.

¹ Гулягин А. Ю. Обеспечение законности актов управления субъектов Российской Федерации органами юстиции и прокуратуры // Закон и право. 2007. №1.

Существенной корректировке подвергся перечень сотрудников милиции общественной безопасности. Этот перечень теперь объединен в единый пункт и тем самым унифицирован, поскольку наделяет всех перечисленных в нем сотрудников равными полномочиями по составлению протоколов. За рамки единого пункта с перечнем сотрудников милиции выведены только сотрудники подразделений по делам несовершеннолетних, которые традиционно имеют особую компетенцию. Большим достижением является то, что перечень сотрудников милиции стал абсолютно определенным, поскольку теперь он не только включает указание на подразделение милиции, но и во всех случаях содержит наименование должностей уполномоченных сотрудников.

Недостатком нового Кодекса в какой-то мере можно считать то, что с созданием системы административных комиссии как специализированных краевых органов административной юрисдикции в их ведение не были переданы несложные для рассмотрения дела из ведения узко профилированных органов: Государственной жилищной инспекции Правительства Хабаровского края, Комитета по ценам и тарифам Правительства Хабаровского края и Министерства природных ресурсов Хабаровского края.

Сохранение за названными органами административно-юрисдикционных полномочий приводит к тому, что в них совмещаются функции регулирования, контроля, составления протоколов об административных правонарушениях и рассмотрения дел об административных правонарушениях. ряд изменений произошел в подходе к санкциям. Предупреждение предусмотрено в 18 из 44 статей (частей статьи) особенной части Кодекса (40, 9%). Устранены большие разрывы между верхним и нижним пределами административных штрафов: максимальный разрыв теперь предусмотрен в 4 раза для физических лиц и в 3 раза для юридических лиц.

В абсолютных показателях максимальные размеры административных штрафов составили 5 тыс. руб. для граждан, 10 тыс. руб. для должностных лиц и 50 тыс. руб. для юридических лиц. Однако недочетом Кодекса 2009 года, как и предыдущего, является отсутствие единого подхода к определению санкций.

В целом Кодекс 2009 года можно считать достаточно адекватным насущным потребностям правоохраны и государственного управления, хотя возможности для его совершенствования еще не исчерпаны.¹

¹Полянский И. А., Трофимов Е. В. Особенности и новеллы Кодекса Хабаровского края об административных правонарушениях 2009 года // Вестник ХГАЭП. 2009. №6.

Подводя итог, можно сказать, что проблема разграничения компетенции между органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов на сегодняшний день не является полностью решенной. Законодательство об административных правонарушениях является одним из самых восприимчивых к изменениям социальных условий, что обуславливает необходимость постоянного его совершенствования законодательными органами Российской Федерации и субъектов Федерации, при этом соблюдая пределы своих полномочий.

Основными способами решения поставленной проблемы является судебный контроль за законотворческой деятельностью субъектов Федерации, контрольно-надзорные полномочия органов юстиции и прокуратуры. Новые законы об административных правонарушениях субъекты Российской Федерации должны принимать с учетом существующих судебных решений Верховного суда РФ и сформировавшейся правовой доктрины о разграничении компетенции между Российской Федерацией и субъектами Федерации в сфере установления административной ответственности.

Список литературы:

1. Конституция РФ от 12.12.1993 г. // Российская газета от 25 декабря 1993. №237.
2. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 года №195-ФЗ // Собрание законодательства Российской Федерации. 2002. №1 (ч.1) С.1.
3. Федеральный закон от 6 октября 1999 года № 184-ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов РФ» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1999 №42. С.5005.
4. Федеральный закон от 17 января 1992 года «О прокуратуре Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1992. №1.
5. Федеральный закон от 25 декабря 2008 года №281-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства Российской Федерации. 2008. №52 (ч. 1) Ст. 6236.
6. Решение Верховного суда Российской Федерации от 15 июня 2005 года // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2006 . №8.
7. Кодекс Хабаровского края об административных правонарушениях от 26 мая 2004 года №185 // Собрание законодательства Хабаровского края. 2004, №6.

8. Кодекс Хабаровского края об административных правонарушениях от 24 июня 2009 года №256 // Собрание законодательства Хабаровского края. 2009 . №7 (ч.1).
9. Закон Хабаровского края от 30 ноября 2005 года №328 «О наделении органов местного самоуправления государственными полномочиями Хабаровского края по применению законодательства об административных правонарушениях» // Собрание законодательства Хабаровского края .2006. №12.
10. Решение Архангельского областного суда от 29 мая 2004 года // Ведомости Архангельского областного собрания депутатов третьего созыва. 2004. №31.
11. Решение Хабаровского краевого суда от 29 апреля 2005 года по делу № 3-96/05 // СПС «КонсультантПлюс».
12. Решение Хабаровского краевого суда от 20 февраля 2006 года по делу № 3-40/06 // СПС «КонсультантПлюс».
13. Решение Хабаровского краевого суда от 27 мая 2008 года по делу № 3-89/08 // СПС «КонсультантПлюс».
14. Решение Хабаровского краевого суда от 26 февраля 2008 года по делу № 3-35/08 // СПС «КонсультантПлюс».
15. Авдеенкова М. П. Особенности развития административно-правовой ответственности в российском праве // Современное право. 2008. № 3. С. 69-76.
16. Гулягин А. Ю. Обеспечение законности актов управления субъектов Российской Федерации органами юстиции и прокуратуры // Закон и право. 2007. №1. С.14-16.
17. Малый А. Ф. Разграничение полномочий Российской Федерации и субъектов Российской Федерации в сфере установления административной // Российский юридический журнал. 2007. №2. С. 62-68.
18. Масленников М. Я. Предупредительно-профилактические аспекты региональных законов об административной ответственности / Государство и право, №1, 2008, С.30-36.
19. Полянский И. А., Трофимов Е. В. Особенности и новеллы Кодекса Хабаровского края об административных правонарушениях 2009 года // Вестник ХГАЭП. 2009. №6.
20. Салищева Н. Г. О некоторых тенденциях развития законодательства об административной ответственности в России в современный период // Административное право и процесс. 2009. №5 . С. 5-12.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Балыкова Е.А., Ким Е.В.

**УЩЕМЛЕНИЕ ПРАВ РАБОТНИКОВ ПРИ ИСПОЛЬЗОВАНИИ
АУТСОРСИНГА В РОССИИ (ПРОБЛЕМЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА)**

Вторая половина XX в. в мировой экономике характеризовалась стремлением компаний уменьшить свои риски, снизить издержки и оптимизировать бизнес-процессы. Издержки на персонал являются одним из основных затратных факторов предприятий.

Российский рынок аутсорсинга начал формироваться примерно 5 лет назад, и медленное его развитие во многом обусловлено отсутствием легального определения аутсорсинга, законодательного обеспечения подобных отношений, сложившейся практики заключения данного вида договора¹.

Существует множество доктринальных определений термина «аутсорсинг» (outsourcing). Аутсорсинг (Outsourcing) переводится с английского языка как "использование чужих ресурсов".

В одном из устоявшихся определений аутсорсинг рассматривается как передача традиционных и органически присущих субъектам права функций внешним исполнителям². Е.Е. Румянцева характеризует аутсорсинг как способ оптимизации

¹ Корицкий В. В. Что такое аутсорсинг? // СПС «Консультант Плюс».

² Михайлов Д. М. Аутсорсинг. Новая система организации бизнеса : учебное пособие. М. : КНОРУС, 2006. С. 12.

предприятия за счет передачи непрофильных функций внешним специализированным компаниям¹.

Б.А. Райзберг, Л.Ш. Лозовский, Е.Б. Стародубцева аутсорсинг связывают с передачей традиционных не ключевых функций организации внешним субподрядчикам, которые являются высококвалифицированными специалистами сторонней фирмы, с отказом от собственного бизнес-процесса, рассматривая его как способ кооперирования².

Аутсорсинг можно также определить как инструмент, позволяющий эффективно распределить внутренние и внешние ресурсы и средства для достижения целей и задач, стоящих перед современным бизнесом в условиях динамичной непреодолимости.

Аутсорсинг сегодня – это передача на длительный срок управомоченных функций и при необходимости соответствующих ресурсов внешним исполнителям, которые могут выполнить эти функции эффективнее³.

Вместе с тем данное определение нельзя отнести к правовому. Для развития аутсорсинговых отношений в России возникает необходимость в детальной разработке договора аутсорсинга, формировании единого подхода к пониманию сущности отношений и их правовому регулированию.

В настоящее же время в России стороны, руководствуясь принципом свободы договора, выбирают различные конструкции для урегулирования возникающих между ними отношений. Например, компании, специализирующиеся на рынке труда и кадрового управления, предлагают такие услуги, как передача персонала в аренду (группа компаний «Альянс»⁴). В действующем законодательстве есть упоминание о договорах по предоставлению рабочей силы (или персонала).

Так Налоговый кодекс говорит о них несколько раз (подп. 4 п. 1 ст. 148, подп. 18 ст. 255, подп. 19 п. 1 ст. 264, п. 7 ст. 306 НК РФ)⁵.

Упомянутые подобные договоры и в судебной практике (например, Постановления Федеральных арбитражных судов Поволжского округа от 11 сентября 2001 г. по делу N А55-4679/01-6 и от 9 - 10 января 2001 г. по делу N А55-5287/99-31, Московского округа от 27 февраля 2001 г. по делу N КА-А40/617-01).

¹ Румянцева Е. Е. Новая экономическая энциклопедия. 2-е издание. М. : ИНФРА-М, 2006. С. 31 - 32.

² Райзберг Б. А., Лозовский Л. Ш., Стародубцева Е.Б. Современный экономический словарь. 4-е изд., перераб. и доп. М. : ИНФРА-М, 2005. С. 29.

³ Календжян С. О. Аутсорсинг и делегирование полномочий в деятельности компаний. М. Дело, 2003. С. 16.

⁴ URL: <http://www.gkalliance.ru>

⁵ Налоговый кодекс РФ (ч. 2) от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ (ред. от 27.12.2009 г., с изм. и доп., вст. в силу с 29.01.2010 г.) // СПС «Консультант Плюс».

Принцип аутсорсинга – «оставляю себе только то, что могу делать лучше других, передаю внешнему исполнителю то, что он делает лучше других». Например, на аутсорсинг чаще всего передают бухгалтерию, кадровый отдел, ИТ-отдел.

Используя аутсорсинг, компания может сокращать свои затраты за счет большей эффективности заемных ресурсов и меньшего времени на их поиск и привлечение. Кроме того, в затратах у компании уменьшается условно-постоянная часть, связанная с наймом, увольнением, обучением, управлением персоналом (эти затраты перекладываются на аутсорсеров). Таким образом, поставленные цели достигаются более эффективно.

Исходя из анализа норм гражданского законодательства, регулирующих арендные отношения, можно сделать вывод о недопустимости отождествления аренды и аутсорсинга в силу различия их предмета.

Наиболее близкой автору является позиция ученых-юристов, определяющих, что договор аутсорсинга как не поименованный в ГК РФ представляет собой договор, в результате которого одна сторона (заказчик) за вознаграждение делегирует свои функции или виды деятельности (производственные, сервисные, информационные, финансовые, управленческие и пр.) или бизнес-процессы (организационные, финансово-экономические, производственно-технологические, маркетинговые и пр.) другой стороне (аутсорсеру), располагающей необходимым для этого квалифицированным персоналом (ресурсами), для участия в производственном процессе, управлении производством либо для выполнения иных задач, связанных с производством и (или) реализацией заказчика¹.

Для урегулирования отношений, возникающих по договору аутсорсинга, необходимо определить место данного договора в системе гражданско-правовых договоров. Этот вопрос остается открытым и дискуссионным и требует дальнейшей юридической проработки.

¹ Ещенко И. А. К вопросу о понятии договора аутсорсинга в теории и судебной практике // СПС «Консультант-Плюс».

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Березкин И.В.

ДОГОВОР ДЕНЕЖНОГО ЗАЙМА И КРЕДИТНЫЙ ДОГОВОР:

СХОДСТВА И РАЗЛИЧИЯ

Основными видами займа являются сам заем как таковой (денежный заем) и кредит. По договору займа одна сторона (займодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества.

По кредитному же договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуется предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты по ней.

В законе четко определены стороны кредитного договора.

В роли займодавца по кредитному договору может выступать только банк или иная кредитная организация, имеющая соответствующую лицензию Центробанка РФ на совершение данного вида банковских операций, а в роли заемщика лицо, получающее денежные средства для предпринимательских или потребительских целей.

Характеризуя договор денежного займа, следует сказать, что тот факт, что как в роли заемщика, так и в роли займодавца могут выступать любые субъекты гражданского права (за исключением государственного займа), говорит об универсальности данного договора.

Договор займа является реальным договором, а кредитный консенсуальным. Реальность договора займа означает, что он будет считаться заключенным с момента фактической передачи денег. Консенсуальность кредитного договора означает, что он вступит в силу не с момента передачи заемщику денежных средств, а сразу после того, как сторонами будет достигнуто соответствующее соглашение.

В отличие от одностороннего договора займа, кредитный договор – двусторонний. Статья 819 ГК РФ рассматривает кредитный договор в качестве единой сделки, из которой одновременно возникает, как обязанность банка выдать кредит, так и обязанность заемщика его вернуть.

Двусторонне обязывающий характер кредитного договора обусловлен его консенсуальной природой.

Принципиально кредитный договор отличается от договора займа тем, что он может устанавливать лишь сугубо денежное обязательство.

Иными словами, предметом кредитного договора могут быть только деньги, но не иное имущество. Как следует из определения договора займа, приведенного в п. 1 ст. 807, его предметом служат деньги или иные вещи, определенные родовыми признаками (например, бензин, лесоматериалы, металлопрокат и т.п.), причем заемщик, получив по займу деньги, обязан вернуть займодавцу такую же сумму.

Отсюда следует тот вывод, что в договоре займа нельзя предусматривать возврат вместо денег иных вещей, так как в таком варианте речь должна идти о купле-продаже.

Кредитный договор всегда является возмездным. Плата за кредит выражается в процентах, которые устанавливаются по договору.

Это правило не применяется в отношении договора займа, так как в законе прямо закреплено, что размер платы за пользование заемными средствами не является существенным условием договора.

В отличие от договора займа, в котором соблюдение письменной формы договора необходимо лишь в строго определенных случаях, отсутствие такой формы в кредитном договоре лишь ограничивает круг доказательств, на которые стороны могут ссылаться при оспаривании договора по безденежности, поэтому данный договор обязательно должен быть заключен в письменной форме.

Что же касается срока, то его обычно не относят к существенным условиям договора займа. Срок возврата кредита устанавливается в кредитном договоре и является его существенным условием. В зависимости от продолжительности срока договора кредиты принято делить на краткосрочные (до одного года) и долгосрочные (более года).

Если характеризовать содержание договора денежного займа и кредитного договора, то можно сказать, что в целом они совпадают. Особенностью кредитного договора является возможность одностороннего расторжения договора кредитором или заемщиком.

Ответственность по кредитному договору может быть возложена как на кредитора, так и на заемщика. Эта особенность отличает данный договор от одностороннего договора займа, в котором ответственность несет только заемщик.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Бермес Е.А., Бергеля И.И.

ГРАНТЫ В РОССИЙСКОМ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ

В современной юридической литературе проблема предоставления государственных и муниципальных грантов еще не стала предметом активного обсуждения, но учитывая возрастающую общественную, научную, практическую значимость этого института и то, что в последнее время физические лица, организации и различные учреждения всё чаще стали обращаться за помощью к «грантам», можно говорить об актуальности данной темы в настоящее время.

В действующем законодательстве под термином «грант» понимаются целевые средства, предоставляемые безвозмездно иностранными благотворительными организациями предприятиям, организациям или физическим лицам в денежной или натуральной форме на оговоренные сторонами цели с последующим отчетом об их использовании.

Гранты предоставляются на осуществление конкретных программ в области науки и других сферах, их использование носит строго целевой характер. Для получения гранта заявитель пишет подробный план, с указанием расходов и сроков, а также описывает свой вклад — ту часть расходов, которые он возьмет на себя или сможет получить из других источников. С момента получения, грант, как и любое другое пожертвование, является собственностью грантополучателя. Получатели грантов распоряжаются ими в соответствии с законодательством Российской Федерации или в случае их использования на территории иностранного государства в соответствии с

законодательством этого государства, а также на условиях, на которых эти гранты выделяются.

Все средства грантов, предоставляемых безвозмездно физическим лицам и организациям в целях поддержки науки, образования и культуры и на другие цели, должны расходоваться исключительно в целях, указанных при выделении гранта, и не могут быть использованы ни на какие другие цели без письменного согласия грантодателя. Организация, получившая грант, обязана использовать его по целевому назначению, и представить полные и исчерпывающие отчеты о деятельности по исполнению гранта. В случае невозможности участия грантополучателя в исполнении гранта организация прекращает дальнейшее финансирование гранта.

Но не все безвозмездно полученные средства могут быть отнесены к грантам, а только средства, предоставляемые безвозмездно на проведение научных или других исследований, опытно-конструкторских работ, обучение, лечение и другие цели с последующим отчетом об их использовании.

Понятие «грант» в российском законодательстве трактуется по – разному и для каждой сферы правоотношений оно имеет свои специфические черты.

Впервые понятие «грант» появилось в письме Госналогслужбы РФ N ЮУ-4-06/88Н, Минфина РФ « 04-06-01 от 11 июня 1993г. «О порядке налогообложения грантов, получаемых от иностранных благотворительных организаций». Здесь под термином «грант» понимаются «целевые средства, предоставляемые безвозмездно иностранными благотворительными организациями предприятиям, организациям и физическим лицам в денежной или натуральной форме на проведение научных или других исследований, опытно-конструкторских работ, обучение, лечение и другие цели с последующим отчетом об их использовании».

19 мая 1995 года был принят Федеральный закон «Об общественных объединениях» и в российском законодательстве появляется понятие «государственные гранты», под которыми понимается одна из форм государственной поддержки деятельности общественных объединений в виде «целевого финансирования отдельных общественно полезных программ общественных объединений по их заявкам».

В некоторых нормативных правовых актах Президента РФ и нормативных правовых актов Правительства РФ гранты рассматриваются в качестве государственных стипендий, которые предназначены для поддержки творческих проектов общенационального значения в области культуры, искусства, образования и науки.

Наряду с этим в правовой литературе иногда встречаются утверждения некоторых исследователей о тождественности понятий «грант», «субвенция» и «субсидия». Безусловно, эти понятия имеют одинаковые черты, и субсидии и гранты, предоставляются на безвозмездной и безвозвратной основе, основанием распределения субсидий, также как и предоставления грантов, могут служить конкурсы и торги, все они предоставляются на конкретные цели, но несмотря на это, утверждение о тождественности является неверным. В отличие от субвенции и субсидии, грант представляет собой гражданско-правовое обязательство государства и некоммерческих организаций по поводу достижения его сторонами социально-значимых благ.

При этом грант должен соответствовать следующим критериям:

1. грант предоставляется российскими физическими лицами, некоммерческими организациями, а также иностранными и международными организациями и объединениями согласно перечню таких организаций, утверждаемому Правительством РФ;

2. целями выделения гранта могут быть осуществление конкретных программ в области образования, науки, искусства, культуры, охраны окружающей среды, защиты прав и свобод человека и гражданина, предусмотренных законодательством Российской Федерации, социального обслуживания малоимущих и социально незащищенных категорий граждан и проведение конкретных научных исследований.

1. формой гранта являются денежные средства или иное имущество;

2. грант предоставляется на безвозмездной и безвозвратной основах;

3. получатель гранта должен вести отдельный учет целевого использования гранта с обязательным предоставлением грантодателю отчета о таком использовании.

Правовой институт грантов в настоящее время является одним из наиболее интенсивно развивающихся институтов, несмотря на неоднозначность точек зрения, по поводу того, что же такое «грант» и какое значение он имеет для социальной и политической сфер общества. Кроме того, в целях предоставления больших возможностей для финансирования научной (научно-технической) и инновационной деятельности необходимо расширить перечень целей, на которые может быть предоставлен грант.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Боровлёв И.П.

**ЗАЩИТА ПРАВ ПОТРЕБИТЕЛЕЙ ПРИ ПРИОБРЕТЕНИИ ТОВАРОВ ЧЕРЕЗ
ИНТЕРНЕТ-МАГАЗИНЫ**

Совсем недавно человечество не знало ни цифровых технологий, ни всемирной паутины, называемой «Интернет». Однако с появлением Интернета все большее количество людей оценило его удобство и мобильность. Как правило, человек постоянно стремится к улучшению своего уровня комфорта и быта. Поэтому, стремясь воплотить это человеческое желание, с появлением Интернета в нашу жизнь постепенно вошли и интернет – магазины. Миллионы пользователей Сети, по всему миру давно оценили удобство и выгодность пользования интернет - магазинами.

Покупка товаров через Интернет относится, к так называемым «дистанционным продажам», которые считаются наиболее рискованными. Ведь приобретая таким образом товар, вы не можете его померить, опробовать (например, посидеть на нем) и потрогать руками. И тем больше вероятность того, что вам доставят товар ненадлежащего качества, не предоставят какую – либо информацию или вообще откажутся заключать с вами договор.

Данная работа предполагает исследование системы продажи товаров через Интернет в контексте защиты прав потребителей.

Если говорить об электронной торговле как о понятии и об институте права, нужно отметить то обстоятельство, что на сегодняшний день отсутствует единое понимание этой категории в теории права. Считаем правильным разграничить электронную

торговлю и интернет-торговлю. Представляется, что они соотносятся как часть и целое. Причем электронная торговля представляет собой более объемное понятие. Электронная торговля выступает разновидностью предпринимательской деятельности, в процессе которой субъекты права заключают, изменяют, исполняют и прекращают договоры посредством обмена электронными сообщениями.

Продажа товаров дистанционным способом – продажа товаров по договору розничной купли-продажи, заключаемому на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара, содержащимся в каталогах, проспектах, буклетах либо представленным на фотоснимках или посредством средств связи, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора.

Интернет-магазин – это магазин, виртуальная витрина которого расположена в Интернете. На сайте интернет-магазина, как правило, представлен подробный каталог товаров с подробнейшим описанием.

Покупка товара через интернет-магазин является сделкой купли-продажи и регулируется главой 30 ГК РФ, а к отношениям по договору розничной купли-продажи с участием покупателя-гражданина применяются также Закон о защите прав потребителей и иные правовые акты, принятые в соответствии с ним.

Проблемы защиты прав потребителя, связанные с электронной торговлей в России условно можно разделить на две группы: это проблемы объективного и субъективного характера. Первые из них в первую очередь связаны с несовершенством управления – это отсутствие стратегии развития электронных магазинов, несовершенство доставки товаров, пробелы в нормативной и законодательной базе, недостаточное использование имеющихся онлайн-платёжных систем. К проблемам субъективного характера относятся психологическая неготовность потребителей приобретать товары с помощью интернет – магазинов, а также неподготовленность интернет – продавцов.

Крайне важной в интернет-торговле является в настоящее время проблема ответственности за качество информации, предоставляемой интернет-магазином (продавцом). Практика показывает, что приобретение товаров через Интернет сопряжено со многими возможными конфликтными ситуациями, которые следует учитывать как продавцам, так и покупателям.

Интернет-торговля остается второстепенной и экономически малоприбыльной для физических лиц (покупателей) из-за ряда причин. Главное - гарантировать (обеспечить) юридические рамки безопасности для потребителей, предлагая им соответствующий

уровень защиты, сравнимый с тем, который установлен для «классической» купли-продажи в нашей стране и в других странах. Для этого предлагается:

- основываясь на положениях Правил продажи товаров дистанционным способом, необходимо содействовать скорейшему принятию российского закона «Об электронной торговле», который бы закрепил основные правила для рынка электронной торговли (законопроект был внесен в Государственную думу 16 июня 2006 года и до сих пор не принят);

- следует «формализовать» кодексы профессиональной этики, которые давно используются в Интернете. Таким образом, закрепляя их в законе и придавая им нормативный, общеобязательный характер, вводить механизмы регулирования, выработанные снизу, самими участниками электронной торговли;

- благоприятствовать выработке профессиональными организациями типовых договоров для интернет-торговли;

- - электронная торговля в скором времени станет «торговлей троих». Это уже сегодня ведет к появлению новых юридических услуг и профессий, таких, как кибернотариусы, киберюрисконсульты, киберадвокаты и т.д. Следует следить за развитием законодательства об электронной торговле в западных странах, прежде всего в странах Европы и США;

- принять международное соглашение, касающееся электронных сделок и международной защиты прав потребителей;

- было бы целесообразно создать совещательный орган при федеральном органе исполнительной власти, который мог бы следить за динамикой развития интернет-торговли и выработать необходимые рекомендации, в том числе и в сфере защиты прав потребителей.

Анализ подтвердил, что в целом действующее российское законодательство о защите прав потребителя уже можно применять к Интернету. Изменение юридических рамок регулирования необходимо для того, чтобы сделать ясным область применения некоторого специального законодательства. Это относится, в частности, к правовым основам рекламы алкоголя, к обязанности использования национального языка в сетях для лучшей идентификации субъектов интернет - отношений, а также к доступности информации потребителями. Все это должно служить цели более ясного выявления согласия сторон в сделке купли-продажи товаров через интернет-магазин.

Список литературы:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ // СЗ РФ. 29.01.1996. № 5. Ст. 410.
2. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ // СЗ РФ. 07.01.2002. № 1 (ч. 1). Ст. 1.
3. О защите прав потребителей : Федеральный закон от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 // СЗ РФ. 15.01.1996. N 3. ст. 140.
4. Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом: Постановление Правительства РФ от 27 сентября 2007 г. № 612 // СЗ РФ. 2007. № 41. Ст. 4894.
5. Демидов А. М. Исследование поведения потребителей // Маркетинг в России и за рубежом. 2009. №4. С. 92 – 97.
6. Болдырев Ю. Дистанционная продажа товаров строго регламентируется законом и установленным правительством РФ правилами // Современная торговля. 2008. №4. С.55-62.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Браташева А.С., Носова С.Ф.

РЕКЛАМА ТАБАЧНЫХ ИЗДЕЛИЙ: ВЕЛИКА ЛИ ВАЖНОСТЬ?

Работа посвящена 3 главе статье 23 Федерального Закона Российской Федерации «О рекламе», «Реклама табака, табачных изделий и курительных принадлежностей». Тема актуальна не только для населения Хабаровского края, но и для всей страны в целом. Однако хотелось бы рассмотреть данный вопрос на региональном уровне. Целью статьи является привлечения государственных органов Хабаровского края и населения к борьбе с рекламой табачных изделий и повсеместной продажей данного вида продукции. Основные методы в изучении данной проблемы нормативно-правовые базы, статистические данные и метод социологического опроса.

Реклама - информация, распространенная любым способом, в любой форме и с использованием любых средств, адресованная неопределенному кругу лиц и направленная на привлечение внимания к объекту рекламирования, формирование или поддержание интереса к нему и его продвижение на рынке. Но являются ли табачные изделия товаром, нуждающиеся в поддержке или продвижении на рынке?

Пункт 1 статьи 23 ФЗ «О рекламе» от 13.03.2006 года гласит:

Реклама табака, табачных изделий и курительных принадлежностей, в том числе трубок, кальянов, сигаретной бумаги, зажигалок и других подобных товаров, не должна:

- 1) содержать утверждение о том, что курение имеет важное значение для достижения общественного признания, профессионального, спортивного или личного успеха либо способствует улучшению физического или эмоционального состояния;
- 2) осуждать воздержание от курения;
- 3) обращаться к несовершеннолетним;
- 4) использовать образы несовершеннолетних.

По данным статистики, в Хабаровском крае курят 60 % мужчин и 40 % женщин. При этом пассивному курению дома и вне дома подвергается 70 % некурящих. Средний возраст, в котором пробуют сигарету, сместился с 13 лет в советское время до 9 лет - в нынешнее. Подростковый возраст является наиболее опасным с точки зрения привыкания к табаку. В соответствии с имеющимися полномочиями Управлением Роспотребнадзора по Хабаровскому краю рассматриваются дела об административных правонарушениях по фактам нарушения запрета продажи указанной продукции несовершеннолетним, в том числе поступившие из других контролирующих и правоохранительных органов.

Качественная реклама, как известно, двигатель прогресса. Так ли это на самом деле?

Согласно пункту 4 статьи 23 ФЗ «О рекламе» от 13 марта 2006 года №38-ФЗ, проведение рекламных акций, сопровождающихся раздачей образцов табачных изделий, в организациях или местах, в которых не допускается розничная продажа таких изделий или их определенных видов, запрещается. При проведении рекламных акций, сопровождающихся раздачей образцов табака, табачных изделий и курительных принадлежностей, запрещается привлекать несовершеннолетних к участию в их раздаче, а также предлагать им такие образцы. Реклама в данном случае может быть регрессом.

За 10 месяцев 2009г. к административной ответственности привлечены 345 виновных лица, сумма штрафных санкций составила 607,3тыс.руб, в том числе за продажу табачных изделий – 141чел., сумма штрафов 232,5 тыс. руб.

Таким образом, к административной ответственности в 2009г. привлечено на 6 человек больше, при этом наложено больше штрафных санкций на 25,6 тыс. руб. Значительный рост общей суммы наложенных штрафных санкций произошел за счет увеличения мер в отношении каждого конкретного нарушителя закона. Средняя сумма штрафа на одного нарушителя в 2009г составила 1760,3руб., в 2008г – 1724,0руб., что свидетельствует об ужесточении принимаемых мер к нарушителям со стороны Управления Роспотребнадзора.

По структуре нарушений следует сказать, что самые большие недоработки по предупреждению и недопущению нарушений законодательства у юридических лиц и предпринимателей, реализующих табачную продукцию: за продажу табачных изделий несовершеннолетним покупателям в 2009г. привлечены к ответственности на 50чел. больше, чем в 2008г. – это рост более чем на 35% к числу прошлого года.

Однако, несмотря на столь ужасающие цифры, борьба с проблемой проводится в первую очередь среди населения. Об этом свидетельствует статья в газете «Тихоокеанская звезда» от 8 июля 2009 года: «В Хабаровске прошла акция молодежных организаций под лозунгом «Даешь трибуну некурящим болельщикам!», собрано более 500 подписей в защиту некурящих. На стадионе наконец-то для нас открыли сектор. На очередном футбольном матче «СКА-Энергия» некурящие могли сидеть отдельно от курящих. Это – победа!»

Ни для кого не секрет, что Россия стремится приблизиться к культуре западных стран. Во многих странах Европы уже введены законы, запрещающие курение в общественных местах, в том числе на улице.

В России в последние годы так же ведется масштабная борьба с пагубными привычками, ужесточение мер в свободном приобретении алкогольной и табачной продукции. Однако, не так редко можно увидеть рекламы на баннерах вдоль дорог с изображением различных видов сигарет. Обращаясь к ФЗ «О рекламе», статья 23 пункт 3: реклама табака и табачных изделий в каждом случае должна сопровождаться предупреждением о вреде курения, причем такому предупреждению должно быть отведено не менее чем десять процентов рекламной площади (рекламного пространства). Из этого следует, что несовершеннолетние не до конца ограждены от рекламы данного вида товаров.

Но придорожные баннеры это еще не все, прилавки придорожных ларьков размещают более 30% табачной продукции от общего количества предлагаемых товаров. На остановке каждый третий курит, не зависимо от возраста и пола.

Управление федеральной налоговой службы по Хабаровскому краю (ФНС) должно усилить меры по борьбе с данным видом деятельности с целью борьбы за здоровье нации. Основными функциями данной организации: контроль и надзор за соблюдением законодательства о налогах и сборах, за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью внесения в соответствующий бюджет налогов и сборов, в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, за правильностью исчисления, полнотой и своевременностью внесения в соответствующий бюджет иных обязательных платежей, а также за производством и оборотом этилового спирта,

спиртосодержащей, алкогольной и табачной продукции и за соблюдением валютного законодательства Российской Федерации в пределах компетенции налоговых органов.

Управление осуществляет государственную регистрацию юридических лиц, физических лиц в качестве индивидуальных предпринимателей, крестьянских (фермерских) хозяйств, представляет в делах о банкротстве и в процедурах банкротства требования об уплате обязательных платежей и требования Российской Федерации по денежным обязательствам.

Одним из методов может стать повышение акциз на продажу табачных изделий, и как следствие этого, возрастут цены на саму продукцию. Так же необходимо полностью оградить граждан от рекламы табака, табачных изделий и курительных принадлежностей. Одним из вариантов в решении данного вопроса может послужить замена баннеров с рекламой табачных изделий на плакаты с призывом населения к здоровому образу жизни, особенно с участием молодежи.

С точки зрения экономической выгоды, денежные поступления в бюджет за счет реализованной табачной продукции значительно поддерживают его.

Однако в погоне за прибылью мы часто забываем о таких важных вещах, как здоровье граждан нашей страны. Необходимо бороться с этим, пока не стало слишком поздно.

Список литературы:

1. Федеральный Закон «О рекламе» от 13 марта 2006 года №38-ФЗ.
2. Приказ ФАС от 22 сентября 2006 г. № 243 «Об утверждении форм процессуальных документов и об организации работы по рассмотрению дел возбужденных по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе».
3. Постановление Правительства РФ от 30.06.2004 г. №331 «Об утверждении положения о Федеральной Антимонопольной службе».
4. Газета «Тихоокеанская звезда». № 31. 08.07.2009.
5. Газета «Деловая среда. Специальный выпуск». № 32. 10.07.2006.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Волхова С.В., Косарева И.А.

ПРОБЛЕМЫ ИНСТИТУТА ЗАВЕЩАНИЯ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Наследственное право России базируется на двух основополагающих принципах – свободы завещания и защиты интересов семьи. При составлении завещания воля наследодателя должна формулироваться свободно, без влияния сторонних факторов, что обеспечивает соответствие внутренней воли наследодателя его волеизъявлению, выраженному в завещании.

Гражданский кодекс Российской Федерации¹ (далее ГК РФ, Гражданский кодекс) закрепляет четыре возможные формы совершения завещания: нотариально удостоверенное; завещание, приравненное к нотариально удостоверенному; закрытое завещание и составленные в чрезвычайных обстоятельствах.

Императивно установлена обязанность наследодателя нотариально удостоверить свою последнюю волю. В случае невозможности совершения нотариальных действий, завещание все равно должно быть удостоверено либо лицами, уполномоченными на то законом (завещание, приравненное к нотариально удостоверенному), либо на завещании должны быть совершены удостоверительные подписи свидетелей (в случаях его составления в чрезвычайных обстоятельствах). Такие требования установлены законодателем с целью защиты завещания от подделки, а, следовательно, для защиты

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть третья от 26.11.01 г. № 146-ФЗ // Российская газета. 2001. 28 ноября. № 233.

интересов наследников. Пороки в форме завещания являются одним из оснований для признания его недействительным.

Нередки случаи, когда появляются наследники, пытающиеся оспорить завещание или доказать, что умерший в момент составления «неудобного» для них завещания был недееспособным. Для наследодателя единственным способом подстраховки остается сбор справок, свидетельствующих о его полной дееспособности на момент составления документа. Было бы полезным наследодателю обезопасить себя подобным образом, т. е. Приложить к завещанию справку о состоянии психического здоровья. Эту же справку можно предъявить нотариусу, который сделал бы отметку на завещании и в реестре нотариальных действий отметку о том что данная справка предъявлялась.

С другой стороны, существует проблема незаконного получения наследственного имущества недобросовестными лицами путем подлога завещания, введения в заблуждение наследодателя при изъявлении им своей посмертной воли.

Д.Н. Загорский¹ предлагает устранить данный пробел законодательства путем использования при составлении завещаний лицами с физическими недостатками, тяжелыми заболеваниями или неграмотными гражданами аудио-, видеозаписи или иных технических средств, позволяющих с достоверностью идентифицировать личность завещателя, а также его истинную волю.

Если в силу объективных обстоятельств гражданин не может обратиться к нотариусу для удостоверения завещания, оно может быть удостоверено другими должностными лицами, исчерпывающий перечень которых содержится в *ст. 1127 ГК РФ*. При рассмотрении дела о признании такого завещания недействительным, суд должен установить, обладало ли лицо, фактически удостоверившее завещание, полномочием на совершение подобного действия.

Новеллой третьей части Гражданского кодекса РФ стала возможность составления закрытого завещания. Однако эта норма тоже содержит ряд вопросов: завещатель, составляя закрытое завещание, может не знать норм наследственного права, в частности, правила об обязательной доле. В практике встречаются случаи, когда завещатель отказывается от удостоверения закрытого завещания, после того как нотариус при приеме запечатанного конверта с завещанием, разъясняет требования законодательства предъявляемые к закрытым завещаниям. В научных кругах предлагается следующее разрешение данной проблемы. До проставления удостоверительной надписи нотариусом, завещатель должен явиться в нотариальную

¹ Загорский Д. Н. Порядок оформления завещаний: проблемы теории и практики // Нотариальный вестник. 2010. № 1.

контору, где нотариусом ему будут разъяснены правила и последствия составления завещания, после чего завещатель должен будет удалиться в отдельную комнату где им и будет составлено само завещание.

Небогатая на сегодняшний день нотариальная практика оглашенных после открытия наследства закрытых завещаний уже содержит красноречивые примеры юридических казусов. Наибольшую проблему может представлять случай обнаружения в конверте документа, изложенного на языке, не известном нотариусу. Требование закона о немедленном оглашении текста завещания носит императивный характер. Таким образом, нотариус, формально выполнив всю предварительную процедуру вскрытия закрытого завещания, лишен возможности завершить нотариальное действие – огласить завещание, без предварительного и надлежащим образом оформленного перевода текста. С практической точки зрения ситуация с закрытым завещанием на языке, которым не владеет нотариус, выглядит надуманной, но разрешить ее необходимо простым законодательным требованием на изложение закрытого завещания на языке, имеющем статус государственного.

Еще одной новеллой гражданского законодательства является возможность в чрезвычайных обстоятельствах составить завещание без необходимости его удостоверения. В этих случаях согласно *ст. 1129 ГК РФ* гражданин может изложить последнюю волю в отношении своего имущества в простой письменной форме. Но закон не определяет, что следует понимать под «чрезвычайными обстоятельствами», по всей видимости, данный вопрос отнесен на усмотрение суда.

Итак, на сегодняшний день существуют пробелы правового регулирования формы и порядка совершения завещания, которые требуют законодательного урегулирования и активной творческой научной дискуссии о путях его дальнейшего совершенствования.

В качестве итога следует отметить, что на законодательном уровне необходимо:

- 1) усовершенствовать правила нотариального удостоверения завещаний;
- 2) урегулировать порядок совершения закрытого завещания, установить его типовую форму;
- 3) установить требование изложения закрытого завещания на языке, имеющем статус государственного;
- 4) определить условия признания обстоятельств чрезвычайными при совершении завещаний.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Волынская Н.В., Носова С.Ф.

СМЕРТНАЯ КАЗНЬ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ: ЗА И ПРОТИВ

Согласно, ст. 20 Конституции РФ каждый имеет право на жизнь, но смертная казнь впредь до ее отмены может устанавливаться федеральным законом в качестве исключительной меры наказания за особо тяжкие преступления против жизни при предоставлении обвиняемому права на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей.

В соответствии со ст.59 Уголовного Кодекса РФ, смертная казнь, как исключительная мера наказания может быть установлена только за особо тяжкие преступления, посягающие на жизнь.

Смертная казнь не назначается женщинам, а также лицам, совершившим преступления в возрасте до восемнадцати лет, и мужчинам, достигшим к моменту вынесения судом приговора шестидесятипятилетнего возраста.

Смертная казнь в порядке помилования может быть заменена пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок двадцать пять лет.

В связи с вступлением Российской Федерации в Совет Европы, 16 мая 1996 года Президентом России Борисом Ельциным был издан указ «О поэтапном сокращении применения смертной казни в связи с вхождением России в Совет Европы». Фактически именно с этого момента в нашей стране не действует смертная казнь.

В соответствии, с определением Конституционного Суда РФ от 19 ноября 2009 г. № 1344-О-Р до введения в действие соответствующего федерального закона,

обеспечивающего на всей территории Российской Федерации каждому обвиняемому в преступлении, за совершение которого федеральным законом в качестве исключительной меры наказания установлена смертная казнь, право на рассмотрение его дела судом с участием присяжных заседателей, наказание в виде смертной казни назначаться не может независимо от того, рассматривается ли дело судом с участием присяжных заседателей или иным составом суда. В настоящее время суды с участием присяжных заседателей действуют на всей территории Российской Федерации.

Так нужна ли в РФ смертная казнь, можно ли дать конкретный ответ на данный вопрос? Какие же аргументы можно привести за введение смертной казни или против нее?

Сторонники смертной казни приводят достаточно весомые аргументы в защиту сохранения смертной казни на территории РФ, как высшей меры наказания.

Смертная казнь могла бы сократить расходы государства по содержанию опасных преступников, сохраненные финансовые ресурсы можно было бы направить на развитие социальной сферы, что так необходимо нашему государству. По данным на 2007 год в РФ содержание одного из 1357 пожизненно заключенных обходилось бюджету порядка 70 000 рублей в год. Почему честные налогоплательщики должны отчислять деньги на поддержание жизнедеятельности таких ужасных людей как: маньяки, педофилы, серийные убийцы, террористы, которые не уважают право на жизнь других?

Во – вторых, смертная казнь могла бы сдерживать развитие преступности. Но этот аргумент достаточно спорный, так как человек совершающий такое жестокое преступление, редко отдает себе отчет о совершенных действиях и не способен осознать, что за данное правонарушение его ждет насколько суровое наказание.

Нельзя проигнорировать и противоположную точку зрения. Противники смертной казни более разнообразны в аргументах:

- смертная казнь – бесчеловечна и противоречит конституционным правам граждан;
- использование смертной казни, никаким образом не изменит уровень преступности в стране;
- смертная казнь негуманна;
- при отмене моратория на смертную казнь Российская Федерация подвергнется острому осуждению мирового сообщества и может быть изгнана из многих международных организаций;

- смертная казнь неэффективна в нашей стране из-за возможности судебной ошибки;
- смертная казнь может стать орудием истребления неугодных людей в руках аппарата управления.

Необходимо отметить, что последние два аргумента не исключаются и сторонниками смертной казни, так как многие из них оговаривают, что смертную казнь можно вводить только при изменении судебной системы и истреблении коррупции в Российской Федерации. А что можно сказать о гуманности смертной казни? Неужели пожизненное лишение свободы намного человечнее? Учеными уже давно доказано, что пожизненное лишение свободы ни капли не гуманнее. Человек регрессирует, находясь в длительном заключении. Лишь незначительное число пожизненно осужденных сохраняет здоровое видение, стремится осознать экстремальность ситуации, в которую они заслуженно попали, и пытается сохранить и воссоздать свою личность, то есть что-либо предпринять для физического и психического выживания, остальные же безвозвратно деградируют.

Мировой опыт в данной области достаточно разнообразен. Некоторые страны отменили смертную казнь, в других действует мораторий, в третьих – она разрешена. Стоит отметить, что наибольшее количество - 90% всех смертных казней приходится на такие страны, как Иран, Ирак, Китай, Пакистан, США и Судан. Смертная казнь сохранена не во всех странах мира, тем не менее большинство населения государств, в которых смертная казнь отменена, выступает за ее сохранение (например, в Великобритании, Италии, США). Так есть ли смысл опасаться неодобрения мировой общественности в этом вопросе? Или все же необходимо настоять на своем мнении, собственноручно решив, необходима нам смертная казнь или нет?

Мной был проведен социологический опрос среди населения, посредством Интернета, с целью определить отношение общественности к данному вопросу. 66,67% участников высказались в поддержку смертной казни, 33,33% – против.

Уровень преступности в стране достаточно большой, несмотря на то, что по состоянию на январь 2010 года, общего роста преступности не наблюдается. Однако если проанализировать рост преступности по отдельным сферам, то цифры заставляют ужаснуться. Например, преступления против несовершеннолетних и преступления коррупционной направленности.

В 2009 г. потерпевшими от преступных посягательств признано 2,0 млн. человек. В результате преступлений погибло 31,3 тыс. человек, из них 11,4 тыс. человек погибло в результате убийств (увеличение на 1,7%), а 6,8 тыс. человек - в результате

умышленного причинения тяжкого вреда здоровью. Кроме того, 40,9 тыс. потерпевших причинен тяжкий вред здоровью (увеличение на 9,6%). И это еще не полная статистика правонарушений. Я полагаю, что смертная казнь необходима. Российское сообщество еще не готово к отказу от нее. Только таким жестоким путем можно защитить жизнь граждан РФ. Безусловно, перед осуществлением такого серьезного шага, как отмена моратория, необходимо еще неоднократно взвесить все за и против. Также сохраняется необходимость реформирования судебной системы и истребления коррупции. Кроме того, в перечень правонарушений, с высшей мерой наказания – смертной казнью следовало бы включить:

- изнасилование, совершенное группой лиц, группой лиц по предварительному сговору или организованной группой (ст. 131 УК РФ);
- изнасилование, потерпевшей, заведомо не достигшей четырнадцатилетнего возраста (ст. 131 УК РФ);
- террористический акт (ст. 205 УК РФ).

Список литературы:

1. Конституция Российской Федерации. Гимн Российской Федерации. Герб Российской Федерации. Флаг Российской Федерации. М. : Издательство «Омега-Л», 2010. С. 8.
2. Уголовно-исполнительный кодекс Российской Федерации от 08.01.1997 №1-ФЗ // СПС «КонсультантПлюс».
3. Уголовный Кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 №63-ФЗ // СПС «КонсультантПлюс».
4. «О поэтапном сокращении применения смертной казни в связи с вхождением России в Совет Европы»: указ Президента РФ от 16.05.1996 г. №724 // СПС «КонсультантПлюс».
5. Аргументы и факты. 2007. № 45. С. 40.
6. Лепешкина О.И. К вопросу о возможности применения смертной казни в России. Российская юстиция. 2009. №9. С.34-37.
7. Мухина В. Личность в экстремальных условиях. Пожизненно заключенные: мотивация к жизни // Развитие личности. 2002. № 4. С. 100-113.
8. Никулин С.И. Смертная казнь: эффективное уголовное наказание, вынужденная мера социальной защиты или рудимент уголовного закона? // Российская юстиция. 2007. №9. С.42-44.
9. URL: <http://www.gks.ru>

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Деркач Т.А., Косарева И.А.

ПРИСВОЕНИЕ АВТОРСТВА (ПЛАГИАТ)

В СТУДЕНЧЕСКИХ УЧЕБНЫХ РАБОТАХ

В любом учебном заведении по сложившейся традиции и в соответствии с требованиями государственного образовательного стандарта существует порядок написания студентами учебных работ, в рамках которых осуществляется контроль за их уровнем знаний. От особенностей обучения в конкретном образовательном учреждении, профессии, специализации, которую осваивает студент и некоторых других факторов, зависит выполнение работы и требования предъявляемые к ней.

Любая работа – это индивидуальный творческий процесс, раскрывающий не только полученные знания, умения и навыки, но и личные творческие начала и способности¹.

Одним из видов относительно новой «услуги» является написание работ² для лиц, обучающихся в различных образовательных учреждениях, как среднего, так и высшего звена.

Сегодня в городе Хабаровске «услуги» по написанию работ для студентов оказывают около сорока³ организаций, а также лица, которые занимаются подобной деятельностью в частном порядке. Интересен вопрос, насколько правомерным является

¹ Зайцева И. В., Нарутто С. В., Никитина А. В., Ширяев В. Н. Методические указания по выполнению выпускных квалификационных работ. Хабаровск : РИЦ ХГАЭП, 2006. С.3.

² В данной статье под *работой* следует понимать любую форму контроля знаний учащихся, предполагающую личное выполнение и творческое исследование по заданной теме.

³ Информация не является официальной, поскольку не подвергается учету и статистике; получена путем подсчета объявлений, опубликованных в газете «Презент» от 25 марта 2010 года.

использование результатов деятельности другого лица от своего имени. Осуществляя деятельность по написанию работы для студента, лицо, которому заказано ее исполнение, излагает собственное мнение и видение проблемы. Это мнение у него рождается в процессе определенной мыслительной деятельности, в процессе творческого поиска. То есть лицо своим творческим трудом создает определенное произведение и в силу ст. 1257 и ст.1265 ГК РФ может быть признано автором. Можно утверждать, что когда студент использует результат творческой работы другого лица и выдает его от своего имени, обозначая себя автором, он занимается присвоением авторства (иначе плагиатом)¹.

С юридической точки зрения, плагиат представляет собой одну из форм противоправного поведения и в зависимости от степени общественной опасности влечет различные виды юридической ответственности.

При полном заимствовании чужого текста (каковым является использование студентом учебной работы, написанной на заказ другим лицом) плагиат безусловно имеет место. «Сложнее обстоит дело при частичном переписывании чужой работы без ссылки на автора. Возникает вопрос, какой объем произведения необходимо присвоить (предложение, абзац, главу, определенный процент от чужой работы), чтобы признать факт плагиата? Конфликты по поводу плагиата чаще всего связаны как раз с присвоением частей произведения, которые не образуют самостоятельного объекта авторского права»². В действующем законодательстве ничего не сказано о том, сколько процентов заимствования является плагиатом.

По-сути, сам автор (правообладатель) решает, когда была нарушена граница дозволенного. В науке высказывается интересное мнение о том, что возможно законное присвоение авторства. «Правомерное существование гетеронимов (то есть использование нарушителем под своим именем произведения, созданного другим лицом) оказывается возможным в рамках почти любого закона об авторском праве при условии, что подлинный автор и заказчик заключат договор, в котором будут выступать как соавторы, и автор согласится опубликовать произведение анонимно, а заказчик - под своим именем»³.

Однако такая ситуация, по нашему мнению, может являться правомерной лишь в том случае, если заказчик действительно вложил свой творческий труд в создание

¹ Хаметов Р. Г. Присвоение авторства в диссертациях // Российская юстиция. 2000. №8. С. 32.

² Долотов Р. К. Юридическая ответственность за плагиат в научных работах // Наука заимствования. 2009. № 44. С. 12.

³ Судариков С.А. Основы авторского права. Минск, 2000. С. 253.

произведения наряду с автором. Но в этом случае будет иметь место уже создание произведения совместным творческим трудом (в соавторстве), а не на заказ.

Решением сложившейся правовой неясности может служить использование всего комплекса гражданско-правовых норм, затрагивающих соответствующие отношения, а также выработка необходимых подходов правоприменительной практикой.

Следовало бы также обратить внимание на разработку образовательными учреждениями внутренних положений, предусматривающих ответственность студентов за использование чужих работ под своим именем. К примеру, ученый совет Белгородского государственного университета в октябре 2008 года утвердил положение о применении дисциплинарных взысканий за нарушение академических норм при написании учебных работ. Руководство учебного заведения, таким образом, предполагает искоренить списывание, плагиат и подлог в студенческих рефератах и научных трудах¹.

Документ призван регламентировать действия преподавателей и администрации университета при обнаружении нарушений. Так, за списывание студента ожидает замечание или выговор с занесением в личное дело, за плагиат – выговор или отчисление из вуза (при повторном наказании). Подлог, под которым понимается сдача письменной работы, выполненной другим человеком, также карается отчислением.

Также действенным способом охраны сложившихся гражданско-правовых отношений было бы введение типовых соглашений, на законодательном уровне, регламентирующих положение сторон при написании работ, или разъяснение судов о практике применения соответствующих норм к данным правоотношениям.

Студентам, же в свою очередь необходимо всегда помнить о том, что главной их целью обучения является получение образования, то есть постижение «целенаправленного процесса воспитания и обучения в интересах человека, общества, государства, сопровождающегося констатацией достижения гражданином (обучающимся) установленных государством образовательных уровней (образовательных цензов)²».

¹ Печорин С. Белгородских студентов будут наказывать за плагиат и списывание // Российская газета (Черноземье) № 4785 от 31 октября 2008 г.

² Об образовании: закон Российской Федерации от 10.07.1992 № 3266-1 // Российская газета № 172 от 31 июля 1992 г.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Долгова К.А., Носова С.Ф.

О БРАЧНОМ ДОГОВОРЕ

Данная работа посвящена рассмотрению понятия брачного договора, анализу положительных и отрицательных сторон, выявлению причин его малой распространенности в России и широкому распространению практики заключения данного контракта в зарубежных странах.

Брачный договор – это соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке (или) в случае его расторжения (в соответствии со ст. 40 Семейного кодекса РФ).

В настоящее время в России брачный договор пока не имеет широкого распространения. Законную силу он получил лишь тогда, когда 1 января 1995 г. вступила в действие часть первая Гражданского кодекса РФ, в которой и предусматривалось существование брачного контракта.

Чтобы разобраться в важности или же, наоборот, в отсутствии пользы заключения брачного контракта, необходимо выявить положительные и отрицательные моменты договорного режима между супругами, проанализировать порядок заключения брачного договора, рассмотреть его действие на практике.

Согласно главе 8 Семейного кодекса РФ статье 41 брачный договор составляется в письменной форме и подлежит обязательному нотариальному удостоверению. Брачный договор может быть заключен как до государственной регистрации заключения брака, так и в любое время в период брака.

Брачный договор является видом гражданско-правового договора. Но если сравнивать круг субъектов, совершающих гражданско-правовые сделки в соответствии с Гражданским кодексом РФ и имеющих право заключить брачный договор, выявляются весомые различия. Брачный договор могут заключить только граждане. И поскольку брак заключают мужчина и женщина (п. 1 статья 12 Семейного кодекса РФ), постольку и брачный договор могут заключить соответствующие лица.

Многие зарубежные страны, в отличие от России, имеют большой опыт в заключение брачных контрактов. В англо-американском праве допускается урегулирование в брачных соглашениях и отношений между супругами по поводу воспитания и содержания детей.

Все чаще в брачные договоры Англии и США стали включаться положения касающиеся условия на случай развода. В настоящее время отношение к таким договорам изменилось, теперь подобные положения – это необходимый способ избежать проблем, связанных с разводом и затяжными судебными процессами.

Вероятнее всего, искать причину неостребованности брачных контрактов в нашей стране нужно с российского менталитета, в котором прочно укрепилось мнение о моральной несостоятельности такого рода договоров.

Брачный контракт можно рассматривать как некий вид страхования. Во-первых, брачный договор может установить режим совместной, долевой или раздельной собственности (ст.42 п.1 Семейного кодекса РФ), т.е., если один из супругов пожелает защитить своё личное имущество от посягательств на него со стороны другого, ему нужно будет лишь указать это в договоре, тем самым, сохранив свою собственность при себе.

Во-вторых, каждый из супругов может «застраховать» свои нравственные убеждения и предусмотреть компенсацию морального ущерба, причинённого недостойным поведением супруга.

В-третьих, в брачный договор можно внести положения о кредитных выплатах. Если кредит взял один из супругов на личные нужды, можно указать, что второй супруг не обязан платить по его долгам. Тем самым можно «застраховать» себя и своё имущество от лишних материальных затрат и конфликтов, возникающих на этой почве.

Брачный договор не только помогает в урегулировании отношений между супругами, положительно влияет на семейное право.

Никто из нас, принимая решение о вступлении в брак, не может предугадать, что случится в будущем, поэтому брачный контракт – способ обезопасить себя и своих детей, своё социальное и материальное положение.

Для распространения практики заключения брачных контрактов можно предпринять следующие действия:

1) облегчить доступ к нормативной информации, повышать уровень правовых знаний населения (поскольку в действующем Семейном кодексе РФ брачный договор является законным, чего не предусматривалось ранее) путём рекламы и пропаганды, приводя к сведению опыт зарубежных стран;

2) развенчивать мнение о зазорности заключение таких контрактов, выявляя положительные экономические и моральные моменты заключения договора;

3) необходимо объяснять гражданам, что заключение брачного контракта – это, скорее, забота о будущем семьи, а не преследование меркантильных интересов или проявление недоверия;

4) для населения, которое на данный момент не имеет личного имущества, в брачном договоре нужно будет указать основания расторжения брака, обязанности по взаимному содержанию, способы участия в доходах друг друга, определить имущество (или будущее имущество), которое будет передано каждому из супругов в случае расторжения брака.

В связи со всеми приведенными выше доводами брачные договоры приведут к стабилизации семейных отношений не только между супругами, но и между детьми и родителями, положительно повлияют на психологию семьи, уменьшат число разводов, поэтому брачный контракт должен стать фундаментом для строительства новой ячейки общества.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Дубовик А.В., Корнилова Н.В.

ПРАВОВАЯ ПРИРОДА ДОМЕННЫХ ИМЕН

Интернет – это глобальная компьютерная сеть, объединяющая многочисленные компьютерные сети.

За полвека своего существования сеть Интернет так бурно развивалась и проникала в различные сферы человеческой деятельности, что стала неотъемлемой частью жизни человека, общества и всей мировой цивилизации.

В 90-х годах XX века Интернет помимо образовательных, информационных функций становится инструментом коммерции. Компании приобрели уникальные возможности для ведения бизнеса: мгновенная связь с партнерами в любой точке планеты, доступ к многочисленным источникам аналитической информации, а также новый канал для реализации товаров, работ и услуг (электронная торговля). В связи с этим появились возможности для реализации исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации. Причем последние играют важную роль в успешном ведении web-коммерции. Ведь на виртуальном рынке потребитель лишен возможности непосредственного контакта с товаром и, думается, предпочтет товары известного производителя с безупречной репутацией, ассоциирующейся с конкретными товарными знаками и знаками обслуживания (далее – товарные знаки).

Коммуникация в сети Интернет осуществляется посредством компьютера, которому присваивается уникальный цифровой адрес – IP-адрес, состоящий из четырех

чисел, разделенных точками. Для удобства использования таких адресов была дополнительно введена доменная система адресов компьютеров (Domain Name System - DNS). Благодаря ей каждому IP-адресу соответствует наименование домена.

Основными характеристиками доменного имени являются:

- основная функция доменного имени – индивидуализация информационного ресурса в сети Интернет;
- иерархичность системы доменных имен;
- уникальность доменного имени, вследствие технической невозможности существования двух абсолютно идентичных имен;
- символичный характер обозначения, и как следствие возможность совпадения со словами на некоторых языках, именами и т.п.;
- заявительный характер регистрации доменного имени в негосударственной организации, без проверки на наличие сходных с доменным именем товарных знаков и иных средств индивидуализации.

В законодательстве нет легального определения доменных имен. В пункте 1 ст. 1542 проекта четвертой части ГК РФ, которая в итоге не вошла в принятый текст четвертой части ГК РФ, доменное имя определялось как символическое обозначение, предназначенное для идентификации информационных ресурсов и адресации запросов в сети Интернет и зарегистрированное в реестре доменных имен в соответствии с общепринятым порядком и обычаями делового оборота [1].

В действующей части четвертой Гражданского кодекса РФ доменное имя упоминается три раза, два из которых в пп. 5 п. 2 ст. 1484 и в пп. 4 п. 2 ст. 1512 при указании способов использования товарного знака (знака обслуживания) и наименования мест происхождения товаров при размещении данных средств индивидуализации в сети «Интернет». В пп. 3 п. 9 ст. 1483 ГК РФ среди оснований отказа к предоставлению правовой охраны товарному знаку содержится тождественность доменному имени, право на которое возникло ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака [2].

Применительно к доменным именам можно отметить следующие признаки присущие им также как и средствам индивидуализации. Во-первых, доменные имена имеют нематериальную природу. Они независимы от материальных вещей, не поддаются измерениям с помощью материально-правовых категорий (количество, вес, ассортимент и т.д.), доступны неограниченному кругу лиц. Во-вторых, они имеют объективную форму выражения в виде символической последовательности (буквы латиницы или кириллицы, цифры от 0 до 9, знак дефиса) как аналог цифрового IP-

адреса. В-третьих, воспроизведение возможно путем указания в ссылках на сайте, в рекламе, на товарах и их упаковках и иным образом. В-четвертых, они обладают коммерческой ценностью.

При некотором сходстве со средствами индивидуализации он все же не является объектом исключительного права и не может охраняться средствами, предусмотренными частью четвертой Гражданского кодекса РФ. Во-первых, доменное имя прямо не обозначено в законе в качестве объекта интеллектуальной собственности. Во-вторых, его основной функцией является не индивидуализация юридического лица, каких-либо товаров, работ, услуг или предприятий, оно выполняет функцию обозначения информационного ресурса в сети Интернет. В-третьих, доменное имя не обладает признаком новизны, творческой индивидуальности или оригинальности, хотя ему присущ признак неповторимости в силу особенности технического устройства системы доменных имен в сети Интернет. Можно признать, что право на доменное имя, возникающее из договора, носит имущественный характер.

Список литературы:

1. URL: <http://www.internet-law.ru/law/projects/gk-4-rf.htm>.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 г. № 230 – ФЗ: Принят ГД ФС РФ 24.11.2006 г. // Российская газета. № 289. 22.12.2006.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Дудко А.С., Коротких А.С., Брылёва В.А.

МОНОПОЛИЯ НА НЕФТЕПРОДУКТЫ

Данная статья посвящена актуальной в настоящее время теме. В представленной работе освещаются такие основные проблемы, как рост цен на бензин, дефицит нефтеперерабатывающих мощностей, отсутствие законодательной базы в данной области. Особое внимание уделяется отсутствию свободной конкуренции на рынке нефтепродуктов.

Согласно п. 2 ст. 34 Конституции РФ не допускается экономическая деятельность, направленная на монополизацию и недобросовестную конкуренцию.

Бензин в РФ один из самых дорогих в мире. В США литр бензина стоит 15 рублей, в Саудовской Аравии – 7 рублей, в Венесуэле – 90 копеек, в Хабаровске – в среднем 27 рублей.

По данным социологического опроса расходы на бензин занимают одно из первых мест среди статей расходов российских граждан (30% от общего дохода в месяц), в свою очередь, в Америке данная статья расходов занимает не более 4% от дохода семьи.

Чем объяснить, что в богатой нефтью стране стоимость бензина в 1,786 раз дороже, чем в США?

Рынки нефтепродуктов в РФ поделены и в каждом регионе своя нефтяная компания. На Дальнем Востоке монополистами являются – НК «Роснефть», НК «Альянс», которые имеют свои нефтеперерабатывающие заводы, создающие

дискриминационные условия на рынке нефтепродуктов. АЗС данных компаний также занимают доминирующее положение на территории Хабаровского края и имеют выгодное месторасположение. А чтобы получить рыночную цену на бензин, нужна реальная конкуренция.

Развитию конкуренции препятствует дефицит нефтеперерабатывающих мощностей и нефтехранилищ, высокие экономические и административные барьеры, затрудняющие появление на рынках новых игроков.

С 1990 года в России не появилось ни одного нефтеперерабатывающего завода с новыми технологическими установками, позволяющими увеличивать глубину переработки нефти до 95% .

Американские переработчики из 1 тонны нефти получают 500 кг высококачественного бензина, а на российских заводах из той же тонны выходит 130 кг бензина сомнительного качества.

В стоимость бензина включены налог на добычу полезных ископаемых, акцизы, налог на прибыль, затраты на добычу и приобретение нефти, транспортировку, коммерческие расходы. Кроме того, в цену бензина закладывают доходы сервисных и транспортных компаний, тарифы естественных монополий.

Значительную долю в цене бензина по данным Минэнерго РФ составляют налоги (НДС, налог с продаж, акциз).

Для наглядной картины проведем расчет стоимости бензина в рублях. В начале своего пути по ценовой лестнице литр бензина был семью литрами сырой нефти. На выходе из скважины они стоят примерно 4 рубля. Прокачка по трубе до НПЗ - еще столько же. Теперь будущий литр стоит уже 8 рублей.

Переработка 7 литров нефти в бензин обойдется в 5 рублей, это уже 13. Готовое топливо заливают в бензовоз - на выезде с завода оно стоит 15 рублей, а на выходе из заправочного пистолета уже 27 рублей.

Действующими законами РФ не предусмотрено государственное регулирование цен на нефтепродукты, и цены на указанные товары должны формироваться на основе рыночного механизма конкуренции, который как таковой в нашей стране отсутствует.

Всего в 2008-2009 году Федеральная Антимонопольная Служба России и ее территориальные органы уже рассмотрели порядка 200 дел в отношении нефтяных компаний, как в опте, так и рознице.

По 113 делам приняты решения о признании факта нарушения, наложены штрафы на общую сумму более 15 млрд. рублей. Большая часть из них приходится на крупнейшие нефтяные компании: ОАО «ТНК-ВР Холдинг» - 1,112+ 4,197 млрд.

рублей; ОАО «Газпром нефть» – 1,356+ 4,675 млрд. рублей; ОАО «ЛУКОЙЛ» – 1,443+6,546 млрд. рублей; ОАО «НК «Роснефть» – 1,508+5,28 млрд. рублей. ФАС России использует те инструменты, которые имеются в соответствии с законодательством: Конституция РФ, УК РФ (в частности ст. 178), КоАП, ГК РФ, ФЗ «О защите конкуренции».

Кто же виноват в росте цен на бензин? Ответ на этот вопрос мы решили узнать у населения. 59 % респондентов обвиняют в росте цен на бензин Правительство РФ, 29,5 % возлагают вину на нефтяников, 11,5% респондентов винят в росте цен торговцев и владельцев АЗС.

Для того чтобы снизить стоимость топлива, необходимо привязать цены на внутреннем рынке к мировым, ориентируясь на показатели 2-3 крупнейших мировых площадок по продаже нефтепродуктов.

Создание в РФ нефтяных биржевых площадок, особенностью которых является гласность и публичность, а так же ввоз и закупка бензина из заграницы (к примеру, из Венесуэлы) обеспечат свободную конкуренцию.

Введение административной меры в виде штрафа крупного размера за использование нефтеперерабатывающими заводами устаревших технологических установок и принятие нового технического регламента, а так же законодательно утвержденный переход к мировым стандартам на бензин (Евро – 3, Евро – 4) позволит сделать отечественный бензин высококачественным и конкурентоспособным, а также обязывает руководство НПЗ вложится в технологическое переоборудование.

Комплекс мер, связанный с усовершенствованием законодательной базы, в частности рассмотрение к принятию федерального закона, который даст возможность регулировать рынок нефтепродуктов.

Проведение постоянного мониторинга ФАС России и ее территориальными органами состояния оптовых и розничных рынков нефтепродуктов и уровня цен в регионах, предоставление соответствующей информации на официальном сайте, позволит усилить контроль за деятельностью и ценообразованием нефтяных компаний, а также отслеживать динамику роста цен.

Создание на Сахалине крупных предприятий по переработке добываемых здесь углеводородов, которое планируется в рамках реализации стратегии социально-экономического развития области на период до 2020 года, должно избавить автомобилистов от непредсказуемых взлетов цен на бензин.

Список литературы:

1. ФЗ № 135-ФЗ от 26 июля 2006 г. «О защите конкуренции»
2. Российская газета. Центральный выпуск. №5120 (41) от 1 марта 2010 г.
3. Смирягина Е. Американские ценности // Личный бюджет. декабрь 2008 – январь 2009.
4. URL: www.fas.gov.ru.
5. URL: www.rosneft.ru.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Ермолаева Е.А., Корнилова Н.В.

**ОРГАНЫ И ТКАНИ ЧЕЛОВЕКА КАК ОБЪЕКТЫ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОГО
РЕГУЛИРОВАНИЯ**

Вопрос правового режима органов и тканей человека стал актуальным благодаря достижениям в области медицины – трансплантации органов и тканей, процедура которой из-за несовершенства норм стала практически невозможной.

В настоящее в российской системе права существует ряд нормативно-правовых актов, регулирующих порядок вовлечения в оборот органов и тканей человека. Это законы: «О трансплантации органов и тканей человека» [1], «Основы законодательства об охране здоровья граждан» [2], «О донорстве крови и ее компонентов» [3], а также и ряд подзаконных нормативных правовых актов. Однако наличие указанных нормативных правовых актов не дает в полной мере ответ на вопрос о том, является ли тело человека и его отдельные части объектом непосредственного правового воздействия либо право пока не воспринимает идеи их существования как объектов правоотношений, ни на вопрос формы отношения самого человека к своим «составляющим».

Попробуем все-таки ответить на вопрос, обладает ли человека в отношении себя и своих «составляющих» какими-либо вещными правами.

Предположим, что это так. У сторонников наличия у человека права собственности на свой организм есть ряд аргументов: человеку в отношении его собственного тела, безусловно, принадлежит целая совокупность прав: право решения вопроса о том, как

использовать свое тело, право использовать свое тело для работы, право владения, право распоряжения и другие. Отмечается, что существует врожденное естественное право, и оно не может существовать отдельно от личности (неразрывно с ним связано). Так, например, М.Н. Малеина полагает, что необходимо на уровне Гражданского кодекса РФ закрепить право человека совершать любые сделки по поводу своих органов и тканей (сделки донорства, хранения в банке органов и тканей) [4].

Представляется, что однозначно придавать органам и тканям человека режим вещей, а, следовательно, и признавать за человеком право собственности на его органы и ткани нельзя, поскольку человек может выступать в правоотношениях только как субъект, а, следовательно, не логично было бы называть человеческий организм, а также его органы и ткани объектами правоотношений.

Вторая группа специалистов полностью отрицает необходимость признания права собственности на человеческое тело, высказывая опасения, что признание права собственности может принести вред всему обществу, привести к коммерциализации и не будет защищать цельность человеческого организма и человеческое достоинство [5].

Майфат А.В. и Лисаченко А.В. в своей статье упоминают еще одну правовую конструкцию, выражающую отношение человека к своим органам и тканям. Сторонники этого направления исходят из того, что защита прав и интересов людей в отношении собственного тела или тела родственников должно происходить через признание наличия некоторых прав, которые не являются правами собственности, однако дают некоторые ограниченные права распоряжения и защиту от притязания других лиц – так называемая «квази-собственность».

Правовая конструкция «квази-собственности» выглядит достаточно удачной. Поскольку по форме правомочия человека по отношению к своим органам и тканям похожи на правомочия собственника вещи. Однако по содержанию есть существенные отличия, обусловленные спецификой этих «участников» правоотношений. Следовательно, нужно ввести особый институт, который бы урегулировал отношения в сфере «оборота» органов и тканей человека. Он должен включать в себя:

- Понятие и признаки «квази-собственности» на органы и ткани;
- Объекты «квази-собственности»;
- Правомочия человека по отношению к своему организму;
- Виды (живого человека, родственников умершего человека);
- Основания приобретения (рождение, в результате трансплантации);
- Основания прекращения (смерть, отчуждение, в результате медицинского вмешательства).

Ещё одной точкой зрения по этому вопросу является, та, согласно которой органы и ткани человека являются вещами, ограниченными в обороте. В связи с этим предлагается отнести органы и ткани человека к отдельной категории объектов гражданских прав, ограниченных в обороте, к которому возможно применение правил, предусмотренных для оборота вещей в части, не противоречащей законодательным актам и существу объекта [6].

Есть другая группа ученых, которая полагает, что органы и ткани человека являются личными неимущественными благами, по поводу которых складываются отношения донорства и трансплантации.

В рамках рассматриваемой темы, необходимо отметить особенности правового режима органов и тканей умершего человека. Зарубежная судебная практика, создав конструкцию квази-собственности, уже довольно близко подошла уже к признанию и мертвого тела в целом объектом вещного права. Отличия его от права собственности, думается, подчеркиваются намеренно, чтобы не возбудить негодования общественности.

Несмотря на всю сложность проблемы правового режима органов и тканей человека, а также правомерности их отторжения от организма человека, прежде всего с этической точки зрения, юристы вынуждены решать её с формально-юридической стороны. Рассмотрев все предложенные юридической доктриной концепции, необходимо разработать четкий подход к вопросу правового режима органов и тканей человека, а также отношения человека к ним, путем комплексной законодательной работы с привлечением специалистов в области медицины. Ведь уяснение правового режима отделенных от организма органов и тканей человека как объекта гражданских прав является не только теоретической, но и практической проблемой, разрешение которой позволит привести в действие механизм ответственности за незаконные действия с органами и тканями, а также внесет ясность в действия, которые совершаются в отношении этих объектов.

Заполнение этого пробела в системе российского права выведет регулирование общественные отношения в области трансплантологии на качественно новый уровень и позволит создать условия для закрытия ворот «черного рынка» органов и тканей человека.

Список литературы:

1. О трансплантации органов и (или) тканей человека: Закон от 22 декабря 1992 г. № 4180-1 // Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета РФ. 14.01.1993. № 2. Ст. 62.
2. Основы законодательства Российской Федерации об охране здоровья граждан: Закон от 22.07.1993 г. № 5487-1 // Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета РФ. 19.08.1993. № 33. Ст. 1318.
3. О донорстве крови и её компонентов: Закон от 9 июня 1993 г. №5142-1 // Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета РФ. 15.07.1993. № 28. Ст. 1064.
4. Малеина М. Н. Статус органов, тканей и тела человека как объектов права собственности на физическую неприкосновенность // Законодательство. 2003. № 11. С. 39.
5. Майфат А. В., Лисаченко А. В. Тело человека, его отдельные части как объекты правового воздействия. // Юридический мир. 2002. № 2. С. 10.
6. Аполинская Н. В. О статусе биологических объектов в гражданском праве РФ // Сибирский юридический вестник. 2002. № 4. С. 25.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Загрекова В.А., Брылёва В.А.

**ПРОБЛЕМЫ ЗАКЛЮЧЕНИЯ И РАСТОРЖЕНИЯ БРАКОВ С
ИНОСТРАННЫМИ ГРАЖДДАНАМИ**

Семейное право относится к тем правовым областям, где государство не желает вносить изменения в своё семейное законодательство, у всех сложились определенные традиции в этой области. Поэтому в отрасли семейного права очень мало международных договоров. Даже когда в договорах затрагиваются какие-либо семейные вопросы, то, как правило, это коллизионные вопросы, которые связаны с определением того, какое право будет применяться к тем или иным семейным отношениям, поэтому в основном, действует внутреннее семейное законодательство.

Большая роль в вопросах заключения брака отведена Гаагским конвенциям: «Об урегулировании коллизий законов в области заключения брака» (1902 г.); Конвенция о заключении брака и признании его недействительным (1978 г.). В области вступления в брак с иностранным элементом унификация достигнута меньше всего. В РФ вопросы, связанные с браком с иностранным гражданином, прописаны в VII разделе

Семейного кодекса РФ (156-167 ст.) Российские граждане могут заключать брак с иностранцами на территории Российской Федерации и за рубежом. При заключении браков с иностранными гражданами на территории РФ сказано, что форма и порядок заключения брака регулируются российским законодательством. А вот условия заключения браков определяются в этом случае для каждого из лиц, вступающих в брак, законодательством государства, гражданином которого лицо является в момент

заклучения брака. Если полигамный брак заклучается между российскими гражданами или хотя бы с участием одного из лиц, имеющих российское гражданство, в России он не будет порождать правовых последствий. Это так называемый случай «хромяющих отношений», когда отношения, являющиеся юридически значимыми в одном государстве, будут ничтожными (то есть не порождающими никаких юридических последствий) на территории другого государства.

На практике это будет означать, что гражданка РФ, выйдя замуж, к примеру, в Алжире за гражданина Алжира, у которого данный брак является уже третьим, не сможет рассчитывать на то, что в последующем российский суд удовлетворит ее требования о разделе имущества, нажитого во время брака, о признании супружеской доли при разделе общей совместной собственности супругов или обяжет супруга исполнить какое-либо условие брачного договора.

При вступлении в брак, заклучении брачного договора, подписании соглашения об уплате алиментов или совершении других действий (принятии решений) необходимо помнить, что в случае, когда в правоотношении присутствует «иностраннй элемент» (брак заклучается с иностранцем, соглашение подписано на территории иностранного государства и т. п.), первое, в чем нужно быть уверенным, – это какому правопорядку данное отношение будет подчиняться. Важное значение имеет вопрос о сотрудничестве России с тем государством, на территории которого вы вступаете в брак.

Значимость данного вопроса состоит в том, чтобы в последующем в России были признаны все документы и решения, составленные и вынесенные на территории иностранного государства. К сожалению, у России далеко не со всеми государствами заклучены международные договоры. К примеру, до сих пор не заклучен договор о правовой помощи между Россией и Данией.

Это означает, что решение, вынесенное судом Дании, не будет исполняться на территории России. У РФ имеются договоры о правовой помощи по гражданским, семейным и уголовным делам, заклученные, в частности, с Албанией, Алжиром, Аргентиной, Болгарией, Венгрией, Вьетнамом, Грецией, Египтом, Индией, Ираком, Ираном, Испанией, Италией, Йеменом, Кипром, Китаем, КНДР, Кубой, Монголией, Польшей, Румынией, Тунисом, Финляндией, Чехией, Словакией, а также с рядом стран СНГ и Балтии.

Некоторые из этих договоров коллизионных норм семейного права не содержат, но их процессуальные правила распространяются и на семейные дела (исполнение судебных поручений, признание и исполнение судебных решений и др.). Есть и другие двусторонние договоры, где затрагиваются отдельные вопросы рассмотрения семейных

дел с участием иностранцев. Как уже отмечалось, роль двусторонних договоров России о правовой помощи при рассмотрении семейных дел с участием иностранцев значительна. С нашей точки зрения, дальнейшее расширение такого двустороннего сотрудничества с иностранными государствами отвечало бы интересам граждан и упрощало бы работу учреждений юстиции. Однако в отношении Европейского союза, где в настоящее время заключение двусторонних договоров данной тематики со странами, не являющимися его членами, не допускается. В связи с этим приоритетным направлением в решении данного вопроса является создание тесных связей сотрудничества с Европейским Союзом и подписание Конвенции либо договора, так как российские граждане достаточно часто заключают браки с иностранными гражданами, имеющих гражданство одной из стран Евросоюза.

Что касается расторжения брака, то в данном вопросе существует довольно большое количество спорных моментов и проблем. В различных странах существует различный перечень оснований для расторжения брака.

Основаниями для развода могут послужить: супружеская измена; навлечение позора на супруга; злоупотребление в отношении супруга. Во многих странах расторжение браков возможно только через суд (США, Франция, Великобритания и т.д.). В некоторых странах может быть как судебное, так и внесудебное расторжение брака. Внесудебное, если нет вопросов друг к другу и решены вопросы по содержанию детей. Существует ряд государств, в которых запрещается расторжение брак (к таким государствам относится Ирландия). Что касается расторжения браков между гражданами России и иностранными гражданами, если это расторжение производится на территории России, то полностью по российскому законодательству. Граждане Российской Федерации, которые проживают за пределами России, могут расторгнуть брак с иностранными гражданами в суде РФ, то есть по российскому закону.

Однако, согласно российскому законодательству имущественные и неимущественные отношения супругов определяются законодательством того государства, где они имеют совместное место жительства, или по последнему месту жительства, если нет общего на момент развода; либо данные отношения определяются общероссийским законодательством, если общего места жительства не было вообще. На наш взгляд было бы полезным внести некое дополнение в Семейный Кодекс РФ. В частности, при заключении браков между российским и иностранными гражданами, заключение брачного контракта является обязательным.

В данном брачном контракте будущие супруги должны предусмотреть имущественные права и обязанности, а также обязательства по содержанию детей в

случае расторжения брака и др. Такой шаг поможет более серьёзно и осознанно подходить к институту брака и чувствовать себя более уверенно и защищено. Следует отметить также, что гражданам, заключающим брак с иностранцами следует хорошо подумать, в случае если им необходимо отказаться от Российского гражданства, так как Российское законодательство стоит на страже прав своих граждан.

Ещё один важный момент: если брак был заключён между иностранным гражданином и гражданином РФ, имеющим двойное гражданство, второму лучше расторгнуть брак в российском суде (если этот брак действителен в соответствии с российским законодательством), так как в таком случае Ваши права можно будет защищать по российским законам. А это немаловажно, особенно когда речь заходит о детях.

Последние годы журналы и газеты пестрят громкими бракоразводными процессами с иностранцами, в которых российские женщины лишены права проживать с ребёнком. Таким образом, главное, что можно посоветовать российским гражданам, желающим связать свою судьбу с иностранцами, это во-первых, внимательное изучение законодательства чужой страны, во-вторых, заключение брачного договора, а в-третьих, при расторжении брака лучше будет обратиться в Российский суд.

Список литературы:

1. Постановление Пленума Верховного суда РФ от 5 ноября 1998 года №15 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака».
2. Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным, уголовным делам (Минск, 22.01.1993г).
3. Комментарий к Семейному кодексу РФ/ отв. редактор И.Н. Кузнецова. М. : БЕК. 1999.
4. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ.
5. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ.
6. Марышева Н. И. Семейные отношения с участием иностранцев: правовое регулирование в России. М., 2007.
7. URL: www.allpravo.ru/library/doc100po/instrum102/item174/html.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Зардов Р.С., Вязов А.Л.

**ТЕНДЕНЦИИ УНИФИКАЦИИ ПРАВОВЫХ СИСТЕМ СОВРЕМЕННОСТИ НА
ПРИМЕРЕ СБЛИЖЕНИЯ РОМАНО-ГЕРМАНСКОЙ И АНГЛО-САКСОНСКОЙ
ПРАВОВЫХ СИСТЕМ**

В подходах к данной проблеме мы хотели обратить внимание на тенденции унификации правовых систем современности на примере сближения англо-американской и романо-германской правовых систем, выявить причины такого сближения и дать свою оценку процессам, происходящим в этой области.

На наш взгляд существует как минимум 3 причины сближения рассматриваемых правовых систем:

1. Глобализация мировой экономики
2. Заинтересованность государств в наиболее оптимальном нормативном регулировании
3. Создание в 20 веке крупнейших международных организаций, к которым относятся ООН со специализированными учреждениями (ЮНЕСКО, МОТ, ВОЗ, ВОИС), Совет Европы, Европейский Союз и др.

Прежде чем привести конкретные факты, свидетельствующие о сближении романо-германской и англо-саксонской правовой систем следует указать, что нами не рассматривались государственные образования с так называемой смешанной правовой

системой (канадская провинция Квебек, Израиль, американский штат Луизиана)¹. В первую очередь потому, что переплетение общего права и права континентальной правовой системы было обусловлено здесь историческими причинами (войны, колонизация), нежели добровольным заимствованием.

За последние более чем 2 века наметились три отчетливые тенденции:

1. Возрастание роли закона в странах семьи общего права
2. Возрастание роли судебной практики в странах континентальной правовой системы
3. Все это происходит на фоне все усиливающегося влияния роли международного права

Возрастание роли закона в странах семьи общего права представляется возможным показать на примерах Великобритании и США.

Период развития английского права, начавшийся в 1832 году² и продолжающийся вплоть до настоящего времени отличается значительной трансформацией как государственного механизма, так и правовой системы Англии. В начале этого периода были проведены довольно радикальные правовые и судебные реформы. В результате этого юристы – теоретически и практически – перенесли акцент с процессуального на материальное право. Была проведена также огромная работа по расчистке законодательства, освобождению его от архаичных, давно не действующих актов³. Подверглись систематизации целые массивы нормативных актов, существующие в ряде областей английского права. В результате осуществленной судебной реформы все английские суды были уравнены в своих правах⁴. В отличие от всех предшествующих периодов они получили возможность применять как нормы общего права, так и нормы "права справедливости".

Наряду с английским правом в англо-саксонской правовой семье особо выделяется американское право - *правовая система США*. В основных своих чертах эта правовая система начала складываться еще в XVII-XVIII вв. в условиях колониализма и многие свои первоначальные особенности сохранила вплоть до сегодняшнего дня.

Однако и здесь в последнее время отношение к закону несколько изменилось. За последние несколько десятилетий роль федерального законодательства не только не

¹ В современной юридической литературе смешанную правовую систему выделяют в качестве самостоятельной (Марченко, Саидов).

² Именно в этот период в Англии начинаются парламентские реформы.

³ В теории государства и права такая практика получила название «консолидация».

⁴ Речь идет о т.н. «Актах о судеустройстве» 1873, 1875гг.

уменьшилась, но и еще более возросла¹. Этому в значительной мере содействовали, например, различные социальные программы в области образования, здравоохранения, борьбы с организованной преступностью, которые разрабатываются и финансируются федеральными органами. Одним из неперенных условий их реализации на уровне штатов является подчинение требованиям федеральных законов в данной области всех без исключения властей штатов.

В настоящее время федеральное законодательство США постоянно публикуется в систематизированном виде в Своде законов страны, состоящем из 50 различных разделов.

О возрастании роли судебной практики в странах континентальной правовой системы свидетельствуют следующие факты:

1. С каждым годом увеличивается количество различного рода сборников и справочников судебной практики. Более того. Возрастает и их значение. Официальные сборники судебной практики существуют сегодня в Германии, Франции, Испании, Турции, Италии, Швейцарии.

2. К тому же во многих странах рассматриваемой правовой системы прецедент фактически имеет место, а в некоторых это закреплено на законодательном уровне. (Германия, Франция, Швейцария)

Следует отметить, что судебный прецедент имеет качество производного от законодательства: ни одно из судебных решений не должно иметь преимущество перед законом. Вместе с тем признание судебной практики источником права значительно повысит роль суда и правосудия в жизни общества, придаст российской правовой системе динамизм, повысит эффективность правоприменения.

Теперь к вопросу о возрастании роли международного права. Не секрет, что в последнее время роль международного сотрудничества неизмеримо возросла. Как следствие возросла роль международного права и международных организаций. На наш взгляд тому послужили как минимум две причины:

1. Две мировые войны, пошатнувшие все мировое сообщество
2. Активное развитие международной торговли.

Сегодня международное право реально регулирует огромное количество различных по своей юридической природе правоотношений.

Непреходящее значение для нынешних и будущих поколений имеет сотрудничество государств по охране окружающей среды, организация

¹ См.: Определение Окружного Суда США Южного округа Нью-Йорка от 10 марта 1997 г. // Законодательство и практика средств массовой информации. 1997. № 6. Июнь. С. 16-24.

международного экономического сотрудничества, активно развивается международное сотрудничество государственных и негосударственных профессиональных организаций в сфере культуры, науки и образования, сотрудничество в борьбе с преступностью.

В связи с необходимостью регулирования все большего количества вопросов можно наблюдать и усложнение структуры международного права.

Нельзя не отметить тот факт, что многие государства на конституционном уровне закрепили особый статус международного права по отношению к внутригосударственному праву (США, Франция, ФРГ, РФ и др.)

Таким образом, в настоящее время происходит интеграция и синтез основных типов правовых систем. Прежде всего, надлежит отметить факт «сближающегося» развития двух базовых, качественно контрастных юридических типов – романо-германского и общего права с достаточной степенью очевидности можно утверждать дальнейшее укрепление закона в странах семьи «общего» права и возрастание роли судебной практики в странах континентальной правовой семьи. Общепризнанные принципы и нормы международного права, на наш взгляд, в конечном итоге займут ведущее место в иерархии источников права в большинстве правовых систем, способствуя выработке единого правопонимания в мировом масштабе.

Полагаем, что сближения правовых систем позволит избежать многочисленных межгосударственных конфликтов, укрепить взаимоотношения между странами, и наконец, такое сближение будет способствовать выработке единых механизмов борьбы с проблемами, стоящими перед человечеством в 21 веке.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Захаренков А.И., Ленский Г.С., Федорин В.П.

ВОЕННАЯ ДОКТРИНА: ВЧЕРА И СЕГОДНЯ

Военная доктрина представляет собой идейный стержень всей военно-политической деятельности государства (военной политики) как одного из направлений общей политики государства, политических партий, общественных организаций и институтов.

Важность этого документа трудно переоценить, особенно в век высоких технологий и распространения ядерного оружия. Положение в мире характеризуется динамичной трансформацией системы международных отношений. Их формирование сопровождается конкуренцией, а также стремлением ряда государств усилить свое влияние на мировую политику, в том числе путем создания оружия массового уничтожения.

Значение военно-силовых аспектов в международных отношениях продолжает оставаться существенным. Военная доктрина любого государства в наиболее общем виде представляет собой совокупность официальных взглядов (установок) на обеспечение военной безопасности страны, защиту ее населения, территориальной целостности, суверенитета и других жизненно важных интересов от военной угрозы извне.

Определяющее воздействие на ее формирование оказывают такие объективные политические, социально-экономические, идеологические и военно-технические факторы, как расстановка и соотношение сил внутри государств и за их пределами,

проводимая ими внутренняя и внешняя политика, особенности геополитического и геостратегического положения, уровень развития экономики, состояние и возможности вооруженных сил, направленность военных доктрин союзных и соперничающих государств и некоторые другие.

Военная доктрина утратила чисто военный (военно-стратегический) характер и включает также идеологические установки и практические планы военно-политического и военно-экономического порядка.

По официальному определению, военная доктрина Российской Федерации является одним из основных документов стратегического планирования в Российской Федерации и представляет собой систему официально принятых в государстве взглядов на подготовку к вооруженной защите и вооруженную защиту Российской Федерации.

Военная доктрина 2010 г. – этапный документ в военной сфере Российской Федерации. Это основа, на которой в дальнейшем будет строиться российская политика в сфере национальной обороны, военного строительства.

То, что положения новой Военной доктрины носят конкретно-прикладной характер, отвечают требованиям мирового законодательства и проработаны на высоком уровне юридической техники, является залогом адекватного и эффективного проведения преобразований в военной сфере, обеспечения защиты прав российских граждан на территории Российской Федерации и за рубежом.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Ионова Ю.А., Дядичкина В.Ю.

**ПРОБЛЕМЫ ДОКАЗЫВАНИЯ В ГРАЖДАНСКОМ И АРБИТРАЖНОМ
ПРОЦЕССЕ С ПОМОЩЬЮ ДОКАЗАТЕЛЬСТВ,
ИМЕЮЩИХ ЭЛЕКТРОННУЮ ФОРМУ**

Современную жизнь, какую область бы мы ни взяли, трудно представить без прогресса, стремления к максимальному усовершенствованию. Повышение в обществе роли информации и компьютерной техники привело не только к изменению сущности, характера и направленности многих правовых норм, но и к появлению нового вида правовых отношений – информационных [8]. Сфера влияния компьютерной техники не обошла стороной и процессуальные отрасли права. Интерес высших судебных инстанций к обозначенной тематике наметился давно, однако к моменту введения в действие части 4 Гражданского кодекса Российской Федерации [5, 6] необходимость в разъяснении норм и материального, и процессуального права усилилась. Всё чаще стали происходить нарушения в сфере интеллектуальной собственности, в том числе с использованием средств электронной коммуникации, при этом мнения судов различных инстанций чаще всего различались друг от друга по одним и тем же вопросам доказывания [10]. На сегодняшний день, по мнению судей, наиболее актуальными вопросами судебной практики в той части, где применима электронная коммуникация, являются правоотношения, в рамках которых используются средства массовой информации, поэтому и Постановление Пленума Верховного Суда

Российской Федерации, в окончательной редакции принятое 15 июня 2010 г., посвящено, в целом, вопросам распространения массовой информации через сайты в сети Интернет [7].

В то же время, ни Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации [3] (далее по тексту – ГПК РФ), ни Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации [4] (далее по тексту – АПК РФ) не содержат специальных правил, согласно которым компьютерные данные могут быть признаны доказательствами. В процессуальном законодательстве отсутствуют и специальные наименования доказательств, полученных с помощью компьютера, а также способы (порядок) их исследования и оценки. Компьютеры открывают как безграничные возможности для получения письменных доказательств, так и для создания, передачи доказательств, имеющих электронную форму, а также их фальсификации. В целях принятия решения судом на основе нефальсифицированных компьютерных доказательств законодательно должны быть разработаны критерии получения достоверной информации. Тем более это необходимо, когда не все судьи являются специалистами в компьютерном деле. Кроме правил, которым должны соответствовать компьютерные доказательства, немаловажную проблему составляет порядок преобразования полученной информации в процессуально-корректных формах, удобных для восприятия всеми участниками гражданского судопроизводства.

В настоящее время в гражданском и арбитражном процессе стадии доказывания, традиционно именуемой "собрание доказательств", способствует обеспечение доказательств нотариусом. Нотариус может совершить указанное нотариальное действие до возбуждения гражданского дела в суде или производства в административном органе Российской Федерации (и лишь в исключительных случаях – согласно ст. 108 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате [2] (далее по тексту – Основы), для ведения дел в юрисдикционных органах иных государств) с оформлением протокола осмотра (например, сайта, размещённого в Интернете). Согласно ст. 102 Основ по просьбе заинтересованных лиц нотариус обеспечивает доказательства, если имеются основания полагать, что представление доказательств впоследствии (в случае возникновения дела в суде или административном органе) станет невозможным или затруднительным. Согласно ст. 103 Основ нотариус вправе обеспечивать доказательства путем допроса свидетелей, осмотра письменных и вещественных доказательств, назначения экспертизы.

В период действия Гражданского процессуального кодекса РФСР [1] (далее по тексту – ГПК РСФСР) обеспечение доказательств до возникновения дела в суде

производилось государственными нотариальными конторами в порядке, предусмотренном ст. 57 ГПК РСФСР и Законом РСФСР «О государственном нотариате».

С введением в действие в 2003 году ГПК РФ ст. 64 «Обеспечение доказательств» сформулирована таким образом: «лица, участвующие в деле, имеющие основания опасаться, что представление необходимых для них доказательств окажется впоследствии невозможным или затруднительным, могут просить суд об обеспечении этих доказательств». Ознакомившись с содержанием ст.64 ГПК РФ, встает вопрос, может ли теперь нотариус РФ обеспечивать доказательства для суда и административных органов? Анализируя указанную норму, некоторые практикующие юристы (В. Погуляев и др.) приходят к выводу, что «институт досудебного обеспечения доказательств оказался отвергнут гражданским процессом» [9]. Вместе с тем, применяя систематическое толкование права, представляется, что напрашивается иной вывод: что судьи обеспечивают доказательства тогда, когда уже имеется гражданское дело, поскольку чётко написано: «лица, участвующие в деле», а такой статус приобретает лицом только на судебной стадии. Поскольку о досудебной стадии в ГПК РФ не сказано, то следует обратиться к нормативно-правовому акту, который непосредственно регулирует этот вопрос, то есть – к Основам законодательства Российской Федерации о нотариате

В правоприменительной практике арбитражные судьи принимают протоколы, оформленные нотариусами, а зачастую даже направляют представителей сторон к нотариусу тогда, когда уже слушается дело, что недопустимо, поскольку в Основых прямо указано, что нотариус вправе совершать такое нотариальное действие, когда еще нет дела в суде. Исключением из правила являются только случаи, когда нотариуса просят обеспечить доказательства для представления в заграничные юрисдикционные органы. Законодательство зарубежных стран не предусматривает указанного ограничения, поэтому протоколы, оформленные нотариусами от имени Российской Федерации, за её пределами принимаются и действуют.

Представляется необходимым более детальное изложение статей 55 ГПК РФ и 64 АПК РФ: следует включить в их содержание такой вид доказательств, как электронное доказательство. В отсутствие данных новелл остаётся легально лишь использовать возможности обеспечения доказательств, что способствует эффективности судебного разбирательства.

Список литературы:

1. Гражданский процессуальный кодекс РСФСР : утв. Законом РСФСР от 11.06.1964 г. // Ведомости Верховного Совета РСФСР. 1964. № 24. Ст. 407.
2. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате: утв. Постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 11.02.1993 /№ 4462-1 // Ведомости Совета народных депутатов и Верховного Совета Российской Федерации. - 11.03.1993. № 10. Ст. 358.
3. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации: введён в действие ФЗ РФ от 14 11. 2002 г. №137-ФЗ // Российская газета. № 220. 20.11.2002.
4. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации: утв. Федеральным законом № 95-ФЗ от 24.07.2002 г. // Российская газета. 27. 07.2002. №137.
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвёртая) : утв. Федеральным законом № 230-ФЗ от 18.12.2006 г. // Российская газета. 22.12.2006. № 289.
6. О введении в действие части четвёртой Гражданского кодекса Российской Федерации : Федеральный закон № 231-ФЗ от 18.12.2006 г. // Российская газета. - 22.12.2006. № 289.
7. Благовещенский А., Яковлев Н. Суд идёт в Интернет / А. Благовещенский, Н. Яковлев // Российская газета. 16 июня 2010. С.1, 3.
8. Николаев С. О. Особенности рассмотрения информационных споров судами Российской Федерации. Автореферат диссертации на соискание учёной степени кандидата юридических наук. М., 2004. С. 1.
9. Погуляев В. Правонарушения в сети Интернет // ЭЖ-Юрист. Судебное приложение. 2004. №12. С.7.
10. Ревич Ю. Провайдеров хотят судить. Независимо от наличия вины // Новая газета. 06.02.2009. №12. С.16.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Ильиных И.Л., Лебедева Ю.Н.

**ИНСТИТУТ УПОЛНОМОЧЕННОГО ПО ПРАВАМ РЕБЁНКА В РОССИЙСКОЙ
ФЕДЕРАЦИИ: СОВРЕМЕННОЕ СОСТОЯНИЕ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ**

Уполномоченный по правам ребёнка является сравнительно новым институтом в мировой практике. Впервые, после многолетней дискуссии, начавшейся еще в 60-е годы XX века пост Уполномоченного по правам ребёнка появился в Норвегии в соответствии с законом № 5 «Об учреждении Бюро по делам детства» от 6 марта 1981 года¹. В настоящее время на национальном и региональном уровнях службы уполномоченных по правам ребёнка действуют более чем в шестидесяти государствах мира².

Практика показала, что институт Уполномоченного по правам ребёнка необходим по целому ряду причин:

- дети в силу своего возраста и зависимости от взрослых не могут быть полностью защищены от нарушений их прав в семье и обществе;
- проблемы детей механизмы их решения существенно отличаются от таковых у взрослых;

¹ Права детей. URL: http://www.norvegia.ru/About_Norway/policy/-/children/rights.

² Головань А. И. О проблемах деятельности уполномоченных по правам ребёнка в субъектах Российской Федерации (выдержка из стенограммы) / А. И. Головань. Сборник статей и нормативных правовых актов субъектов Российской Федерации по вопросам деятельности уполномоченных по правам ребёнка в субъектах Российской Федерации / под общ. ред. Е. Б. Мизулиной. Москва, 2008. С. 9.

- потребность в независимой организации, в которую дети или их законные представители могли бы обращаться за советом или защитой¹.

В деятельности уполномоченных по правам ребёнка можно выделить общие черты, заключающиеся в выполнении ими следующих функций:

1. защита прав конкретного ребёнка и представительство его интересов;
2. расследование дел по индивидуальным жалобам детей;
3. наблюдение за осуществлением законодательства, касающегося защиты интересов детей;
4. внесение рекомендаций в государственные органы по изменению законодательства в области охраны прав детей;
5. содействие повышению информированности о правах ребёнка, как самих детей, так и взрослых;
6. действие в качестве посредника в случаях возникновения конфликтов между детьми и родителями;
7. представление докладов о проделанной работе и о положении дел в вопросе соблюдения прав ребёнка.

Правовая основа гарантий прав ребёнка в Российской Федерации заложена Конституцией Российской Федерации, ключевой в отношении гарантий прав ребёнка следует считать часть 1 статьи 38 Конституции Российской Федерации², согласно которой материнство, детство и семья находятся под защитой государства.

Становление института Уполномоченного по правам ребёнка в России началось в 1998 году, когда Министерство труда и социального развития совместно с рядом регионов и при поддержке ЮНИСЕФ стали реализовывать проект по введению должности Уполномоченного по правам ребёнка в субъектах Российской Федерации. Пилотными стали – Волгоградская, Калужская, Новгородская области, города Санкт-Петербург, Екатеринбург. Некоторые регионы, не поняв до конца всей важности и необходимости вопросов защиты детей, прекратили деятельность детских омбудсменов (Калужская и Новгородская области). Данный проект начался в тот же год, когда к своим обязанностям приступил первый в истории России Уполномоченный по правам человека. То, что в России вопрос о введении специализированного омбудсмана по правам ребёнка, был поставлен, как уже отмечалось, почти одновременно с

¹ Уполномоченный по правам ребёнка (понятие, сущность, зарубежный и отечественный опыт) / Т. Ю. Новикова, Н. П. Поличка. Хабаровск : ДВНП, 2003. 57с.

² Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 г. (с учётом поправок, внесённых Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30 декабря 2008 г. № 6-ФКЗ; 30 декабря 2008 г. № 7-ФКЗ) // Российская газета. 1993. 25 декабря; 2009. №7. 21 января.

учреждением должности Уполномоченного по правам человека, неслучайно. Несмотря на то, что в современной России имеются и другие слои населения, нуждающиеся в особой охране прав и законных интересов (бездомные, престарелые, инвалиды и др.), тем не менее, вполне очевидно, что дети нуждаются в приоритетной защите их прав. Дети в силу особенностей психического и физического развития требуют особого подхода, а в силу отсутствия жизненного опыта и в определённой степени зависимого положения, не всегда сами самостоятельно могут обратиться за защитой своих прав и законных интересов¹.

01 сентября 2009 года Указом Президента Российской Федерации была введена должность Уполномоченного при Президенте Российской Федерации по правам ребёнка («Об Уполномоченном при Президенте Российской Федерации по правам ребёнка»). Первым Уполномоченным при Президенте Российской Федерации стал Алексей Иванович Головань, человек долгое время занимавший пост Уполномоченного по правам ребёнка города Москвы, и проявивший себя ярким борцом за права детей².

Сегодня можно сказать, что данный институт постепенно занимает свое место в системе государственных органов, становясь инструментом независимого государственного контроля за соблюдением прав и интересов ребёнка, эффективным механизмом комплексной защиты прав и законных интересов как отдельных детей, так и целых групп, при этом остаются проблемы, которые нужно решать. Для наиболее эффективной деятельности института Уполномоченного нужно предпринять следующие меры:

1. Разработать и принять федеральный закон «Об основах организации и деятельности Уполномоченного по правам ребёнка в субъектах Российской Федерации», которым можно было бы установить базовые правоотношения, регулирующие функционирование данного института и обеспечить единство его деятельности во всех российских регионах.

2. Разработать нормативные правовые акты субъектов «максимально высокого уровня», которые бы смогли служить основой учреждения и деятельности Уполномоченного по правам ребёнка субъектов Российской Федерации.

¹ Уполномоченный по правам ребёнка (понятие, сущность, зарубежный и отечественный опыт)/ Т. Ю. Новикова, Н. П. Поличка. Хабаровск : ДВПР, 2003. 57 с.

² Об Уполномоченном при Президенте Российской Федерации по правам ребёнка: Указ Президента Российской Федерации от 1 сентября 2009 г. № 986 // Собрание законодательства РФ. 2009. № 36. Ст. 4312.

3. Органам власти субъектов Российской Федерации, в которых отсутствует институт детского омбудсмана, в возможно короткие сроки учредить институт Уполномоченного по правам ребёнка.

4. Назначение Уполномоченных по правам ребёнка на должность следует проводить решением представительного (законодательного) органа субъекта Российской Федерации, путём выбора из нескольких кандидатов на эту должность. Детский омбудсман должен не только получать легитимность от парламента, но и опираться на него в своей работе, систематически в обязательном порядке представлять парламенту результаты своей деятельности (доклад Уполномоченного по правам ребёнка о своей деятельности и о положении дел в сфере обеспечения прав детей в регионе).

5. Чётко фиксировать в правовых актах, регулирующих вопросы учреждения и деятельности детских омбудсманов вопросы независимости и самостоятельности Уполномоченного по правам ребёнка в своей деятельности.

6. Дать возможность детским омбудсманам заниматься не только частными случаями, но и системными вопросами нарушения прав детей (принятие участия в создании новых и совершенствовании имеющихся правообеспечительных механизмов).

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Кадыров Э.И., Корнилова Н.В.

ИНФОРМАЦИЯ О ТОВАРЕ: ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

Во время экономической нестабильности в России активизировались продавцы специфическим товаром – «чудо-пылесосами», «чудо-фильтрами» и другими «чудо-товарами». Пользуясь пробелами в праве, эти нечистые на руку торговцы получают сверхприбыли, фактически обманывая потребителей. Законодатель закрепляет за продавцом (изготовителем или исполнителем) две обязанности:

Продавец обязан предоставить покупателю необходимую и достоверную информацию о товаре, предлагаемом к продаже, соответствующую установленным правилам и нормам, обеспечивающую возможность его правильного выбора. Данное правило закреплено в ст. 495 Гражданского кодекса Российской Федерации [1] и п. 1 ст. 10 Закона РФ «О защите прав потребителей» [2] (далее – Закон).

Изготовитель в обязательном порядке должен указать сведения о товаре, указанные в п. 2 ст. 10 Закона.

Правда данные обязанности не подкреплены соответствующими нормами об ответственности. Гражданский кодекс РФ и Закон предусматривает следующие случаи ответственности продавца (изготовителя или исполнителя) за нарушение норм об информации о товаре.

Во-первых, п. 3 ст. 495 ГК РФ гласит, что если покупателю не предоставлена возможность незамедлительно получить в месте продажи информацию о товаре, указанную в пунктах 1 и 2 статьи 495 ГК РФ (ст. 10 Закона), он вправе потребовать от

продавца возмещения убытков, вызванных необоснованным уклонением от заключения договора розничной купли-продажи, а если договор заключен, в разумный срок отказаться от исполнения договора, потребовать возврата уплаченной за товар суммы и возмещения других убытков. Эта норма содержится также в п. 1 ст. 12 Закона.

Во-вторых, продавец, не предоставивший покупателю возможность получить соответствующую информацию о товаре, несет ответственность и за недостатки товара, возникшие после его передачи покупателю, в отношении которых покупатель докажет, что они возникли в связи с отсутствием у него такой информации. Это правило закреплено в п. 4 ст. 495 ГК РФ и п. 2 ст. 12 Закона.

В-третьих, при причинении вреда жизни, здоровью и имуществу потребителя вследствие непредставления ему полной и достоверной информации о товаре (работе, услуге) потребитель вправе потребовать возмещения такого вреда, в том числе полного возмещения убытков, причиненных природным объектам, находящимся в собственности (владении) потребителя (п. 3 ст. 12 Закона).

Таким образом, продавец (изготовитель, исполнитель) несет ответственность за представление недостоверной информации о товаре (работе, услуге) только в случаях, строго установленных законом. Получается, что в случае, когда продавец обманул потребителя, предоставив не соответствующую действительности информацию о товаре, но при этом товар работает исправно, продавец не несет никакой ответственности. Потребитель же имеет право расторгнуть уже заключенный договор только в случае, когда информация о товаре вообще не была предоставлена.

Учитывая то, что договор розничной купли-продажи не может быть расторгнут потребителем в одностороннем порядке, для продавцов и изготовителей открывается широкое поле для злоупотребления правом. Можно сколько угодно придумывать небылиц о своей продукции, приписывать волшебные свойства и уникальность «чудо-пылесосам» и «чудо-фильтрам», всё равно потребитель не сможет расторгнуть такой договор, только если не будет причинен вред его здоровью или не проявятся недостатки товара из-за отсутствия у потребителя необходимой информации.

Очевидно, что данные проблемные правоотношения нуждаются в правовом разрешении, то есть во внесении необходимых изменений в законодательство.

Считаем необходимым Закон дополнить ст.12.1 следующего содержания:

1. В случае непредставления потребителю достоверной и полной информации о товаре, потребитель имеет право в судебном порядке расторгнуть договор купли-продажи. По требованию продавца и за его счет потребитель должен возвратить товар.

2. В случае если товар был продан в кредит, потребителю возвращается уплаченная за товар денежная сумма в размере погашенного ко дню вступления в законную силу судебного решения кредита, а также возмещается плата за предоставление кредита.

3. Это требование потребитель вправе предъявить в течение гарантийного срока или срока годности. В отношении товаров, на которые гарантийные сроки или сроки годности не установлены, потребитель вправе предъявить указанные требования в разумный срок, но в пределах двух лет со дня передачи товара потребителю, если более длительные сроки не установлены законом или договором.

4. В преамбулу Закона внести следующую дефиницию: непредставление потребителю достоверной и полной информации о товаре – существенное несоответствие реальных характеристик товара (работы, услуги) тем сведениям о товаре (работе, услуге), которые были предоставлены потребителю перед заключением договора.

Список литературы:

1. Собрание законодательства Российской Федерации от 29.01.1996. № 5. Ст. 410.
2. Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета РФ от 09.04.1992. № 15. Ст. 766.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Копейко К.А., Никитенко М.Г.

**ИСТОРИЯ СТАНОВЛЕНИЯ И РАЗВИТИЯ
ПЕНИТЕНЦИАРНОЙ СИСТЕМЫ РОССИИ**

Велико значение пенитенциарного института в истории Российского государства. Опираясь на систему принудительных органов государство стремилось изолировать своих идеологических противников, остановить рост преступности, пресечь деяния лиц, склонных к совершению правонарушений. Защитить законопослушных граждан от насилия и произвола путем применения к преступившим закон лицам жестких мер наказания.

Тюремная система России прошла большой исторический путь своего становления и развития, имеет целый ряд этапов, каждому из которых соответствует та или иная пенитенциарная система с присущими только ей характерными чертами и свойствами. Вся история России неразрывно связано с наказанием, лишением свободы, заточением в тюрьму. В русском государстве тюрьма как средство изоляции преступников появляется довольно рано.

Только в Судебнике 1550 г. официально вводится тюремное заключение как вид наказания, но в сочетании с другими видами наказаний. Преступника могли кинуть в тюрьму до того момента, пока кто-либо за него не выступит поручителем или на неопределенный срок или пожизненно. Содержание преступников строго регламентировалось. Единого типа места заключения не было, и для его обозначения

применялись различные термины: тюрьма, темница, съезжий двор, колодничья изба, острог, тюремный замок.

Только в последнюю четверть XVIII в., когда резко обостряется классовая борьба (1773-1775 гг. – крестьянская война под предводительством Е. И. Пугачева), в сфере организации тюремного ведомства происходят довольно значительные изменения. В этот период возрастает роль тюрьмы как средства борьбы с классовыми противниками дворянства.

Мысль о полезности исправления преступников впервые получила политическое применение в царствование Екатерины II. Смирительные дома для мужчин и женщин, являлись одним из средств принудительного воздействия на лиц, совершивших проступки, являлись одним из средств расправы помещиков с неугодными им крепостными крестьянами. За нарушение правил тюремной дисциплины лица, находившиеся в смирительных домах, могли быть наказаны прутьями, заключением в темный карцер на неделю или же на три дня посажены на хлеб и воду.

Заключение, соединяемое с ссылкой, давало новый вид наказания – заточение, осуществляемое в основном в монастырские тюрьмы, которые существовали как альтернатива государственным еще с давних времен. В XVI в. на Руси широкое распространение получает ссылка.

Впервые упоминание о ссылке можно встретить в царском указе 1582 г. В эпоху Петра I к уже известным видам наказаниям, связанным с лишением свободы, прибавились принудительные работы. Официально каторга была учреждена приказом Петра I в 1691 г., который заменил смертную казнь за некоторые виды преступлений ссылкой на тяжелые работы.

Нуждаясь в рабочих руках для своих обширных мероприятий по преобразованию России, Петр I ввел галерную или каторжную работу в крепостях, портах, на заводах и фабриках, применяя её в некоторых из тех случаев, когда полагалась ссылка в Сибирь «на пашню».

В XVIII в. и Сибирь начинает привлекать к себе внимание правительства как место, где с пользой могут быть введены каторжные работы даровым арестантским трудом. Заключение подвергались телесным наказаниям, жестокому обращению и произволу со стороны тюремной администрации и чиновников, содержались в ужасных условиях.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Косарев А.А., Пастушенко А.Б.

КАТЕГОРИЯ «ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКТ»: ПОНЯТИЕ И ВИДЫ

(НА ПРИМЕРЕ СЕМЕЙНОГО ПРАВА)

Понятие юридического факта

Своими корнями понятие «юридический факт» уходит в римское частное право, хотя римские юристы не сформулировали его определение. В Институциях Гая Юстиниана были лишь названы отдельные виды оснований возникновения правоотношений: контракт, квази-контракт, деликт, квази-деликт. Позже стали выделять одностороннюю сделку, заключение брака, наследование.

Развитие теории юридических фактов связано с учением о правоотношении и наиболее разработано цивилистической доктриной (К. Адомайт, Э. Бетти, Г. Дернбург, Р. Зом, Е. Кюне, К. Майорка, А. Манигк, Г. Пухта, А. Тон, Е. Цительман, Л. Эннекцерус и др.). В русской научной литературе исследованию юридических фактов посвятили свои работы Е.В. Васьковский, Д.Д. Grimm, Н.М. Коркунов, В.И. Синайский, Г.Ф. Шершеневич и др.

С точки зрения юридических фактов они рассматривали исковую давность, условия действительности и недействительности сделок, представительство, возникновение обязательств и др.

Юридические факты – это факты реальной действительности, объективные факты, то есть явления, существующие независимо от нашего сознания. С точки зрения права все жизненные факты, затрагивающие так или иначе общественные отношения,

подразделяются, прежде всего, на факты юридически значимые (юридические факты) и факты юридически безразличные (то есть такие, с которыми право не связывает каких-либо правовых последствий)¹. Категория «юридический факт» многоаспектна, поскольку разнообразны жизненные ситуации. Факты реальной действительности сами по себе не обладают каким-то имманентным свойством быть или не быть юридическими фактами, они становятся юридическими фактами только тогда, когда им такое значение придается нормами права, а именно гипотезой правовой нормы. Факты одного и того же вида могут быть или не быть юридическими фактами². Например, регистрация брака в органах записи актов гражданского состояния порождает семейные отношения, в то же время церковный обряд венчания или сожителство мужчины и женщины не являются основаниями для возникновения супружеских правоотношений. Государство определяет виды юридических фактов для общественных отношений, наделяя их характером правовых. В частности, по вопросу конкубината (фактического сожителства мужчины и женщины) отечественный законодатель постоянно меняет свою позицию: преследует, признает, игнорирует... Именно волей государства факты реальной действительности наделяются юридической силой, называются в качестве оснований возникновения, изменения и прекращения прав и обязанностей граждан и иных субъектов права (самого государства, муниципальных образований, государственных органов и органов местного самоуправления, должностных лиц, юридических лиц и др.). Традиционно в общей теории права при решении вопроса об отнесении тех или иных фактов к числу юридических выделяют следующие их основные признаки: 1) социально значимы, то есть затрагивают интересы общества, государства, личности; 2) представляют собой явления материального мира; 3) объективированы; 4) прямо или косвенно предусмотрены нормами права; 5) вызывают определенные правовые последствия.

В доктрине юридические факты обычно считают основаниями возникновения, изменения и прекращения правоотношений по их главной функции в правовом регулировании, но юридические факты являются обстоятельствами, с наличием или отсутствием которых нормы права связывают различные правовые последствия: гарантирование законности, способствование осуществлению субъективных прав и принудительному исполнению обязанностей и др. Правильно понять и оценить значение юридических фактов по их основной функции можно лишь в связи с

¹ Теория государства и права : учебник / под ред. Н. Г. Александрова. М. : Юридическая литература, 1968. С. 547 – 548.

² Александров Н. Г. Законность и правоотношения в советском обществе. М. : Госюриздат, 1955. С. 163.

предпосылками возникновения, изменения и прекращения правоотношений. Все это представляет собой «комплекс различных по характеру явлений, взаимодействие которых влечет за собой движение правоотношения»¹.

Предпосылки бывают нормативные и правосубъектные. Нормативные предпосылки – это нормы права, регулирующие общественные отношения, в которых закрепляются права и обязанности лиц. Правосубъектные предпосылки – это правоспособность и дееспособность участников правоотношений.

Вместе с тем, рассматривая динамику правоотношений, нельзя ограничиться лишь правовыми категориями (норма права, правосубъектность, юридический факт). Следует назвать и материальные предпосылки, к которым относятся потребности людей, создающие объективную необходимость общественных отношений. Материальные предпосылки, создавая соответствующую материальную основу движения правоотношения, сами по себе не влекут возникновения, изменения и прекращения названных отношений, поскольку необходимы соответствующие юридические предпосылки и основания: норма права, правосубъектность, юридический факт.

Виды юридических фактов в семейном праве

Используя разработанную цивилистами классификацию юридических фактов, кстати, заимствованную учеными-теоретиками, попытаемся систематизировать юридические факты семейного права.

Традиционно юридические факты по волевому критерию делят на события и действия. Распространенный вид юридических фактов – действия, которые всегда связаны с волей субъектов отношений. Они могут быть правомерными и неправомерными – это второй критерий деления. Неправомерные действия – это различные семейные правонарушения, которые могут повлечь, как имущественную ответственность для недобросовестного лица (например, возмещение убытков добросовестному супругу при признании брака недействительным), так и административную ответственность (например, взыскание в бюджет субъекта Российской Федерации сумм, выплаченных в качестве ежемесячного пособия на содержание несовершеннолетнего ребенка в период розыска его родителей (родителя)), или даже уголовную ответственность (например, сокрытие одним из супругов при вступлении в брак венерической болезни или ВИЧ-инфекции). Правомерное поведение подразделяется на юридические поступки и юридические акты, согласно третьему признаку.

¹ Красавчиков О. А. Юридические факты в советском гражданском праве. М., 1958. С. 5.

Существует классификация юридических фактов в зависимости от правовых последствий, которые они порождают: правообразующие, правоизменяющие, правопрекращающие¹.

Юридические факты делят на оформленные и неоформленные по способу объективирования (выражения вовне). Если юридические факты объективированы в виде различных документов, то это оформленные юридические факты. Например, брачный договор может существовать только как нотариально удостоверенный договор. Если объективированы другим способом (посредством конклюдентных действий, вербально и др.), то это неоформленные юридические факты. Допустим, фактическое воспитание ребенка.

Представляется заслуживающим внимания деление юридических актов на частные и публичные, в зависимости от того, кто осуществляет данные действия: частные лица или носители публичной власти. Судебные решения, административные акты, нотариальные действия – это публичные юридические акты, действия субъектов семейного права – это частные юридические акты.

По функциям в механизме правового регулирования юридические факты делятся на основные и дополнительные².

Таким образом, можно сделать вывод, что юридические факты, выступая в роли оснований возникновения, изменения и прекращения правоотношений, способствуют стабильному и надежному функционированию системы правового регулирования, поскольку обеспечивают переход от общей (абстрактной) модели прав и обязанностей, установленной нормой права, к конкретному правоотношению.

¹ Исаков В. Б. Юридические факты в российском праве. М. : Юридический Дом «Юстицинформ», 1998. С. 22.

² Теория государства и права : учебник / под ред. В. К. Бабаева. М. : Юрист, 2001. С. 439.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Кочергина И.С., Зилкова Р.М.

ЗАКОНОДАТЕЛЬНОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ФАКТОРИНГОВЫХ ОПЕРАЦИЙ

Большинство компаний в условиях мирового финансового кризиса сталкивается с необходимостью оптимизировать затраты и изыскивать новые источники пополнения оборотного капитала. Одним из эффективных способов избежать дефицита оборотного капитала для торговых и производственных компаний является получение факторингового финансирования.

В апреле 2009 года Федеральным законом от 9 апреля 2009г. № 56-ФЗ « О внесении изменения в статью 825 части второй ГК РФ и признании утратившей силу статьи 10 ФЗ «О введении в действие части второй ГК РФ»» были внесены изменения в ст. 825 ГК РФ, отменяющие требования о лицензировании деятельности финансовых агентов. Нельзя не признать, что комплекс правовых норм, регламентирующих факторинговые операции в РФ, нуждается в совершенствовании.

Лицензировать факторинговую деятельность нецелесообразно. В пользу этого решения говорит и анализ законодательства, регулирующего лицензирование отдельных видов деятельности в РФ, а также практики его применения. Система лицензирования эффективна в том случае, когда она решает задачи защиты прав, свобод и здоровья граждан, обеспечения обороны и безопасности государства или вызвана необходимостью обеспечения безопасности производственных процессов, а эти условия не соответствуют целям финансирования под уступку денежного требования. Кроме того, как показала практика лицензирования отдельных видов

деятельности, система не гарантирует возмещения имущественного вреда и не ликвидирует риска его возникновения, поэтому является неэффективной в данной сфере и представляет собой необоснованный барьер для выхода на рынок.

Необходимо отметить, что важнейшим правом финансового агента как субъекта предпринимательских отношений, предоставляющего финансирование, является право на возврат данного финансирования, для реализации которого должны существовать и принудительные способы получения исполнения от остальных участников факторингового правоотношения

Взыскание задолженности в судебном порядке не всегда является эффективным способом защиты финансовым агентом своего права, поскольку судебные процедуры, как правило, связаны со значительными временными затратами.

Получив в результате судебных процедур решение о взыскании, финансовый агент может столкнуться с невозможностью его исполнения в связи с тем, например, что клиент уже не осуществляет свою деятельность.

С целью эффективной защиты финансовым агентом своего права считаю необходимым внести в законодательство правовые нормы, предоставляющие финансовому агенту возможность быстро, эффективно и без значительных дополнительных затрат (например, на услуги юристов) взыскать образовавшуюся задолженность. Решение этой задачи является законодательное предоставление финансовому агенту права безакцептного списания со счетов клиента задолженности по договору факторинга.

Основанием для безакцептного списания средств со счета клиента главным образом является распоряжение финансового агента о задолженности по договору.

Одним из эффективных способов избежать дефицита оборотного капитала для производственных и торговых компаний является факторинговое финансирование, что подтверждается сохранением спроса на услуги факторинга даже в условиях финансового кризиса. Однако комплекс правовых норм, регламентирующих факторинговые операции в России, нуждается в совершенствовании. Данная работа посвящена не только анализу действующего законодательства в отношении факторинговых операций, но и подготовке предложений по его изменению.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Кузьмина Н.А., Носова С.Ф.

**МЕЖДУНАРОДНОЕ ГУМАНИТАРНОЕ ПРАВО: СУЩНОСТЬ И
НЕОБХОДИМОСТЬ ЕГО ПРИМЕНЕНИЯ В УСЛОВИЯХ СОВРЕМЕННОЙ
КОНФРОНТАЦИИ**

Цель нашей работы – разъяснить основополагающие принципы и положения международного гуманитарного права (далее – МГП), способствовать пониманию обществом необходимости регулирования поведения участников вооруженного конфликта с помощью норм международного гуманитарного права, на примере рассмотренных мной грузино-южноосетинского и грузино-абхазского вооруженных конфликтов, анализируя нормативно-правовые акты МГП.

Об актуальности исследования МГП может свидетельствовать тот факт, что за шесть лет второй мировой войны, по данным разных историков, погибло от 40 до 62 миллионов человек, что свидетельствовало об особой жестокости войны [11].

Потрясенное последствиями второй мировой войны международное сообщество прилагает серьезные усилия, чтобы не допустить развязывания новых войн.

Надо заметить, что международное гуманитарное право является подотраслью международного права и представляет собой совокупность правовых норм, основанных на принципах гуманности и направленных на ограничение последствий вооруженных конфликтов [11].

МГП устанавливает определенные правила поведения сторон, участвующих в вооруженном конфликте, контроль за применением которых осуществляет

Независимая гуманитарная организация Международный Комитет Красного Креста (МККК), ограничивает насилие и обеспечивает защиту гражданскому населению и военным лицам.

Что же касается нарушения правовых норм МГП, то согласно четырем Женевским конвенциям 1949 г. и Дополнительным протоколам к ним 1977 г. государства-участники этих договоров взяли на себя обязательство ввести в действие законодательство, необходимое для обеспечения эффективных уголовных наказаний для лиц, совершивших или приказавших совершить военные преступления.

В частности, в Уголовном кодексе РФ от 13.06.1996 г. содержится ст. 356 «Применение запрещенных средств и методов ведения войны», которая устанавливает уголовную ответственность за некоторые нарушения международного гуманитарного права [10].

Также в соответствии со ст. 15 Конституции Российской Федерации от 1993 г. нормы международного права и международные договоры России являются частью ее правовой системы [1].

Наглядно применение норм международного гуманитарного права хотелось бы рассмотреть на примере грузино-южноосетинского и грузино-абхазского конфликтов, произошедших в августе 2008 года, затронувших интересы нашей страны.

Возникновение современного грузино-осетинского конфликта, завершившегося вооруженной агрессией Грузии против Республики Южная Осетия в августе 2008 года, было обусловлено событиями конца 80-х годов XX века: решив выйти из состава СССР, Грузия отказала Южной Осетии и Абхазии в праве выйти из состава Грузии, несмотря на то, что это право гарантировалось принятым в 1990 году Законом СССР «О порядке разрешения вопросов, связанных с выходом союзной республики из Союза ССР» так же и для автономных образований, находившихся в составе бывших союзных республик.

К этому времени политическая борьба уже переросла в открытую вооруженную агрессию Грузии против народа Южной Осетии [14], хотя с принятием Устава Организации Объединенных Наций (ООН) [2] в 1945 году угроза силой или ее применение были запрещены за исключением случаев:

- индивидуальной или коллективной самообороны (статья 51).
- применения по решению Совета Безопасности ООН (Глава VII. Действия в отношении угрозы миру, нарушений мира и актов агрессии).

Я считаю необходимым объяснить, почему позволительно применить понятие «агрессия» в отношении действий со стороны Грузии: их действия можно

классифицировать как агрессию, исходя из определения, закрепленного в ст. 1 Резолюции Генеральной Ассамблеи ООН № 3314 от 14 декабря 1974 г.

Под давлением России Грузия согласилась на переговоры, которые закончились 24 июня 1992 года подписанием Дагомьсского соглашения, которое предусматривали создание специального органа для урегулирования конфликта — Смешанной контрольной комиссии (СКК) из представителей четырех сторон — Грузии, Южной Осетии, России и Северной Осетии при участии Организации по безопасности и сотрудничеству в Европе.

Однако 18 июля 2006 года Парламент Грузии принял постановление о прекращении миротворческих операций в зонах грузино-осетинского и грузино-абхазского конфликтов и выводе российских миротворческих подразделений с территории конфликтных зон.

28 января 2008 года Президент Республики Южная Осетия направил Президенту Грузии официальное предложение о встрече между сторонами в конфликте с подписанием сторонами обязательств по неприменению военной силы в урегулировании грузино-осетинского конфликта. Но Президент Грузии официально отказался от такой встречи и заявил, что Грузия не намерена брать на себя обязательства по неприменению силы [14].

Считаю необходимым заметить, что данное решение грузинских властей нарушает ст. 33 (Глава VI. Мирное разрешение споров) Устава ООН, принятого в 1945 году [2].

Предпосылки же возможной военной агрессии Грузии против Абхазии начали формироваться задолго до августа 2008 года: нагнетанию ситуации способствовали серьезные высказывания радикально настроенных парламентариев Грузии, которые открыто заявляли о том, что военная операция в отношении Абхазии не просто возможна, но и необходима.

Я считаю необходимым отметить тот факт, что абхазская сторона неоднократно пыталась мирным, дипломатическим путем решить вопрос с выводом военных подразделений из Кодорского ущелья и только после начала военной операции Грузии против Южной Осетии было принято решение по освобождению плацдарма силовым методом. Нужно также сказать, что операция в Кодорском ущелье была проведена без жертв и ущерба для мирного населения района, не были нарушены правовые нормы МГП со стороны Республики Абхазии, а именно Раздел II: Положения общего характера о защите населения от некоторых последствий войны (Женевская конвенция от 12 августа 1949 года о защите гражданского населения во время войны), исключено мародерство и поджог домов.

В условиях вероломного нападения Грузии на мирное население Южной Осетии и российских миротворцев у России не оставалось иного выбора, как использовать свое неотъемлемое право на самооборону, закрепленное в ст.51 Устава ООН от 1945 г. [2] . Действия российской стороны преследовали единственную цель — защитить мирное население и российский миротворческий контингент от неспровоцированной агрессии грузинской стороны и предотвратить вооруженное нападение на них в будущем[13], Российская сторона не совершала нападений на гражданское население или гражданские объекты. Применение силы российской стороной в порядке самообороны продолжалось лишь до тех пор, пока существовали обусловившие его обстоятельства, следовательно не были нарушены нормы Международного Гуманитарного права.

Неоднократные призывы со стороны России к подписанию соглашений о неприменении силы между Грузией и Южной Осетией, Грузией и Абхазией в соответствии со ст. 33 Устава ООН, принятого в 1945 году, не нашли поддержки со стороны Грузинской власти.

В этой связи Указы Президента РФ о признании Российской Федерацией независимости Республик Южная Осетия и Абхазия стали единственной возможностью сохранить жизни людей и не допустить дальнейшего кровопролития в Закавказье[13].

Я думаю, что если бы в сложившейся ситуации страны, участвовавшие в данном вооруженном конфликте, соблюдали нормы международного гуманитарного права, то многих последствий можно было бы избежать, в частности, и самого вооруженного столкновения. Необходимо вносить изменения в саму систему подготовки вооруженных сил, обеспечить соблюдение норм МГП на практике, что и пытается сделать Россия сегодня.

В настоящее время в связи с реформированием Вооруженных Сил РФ (ВС РФ) перерабатывается вся система руководящих (уставных) документов, в том числе и Наставление по МГП в ВС РФ. Основной причиной для переработки документа послужила реализация опыта применения норм МГП при выполнении задач по обеспечению безопасности и защите граждан Российской Федерации, проживающих на территории Южной Осетии и Абхазии. Я считаю, что данные действия важны для дальнейшего успешного развития ВС РФ, поскольку необходимо распространение норм МГП на всех уровнях военного управления, пересмотр организационной структуры ВС РФ, а также взглядов на подготовку и ведение боевых действий, в соответствии с нормами МГП.

Список литературы:

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 г.
2. Устав Организации Объединенных Наций от 26 июня 1945 г.
3. Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН № 3314 от 14 декабря 1974 г.
4. Женевская Конвенция от 12 августа 1949 г. «Об улучшении участи раненых и больных в действующих армиях».
5. Женевская Конвенция от 12 августа 1949 г. «Об улучшении участи раненых и больных в действующих армиях и лиц, потерпевших кораблекрушение, из состава вооруженных сил на море».
6. Женевская Конвенция от 12 августа 1949 г. «Об обращении с военнопленными».
7. Женевская Конвенция от 12 августа 1949 г. «О защите гражданского населения во время войны».
8. Дополнительный протокол к Женевским конвенциям от 12 августа 1949 года, касающийся защиты жертв международных вооруженных конфликтов (Протокол I) от 08.06.1977 г.
9. Дополнительный протокол к Женевским конвенциям от 12 августа 1949 года, касающийся защиты жертв вооруженных конфликтов немеждународного характера (Протокол II) от 08.06.1977 г.
10. Уголовный кодекс РФ от 13.06.1996 г. // В сб.: Сборник кодексов РФ. М., 2008г.
11. Сухарев-Дериваз К., Пискунова Т. Н.. Международное гуманитарное право: учебно-методические материалы к курсам права и обществознания для общеобразовательных учреждений. М. : Издательство ФНИИ МП ФЗ, 2000. 94 с.
12. «Общий отчет: вопросы применения силы вследствие вторжения Российской Федерации на территорию Грузии в 2008 г.», предоставленный Грузией // Итоговый доклад ПFFMGG – СЕПГ – Независимой Международной Миссии по установлению фактов конфликта в Грузии, 2008 г.
13. «К общей оценке августовского конфликта 2008 г. Об агрессии Грузии против Южной Осетии в августе 2008 года», предоставлено Российской Федерацией // Итоговый доклад ПFFMGG – СЕПГ – Независимой Международной Миссии по установлению фактов конфликта в Грузии, 2008 г.
14. Взгляд Южной Осетии на происходящие события в августе 2008 г., предоставлено Южной Осетией // Итоговый доклад ПFFMGG – СЕПГ – Независимой Международной Миссии по установлению фактов конфликта в Грузии, 2008 г.
15. «Резюме событий августа 2008 года», предоставлено Абхазией // Итоговый доклад ПFFMGG – СЕПГ – Независимой Международной Миссии по установлению фактов конфликта в Грузии, 2008.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Лебедева Е.А.

**О НОВЕЛЛАХ АРБИТРАЖНОГО ПРОЦЕССУАЛЬНОГО КОДЕКСА
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ ОБ ОБЕСПЕЧИТЕЛЬНЫХ МЕРАХ
АРБИТРАЖНОГО СУДА ПО КОРПОРАТИВНЫМ СПОРАМ**

Крайне важным на сегодняшний момент является Федеральный закон от 19.07.2009 г. № 205-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»¹, которым включена в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации Глава 28.1 «Рассмотрение дел по корпоративным спорам», в которой статья 225.6. устанавливает порядок применения арбитражным судом обеспечительных мер при рассмотрении корпоративных споров.

Однако анализ существующих проблем правоприменительной практики приводит к выводу о необходимости совершенствования этого порядка, что позволит обеспечить реальную возможность ведения юридическим лицом своей финансово-хозяйственную деятельности в случае удовлетворения арбитражным судом заявления о применении обеспечительных мер. Представляется, что установленный законодателем в настоящее время порядок не является эффективным и порождает определённые трудности для суда и лиц, участвующих в деле. Отметим следующие спорные моменты.

Включая в АПК РФ Главу 28.1. «Рассмотрение дел по корпоративным спорам», законодатель установил особый порядок рассмотрения этой категории дела, в том

¹ СЗ РФ. 2009. № 29. Ст. 3642.

числе порядка применения обеспечительных мер. Согласно ч. 2 ст. 225.6 АПК РФ обеспечительные меры по корпоративным спорам принимаются арбитражным судом в порядке, предусмотренном Главой 8 АПК РФ с особенностями, предусмотренными ст. 225.6 АПК РФ. Однако анализ ст. 225.6 АПК РФ свидетельствует о том, что некоторые нормы этой статьи являются не специальными, а общими. В частности, нормы ч. 4 и 5 ст. 225.6 АПК РФ дублируют нормы, расположенные в абз.2 ч. 1 ст. 91 и ч. 1 ст.94 АПК РФ, и потому должны быть исключены из ст. 225.6 АПК РФ.

В ч. 6 ст. 225.6 АПК РФ законодатель установил особое правило определения размера встречного обеспечения в случае, если требование истца носит неимущественный характер. В результате логического толкования данной нормы можно прийти к выводу о том, что эта норма должна применяться арбитражным судом, который, анализируя сведения, изложенные лицом в заявлении о принятии обеспечительных мер должен рассчитать возможные убытки (реальный ущерб или упущенную выгоду) ответчика в результате применения обеспечительных мер.

Однако очевидно, что вышеизложенных сведений не достаточно для определения размера возможных убытков, и если у арбитражного суда возникнет необходимость заслушать по этому вопросу объяснения лиц, участвующих в деле, то рассмотрение вопроса о применении обеспечительных мер будет отложено до решения вопроса о размере встречного обеспечения.

Свой вывод о размере встречного обеспечения арбитражный суд должен мотивировать, поскольку определение о встречном обеспечении может быть обжаловано (ч. 3 ст. 94 АПК РФ), и лица, участвующие в деле, вправе знать обоснование вынесенного судебного акта. В связи с этим целесообразно дополнить ч. 3 ст. 94 АПК РФ положением о вынесении арбитражным судом мотивированного определения о встречном обеспечении.

Если же встречное обеспечение предоставляется истцом по собственной инициативе, то, представляется, что размер встречного обеспечения может соответствовать минимальному размеру, предусмотренному законодателем в ч. 6 ст. 225.6 АПК РФ, поскольку законодатель не возлагает на лицо, обращающееся в суд с заявлением об обеспечении иска неимущественного характера, производить расчёт возможных убытков ответчика. В таком случае лицу не может быть отказано в удовлетворении заявления об обеспечении иска, если арбитражный суд установит основание применения обеспечительных мер, предусмотренных ст. 90 АПК РФ, несмотря на то, что размер возможных убытков ответчика может быть гораздо больше размера предоставленного истцом встречного обеспечения.

Анализ нормы ч. 7 ст. 225.6 АПК РФ свидетельствует о том, что законодатель предусматривает проведение судебного заседания при наличии одновременно двух условий:

1) если при рассмотрении заявления о принятии обеспечительных мер у арбитражного суда возникла необходимость заслушать объяснения лиц, участвующих в деле;

2) лицо, обратившееся с заявлением об обеспечении иска, не предоставило встречное обеспечение. Установление такого правила видится нецелесообразным по нескольким причинам.

Во-первых, существующая редакция вынуждает лицо, обращающееся с заявлением об обеспечении иска, одновременно предоставлять встречное обеспечение для оперативного рассмотрения арбитражным судом его заявления.

Во-вторых, необходимость заслушивания объяснений лиц, участвующих в деле, при решении вопроса о применении обеспечительных мер может возникнуть у арбитражного суда даже в том случае, когда лицо предоставило встречное обеспечение.

Учитывая вышеизложенное, а также принимая во внимание специфику корпоративных споров и возможные негативные последствия применения обеспечительных мер в финансово-хозяйственной деятельности юридического лица, предлагаем предусмотреть единственное основание назначения судебного заседания – если при рассмотрении заявления о принятии обеспечительных мер у арбитражного суда возникла необходимость заслушать объяснения лиц, участвующих в деле, независимо от факта предоставления истцом встречного обеспечения. Соответствующие изменения следует внести в ч. 7 ст. 225.6 АПК РФ.

По общему правилу, рассмотрение заявления об обеспечении иска осуществляется арбитражным судом не позднее следующего дня после дня поступления заявления в суд без извещения сторон (ч. 1.1. ст.93 АПК РФ). Однако при рассмотрении заявления об обеспечении иска по корпоративному спору арбитражный суд, приняв это заявление к производству, обязан в каждом случае назначать судебное заседание (ч. 8 ст. 225.6 АПК РФ).

Соответственно, возникает вопрос о необходимости закрепления условий проведения судебного заседания, предусмотренных ч. 7 ст. 225.6 АПК РФ.

Представляется, что судебное заседание арбитражный суд должен проводить лишь в том случае, когда у него возникает необходимость заслушать объяснения лиц, участвующих в деле, при рассмотрении вопроса о применении обеспечительных мер, в остальных случаях, когда у арбитражного суда нет сомнений в существовании

оснований применения обеспечительных мер и необходимости их применения, то заявление об обеспечении иска должно рассматриваться в общем порядке – не позднее следующего дня после дня поступления заявления в суд без извещения сторон (ч. 1.1. ст.93 АПК РФ).

Поэтому целесообразно объединить ч. 7 и 8 ст. 225.6 АПК РФ, изложив ч. 7 в следующей редакции: «В случае если при рассмотрении заявления о принятии обеспечительных мер у арбитражного суда возникла необходимость заслушать объяснения лиц, участвующих в деле, судья назначает рассмотрение заявления об обеспечении иска в судебном заседании, которое должно быть проведено в срок, не превышающий пятнадцати дней со дня поступления такого заявления в арбитражный суд. Определение о назначении судебного заседания не позднее следующего дня после дня его вынесения направляется лицам, участвующим в деле, в порядке, установленном частью 3 статьи 121 настоящего Кодекса».

Смысл введения ч. 9 и 10 в ст. 225.6 АПК РФ, предусматривающих обязаннее судом лица, обратившегося с заявлением об обеспечении иска, уведомить лиц, участвующих в деле, и юридическое лицо, указанное в статье 225.1 настоящего Кодекса, о времени и месте рассмотрения заявления об обеспечении иска, непонятен.

По общему правилу в силу ч. 1 ст. 121 АПК РФ лица, участвующие в деле, и иные участники арбитражного процесса извещаются арбитражным судом о времени и месте судебного заседания или проведения отдельного процессуального действия путем направления копии судебного акта не позднее чем за пятнадцать дней до начала судебного заседания или проведения процессуального действия, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом. То есть обязанность по извещению должна лежать на суде, а не на заявителе! Действующий же порядок создаёт условия для злоупотреблений со стороны недобросовестного лица.

Таким образом, анализ норм ст. 225.6 АПК РФ свидетельствует о необходимости совершенствования предусмотренного законодателем порядка рассмотрения вопроса о применении обеспечительных мер по корпоративным спорам.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»
АКТУАЛЬНЫЕ ИССЛЕДОВАНИЯ СТУДЕНТОВ И АСПИРАНТОВ
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук
Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов
«Студенческая весна – 2010»
13 апреля – 14 мая 2010 года
г. Хабаровск
(сборник статей)

Лотов П.В., Плотникова Л.А.

К ВОПРОСУ О САМОБЫТНОСТИ ПРАВОВОЙ СИСТЕМЫ РОССИИ

В отечественной и зарубежной литературе прежних, доперестроечных лет вопрос о статусе, а тем самым – о месте и роли российской правовой системы среди других правовых систем, как правило, отдельно не ставился. Его рассматривали в общем контексте социалистической правовой семьи в целом.

Правовая система СССР, органической правовой частью которой была, правовая система России, выступала в качестве центрального звена всей социалистической правовой семьи.

В начале 90-х годов, после разрушения СССР и «содружества социалистических государств», ситуация коренным образом изменилась.

Наряду со многими другими вопросами, касающимися данной правовой материи, довольно часто поднимался вопрос о природе и характере российской правовой системы, о ее месте и роли среди других правовых систем. Стало больше внимания уделяться российскому праву.

Весьма расхожим стал вопрос: сохраняет ли российская правовая система свой относительно-самостоятельный, самобытный характер или же она является составной частью романо-германской правовой семьи? Существует три пути решения данного вопроса.

Первый из них состоит в том, что российская правовая система, будучи ядром, основой прежней социалистической правовой семьи, сохраняет свой относительно самостоятельный характер и не принадлежит ни к какой другой правовой семье.

1. Российское право всегда было и остается составной частью, «продолжением» романо-германского права.

2. Российская правовая система рассматривается как система, имеющая весьма широкий спектр общих признаков и черт с другими правовыми семьями и системами, но все в большей мере тяготеющая к континентальной правовой системе.

В отечественной научной литературе, однако, нет единого мнения по вопросу рецепции римского права в России, а также о степени влияния римского права на российское.

Многие авторы отрицают рецепцию римского права в России и признают за ним лишь историческую и «общекультурную» значимость в нашей стране.

Например, что российское гражданское право заимствовало прежде всего сами идеи, суть таких решений, вырабатывая на этой базе собственные юридические конструкции.

Институты римского права оказали определенное влияние на такие весьма значительные российские законодательные акты, как Русская Правда (XI в.), Судебник 1497 г., Соборное уложение царя Алексея Михайловича (1649), Свод законов (1832) и многие другие.

Интерес к римскому праву в постсоветской России, по мере «либерализации» экономических и других тесно связанных с ними социально-политических отношений, не только не уменьшился в академических кругах, а, наоборот, еще больше возрос.

Характер и степень воздействия римского права на российское и романо-германское право далеко не одинаковы и трудно сопоставимы

Механизм воздействия римского права на российское ограничивается в основном набором идей и принципов и лишь в отдельных случаях – норм и институтов, в отношении романо-германского права в полной мере используется весь набор форм и средств.

Отмечая общность, а точнее, сходство российского и романо-германского права по признаку воздействия на них римского права, мы не можем не заметить и весьма существенных различий их в этом отношении.

Аргумент о принадлежности или вхождении российского права в романо-германскую правовую семью на том основании, что они имеют общие «римские корни», является довольно уязвимым и сомнительным.

В российской правовой системе в отличие от романо-германской правовой семьи отсутствует четко выделенная из отрасли гражданского права система норм, формирующих коммерческое право.

Нет необходимости доказывать ввиду очевидности, что российское право исторически, географически и, отчасти, даже духовно стоит ближе к романо-германскому праву, нежели к другим правовым семьям и системам права. Однако это не дает никакого повода, в настоящее время во всяком случае, для отнесения его к этой правовой семье.

Таким образом, Российская правовая система как наиболее мощная и влиятельная из всех прежних социалистических правовых систем находится в настоящее время в открытом для обмена идеями, опытом и для взаимодействия с любой правовой системой переходном состоянии.

Список литературы:

1. Давид Р., Жоффре-Спикоза К. Основные правовые системы современности. М., 1997.
2. Цвайгерт Кетц Х. Введение в сравнительные правоведения в сфере частного права. М., 1998. Т. 1.
3. Саидов А. Х. Введение в сравнительное правоведение. М., 1988.
4. Марченко М. Н. Курс сравнительного правоведения. М., 2002.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Медведева А.Ю., Винаркевич И.Р.

**НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТЬ ВЕКСЕЛЬНЫХ СДЕЛОК: ПРОБЛЕМНЫЕ
АСПЕКТЫ**

Под вексельной сделкой обычно понимается гражданско-правовая сделка, совершаемая участниками вексельных отношений по составлению, передаче, акцепту векселя, предъявлению векселя к платежу и совершению других действий в рамках вексельного обязательства.

Вексельная сделка, также как и любая общегражданская сделка, порождает, изменяет и прекращает соответствующие правоотношения. В то же время вексельные сделки имеют ряд существенных отличий от общегражданских сделок по условиям действительности и недействительности сделок и правовым последствиям недействительности сделок.

Действительность вексельной сделки зависит от действительности образующих ее элементов. В цивилистике принято считать, что сделка является действительной, если присутствуют все четыре элемента и отсутствуют пороки в данных элементах, а именно в субъективном составе, воле и волеизъявлении, форме и содержании.

Содержание любой сделки, в том числе и вексельной, должно соответствовать требованиям закона. Вексель должен включать в себя совокупность реквизитов, перечисленных законом, и условий, касающихся отдельных вексельных сделок. В частности при составлении переводного и простого векселя непременно должны присутствовать все вексельные реквизиты, указанные в статьях 1, 75 Положения о

переводном и простом векселе (далее Положение)¹. Отсутствие одного из них в векселе лишает документ вексельной силы, и он может быть признан недействительным.

В соответствии со статьей 4 Федерального закона «О переводном и простом векселе» переводной и простой вексель должен быть составлен только на бумаге (бумажном носителе). Отсюда следует вывод, что вексельная сделка будет являться действительной только в случае, если она совершена в письменном виде.

Согласно статье 7 Положения, если на переводном векселе имеются подписи лиц, не способных обязываться по переводному векселю, подписи подложные или вымышленных лиц, либо подписи, которые по всякому иному основанию не могут обязывать тех лиц, которые их поставили или от имени которых он подписан, то подписи других лиц не теряют силы.

Если вексель составлен, выдан, передан, авалирован лицом, не обладающим дееспособностью вследствие психического расстройства, малолетства, возраста, или лицом, ограниченным в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками, наркотическими средствами без согласия на это попечителя, то на этом основании другие вексельные сделки не могут быть признаны недействительными. Следовательно, недействительность вексельной сделки, связанной с названными пороками субъекта, не влечет недействительности самого векселя.

В случае признания вексельной сделки недействительной, ввиду порока субъектного состава сделки по общегражданским основаниям на практике могут возникнуть неразрешимые проблемы, связанные с поиском других дееспособных подписавших вексель лиц и легитимацией прав по векселю. Ввиду изложенного Высший Арбитражный суд РФ ориентирует нижестоящие суды на то, что правовые основания признания общегражданской сделки и вексельной сделки не тождественны.

Так, пункт 15 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 4 декабря 2000 г. № 33/14 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с обращением векселей» предусматривает, что в случае предъявления требования об оплате векселя лицо, обязанное по векселю, не вправе отказаться от исполнения со ссылкой на отсутствие обязательства или его недействительность, кроме случаев, определенных статьей 17 Положения о переводном и простом векселе».

Согласно норме статьи 17 Положения лица, к которым предъявлен иск по переводному векселю, не могут противопоставить векселедержателю возражения,

¹ О введении в действие Положения о переводном и простом векселе. Постановление ЦИК СССР и СНК СССР от 7.08.1937. № 104/1341 // Собрание законов и распоряжений Рабоче-Крестьянского Правительства СССР. 21.08.1937. № 52, ст. 221.

основанные на их личных отношениях к векселедателю или к предшествующим векселедержателям, если только векселедержатель, приобретая вексель, не действовал сознательно в ущерб должнику¹». Под «личными отношениями» в данном случае будут пониматься правоотношения, связывающие непосредственно должника и кредитора по вексельному обязательству.

Поскольку статья 17 Положения прямо устанавливает, какие возражения для вексельного должника исключены, то по нашему мнению это означает, что допускаются иные возражения, в частности связанные с личными отношениями векселедержателя и должника по вексельному обязательству. Подобный вывод подтверждается и материалами судебной практики.

В Постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с обращением векселей» указано, что «исходя из статьи 17 Положения лицо, к которому предъявлен иск по векселю, вправе ссылаться на возражения, проистекающие из его личных отношений с законным векселедержателем, предъявившим данное исковое требование». Таким образом, в связи сложившейся судебной практикой вексельным должником могут быть заявлены возражения против платежа по векселю, вытекающие из основания вексельного обязательства, но только при условии, что вексельного должника и векселедержателя связывает гражданско-правовая сделка.

Если вексельного должника и векселедержателя не связывает какая-либо сделка, например, в случае, когда вексель передавался по цепочке индоссаментов, то вексельным должником могут быть представлены возражения, основанные на их личных отношениях с предшествующим векселедержателем, но при условии, что векселедержатель (вексельный кредитор), приобретая вексель, действовал сознательно в ущерб должнику.

Здесь имеются в виду ситуации, когда векселедержатель в момент приобретения векселя знал о дефектах прав предшествующих держателей.

При таких обстоятельствах можно говорить о намерении причинить ущерб должнику. Бремя доказывания недобросовестности здесь также лежит на вексельном должнике, так как добросовестность векселедержателя предполагается в силу положения пункта 3 статьи 10 Гражданского кодекса РФ, и, кроме того, его право требования платежа вытекает из векселя и не нуждается в дополнительных доказательствах.

¹ Это правило в силу статьи 77 Положения применяется и к простому векселю.

В силу статей 7, 8 Положения вексельная сделка, совершенная организацией, не являющейся юридическим лицом, не может быть признана недействительной, если от имени юридического лица вексельная сделка совершена лицом, не уполномоченным на это в силу своего служебного положения или не снабженным соответствующей доверенностью на ее совершение, а также с превышением своих полномочий при совершении данной сделки.

При этом каждый, кто подписал переводной вексель в качестве представителя лица, от имени которого он не был уполномочен действовать, сам обязан по векселю, и если он уплатил, имеет те же права, которые имел бы тот, кто был указан в качестве представляемого.

В таком же положении находится представитель, превысивший свои полномочия.

Порок воли как таковой не влияет на признание недействительными вексельных сделок в силу статьи 7 Положения о переводном и простом векселе, за одним, пожалуй, исключением: при выдаче векселя первому приобретателю. С момента перехода векселя к последующему индоссату пороки воли не могут оказывать какого-либо существенного влияния на признание последующих вексельных сделок недействительными.

Согласно положениям статей 178, 179, а также пунктом 2 статьи 450 Гражданского кодекса РФ, иски могут быть также заявлены при обнаружении приобретателем исправлений любого технического элемента векселя. Иными словами, когда доказано формальное несоответствие между теми качествами векселя, которые обещаны по договору, и теми, что обнаружались в действительности, при условии, что приобретатель об этом знать не мог.

То же касается случаев, когда исправления в векселе носят видимый характер. Приобретатель векселя не может на это ссылаться в обоснование своих исковых требований к продавцу этого векселя, если только по условиям договора продавец векселя не принял на себя ответственность за истинность (действительность) исправленного текста или гарантировал эту истинность.

Не следует сбрасывать со счетов и такие конструкции, когда в договор о приобретении векселя стороны включают условие о том, что, приняв вексель без оговорок о его поддельности или подложности, приобретатель тем самым соглашается с его подлинностью (как это расценивают суды при возникновении в вексельном споре вопроса о тождестве). Тот довод, что именно на истца (приобретателя ценной бумаги) возлагается обязанность доказать факт подделки, подтверждается арбитражной

практикой. При этом указанная обязанность не отменяется даже в том случае, если покупатель уже не располагает этими векселями.

Список литературы:

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 // Российская газета. № 237. 25.12.1993.
2. Гражданского кодекса Российской Федерации от 30.11.1994. №51. // Собрание законодательства Российской Федерации. 05.12.1994. № 32, ст. 3301.
3. Федеральный закон «О переводном и простом векселе» от 11.03.1997. №48-ФЗ. // Собрание законодательства Российской Федерации. 17.03.1997. № 11, ст. 1238.
4. О введении в действие Положения о переводном и простом векселе. Постановление ЦИК СССР и СНК СССР от 7.08.1937. № 104/1341. // Собрание законов и распоряжений Рабоче - Крестьянского Правительства СССР. 21.08.1937. № 52, ст. 221
5. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 4.12.2000. № 33/14 «О некоторых вопросах практики рассмотрения споров, связанных с обращением векселей» // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, № 2. 2001.
6. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 28.09.1994. № 36 // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1995. № 2.
7. Информационное письмо Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 25.07.1997. № 18 «Обзор практики разрешения споров, связанных с использованием векселя в хозяйственном обороте». // Российская газета (Ведомственное приложение). № 173. 06.09.1997.
8. Абрамова Е. Н. Практический комментарий вексельного законодательства Российской Федерации (постатейный). М. : Волтерс Клувер. 2007.
9. Макеев А. В. Вексель в финансово-хозяйственной деятельности. Вексель и вексельное обращение в России. М. : Банк-Центр, 1994.
10. Новоселова Л. А. Вексель в хозяйственном обороте. Комментарий практики рассмотрения споров. М.: Статут, 2003.
11. Гражданское право : учеб. / под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. М. : Проспект, 1998. Ч. 1.
12. Фомина О. А. Комментарий Федерального закона «О переводном и простом векселе» (постатейный) М. : Правовая культура, 1998.
13. Шапкина Г. С. Применение акционерного законодательства. М. : Статут, 2009.

14. Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права. М. : Спарк, 1995.
15. Бакшеева Ю. Н. Валюта вексельного обязательства. // Юрист. 2008. № 12.
16. Бевзенко Р. С. Индоссамент как односторонняя сделка. // Сделки: проблемы теории и практики: Сборник статей / рук. авт. кол. и отв. ред. М. А. Рожкова. М. : Статут, 2008.
17. Гудков Ф. А. Поддельный вексель: защита гражданских прав участников вексельного оборота. // Экономико-правовой бюллетень. 2007. № 7.
18. Карасева С. Ю. Обзор практики рассмотрения федеральными арбитражными судами округов споров, связанных с векселем (материал подготовлен с использованием правовых актов по состоянию на 25.07.2008). // Подготовлен для системы КонсультантПлюс, 2008.
19. Садовский П. В. Вексель и сделка: соотношение и проблемы их недействительности. // Арбитражные споры. 2005. № 4.
20. Уруков В. Н. Недействительные вексельные сделки // Банковское право. 2009. № 2.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Миллер А.А., Бергеля И.И.

**ОДНОПОЛЫЕ БРАКИ И ПРОБЛЕМА ИХ ПРИЗНАНИЯ В РОССИЙСКОЙ
ФЕДЕРАЦИИ**

Современное состояние брачно-семейных отношений ставит общество перед определенными проблемами. Сегодня многие исследователи выражают обеспокоенность по поводу нынешнего состояния института брака и семьи.¹ Появляются новые формы семейных союзов, поэтому представляется немаловажным обратиться к исследованию их правового статуса. Одной из таких форм являются однополые браки.

В этой связи исследование природы однополых браков и проблем их признания представляется актуальным.

В России вопросами связанными с однополыми браками в той или иной мере занимаются такие научные сотрудники как Гринюк М., Косарева И.А., Залучин С.В., Афонасьева И.В., Ильина О.Ю. и др.

Первостепенной проблемой является то, что современное семейное законодательство большинства стран не содержит определения сущности и юридического понятия брака вообще и однополого брака в частности. Российские

¹ Например, в Краснодарском крае с 1 января по 31 июля 2006 г. было зарегистрировано 12 146 расторгнений браков, а в 2007 г. за тот же период уже 13 158. В Москве в 2006 г. более 45 тыс. супружеских пар официально расторгли свои отношения. Эксперты говорят о буме разводов, охватившем Москву. В Санкт-Петербурге также был отмечен рост числа разводов. В целом подобная ситуация характерна для всей страны. См.: Шульгатый Д. Мы разошлись как в море корабли... // Краснодарские известия. 22 авг. 2007. С. 6.

Семейный кодекс не является исключением. Попытки уточнения существа брака как правового явления, принимаются и в доктрине и в судебной практике.

В странах мусульманского мира, по нормам шариата, под браком понимают легальный акт соединения и солидарности между мужчиной и женщиной, предполагающий долговременность срока действия и имеющий своей целью поддержание целомудрия и законного супружества, а также преумножение нации через образование семьи под патронажем мужа на твёрдых основаниях, обеспечивающих выполнение ими своих обязанностей, относящихся к безопасности, любви, миру и взаимоуважению.¹

Есть мнение о том, что однополые отношения вообще нельзя назвать словом «брак», даже в том случае, если они являются зарегистрированными. Сторонники данной точки зрения считают, что однополый «брак» - это гражданский союз. Между тем, брак не является гражданским установлением, а является природной реальностью.²

Природа брака исторически объяснялась и в настоящее время объясняется по-разному. Существует несколько теорий сущности брака. В юридической науке относительно правовой природы брака высказываются следующие точки зрения: брак как договор, брак как таинство, брак как институт особого рода, брак как партнерство, брак как статус.³ Преимущественной является точка зрения на правовую природу брака как на институт особого рода. В мусульманском праве брак - это договор (контракт).

Также не стоит оставлять без внимания и то, что брак имеет не только юридическую сущность, но и позволяет приобретать достаточно широкий и многообразный перечень прав - начиная с налоговых и социальных льгот и заканчивая такими, как необходимость дать согласие на медицинскую операцию в отношении партнера или предоставляемая уголовно-процессуальным правом возможность не давать показания против своего супруга и посещать его в тюрьме.

Поскольку имущественные отношения регулируются гражданским, а не семейным правом, основанным на принципе свободы договора, пара может обеспечить себе почти такую же юридическую защиту, как если бы это был официально признанном браке. Важное исключение – «супруги» не могут иметь имущество в общей совместной собственности, поэтому любые неделимые вещи (например, квартира, машина) должны быть оформлены либо на имя одного, либо в долевую собственность с четким указанием, кому какая доля принадлежит.

¹ Цмай В. В., Боер В. М., Гинц А. А. Мусульманское семейное право. СПб., 1998. с. 67.

² URL: <http://www.gayrussia.ru>.

³ Гражданское и торговое право зарубежных стран: учебник / отв. ред. Е. А. Васильев, А. С. Комаров. Т. II. М. : Международные отношения, 2006. С. 517.

Точно так же возможно урегулировать наследственные отношения. Например, имела место совместная покупка квартиры и один из «супругов» хочет чтобы, в случае его смерти, квартира осталась партнеру, а не родителям и другим родственникам. В этом случае он можете зайти к любому нотариусу, оформить завещание на все свое имущество или именно на долю в квартире в пользу партнера. Завещание может быть в любой момент отменено или изменено.

Так как в настоящее время в России однополые браки не регистрируются, нетрадиционные семьи не приобретают тех прав, которые возникают у супругов при регистрации традиционного брака. Поскольку брак в России определен именно как союз мужчины и женщины, то иностранное законодательство, предусматривающее брак партнеров одного пола, применению не подлежит, и «заграничный» брак также в России признаваться не будет.

Еще одной проблемой для однополых пар является проблема усыновления (удочерения) детей. За рубежом однополые партнёры в большинстве случаев не имеют права на усыновление (удочерение) детей, лишены доступа к искусственным репродуктивным методам, но не утрачивают возможности воспитывать своих биологических детей. Однако подобные запреты установлены не везде. Наметилась тенденции к расширению прав однополых партнёров в данной сфере семейных отношений.

Отношение к однополым бракам, как со стороны общества, так и со стороны науки и законодательства неоднозначно.

Представляется правильным установить возможность заключения однополых браков для сексуальных меньшинств и в России. Гуманная позиция государства, безусловно, изменит и отношение общества к людям «нестандартной» сексуальной ориентации. Отсутствие законодательного запрета дискриминации на основании сексуальной ориентации является значительным недостатком российского законодательства, что создает предпосылки для нарушений прав и случаев дискриминации гомосексуалистов в самых различных сферах. Между тем высокий уровень морали и нравственности в обществе решил бы проблему необходимости внесения некоторых положений в закон.¹

¹ Косарева И. А. Проблемы института брака. URL: www.to-1.ru/articles/184/ .

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Молодов О.Н.

САМОЗАЩИТА В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

В работе рассмотрены актуальные проблемы, связанные с определением понятия, условий и пределов самозащиты.

Перед началом исследования ставились следующие задачи:

1. проанализировать предложенные концепции понятия «самозащита» и сформулировать авторское определение;
2. показать особенности данного института;
3. определить пределы правомерности способов реализации самозащиты;
4. предложить авторскую редакцию статьи 14 ГК РФ.

Анализируя сферу реализации института самозащиты гражданских прав, автор пришел к выводу, что институт самозащиты имеет место, как во внедоговорных, так и некоторых договорных отношениях, потому что:

- в действующем законодательстве нет запретов применения самозащиты в пределах какой-либо одной группы правоотношений;
- это прослеживается в судебной практике (например: постановление ФАС Дальневосточного округа от 5 февраля 2004 г. по делу № ФО3- А51/03- 1/3717)¹.

Рассматривая высказанное положение о том, что действия в состоянии необходимой обороны и крайней необходимости могут защищаться в отличие от

¹ ФАС Дальневосточного округа от 5 февраля 2004 г. по делу № ФО3- А51/03- 1/3717 // СПС Консультант плюс.

самозащиты, не только гражданские права, а любые иные права, автор работы, придерживается мнения, что данные действия будут являться самозащитой гражданских прав, в случае если такие правоотношения затрагивают непосредственно гражданские права.

Отрицается позиция, высказанная Свердлык Г.А. и Страунигом Э.Л.¹, согласно которой основанием для реализации права на самозащиту является любое нарушение гражданских прав, в то время как основанием для действий, например, в состоянии уголовно-правовой необходимой обороны является наличное посягательство. В позиции высказанной учеными не учтено, что основанием для реализации права на самозащиту относится не только наличие уже совершенного нарушения гражданских прав, но и если правонарушение еще не закончилось, т.е. носит длящийся характер, не указано и то, что основанием может служить наличие реальной угрозы их нарушения. Отсюда представляется, что условиями для реализации права на самозащиту выступают:

- наличие нарушения гражданских прав (продолжаемого, законченного);
- наличие реальной угрозы нарушения гражданских прав.
- Автор выделяет следующие условия правомерности самозащиты:
- управомоченное лицо должно защищать свое действительное право;
- действия должны быть соразмерны нарушению;
- они не должны превышать пределы действий, необходимых для пресечения нарушения;
- вред, причиненный реализацией права на самозащиту, не должен явно не соответствовать реальному вреду, причиненному нарушением.

Проведя анализ юридической природы института самозащиты гражданских прав, автор предлагает следующее понятие:

«Самозащита гражданских прав – самостоятельные действия управомоченного лица, направленные на защиту прав и законных интересов в случае их нарушения или наличия реальной таковой угрозы способами, соразмерными нарушению, допускаемыми законом и договором».

Опираясь на факты, изложенные в настоящей работе, автором предлагается новая редакция статьи 14 Гражданского кодекса РФ:

¹ Свердлык Г. А., Страуниг Э. Л. Понятие и юридическая природа самозащиты гражданских прав // Государство и право. 1998. №5. С.17-24.

1. Самозащитой гражданских прав признаются, действия управомоченного лица, направленные на защиту прав и законных интересов в случае их нарушения или реальной таковой угрозы.

2. Способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения.

3. Не является самозащитой такое действие (действия), в результате которого вред, причиненный управомоченным лицом является более значительным, чем предотвращенный.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Мотлохов Е.В., Кулыгин В.В.

**ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ИЗБИРАТЕЛЬНЫХ ПРАВ ГРАЖДАН,
СОВЕРШАЕМЫХ В ПРОЦЕССЕ ГОЛОСОВАНИЯ ЧЕРЕЗ ИНТЕРНЕТ:
ВОПРОСЫ УГОЛОВНО-ПРАВОВОЙ ОЦЕНКИ**

Технический прогресс остановить невозможно, Интернет является его неотъемлемой частью, и он уверенно входит во все сферы нашей жизни. Но кроме положительных изменений «интернетизация», имеет свои негативные стороны, наибольшую общественную опасность из них представляет Интернет преступность: преступления покушающиеся на общественные отношения в компьютерной сфере и преступления совершаемые посредством сети Интернет.

Появление и широкое распространение в России Интернет голосования является лишь делом времени, ведь для этого уже существует целый ряд технических и социальных предпосылок. Что подтверждается социологическими опросами, данными о распространенности сети Интернет¹ и оценками экспертов международных организаций. Так, в опубликованном Экспертным центром по электронному голосованию и участию в выборах Европейской комиссии докладе Р. Криммера и Р. Шустера Россия по уровню готовности к введению голосования через Интернет

¹ См. подробнее: 1) Инициативный Всероссийский опрос ВЦИОМ проводился 20-21 сентября и 4-5 октября 2009 г. в 140 населенных пунктах 42-х регионов Российской Федерации. http://wciom.ru/arkhiv/tematicheskii_arkhiv/item/single/11349.html?no_cache=1&cHash=4e04322941; 2) Число россиян, пользующихся Интернетом, в 2009 году увеличится на 34%. РИА-Новости. URL: <http://www.rian.ru/science/20090512/170817392.html>

стоит практически на одном уровне с Швейцарией, Германией и Австрией. Также 12 октября 2008 года ЦИК РФ успешно провел эксперимент по электронному опросу избирателей с использованием сети Интернет в городе Новомосковске Тульской области.

Процедура Интернет голосования может быть различной в зависимости от технического оснащения и целей его проведения и до внедрения в России данной процедуры нельзя с уверенностью говорить о всех её аспектах и формальностях, но при всех вариантах будет производиться передача данных через Интернет, а значит, возникает схожая опасность блокирования доступа к серверу голосования, Интернету или установления связи поданным голосом и конкретным избирателем.

Так как Интернет будет выступать, как вспомогательное средство для осуществления избирательных прав граждан, поэтому при посягательстве на процесс Интернет голосования, глобальная сеть будет выступать только в качестве средства, «то есть предмета материального мира или процесса, используемого для совершения преступления путем непосредственного воздействия на объект посягательства, так и для действий вспомогательного характера, входящих в объективную сторону преступления.

Представляется, что и при использовании Интернет для непосредственного воздействия на объект, и при выполнении действий вспомогательного характера Глобальная сеть является признаком объективной стороны (средством).»¹ Статья 141 УК РФ предусматривает ответственность за воспрепятствование осуществлению избирательных прав или работе избирательных комиссий. Непосредственным объектом данного преступления являются общественные отношения, обеспечивающие реализацию избирательных прав граждан, их право участвовать в референдуме, а также установленный законом порядок работы избирательных комиссий. Когда выше названное деяние совершено с применением насилия или угрозой его применения, то оно посягает на дополнительный объект: здоровье и личная безопасность. Объективную сторону преступления составляют действия или бездействие, которые могут выражаться:

- воспрепятствование осуществлению гражданином своих избирательных прав;
- воспрепятствование осуществлению гражданином права участвовать в референдуме;

¹ Дремлюга Р. И. Интернет-преступность : моногр. Владивосток : Изд-во Дальневост. Ун-та, 2008.

- нарушение тайны голосования;
- воспрепятствование работе избирательных комиссий или комиссии по проведению референдума либо деятельности члена указанных комиссий связанной с исполнением им своих служебных обязанностей;

Эти элементы состава преступления легко соотнести с действиями, которые может предпринять злоумышленник для посягательства на избирательные права граждан, осуществляемые через Интернет. Так блокирование доступа к Интернету или к серверу для голосования можно квалифицировать, как воспрепятствование работе соответствующей комиссии или осуществлению избирательных прав граждан, также как и взлом сервера для голосования. Установление связи между поданным голосом и конкретным избирателем, как уже упоминалось выше, будет являться нарушением тайны голосования. Несмотря на то, что действующее уголовное законодательство предусматривает наказание за преступления против избирательных прав граждан и работы избирательных комиссий, которое подходит для квалификации преступлений против данного объекта по средствам сети Интернет, в ст. 141 отсутствует пункт, который бы учитывал дополнительную общественную опасность таких деяний.

Использование компьютерной сети, за счет анонимности и удаленности от места преступления, придает преступнику чувство безнаказанности и увеличивает его решимость в совершении преступления, кроме того, требует от лица ряда особых навыков и интеллектуального уровня. Поэтому целесообразно предложить, что одновременно с официальным появлением в РФ возможности проголосовать через Интернет, надо включить в часть 2 статьи 141 нового пункта, под литерой «Г» в следующей редакции «Совершенные лицом с использованием электронно-вычислительной машины (ЭВМ), системы ЭВМ или их сети».

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Новикова О.П., Бергеля И.И.

**ЗАЩИТА ПРАВ ДОБРОСОВЕСТНОГО ПРИОБРЕТАТЕЛЯ В РОССИЙСКОМ
ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ**

Сделки являются наиболее важным юридическим фактом, именно они являются двигателем гражданского оборота, который предполагает совершение гражданами и юридическими лицами различного рода правомерных действий, которые способны породить, изменять и прекращать гражданские права и обязанности. Но порой, в силу недостаточности информации о контрагенте, заблуждения, либо правовой неграмотности одной из сторон сделки может явиться добросовестный приобретатель – лицо, которое приобрело вещь у неуправомоченного отчуждателя.

Актуальность рассматриваемой темы не вызывает сомнений, вопросу о добросовестном приобретателе посвящено много работ, из этого можно сделать вывод о том, что до сих пор в действующем законодательстве остаются неурегулированные спорные моменты относительно защиты прав собственника и добросовестного приобретателя.

В данной статье мы рассмотрим некоторые немаловажные вопросы, касающиеся принципов, на которых базируется институт добросовестного приобретателя, соотношения понятия «добросовестный приобретатель» и понятий «добросовестность и разумность», содержащихся в Гражданском кодексе Российской Федерации), также правовых способов истребования собственником имущества у добросовестного приобретателя.

Российское гражданское право под добросовестным приобретателем понимает лицо, которое приобрело имущество у неуправомоченного отчуждателя, не зная и не имея возможности знать о его неуправомоченности. Нормы позитивного права, посвященные защите прав добросовестного приобретателя вещи, исчерпываются указанием статьи 302 ГК РФ.

Институт добросовестного приобретателя базируется на определенных принципах. Первым из таких основополагающих принципов является закрепленный Конституцией РФ и Гражданским кодексом РФ принцип защиты права собственности и прав собственника.

Предоставляемая законом добросовестному приобретателю защита его прав - это исключение из принципа защиты прав собственности. И потому защита прав добросовестного приобретателя не может быть абсолютной. Изменить соотношение этих двух принципов невозможно, так как в противном случае нужно будет пересмотреть всю систему российского гражданского законодательства.

Второй принцип заключается в том, что действующее гражданское законодательство использует единую конструкцию добросовестного приобретателя имущества независимо от того, о каком – движимом или недвижимом имуществе идет речь.

Необходимо отметить, что сегодня происходит некоторое смешение понятия «добросовестный приобретатель», которое содержится в ст. 302 ГК РФ, и понятия «добросовестность и разумность» действий участников гражданского оборота, которое содержится в ст. 10 ГК, закрепляющей презумпцию такой добросовестности.

Однако, во-первых, ст. 10 ГК закрепляет презумпцию "добросовестности" лишь в случае если закон ставит защиту гражданских прав в зависимость от того, осуществлялись ли эти права добросовестно.

Во-вторых, «добросовестность» в ст. 302 ГК имеет значительно более узкий смысл, чем «добросовестность» в ст. 10 ГК. И, в-третьих, в ст. 302 ГК РФ термин «добросовестный приобретатель» фактически используется во вспомогательных целях и не имеет самостоятельного правового значения. Не случайно термин «добросовестный приобретатель» взят в тексте статьи в скобки, что подчеркивает вторичный или условный характер данного термина по отношению к тому, что этим термином обозначается.

Как уже отмечалось, правовое регулирование данного института гражданского права осуществляется в основном ст. 302 ГК РФ. Поэтому, немаловажное значение

имеют постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда и постановления Конституционного Суда Российской Федерации.

Так, в постановлении Пленума ВАС РФ от 21 февраля 1998 г. № 8¹ указаны условия, при которых собственник может виндигировать вещь о добросовестного приобретателя. Он должен доказать, что имущество вышло из его владения или владения лица, которому имущество было передано собственником во владение, в силу указанных обстоятельств.

В случае невозможности предъявления виндикационного иска собственники имущества защищали свое право путем предъявления иска о признании сделки недействительной и применении последствий ее недействительности, и достаточно длительное время суды удовлетворяли данные требования на основании ст. 167 ГК РФ. Что породило вполне обоснованный вопрос - а правомерно ли это? Ответом послужило постановление Конституционного Суда РФ от 21 апреля 2003 года N 6-П², в котором указывалось, что «права лица, считающего себя собственником имущества, не подлежат защите путем удовлетворения иска к добросовестному приобретателю с использованием правового механизма, установленного пунктами 1 и 2 статьи 167 ГК РФ.

Такая защита возможна лишь путем удовлетворения виндикационного иска, если для этого имеются те предусмотренные статьей 302 ГК РФ основания, которые дают право истребовать имущество и у добросовестного приобретателя. Таким образом, содержащиеся в пунктах 1 и 2 статьи 167 ГК РФ общие положения о последствиях недействительности сделки в части, касающейся обязанности каждой из сторон возвратить другой все полученное по сделке, – по их конституционно-правовому смыслу в нормативном единстве со статьями 166 и 302 ГК Российской Федерации – не могут распространяться на добросовестного приобретателя». Необходимо отметить, что названное

Постановление при его буквальном понимании не защищает добросовестных приобретателей от реституционных исков, которые могут быть заявлены не собственниками, а иными заинтересованными лицами. Конституционный Суд также указал, что собственник обладает иными средствами защиты своих прав. К таким иным средствам можно отнести признание права.

И все же данное постановление не смогло разрешить всех проблем, возникающих при применении соответствующих норм права о добросовестном приобретателе,

¹ Вестник ВАС РФ, 1998. № 10.

² Вестник Конституционного Суда РФ, 2003. № 3.

поэтому возникает вполне обоснованное предложение внести изменения в ст. 302 ГК РФ. Во-первых, необходимо указать становится ли добросовестный приобретатель собственником вещи. Во-вторых, проанализировав постановления Пленума ВАС РФ и Конституционного Суда РФ, необходимо отразить в ст. 302 правовые способы защиты собственником своих прав, то есть в каких случаях существует невозможность виндикации, предъявления иска о признании сделки недействительной и применении последствий ее недействительности, основания применения иных способов защиты.

Естественно, что нельзя полностью удовлетворить интересы и добросовестного приобретателя и собственника, но необходимо стремиться к возможному балансу, хотя пока в правоприменительной практике действует принцип выбора наименьшего зла.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Овчинникова А.А., Пастушенко А.Б.

**ПРОБЛЕМА ПРАВОВОГО НИГИЛИЗМА В СОВРЕМЕННОМ РОССИЙСКОМ
ОБЩЕСТВЕ И ВОЗМОЖНЫЕ ПУТИ ЕГО ПРЕОДОЛЕНИЯ**

Нигилизм вообще (в переводе с лат. – ничто) выражает отрицательное отношение субъекта (группы, класса) к определенным ценностям, нормам, взглядам, идеалам, отдельным, а подчас и всем сторонам человеческого бытия. Это – одна из форм мироощущения и социального поведения. Нигилизм может быть нравственным, правовым, политическим, идеологическим и т. д., в зависимости от того, какие ценности отрицаются, о какой сфере знаний и социальной практики идет речь – культуре, науке, искусстве, этике, политике. Между разновидностями нигилизма много оттенков, они тесно переплетены.

Правовой же нигилизм является, как принято считать, разновидностью социального нигилизма как родового понятия и представляет собой сформировавшееся в общественном либо индивидуальном сознании устойчиво пренебрежительное или иное негативное отношение к праву, наличие у должностных лиц и граждан установки на достижение социально значимых результатов неправовыми средствами или предельно минимальным их использованием в практической деятельности и характеризующееся отсутствием солидарности с правовыми предписаниями или исполнением (соблюдением) их под угрозой принуждения либо вследствие корыстных побуждений.

В данном случае целесообразно проследить природу правового нигилизма через ментальность нашего русского народа. В науке по этому поводу существуют различные точки зрения.

Русская правовая ментальность проникнута идеями нестяжательства, добродетели. В трактате XVII в. содержится следующее положение: «До тех пор будет существовать всякое государство, пока будет править в нем добродетель и будут чтиться добрые святые и справедливые обычаи и установления. И не будет никаких таких измышлений коварных и такого насилия, которые смогли бы хорошо устроенное и сплоченное государство с вершины славы его свергнуть и разорить, ибо пока не овладеет государством гордыня и алчность, а также помыслы злые, и праздность, и жестокость, до тех пор в нем все деяния будут прочными и непоколебимыми. ... Алчность также является причиной гибели государств, ибо для государства нет большей помехи, чем алчность, а особенно алчность начальников, им управляющих. ... Желание богатства – дело пагубное и корень всех зол, и называют его мудрецы злым ядом государства, потому что богатство достается по большей части недостойным, а не тем. Кто его заслужил, из-за чего смута и мятежи возникают в государстве, когда честные и заслуженные люди лишаются высоких и почетных должностей, а ничтожные люди возвышаются.... Властелин, жаждущий богатства, вызывает в народе зависть и нелюбовь. И особенно, если он иноземцам больше, чем своим, здоровье свое доверяет и такие поступки совершает, которые препятствуют укреплению государства. Народ, придя в отчаяние и смятение от насилий и бедности, восстает против тех, кто властвует над ним...»

К сожалению, в течение очень длительного времени отношение русского народа к праву было не самым благоприятным. Очень интересен сборник юридических пословиц и поговорок русского народа. Их немало, и среди них есть и такие, которые можно назвать позитивными: они осуждают преступность, говорят о необходимости выполнять взятые на себя обязательства, содержат советы, сохранившие значимость и по сей день. Однако, в основном они критикуют право и правосудие.

«Сила закон ломит», «не всякий прут по закону гнут», «законы святы, да исполнители супостаты», «судья – что плотник: что захочет, то и вырубит», «из суда, что из пруда – сухой не выйдешь», «быть так, как пометил дьяк», «закон – что дышло: куда повернул, туда и вышло», «закон топтать нельзя, а около ходить можно». Этот список можно продолжать до бесконечности.

Идеи неприятия права как средства регулирования общественных отношений проходят сквозь время и продолжают существовать уже в 19 веке. Целая плеяда

выдающихся деятелей культуры пронесли идеи правового нигилизма в своих произведениях. Очень ярко Герцен охарактеризовал причины правового нигилизма в России: «Правовая необеспеченность, искони тяготевшая над народом, была для него своего рода школою. Вопиющая несправедливость одной половины его законов научила его ненавидеть и другую; он подчиняется им как силе.

Полное неравенство перед судом убило в нем всякое уважение к законности. Русский, какого бы он звания ни был, обходит или нарушает закон всюду, где это можно сделать безнаказанно; и совершенно так же поступает правительство».

К сожалению, на современном этапе развития нашего государства и нашей правовой системы ситуация почти ни в чем не улучшилась, а во многом даже усугубилась. По мнению известных российских правоведов, сегодня правовой нигилизм силен, как никогда. Это подтверждают и проведенные мною социологические опросы, результаты которых явно не внушают оптимизма. Но на то существуют как минимум три объективные причины:

1. Несовершенство российского законодательства, в частности так называемая коллизия законов;
2. Не совсем понятный простым обывателям институт зарождающегося в России прецедента;
3. Неэффективное функционирование правоохранительных органов.

Все это негативно влияет на правосознание наших граждан, порождая все новые проблемы. Так, в правосознании людей нашей страны сложилась следующая цепочка. Если никто не выполняет законы, зачем выполнять мне? Если мои права нарушаются, почему я должен соблюдать их права? А далее очень важный вопрос – налоги. Люди не желают (да и, по правде сказать, не должны) платить налоги государству, которое о них не заботится, не защищает вовсе. В нашей стране мало кто уверен в завтрашнем дне. Власть – это работа, заработная плата за которую – налоги. Государство должно предпринять усилия, чтобы изменить правосознание общества. Эти усилия должны выражаться прежде всего в обеспечении уже принятых нормативно-правовых актов.

В связи с вышесказанным, а также в целях формирования правосознания, высокой правовой культуры граждан Российской Федерации, используя государственные органы, средства массовой информации и общественные объединения, было бы целесообразно:

1. Устранить коллизии в российском законодательстве в наиболее короткие сроки. В связи с этим необходимо создать специальный орган по устранению коллизионных ситуаций;

2. Повысить эффективность правоохранительной системы путём детального законодательного урегулирования(имеется ввиду именно законодательное регулирование, а не регулирование подзаконными актами);

3. Разработать и принять Указом Президента Российской Федерации федеральную программу развития правовой культуры в стране;

4. Создать определенный совет по правовому воспитанию, в состав которого должны войти представители правоохранительных органов, деятели культуры, кино, телевидения, представители юридических институтов и др. Данный орган должен заниматься изучением уровня правовой просвещенности населения, обобщением форм и методов работы по распространению юридических знаний и организации правового воспитания, анализом правовых материалов и форм их подачи, определением наиболее актуальных направлений правопросветительской работы, разработкой рекомендаций и методических указаний;

5. Разработать и внедрить во всех типах учебных заведений программ специального курса по изучению основ российского законодательства, восстановить практику подготовки преподавателей права;

6. Разработать и осуществлять конкретные мероприятия по организации пропаганды законодательства и повышению правового сознания населения путем активного участия в этой работе судей, сотрудников прокуратуры, внутренних дел;

7. Организовать сеть общественных юридических консультаций для правовой помощи гражданам (особенно малоимущим) по социальным вопросам и гражданскому законодательству;

8. Определить объем юридических знаний, которыми должны обладать специалисты, работающие в той или иной сфере, а также их обязанности по соблюдению правовых норм в своей отрасли. Подготовить и издать соответствующие требования;

9. Обеспечить издание популярной юридической литературы, правовых справочников и комментариев для населения;

10. Уделять особое внимание правовому воспитанию молодежи;

11. Создать единые центры правовой информации с использованием электронно-вычислительной техники. Усовершенствовать систему доведения законов и других правовых актов до населения, обеспечить свободный доступ к правовой информации граждан, предприятий, учреждений, организаций, а также ряд других мер.

12. Министерству Юстиции РФ возглавить работу по правовому просвещению населения, а также осуществлять координационное и методическое руководство в области правового воспитания всеми государственными органами и организациями.

С проблемой правового нигилизма можно и нужно бороться. От того насколько эффективным окажется решение этой проблемы зависит будущее России.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Омельченко Д.Д., Бергеля И.И.

ИНСТИТУТ БАНКРОТСТВА ГРАЖДАН В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ РФ

Банкротство граждан, не являющихся индивидуальными предпринимателями, хотя и предусмотрено нормами действующего Федерального закона от 26 октября 2002г. «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон)¹, фактически не применяется в силу норм ч.2 ст. 231 Закона, согласно которым нормы закона о банкротстве граждан вступят в силу только после внесения всех необходимых изменений в законодательство. До настоящего момента таких изменений в законодательство внесено не было. Премьер Владимир Путин поручил внести в Госдуму поправки, позволяющие гражданам объявлять себя банкротами и реструктурировать долг через суд. После двух лет забвения проект отнесен к антикризисным мерам.

Ряд замечаний юридического характера, отмеченных Правовым управлением Совета Федерации РФ, так и не были учтены в тексте принятого Закона.

Так, не устранены установленные Конституционным Судом РФ противоречия между Законом и Конституцией РФ. Например, это относится к ч. 4, 6, 7, 9, 10 ст.132 и ч.2, 3, 6 ст. 148 Закона, которыми органы местного самоуправления понуждаются к принятию имущества, уплате его стоимости и несению расходов на его содержание, даже если у органа местного самоуправления отсутствуют денежные средства.

¹ «О несостоятельности (банкротстве)» : Федеральный закон от 26.10.2002 года № 127-ФЗ // Собрание законодательства РФ, 28.10.2002. N 43, ст. 4190.

Закон следовало бы рассматривать в пакете с федеральными законами о внесении изменений в Гражданский, Налоговый и Бюджетный кодексы, федеральные законы о несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций, о банках и банковской деятельности, о реконструкции кредитных организаций.

Существенным недостатком Закона о банкротстве является отсутствие в нём принципов конкурсного права. В то время как, по справедливому мнению Р.О. Халфиной, «выделение норм, устанавливающих принципиальные положения правовой системы и реализующихся не непосредственно в правоотношениях, а через нормы, содержащиеся в актах, основанных на этих принципиальных положениях, имеет существенное значение, так как устанавливает критерии законности нормативных актов, детализирующие данные положения, определяет основные направления практики применения рассматриваемых норм»¹. Новый Закон содержит много новел, наряду с детализацией и конкретизацией основных положений и одновременным концептуальным изменением в правовом регулировании отдельных институтов несостоятельности. При его разработке и принятии учтены многие положения, высказанные в юридической и экономической литературе, а также сложившаяся судебная практика и постановления Конституционного суда.

Выдвигаются несколько предложений, которые в свою очередь помогли бы действовать институту банкротства гражданина в полной мере, а именно гражданина-непредпринимателя в Российской Федерации.

1. Предлагается внести в ст. 6 Закона изменения, касающиеся суммы долга должника-гражданина, необходимой для принятия заявления о признании банкротом, а именно установить сумму задолженности для гражданина-предпринимателя и для крестьянского фермерского хозяйства лимит более чем в 10 тыс. руб.

2. Следует разделить гл. 10 на две самостоятельные главы - банкротство гражданина-непредпринимателя и банкротство гражданина-предпринимателя, а также крестьянского фермерского хозяйства ввиду применения к данным субъектам разных признаков признания должников банкротами и процедур банкротства.

3. Предлагается в ст. 2 Закона ввести понятие неоплатности как невыполнение должником в полном объеме требований кредиторов по денежным обязательствам и (или) обязанностей по уплате обязательных платежей и понятие неплатежеспособности как неспособность должника удовлетворить в полном объеме требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) обязанностей по уплате обязательных платежей в

¹ Халфина Р. О. Общее учение о правоотношении / Р. О. Халфина. М., 1974. С.57.

определенный срок и превышение стоимости обязательств над стоимостью имущества должника.

4. Предлагается исключить из главы, регулирующей банкротство крестьянского фермерского хозяйства, п. 1 ст. 207, предусматривающий наложение ареста на имущество граждан, учитывая особенности этого субъекта и специфику его деятельности.

5. Определить в Законе процедуру перевода неденежных требований в денежные.

6. Предлагается уточнить порядок формирования имущественной массы должника и определения стоимости его реализуемых активов, в том числе определить стоимостной ценз имущества, входящего в конкурсную массу.

7. Увеличить для должника - гражданина-непредпринимателя срок исполнения денежных обязательств и ввести его после окончания процедуры банкротства¹.

Банкротство индивидуальных предпринимателей и крестьянских (фермерских) хозяйств регулируется § 2 и 3 гл. X. В отношении банкротства индивидуальных предпринимателей сначала применяются специальные нормы о банкротстве этих субъектов, затем нормы о банкротстве граждан, не являющихся предпринимателями, и только после этого общие положения Закона о банкротстве.

Вопросы возникают при определении минимального размера задолженности при банкротстве индивидуального предпринимателя: с одной стороны, он гражданин; с другой - к нему применяются положения о коммерческих юридических лицах, а специального регулирования этого вопроса в Законе нет. По мнению Файзрахмановой Л.М: «При банкротстве индивидуального предпринимателя сумма задолженности перед кредиторами должна быть не менее 100 000 рублей»².

Нормы §3 гл. X Закона о банкротстве специально регулируют порядок осуществления конкурсных процедур в отношении индивидуального предпринимателя – главы крестьянского (фермерского) хозяйства. Особенностью данных норм является то, что Закон о банкротстве определяет порядок банкротства не столько индивидуального предпринимателя, сколько крестьянского (фермерского) хозяйства в целом. Особенности банкротства крестьянского (фермерского) хозяйства в целом аналогичны особенностям процедуры несостоятельности сельскохозяйственных организаций - юридических лиц.

¹ Михневич Т. Н. Правовое регулирование банкротства гражданина в России и за рубежом / Т. Н. Михневич // Экономическое правосудие на Дальнем Востоке России. 2005. № 5. С.22.

² Файзрахманова Л. М. Особенности несостоятельности (банкротства) гражданина/ Л. М. Файзрахманова // Правосудие в Поволжье. 2008. № 6. С.15.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Павлоцкая О.К., Абубакиров Ф.М.

**ДЕТИ ИЗ СОЦИАЛЬНО НЕБЛАГОПОЛУЧНЫХ СЕМЕЙ КАК ОБЪЕКТ
ПРОФИЛАКТИКИ НАРКОМАНИИ**

Употребление наркотиков пользуется пристальным вниманием общества и властей, ежегодно разрабатываются специальные программы, меры профилактики.

Одной из задач является разработка теории и практики оказания психолого-педагогической помощи детям из неблагополучных семей, профилактика наркомании.

**Причины и условия потребления наркотических и токсических веществ детей
из социально неблагополучных семей**

Одна из групп риска наркотизации это дети лишенные родительского попечения, ведущие безнадзорный образ жизни, не имеющие постоянного места жительства.

По данным Федеральной службы РФ по контролю за оборотом наркотиков около 2 млн. человек в России принимают опиаты, 3 млн. – коноплю, около 1 млн. – кокаин и др. синтетические наркотики.

**Семья, как основная причина, обуславливающая употребление наркотиков и
токсических веществ**

Родители должны поддерживать доверительные отношения с ребёнком, постоянно контролировать его поведение, следует обсуждать с ребёнком проблемы наркомании, рассказывать о видах наркотиков и их воздействии на организм; о решающей роли

первой пробы наркотика; об опасности общения с людьми, употребляющими наркотики.

Школа и медицинская помощь

Немалый «вклад» в ухудшение здоровья детей и создание благоприятной почвы для распространения наркомании вносит современная система воспитания и недостаточно обоснованные психофизические нагрузки. Отрицательно сказывается на здоровье учащихся совмещение учебы с трудовой деятельностью. Дети, вынужденные совмещать учебу и работу – это дети из низко обеспеченных семей.

Досуг

Сократилось число, выросла платность и снизилась доступность детских дошкольных учреждений, домов детского творчества, детских санаториев, домов культуры, спортивных учреждений, музеев, музыкальных и художественных школ.

Неблагоприятное влияние оказывают средства массовой информации, ведущие открытую и скрытую пропаганду сексуальной вседозволенности, порнографии, насилия, преступности, наркомании.

Отношение к наркотикам детей из социально-неблагополучных семей

Широкое распространение получили токсические вещества. В среде неблагополучных детей распространено мнение, что от употребления наркотика можно отказаться. Незнание последствий употребления наркотиков сочетается с иллюзией о лёгкости избавления от наркотической зависимости.

Взаимосвязь наркомании и преступности несовершеннолетних из маргинальной среды

Число беспризорных детей у нас в стране – от 1 до 5 млн. Криминологическая характеристика правонарушений, определяется формами их времяпрепровождения (бесцельное хождение по улицам, употребление наркотических веществ, занятие азартными играми), мест обитания и сбора (вокзалы, чердаки, подвалы, помойки и т.п.).

Совершенствование профилактических мероприятий распространения наркомании среди подростков

Главная задача профилактики – передача правдивой информации о том, к чему приведет употребление: смерть от передозировки, страшные заболевания (вирусные гепатиты, ВИЧ), потеря работы, семьи, друзей, преступления...

Организацией и проведением мероприятий по профилактике незаконного наркопотребления и наркомании должны заниматься органы государственной власти.

Профилактика разделяется на первичную, вторичную и третичную. Первичная (универсальная) – направлена на предупреждение начала употребления наркотиков

лицами, ранее их не употреблявшими. Вторичная (селективная) – ориентирована на лиц, эпизодически употребляющих наркотики, а также употребляющих наркотики с вредными последствиями, направлена на сокращение продолжительности воздействия наркотиков на организм человека, полное прекращение дальнейшего употребления наркотиков. Третичная (индикативная) – ориентирована на больных наркоманией и носит преимущественно медицинский характер, направлена на предупреждение дальнейшего употребления наркотиков, уменьшение вреда от их употребления.

Для совершенствования профилактики наркомании принимаются следующие меры:

- формирование через средства массовой информации негативного отношения общества к наркомании и связанным с ней последствиям;
- организация государственной поддержки массовых видов спорта, вовлечение детей и молодежи в систематические занятия физической культурой и спортом;
- организация государственной поддержки деятельности негосударственных организаций и объединений, занимающихся профилактикой наркомании;
- организация государственной поддержки музеев, библиотек, клубов, Домов культуры (вовлечение детей, подростков и юношества в занятия творчеством);
- законодательное и организационное обеспечение ответственности юридических лиц, специализирующихся на проведении досуговых и развлекательных мероприятий.

Наркомания – это не личное дело каждого. Необходимо начинать профилактические меры с каждой отдельно взятой семьи и с каждого отдельно взятого ребёнка.

Список литературы:

1. Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних : Федеральный закон от 24 июня 1999 г. № 120-ФЗ.
2. О концепции профилактики злоупотребления психоактивными веществами в образовательной среде. Приказ Министерство образования РФ от 28 февраля 2000. № 619.
3. Письмо Минобрнауки РФ от 08.07.2005 № вф-1017/06, Минздравсоцразвития РФ от 06.07.2005 № 3149-вс «Об организации взаимодействия в обеспечении деятельности по реабилитации несовершеннолетних, злоупотребляющих психоактивными веществами».

4. Аминов Д. И. Особенности криминогенной детерминации преступлений, совершаемых подростками из маргинальной среды // Российский следователь. 2003. № 3.-С.15.
5. Воронин М. Ю. Принципы криминологической политики защиты населения от наркотизации // Российский следователь. 2009. №17. С.28.
6. Поступной А. Н. Профилактика наркомании среди «детей улицы» // Профилактика наркомании: организационные и методические аспекты. Итоговые материалы международного проекта. 2002. С.151.
7. Психология современного подростка / под ред. Л. А. Регуш. СПб., 2005.
8. Султанова Т. А. Работа с неблагополучными семьями. Методическое пособие. Уфа.- 2005. 10-11с; 25-40с.
9. Целинский Б. П. Взаимосвязь с наркомании и преступности несовершеннолетних // Российский следователь. 2004. № 2. С.30.
10. Алауханов Е. Криминология : учебник. Алматы. 2008.
11. Число больных наркоманией в России растёт. URL: <http://www.narcologica.ru/developments/2009/11-13/>.
12. Молодёжная политика Тульской области. URL: <http://www.molod71.ru>.
13. Скажи наркотикам нет. URL: <http://www.sos.barenz.ru/2010/01/29/unnows.html>.
14. Сдаёшь молодёжь? URL: <http://www.gzt.ru/Gazeta/first-page/259082.html>.
15. Ежедневно в России от наркотиков гибнут 80 человек. URL: <http://www.rian.ru/society/20090212/161898045.html>.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Паскевич М.А., Корнилова Н.В.

**ВЫСЕЛЕНИЕ БЫВШИХ ЧЛЕНОВ СЕМЬИ СОБСТВЕННИКА ЖИЛОГО
ПОМЕЩЕНИЯ**

С момента введение в действие Жилищного кодекса РФ возникло много дискуссионных вопросов, касающихся выселения граждан из жилых помещений. Наибольший общественный резонанс вызывают судебные дела о выселении бывших членов семьи собственника из занимаемых жилых помещений при утрате семейных отношений с последним. Эти правоотношения затрагивают наиболее социально незащищенные категории населения: несовершеннолетних детей, женщин, лиц пенсионного возраста.

В связи с изложенным, считаем необходимым провести научный анализ правовых предписаний и судебной практики, посвященных выселению данной категории граждан.

В соответствии со ст. 31 ЖК РФ в случае прекращения семейных отношений с собственником жилого помещения право пользования данным жилым помещением за бывшим членом семьи собственника этого жилого помещения не сохраняется, если иное не установлено соглашением между собственником и бывшим членом его семьи.

Данная норма права направлена на защиту прав собственника жилого помещения и послужила причиной обширных дискуссий, как в юридических кругах, так и в средствах массовой информации. Ведь, с одной стороны, она защищает частную собственность и создает для собственника условия для наиболее полного

осуществления им своих прав. Но с другой стороны, указанная норма позволяет собственнику «спекулировать жилищным вопросом» в отношении членов своей семьи, которые в случае отсутствия иного жилья остаются, по большому счету, за рамками правовой защиты.

В силу ЖК РФ право пользования жилым помещением за бывшими членами семьи может быть предусмотрено соглашением, заключенным с собственником.

Однако закон не определяет характер, форму такого соглашения. А.Н. Петров полагает, что данное соглашение должно быть оформлено в письменном виде, при желании сторон может быть удостоверено нотариально. В соглашении могут определяться условия, на которых за бывшим членом семьи сохраняется право на проживание, например, комната или иная часть жилого помещения, в которых имеет право проживать лицо, срок действия такого соглашения и иные условия.

Требования к существенным условиям такого соглашения в законе отсутствуют, поэтому стороны, используя свободу заключения договора, могут включать в него любые условия. Устная договоренность сторон не может служить такого рода соглашением, ссылка стороны при разрешении спора в суде о том, что уже сложился порядок пользования жилым помещением, по которому бывший член семьи продолжает пользоваться жилым помещением, не должна приниматься во внимание, поскольку в законе не указан срок, в течение которого собственник может обратиться в суд с требованием о выселении, а также срок, по истечении которого за бывшим членом семьи собственника сохраняется право на проживание [1]. Представляется, что в качестве такого соглашения может выступать брачный договор, заключенный между супругами.

Если у бывшего члена семьи собственника жилого помещения отсутствуют основания приобретения или осуществления права пользования иным жилым помещением, а также если имущественное положение бывшего члена семьи собственника жилого помещения и другие заслуживающие внимания обстоятельства не позволяют ему обеспечить себя иным жилым помещением, право пользования жилым помещением, принадлежащим указанному собственнику, может быть сохранено за бывшим членом его семьи на определенный срок на основании решения суда. Такой определенный срок устанавливается только судом и может быть сколь угодно долгим.

Но в любом случае суд должен исходить из принципа разумности, с учетом материального положения бывшего члена семьи, времени года, возможности совместного проживания. Конкретных минимальных и максимальных пределов этого срока в законе не содержится, поэтому теоретически он может быть любым. На

практике срок, устанавливаемый судом для сохранения права пользования жилым помещением, чаще всего равен году [2]. Представляется, что такой срок должен определяться только законом, а не судебным усмотрением, в связи с чем, предлагаем установить в ч. 4 ст. 31 ЖК конкретный срок, равный году.

ЖК РФ не содержит запрета на обращение в суд за продлением установленного решением суда срока, на который за бывшим членом семьи может быть сохранено право пользования жилым помещением.

Таким образом, при наличии обстоятельств, не позволяющих бывшему члену семьи собственника жилого помещения обеспечить себя иным жилым помещением, суд может продлить указанный срок. Бывшим членам собственника жилого помещения судья может предоставить такую длительную отсрочку для выселения, что собственник жилья практически лишится возможности их выселить, и наоборот. По мнению автора, наделение судей такими широкими полномочиями вряд ли можно оправдать.

Вызывает интерес статус бывшего члена семьи, который приобретает право пользования жилым помещением на основании судебного решения. Конечно, нельзя говорить о том, что у него такие же права и обязанности, как и у члена семьи собственника, поскольку он утратил статус члена семьи после прекращения семейных отношений.

Целесообразнее было бы предусмотреть в решении суда возможность заключения договора коммерческого найма между собственником жилого помещения и бывшим членом семьи, в котором регламентировались бы права и обязанности. Некоторые авторы говорят о возможности заключения между указанными субъектами договора безвозмездного пользования [3]. Если собственник не возражает против предоставления жилого помещения в безвозмездное пользование, то и препятствий в заключении такого договора нет.

По мнению автора, следует изложить ч. 4 ст. 31 ЖК РФ в следующей редакции: «Если у бывшего члена семьи собственника жилого помещения отсутствуют основания приобретения или осуществления права пользования иным жилым помещением, а также если имущественное положение бывшего члена семьи собственника жилого помещения и другие заслуживающие внимания обстоятельства не позволяют ему обеспечить себя иным жилым помещением, суд вправе обязать собственника жилого помещения заключить с бывшим членом семьи договор коммерческого найма». Исходя из того, что статус бывшего члена семьи будет трансформироваться в статус нанимателя по договору коммерческого найма, необходимо будет исключить ч. 6 ст. 31

ЖК РФ, закрепляющую равенство прав бывшего члена семьи и настоящего члена семьи собственника жилого помещения.

Обобщая изложенное, можно сделать вывод, что в настоящее время необходима выработка единой судебной практики по вопросам применения норм ЖК о выселении бывших членов семьи собственника в случае прекращения семейных отношений с ним. Кроме того, важно отметить, что ЖК РФ по сравнению с положениями ЖК РСФСР делает бывших членов семьи собственника жилого помещения менее защищенными, при этом предоставляя ряд гарантий их жилищных прав и интересов.

Список литературы:

1. Петров А. Н. О порядке применения норм ЖК РФ о выселении // Жилищное право. 2007. № 1. С. 24.
2. Шорин А. В. Некоторые вопросы, связанные с выселением граждан из жилых помещений // Право в Вооруженных силах. 2007. №6. С. 25
3. Потапова Н. С., Илюшина М. Н. Круг субъектов вещных и обязательственных прав в отношении жилища // Нотариус. 2005. №1. С.46-48.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Подoliaкин И.В., Облаков А.А.

**ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ И ПРАКТИКА ПРИМЕНЕНИЯ ДОСУДЕБНОГО
СОГЛАШЕНИЯ О СОТРУДНИЧЕСТВЕ**

Федеральный закон от 29 июня 2009 г. № 141-ФЗ «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации» ввёл новую процедуру, регламентирующую порядок заключения досудебного соглашения о сотрудничестве. Статья 317.1 УПК РФ¹ предусматривает право подозреваемого или обвиняемого заявить ходатайство о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве с момента начала уголовного преследования до объявления об окончании предварительного следствия. В этом ходатайстве подозреваемый или обвиняемый указывает, какие действия он обязуется совершить в целях содействия следствию в раскрытии и расследовании преступления, изобличении и уголовном преследовании других соучастников преступления, розыске имущества, добытого в результате преступления. Частью 2 ст. 62 УК РФ² предусмотрено, что в случае заключения такого соглашения и при отсутствии отягчающих обстоятельств срок или размер наказания не могут превышать половины максимального срока или размера наиболее строгого вида наказания, предусмотренного соответствующей статьёй Особенной части Уголовного кодекса.

¹ Собрание законодательства РФ., 24.12.2001. № 52 (ч. I), ст. 4921

² Собрание законодательства РФ. 17.06.1996. № 25, ст. 2954

Новая глава 40.1 УПК содержит ряд проблемных аспектов, которые и будут освещены в представленной работе.

В. Н. Парфёнов справедливо отмечает, что в новом институте трудно усмотреть реализацию положения п. 1 ч. 1 ст. 6 УПК РФ, провозглашающего защиту прав и законных интересов лиц и организаций, потерпевших от преступлений в качестве одного из назначений российского уголовного судопроизводства¹. Так например, глава 40 УПК РФ, регламентирующая особый порядок принятия судебного решения при согласии обвиняемого с предъявленным ему обвинением, предусматривает обязательность наличия согласия потерпевшего на постановление приговора без проведения судебного разбирательства. Если же потерпевший возражает против заявленного обвиняемым ходатайства, то уголовное дело рассматривается в общем порядке. Новая глава 40.1 УПК, регламентирующая особый порядок принятия судебного решения при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве, не предусматривает согласия потерпевшего в качестве обязательного условия заключения такого соглашения. В связи с этим в ст.317.5 и 317.6 УПК РФ необходимо внести соответствующие дополнения.

Следует также отметить, что закон ограничил субъектов заключения соглашения о сотрудничестве со стороны обвинения лишь органами предварительного следствия, а период заключения – окончанием предварительного следствия. Ограничение это, на мой взгляд, неразумно. В УПК следует внести возможность заключения соглашения с подозреваемым или обвиняемым по уголовному делу, предварительное расследование по которому осуществляется в форме дознания.

Головко Л. В., говоря о пределах применения главы 40.1 УПК, отмечает, что речь здесь не может идти о признании вины единственным обвиняемым по относительно несложному уголовному делу – для стимулирования к такому признанию вполне достаточно главы 40 УПК². Схожей точки зрения придерживаются Т. Николаева и Е. Ларкина³, указывая на содержащееся в ч.4 ст. 317.6 УПК установление о том, что положения этой главы не применяются, если содействие подозреваемого или обвиняемого следствию заключалось лишь в сообщении сведений о его собственном участии в преступной деятельности.

¹ Парфёнов В. Н. Проблемы обеспечения прав и законных интересов потерпевшего при особом порядке принятия судебного решения в связи с заключением досудебного соглашения о сотрудничестве // Российский судья. 2009.. № 11. С. 15.

² Головко Л. В. Сделка с правосудием: объективная тенденция или модное поветрие? // Закон. 2009. № 9. С. 195.

³ Николаева Т., Ларкина Е. Некоторые вопросы заключения досудебного соглашения о сотрудничестве // Уголовное право. 2009. № 6. С. 87.

Однако, на мой взгляд, положение ч. 4 ст. 317.6 во взаимосвязи с положениями ч. 2 ст. 317.1 указывает на возможность заключения досудебного соглашения о сотрудничестве даже с единственным подозреваемым или обвиняемым по конкретному уголовному делу если он указал, где находится имущество, добытое им в результате преступления, либо даже если он просто «раскрыл всю картину» своего преступления перед органами предварительного следствия. В этом случае упрощение и ускорение уголовного процесса происходит и на досудебной, и на судебной стадиях, а при применении главы 40 УПК – лишь на судебной.

Головко Л.В. указывает на еще один проблемный аспект нового института: постановленный в отношении сотрудничающего со следствием обвиняемого обвинительный приговор вступит в законную силу до рассмотрения основного уголовного дела об организованной преступной группе по существу¹. Каковы тогда гарантии, что осуждённый в «льготном порядке» выполнит предусмотренные соглашением обязательства и даст в суде показания против соучастников? Судя по всему, в этом случае следует действовать по аналогии с указаниями ст. 317.8 УПК: применять главу 49 раздела XV УПК, а именно отменять вступивший в законную силу приговор ввиду новых обстоятельств и проводить производство по уголовному делу в общем порядке.

Кроме того, при рассмотрении «основного» уголовного дела осуждённый в порядке главы 40.1 УПК будет иметь статус свидетеля, а значит при его отказе от дачи показаний, можно огласить показания, данные им ранее в отношении соучастников в порядке ч. 4 ст. 281 УПК.

Без сомнений заключение досудебного соглашения о сотрудничестве – нужный российскому уголовному процессу институт, позволяющий упростить, ускорить и удешевить производство по уголовному делу не только на стадии судебного разбирательства, но и на стадии предварительного расследования, однако в своём нынешнем виде он порождает много вопросов и проблем применения. Поставленные в данной работе и многие другие вопросы требуют внесения изменений в главу 40.1 УПК, либо принятия соответствующих разъяснений Пленума Верховного Суда Российской Федерации.

¹ Головко Л. В. Сделка с правосудием: объективная тенденция или модное поветрие? // Закон. 2009. № 9. С. 196.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Решетнева О.К., Плотникова Л.А.

ПРАВО ИНДИИ

Каждый из нас слышал об Индии, как о высоко-религиозной стране, с определенными традициями и обычаями. Но мало кто задумывается, как все-таки развивалось право Индии, что оно претерпело и что несет в себе на данный момент времени.

В представленной работе с использованием исторического подхода рассмотрена эволюция права Индии, и особенности ее развития.

Нормы индуистского права действуют ныне в отношении приблизительно 1 млрд индусов, большая часть которых проживает в Республике Индия и составляет там, около 80% населения. Остальные индусы, как национальные меньшинства, проживают в Палестине и Бирме, Сингапуре и Малайзии, а также в странах, расположенных на восточном побережье Африки, прежде всего в Танзании, Уганде и Кении.

Индуистское право применяется ко всем коренным жителям Индусского полуострова, за исключением тех, кто принял ислам, христианство, иудаизм или зороастризм. Индуизм отличается от других религий тем, что индусы не связаны каким-то определенным вероучением о боге, душе, творении, искуплении и т.д. Каждому индусу представляется свобода выбора: он может верить в того или иного бога, в нескольких богов или вообще не верить в бога.

Индуизм имеет множество культов и ритуалов, но не имеет четко очерченной теологической доктрины. В то же время в нем есть ряд определенных,

основополагающих верований религиозно-философского характера, которых придерживается абсолютное большинство индусов.

Краеугольным камнем индуизма являются прежде всего учения о переселении души и о карме. Согласно этим учениям, человек, совершая дурные и добрые поступки в течение всей своей жизни, сеет семена своего нового существования, место которого в иерархии следующей жизни определяется соотношением его моральных заслуг и греховности в жизни прошедшей.

Каста – это группа, объединяющая людей одной или нескольких профессий. Отношения внутри касты и особенно с членами других каст регулируются специальными нормами поведения. Таких каст и их разновидностей насчитывается в Индии несколько тысяч.

В соответствии с исторической традицией они разбиты на четыре группы: брахманов (первоначально каста священников), кшатриев (воинов), вайшиев (купцов) и шудров (слуг и ремесленников). Переход из одной касты в другую исключался. Успешная деятельность в своей профессии, нажитое богатство или политическое могущество не служили поводом для перехода в более высокую касту. Между кастами был установлен иерархический порядок. В его основе лежал критерий «чистоты» касты, степень которой зависела от места касты в иерархии. Чистота касты должна была оставаться незапятнанной.

Многие ученые говорят, что индуистское право — старейшая система права в мире. Это утверждение соответствует действительности в той мере, в какой речь идет о первых письменных памятниках — ведах, в которых можно обнаружить определенные нормы, регулирующие поведение человека.

Источником классического индуистского права доколониального периода были не законы светских властителей и даже не решения судов, а, в основном, труды правоведов, в частности «шмрити», комментарии к ним и юридические сборники. По форме эти труды были тесно связаны с божественным откровением вед. По содержанию это было всеобъемлющее и систематизированное обычное право, действующее среди индусов. Это классическое индуистское право, называемое «дхармашастра» и означающее учение о нормах обязательного поведения, претерпело во время британского колониального господства существенные изменения.

Постепенно в судебной практике место классического индусского права постепенно заняло так называемое «англо-индуистское право», которое очень скоро перестало нуждаться в опоре непосредственно на традиционные источники писаного

права и приобрело характер чисто процедурного права и, в качестве такового, стало использоваться индийскими судами.

Стремление к независимости поставило на повестку дня планы кодификации индуистского права. Уже после обретения независимости в 1947 году индийское правительство представило парламенту проект кодекса индусского права, в котором была сделана попытка создать единую законодательную основу для семейного и наследственного права. 26 января 1950 г. была принята Конституция Индии.

Наиболее важными чертами индийской Конституции являются: закрепление суверенитета Индии (преамбула); провозглашение весьма широкого, с учетом специфики страны, круга прав, свобод и обязанностей граждан (части 3,4,4а), что является одной из важных черт буржуазно-демократического режима Индии; установление парламентарной республики (часть 5); утверждение федеративной формы государственного устройства (части 1,6,9 приложение седьмое); содействие международному миру, справедливости и безопасности (ст. 51).

Индийский парламент построен по так называемой англосаксонской системе и состоит из президента, Совета штатов и Народной палаты (ст. 79). Предполагается, что Народная (нижняя) палата выражает интересы федерации в целом, а Совет штатов (верхняя палата) представляет в парламенте субъектов федерации. Обе палаты парламента состоят не из «избранных народа», а прежде всего из представителей правящих классов и верхней прослойки преуспевающей интеллигенции.

Большинство парламентариев принадлежат к высшим кастам. В Народную палату входят 525 представителей от штатов, 20 представителей от союзных территорий (ст. 81) и два представителя от англо-индийской общины (ст. 331), назначаемых президентом. Совет штатов может задержать законопроекты, принятые народной палатой. Законопроект проходит в каждой из палат три стадии, которые называются чтениями.

Первое чтение – это внесение законопроекта в палату правительством (публичный билль) или отдельным депутатом (частный билль). В ходе второго чтения происходит обсуждение билля, после чего он передается в соответствующий комитет палаты. Комитет может дополнить законопроект, изменить или даже отклонить его.

После рассмотрения в комитете билль снова направляется в соответствующую палату, где происходит третье чтение, в ходе которого вносятся только редакционные или стилистические поправки. Завершает третье чтение постатейное утверждение билля, после чего он передается в другую палату, где проходит те же стадии. Если законопроект утверждается второй палатой без дополнений или изменений, он

направляется президенту для одобрения. В противном случае законопроект возвращается в первую палату. В случае ее согласия с предложенными поправками билль считается принятым обеими палатами и передается на подпись президенту.

В Индии не сложилось последовательного деления права на публичное и частное, а последнего - на гражданское и торговое. Все вопросы, решения по которым входят в компетенцию, принято условно считать входящими в сферу гражданского права. Сложный, плюралистический характер индийской правовой системы проявляется, прежде всего, именно в этой сфере.

В вопросах личного статуса, наследования и некоторых других регулирование осуществляется нормами индуистского и мусульманского права, действующими в отношении соответствующих общин.

Значительная часть действующего гражданского и торгового законодательства современной Индии была принята до независимости; наиболее важными нормативными актами являются: Закон о наследовании 1865 г. (замененный Законом 1925 г.), Закон о договорах 1872 г. (основной источник договорного права), Закон о доказательствах 1872 г., Закон о реальном исполнении обязательств 1872 г., Закон о ценных бумагах 1881 г., Закон о передаче собственности 1882 г. (дополненный в 1929 г.), регулирующий сделки, связанные с недвижимым имуществом, Закон о доверительной собственности 1882 г., Закон о продаже товаров 1930 г., Закон о товариществе 1932 г. и др.

Вопросы деликтной ответственности не были кодифицированы. В результате принятия всех указанных законов, выработанных английскими юристами (часто даже в Лондоне), в Индии осуществилась настоящая рецепция английского права.

Среди актов, принятых после достижения независимости, следует выделить Закон о компаниях 1956 г., Закон об авторских правах 1957 г., Закон о реальном исполнении договоров 1963 г., Закон об исковой давности 1963 г., Закон о монополиях и ограничительной торговой практике 1969 г., Закон о патентах 1970 г. Эти акты также обычно следуют английским образцам. В период независимости большое значение приобрело (хозяйственное) законодательство.

Правительство Индии осуществляет контроль и регулирование жизненно важных отраслей национальной экономики, составляющих основу государственного сектора. Основным в данной сфере является Закон о промышленности 1949 г. Его положения регулируют и иностранные инвестиции. Все финансовые операции, связанные с деятельностью иностранного капитала, подчинены нормам Закона 1949 года.

Деятельность страховых компаний, индийских и иностранных, регулируется в соответствии с положениями Закона о страховании 1938 года. Особое положение в этой области занимают английские страховые компании, пользующиеся привилегиями, полученными еще до того, как Индия стала независимой республикой. Вложение иностранного капитала в добывающую промышленность Индии подчинено положениям Закона 1948 г.

Гражданско-процессуальные отношения в Индии регулируются Гражданско-процессуальным кодексом 1908 г. Гражданский процесс основан на английской модели. Однако имеются некоторые местные особенности. Например, не предусмотрена возможность рассмотрения каких-либо гражданских дел судом присяжных. Существуют три формы обжалования судебных решений - апелляция, ревизионная и надзорная.

Трудовое законодательство в Индии появилось раньше, чем любой другой развивающейся стране, – еще в XIX в. (акты об охране труда 1881, 1891 и 1911 г.). Более полное трудовое законодательство в том числе о профсоюзных правах, формируется уже в 1920-е гг., когда образовавшиеся в стране профсоюзы во главе с Всеиндийским конгрессом профсоюзов начали забастовочную борьбу и обозначился подъем национально-освободительного движения (законы о профсоюзах 1926 г., о компенсациях рабочим при производственных травмах 1923 г., о выплате заработной платы 1936 г., о занятости детей 1938 г. и др.). Уголовное право и процесс

До установления британского колониального владычества в отношении всех индийцев применялось мусульманское уголовное право.

Английские власти ввели в Индии новое уголовное законодательство. Проект индийского Уголовного кодекса был подготовлен комиссией британских юристов под руководством Т. Маколея. К этой работе приступили в 1833 г., а в 1860 г. Законодательный совет при генерал-губернаторе колонии одобрил проект, и 1 января 1862 г. Кодекс вступил в силу. Уголовный кодекс Индии в значительной мере основан на английском общем праве: хотя в Кодексе были опущены все вышедшие из употребления решения английского права, он сохранял концепции и формы мышления английских юристов.

По форме и содержанию Уголовный кодекс Индии 1860 г. – оригинальный уголовно-правовой акт, не имеющий аналогов в истории. В нем содержится своеобразное решение вопросов, касающихся соучастия, стадий совершения преступления, обстоятельств, исключаящих уголовную ответственность; последовательно вводится принцип виновной ответственности.

В индийском уголовном Кодексе отражены некоторые специфические для страны проблемы и вопросы: установление ответственности за храмовую проституцию, принесение человеческих жертв, сожжение вдов, осквернение мест религиозных церемоний и предметов, почитаемых верующими, и т.п. Этот Уголовный кодекс содержит более 500 статей и состоит из 23 глав.

Статьи Уголовного кодекса Индии имеют определенные структурные особенности. Во многие из них наряду с основными положениями включены объяснения, оговорки, исключения, иллюстрации, образующие составную часть нормы. Современному уголовному праву Индии известны 6 видов наказаний: штрафы, конфискация имущества, простое заключение, строгое с каторжным трудом, пожизненное заключение и смертная казнь.

Уголовный процесс в Индии построен в основном по англо-американскому образцу. Основным источником уголовно-процессуального права – Уголовно-процессуальный кодекс 1973 г., вступивший в силу с 1 апреля 1974 г., заменив Кодекс 1898 г. Новый УПК включил положения, призванные ускорить процесс, повысить его эффективность, предупредить злоупотребления и обеспечить правовую помощь малоимущим. Однако основная схема уголовного процесса осталась без изменений.

В Индии действует единая централизованная система судов как федерации, так и штатов. Низшим звеном судебной системы являются суды панчаятов в деревнях, которые рассматривают незначительные уголовные и гражданские дела. В городах (городских районах, кварталах) также есть суды по незначительным делам, в том числе по автотранспортным происшествиям. Они называются народными судами.

Второй уровень судов образуют суды мунсифов («мунсифсудья-индус» - название идет от колониальных времен, когда высшую судебную власть осуществляли представители метрополии). Они рассматривают только гражданские дела (с ценной иска от 1000 до 5000 рупий). Выше стоят дополнительные суды (судьи, рассматривающие гражданские дела с неограниченной ценой иска и апелляции на решения мунсифов). Окружной судья рассматривает апелляции на решения дополнительных судей и располагает неограниченной юрисдикцией как судья первой инстанции по гражданским и уголовным делам.

В столицах штатов, а также в Калькутте имеются городские судьи, но они выполняют апелляционные функции. Высокий суд штата выступает в качестве и суда первой инстанции, и апелляционного.

Свой Высокий суд могут иметь и союзные территории. Некоторые мелкие штаты имеют общий Высокий суд в главном городе одного из штатов. Высокий суд

осуществляет руководство всеми судами на территории штата, включая военные и административные суды, контролирует их деятельность. Он может издавать судебные приказы об устранении нарушений права по всем вопросам (Верховный суд Индии издает такие приказы только в связи с нарушением конституционных прав). Он осуществляет конституционный контроль, но окончательное решение принимает Верховный суд Индии. Высшим органом единой централизованной судебной системы Индии является Верховный суд, который состоит из (обычно старшего по возрасту) главного судьи и 17 членов. В качестве суда первой инстанции он уполномочен рассматривать споры между Правительством Союза и штатами, а также между штатами. Верховный суд является высшей апелляционной инстанцией по уголовным и гражданским делам. В пределах существующего законодательства издает предписания по вопросам судопроизводства, а по просьбе Президента может давать различные заключения по вопросам факта или права.

Важнейшей функцией Верховного суда Индии является конституционный контроль. При рассмотрении любого дела Верховный суд может давать толкования конституционных положений, а формулируемое им право обязательно для всех судов страны. Он определяет действительность законов федерации и штатов, если оспаривается их конституционность. В Верховный суд можно обратиться также во всех случаях, когда есть основание полагать, что нарушено одно из "основных прав", гарантированных Конституцией. В федеральной судебной системе также действуют апелляционные суды и низшие суды: суды сессий и суды магистратов.

Многие, слыша о британском колониальном господстве над Индией, считают, что англичане очень жестко захватили Индию, подстроив ее под себя и не дав Индусскому праву голоса. Однако приведенные выше факты свидетельствуют, что англичане достаточно гуманно относились к национальному праву индусов, и современное право Индии сохраняет свои специфические особенности и в настоящее время.

Список литературы:

1. Давид Р., Жоффре-Спикоза К. Основные правовые системы современности. М., 1997.
2. Цвайгерт, Кетц Х. Введение в сравнительные правоведения в сфере частного права. М. 1998. 1 том.
3. Кашанин С. Ю. Основы государства и права Индии. М., 1986.
4. Нерсесянц В. С. Право в системе социальной регуляции (история и современность). М., 1986.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Решетнева О.К., Никитенко М.Г.

**ЭВОЛЮЦИЯ СЕМЕЙНОГО ПРАВА В РОССИЙСКОМ И СОВЕТСКОМ
ГОСУДАРСТВЕ**

Семейно-имущественные отношения регулируются семейным правом. Семейное право, используемое в данный момент времени, дойдя до нас, претерпело множество изменений и преобразований.

В работе с использованием сравнительно-правового анализа и исторического подхода я рассмотрела последовательность развития и изменения институтов семейного права. В работе изучены и проанализированы следующие вопросы: основания для заключения брака, форма брака, порядок расторжения брака, усыновление детей.

В Российском государстве до 17 века брачно-семейные отношения строились и регулировались на основе Домостроя. Конкретных документов или указов регулирующих эту сторону жизни населения не существовало. Эпоха правления Петра I положила начало развития семейного права, как одной из составляющих общей правовой структуры государства. Так как Петр I понимал, что принудительные браки не способствуют росту рождаемости, следовательно, они должны уступать место более свободным бракам, которые умножат численность населения. Именно поэтому один из первых указов провозглашал принцип добровольности вступления в брак. Согласно этому указу, родственники лиц, вступающих в брак, обязаны были приносить присягу в том, что не принуждали жениха и невесту к браку. В 1714 году царь Петр пробует

вести образовательный ценз для дворян, вступающих в брак, требуя при венчании справки о знании арифметики и геометрии. А в 1722 году эта идея обличается в форму Устава, суть которого в том, запрещалось женить «дураков, которые ни в науку, ни в службу не годятся». С этого же года во всех приходах священников обяжут регистрировать все акты гражданского состояния.

В середине 40-х годов этого же столетия Указом Синода запрещаются браки лиц старше 80 лет. С 1775 года «семейное законодательство» пополняется новыми правилами. Заключение брака с 1775 года могло производиться только в приходской церкви одного из вступающих в брак. Венчанию предшествовало обязательное оглашение.

Брак заключался при личном присутствии жениха и невесты. Исключение делалось лишь для лиц императорской фамилии, венчающихся с иностранными принцессами. Возраст для вступления в брак был установлен 18 лет для мужчин и 16 лет для женщин. Для вступления в брак необходимо было получить согласие родителей независимо от возраста жениха и невесты.

Женщина получает возможность обращаться в суд с требованием защиты от жестокого обращения. Законодательно устанавливаются личные права и обязанности супругов, принимаются попытки регулировать внутренние отношения супругов в браке.

Все официальные документы, касающиеся семейно-брачных отношений входят в свод гражданских Законов.

В дореволюционной России не существовало единого для лиц всех вероисповеданий «семейного кодекса». Вопросы заключения брака и ведения актов гражданского состояния находились в ведении церкви. Поэтому лица разных вероисповеданий попадали под действие различных законов в зависимости от предписаний своей религии. После свержения в стране монархии происходят значительные изменения во всей стране, в том числе и в семейном законодательстве.

После Октябрьской революции 1917 года проведены две важные реформы семейного законодательства.

1) 18 декабря 1917 года — Декрет «О гражданском браке, о детях и о ведении книг актов состояния».

В этом декрете было четко установлено, что акты гражданского состояния ведутся исключительно гражданской властью: отделами записей браков и рождений.

Для вступления в брак достаточно было:

- Достижение брачного возраста: Мужчина 18 лет. Женщина 16 лет.

- Взаимное согласие.

Препятствием для вступления в брак являлось:

- душевное заболевание у одного из супругов.
- состояния жениха и невесты в запрещенных степенях родства (запрещались браки между восходящими и нисходящими родственниками, родными братьями и сестрами).
- наличие уже имеющегося нерасторгнутого брака.

Так же этот декрет уравнивал в правах законнорожденных и незаконнорожденных детей. Отцом и матерью ребенка записывались лица, подавшие об этом заявление и давшие соответствующую в том подписку. Стало возможным установление отцовства в судебном порядке.

2) 19 декабря 1917 года - Декрет «О расторжении брака».

На основе этого декрета бракоразводные дела изъяли из компетенции судов духовной консистории. А бракоразводные дела, возбужденные по одностороннему заявлению, передавались в компетенцию местных судов.

Местные суды могли вызвать обоих супругов или одного и принять решение о расторжении брака. Одновременно суд мог решить вопросы о месте проживания детей и об их алиментировании, а так же решить вопросы по содержанию жены. Развод по обоюдному согласию мог быть оформлен органами ЗАГСа.

Однако декреты не могли урегулировать все вопросы брака и семьи. Именно поэтому 16 сентября 1918 года приняли «Кодекс законов РСФСР об актах гражданского состояния, брачном, семейном и опекунском праве». Кодекс 1918 года устанавливал следующие положения:

- только гражданский брак, зарегистрированный в отделе загса, порождает права и обязанности супругов;
- признание брака не действительным производилось в судебном порядке;
- супруги уравнивались в имущественных правах;
- супруги имели право на взаимное содержание;
- равенство прав законнорожденных и незаконнорожденных детей в отношении их родственников.

К 1921 году РСФСР переходит к мирному времени и к новой экономической политике, это вызывает необходимость принятия нового семейного кодифицированного закона. В котором были закреплены все изменения которые произошли при принятии НЭПа в семейном праве. В 1923 году начинается разработка нового кодекса. Проект с первого раза не был принят, и в 1925 году его вынесли на

всенародное обсуждение. 19 ноября 1926 года «Кодекс законов о браке, семье и опеке РСФСР» был принят и введен в действие с 1 января 1927 года.

Новшеством кодекса явилось признание наряду с зарегистрированным браком юридического значения фактического брака.

Кодекс 1929 года восстановил институт усыновления, поручив его органам опеки и попечительства. Запись об отце ребенка, родившегося вне брака, производилась по заявлению матери. Лицо, записанное в качестве отца, имело право в суде оспаривать свое отцовство. Таким образом, КЗОБСО РСФСР 1929 года стал законом, защищающим права женщин и несовершеннолетних детей.

С 1936 года активизировалась нормотворческая деятельность общесоюзных законодательных органов. Так 27 июня 1936 года было принято Постановление ЦИК и СНК СССР «О запрещении абортов». Перед этим был организован «широкая поддержка трудящимися» проекта закона о запрещении аборта (проект был опубликован в мае 1936 года) в средствах массовой информации. В самом тексте постановления говорится, что советское правительство пошло «навстречу многочисленным заявлениям трудящихся женщин».

Уже после принятия нового закона было предпринято немало усилий, чтобы дать идеологическое обоснование произошедшего поворота. «В то время как все буржуазные страны мира не знают, куда девать своих людей, где найти им работу, чем их накормить, нам людей не хватает. Нам так много надо сделать! Нам нужны все новые и новые борцы — строители этой жизни. Нам нужны люди. Аборт, уничтожение зарождающейся жизни, недопустим в нашем государстве строящегося социализма.

Аборт — это злое наследие того порядка, когда человек жил узколичными интересами, а не жизнью коллектива... В нашей жизни не может быть разрыва между личным и общественным. У нас даже такие, казалось бы, интимные вопросы, как семья, как рождение детей, из личных становятся общественными.

Советская женщина уравнена в правах с мужчиной, для нее открыты двери во все отрасли труда. Но наша советская женщина не освобождена от той великой и почетной обязанности, которой наделила ее природа: она мать, она родит. И это, бесспорно, дело большой общественной значимости», — писал крупный партийный функционер А. Сольц. Народный комиссар здравоохранения Н. Семашко выразился «Какой замечательный закон! (К отмене абортов в СССР)».

Источником семейного права стал также Указ Президиума Верховного Совета СССР от 8 сентября 1943 года «Об усыновлении». 8 июля 1944 года был принят Указ Президиума Верховного Совета СССР «О увеличении государственной помощи

беременным женщинам, многодетным и одиноким матерям, усилении охраны материнства и детства, об установлении почетного звания «Мать-героиня» и учреждении ордена «Материнская слава» и медали «Медаль материнства». Указ внес существенные изменения в семейное законодательство. Он придал правовое значение только зарегистрированному браку, ввел запреты установления отцовства в отношении детей, родившихся вне брака.

Правда, Указом от 14 марта 1945 года «О порядке применения Указа от 8 июля 1944 года было разрешено признание отцом внебрачного ребенка в случае вступления в брак с его матерью».

На основании вышеназванных общесоюзных нормативных актов в КЗОБСО РСФСР в кодексы других союзных республик были внесены соответствующие изменения и дополнения.

Источником семейного права того времени являлся также Указ Президиума Верховного Совета СССР от 10 ноября 1944 года «О порядке признания фактических брачных правоотношений в случае смерти или пропажи без вести на фронте одного из супругов». Этот Указ должен был восполнить положение Указа от 8 июля 1944 года о необходимости лицам, состоящим в фактическом браке, оформить свои отношения путем регистрации брака в ЗАГСе.

В теории семейного права произошли достаточно серьезные изменения. В ходе второй дискуссии о предмете гражданского права конца 50-х гг. прочно укоренилось мнение о том, что семейное право – самостоятельная отрасль.

Даже те ученые, которые в 40-х гг. считали семейное право частью гражданского, изменили свои взгляды. Только С.И. Вильнянский и О.С. Иоффе продолжали последовательно отстаивать необходимость признания семейного права одной из подотраслей гражданского права.

К источникам семейного права 50-х годов следует отнести также Указ Президиума Верховного Совета СССР от 15 февраля 1947 года, которым были запрещены браки между гражданами СССР и иностранцами.

Указом Президиума Верховного Совета СССР от 10 декабря 1965 года «О некотором изменении порядка рассмотрения в судах дел о расторжении брака» был существенно упрощен установленный Указом от 8 июля 1944 года порядок расторжения брака, который смотрелся анахронизмом на фоне демократических изменений, происшедших в тот период в государственной и общественной жизни страны.

Кодекс о браке и семье РСФСР был утвержден Законом от 30 июля 1969 года. Кодекс детально регулировал семейные отношения, развивая, конкретизируя и дополняя положения Основ.

Кодекс подтвердил, что юридическое значение имеет зарегистрированный в органах ЗАГСа брак. Однако он установил двойкой порядок его расторжения: в учреждении ЗАГСа путем регистрации при взаимном согласии супругов, не имеющих несовершеннолетних детей, и отсутствии спора по поводу имущества; в суде – при отсутствии согласия на развод одного из супругов, при наличии несовершеннолетних детей или спора о разделе имущества.

При расторжении брака в суде были предусмотрены: выяснение причин развода, принятие мер к примирению супругов для сохранения семьи. Основанием к разводу считался окончательный распад семьи.

Кодекс достаточно подробно регулировал личные правоотношения между родителями и детьми (глава 8), отношения же по поводу имущества родителей и детей прямо не регулировались, косвенно ответ на этот вопрос можно было получить из содержания ст. 53,133,134 КОБС.

Из общего смысла КОБС РСФСР вытекал вывод, что в городской семье имущество родителей и детей является раздельным. Алиментные отношения между родителями и детьми регулировались детально.

Имущественные отношения между супругами, имущественные отношения между членами семьи устанавливались и регулировались императивными нормами закона. В этом появляется жестокое государственное регулирование семейных отношений.

Органы ЗАГСа не выясняли причины развода и не предпринимали попыток к примирению супругов.

При отсутствии согласия одного из супругов на расторжение брака, а также, если у супругов были несовершеннолетние дети или один из супругов заявлял требование о разделе имущества или о взыскании алиментов, спор о расторжении брака разрешался судом.

Постановлением Пленума Верховного Суда СССР от 28 ноября 1980 года «О практике применения судами законодательства при рассмотрении дел о расторжении брака». Им устанавливалось что брак может быть не действительным, если на момент регистрации брака лицо признано не дееспособным.

С учетом потребностей практики в КОБС РСФСР вносились отдельные изменения и дополнения.

Существенные изменения в семейное законодательство были внесены Законом СССР « О внесении изменений и дополнений в некоторые законодательные акты СССР по вопросам, касающимся женщин, семьи и детства» от 22 мая 1990 года. 18 ноября 1994 года был принят Федеральный закон «О внесении изменений и дополнений в КОБС РСФСР», которым были внесены изменения в нормы о взыскании и индексации алиментов.

Таким образом, семейное право претерпело значительные изменения с 1917 года, и это было связано с изменением формы прав государства и установлением новой идеологии, где женщины уравнились с мужчиной не только в политических, но и гражданских личных правах и обязанностях.

Список литературы:

1. Нечаева А. М. Семейное право. М., 2003.
2. Антопольская М.Ф. Семейное право. М., 2002.
3. Владимирский-Буданов М.Ф. Семейное право. М., 2005
4. Мизулина Е. Рост популярности гражданских браков с 1917 года. М., 2008.
5. Рясенцева В. А. Советское семейное право. М., 1982.
6. Фархтдинов Я. Ф. Семейное право. М., 2006.
7. Белякова А. М. Вопросы советского семейного права в судебной практике. М., 1989.
8. Семидеркин Н. А., Титов Ю. П. История отечественного государства и права. М., 1997.
9. Гончаров А. Ф., Титов Ю. П. Сборник документов России. М., 1968.
10. Фроянов И. Я. История России с древнейших времен до начала XX века. М. 1992.
11. Веллер М., Буровский А. Гражданская история безумной войны. М., 2007.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Сиделева В.С., Рубанова А.А., Никитенко М.Г.

АНАЛИЗ ОРГАНОВ РОЗЫСКНОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ:

ИСТОРИЧЕСКИЙ АСПЕКТ

Среди множества тем отечественной истории, требующих более основательного освещения, а где-то и переосмысления, далеко не последнее место занимает проблематика органов оперативно – розыскной деятельности. Учреждением, которое положило начало всем оперативно – розыскным подразделениям, является сыскная полиция, образованная 31 декабря (12 января по новому стилю) 1866 г.

В розыском аппарате не было стройной системы, количество нераскрытых преступлений было чрезвычайно велико, процент преступности несоразмерно высок.

Итак, давайте рассмотрим структуру розыскного дела в прежней России на примере Москвы.

При каждом Московском полицейском участке состоял надзиратель сыскной полиции, имевший под своим началом три-четыре постоянных агента и целую сеть агентов-осведомителей, вербовавшихся по преимуществу из разнообразных слоев населения данного полицейского района. Несколько надзирателей объединялись в группу, возглавляемую чиновником особых поручений сыскной полиции. Эти чиновники ведали не только участковыми надзирателями и их агентами и осведомителями, но имели и свой особый секретный кадр агентов, с помощью которого и контролировали деятельность подчиненных им надзирателей. Агенты и осведомители служили по вольному найму и по своему общественному положению представляли

весьма пеструю картину. Секретным агентам, контролировавшим деятельность чиновников особых поручений, вменялась в обязанность строжайшая конспирация. Двадцать человек секретных агентов выбирались с большим разбором: они пополнялись людьми, принадлежавшими к различным слоям московского населения. Эти агенты не столько вели общее наблюдение, сколько употреблялись в отдельных случаях; обычно им давалось определенное задание. Для довершения описания агентурной сети следует упомянуть еще о так называемых агентах-любителях. Эта разновидность агентов приносила тоже свою пользу.

Каждый надзиратель обязан был составлять ежемесячные ведомости, где по подробным рубрикам разносились им количество и род происшедших за месяц в его участке преступлений. На основании этих ведомостей специальный чиновник-чертежник вычерчивал кривые по родам преступлений и по каждому району отдельно и составлял общую картограмму. Таким образом, прослеживалось состояние преступности в любой части городской территории.

Конечно, в таком крупном центре, как Москва, ежедневные правонарушения неизбежны, но эпидемия преступлений, несмотря на свою хроническую форму, не всегда одинаково сильна, как и всякая другая, имеет свои шаги, на которые обычно и направляла свои усилия сыскная полиция. Частичные, мелкие облавы производились в Москве чуть ли не ежедневно, но вскоре опыт показал, что средство это недостаточно.

Технически организовать облаву было нетрудно, но сложность этого способа борьбы заключалась в том, что приходилось соблюдать строжайшую тайну о дне и часе облавы, не только от своих служащих, но и от чинов наружной полиции, между тем как в «экспедиции» принимало участие более тысячи человек... Для выяснения личности каждого преступного элемента имелись и антропометрические приспособления, и дактилоскопические регистраторы, и целый фотографический кабинет с архивом. Если прибавить к этому, что при сыскной полиции имелись и собственный парикмахер, и собственный гример, и обширнейший гардероб всевозможнейшего форменного, штатского платья, то это составит некоторое понятие и представление о серьезном техническом оборудовании розыскного аппарата времен Империи.

Таким образом, благодаря данной структуре сыскного аппарата, строгой подконтрольности его служащих, сыскная полиция в дореволюционной Москве отличалась своей оперативностью и эффективностью.

Структура современных органов, осуществляющих теперь уже оперативно – розыскную деятельность, хоть и является иерархичной, строго соподчинённой, однако, опыт современности не показывает уменьшения числа преступников и сокращения

преступности в нашей стране. Возникает вопрос: от чего же это происходит? Для того, чтобы ответить на поставленный вопрос, следует рассмотреть структуру современных органов оперативно–розыскной деятельности.

В соответствии с ч. 1 ст. 13 право непосредственного и полного осуществления оперативно-розыскной деятельности на территории России предоставлено восьми оперативно-розыскным органам. В настоящее время в России формируется так называемое оперативно-розыскное сообщество. Его образует совокупность оперативно-розыскных органов, уполномоченных законодателем на проведение оперативно-розыскной деятельности. В зависимости от осуществления оперативно-розыскных мероприятий различают два основных вида этих подразделений: осуществляющих оперативно–розыскную деятельность полностью и проводящие только часть оперативно–розыскных мероприятий. Закономерным является то, что как основная, так и вспомогательные функции оперативно-розыскных органов находят свое структурное обеспечение в виде создания в их составе управлений, отделов, отделений, групп.

При осуществлении своих полномочий органы оперативно–розыскной деятельности используют оперативно–розыскную тактику. Оперативно-розыскная тактика призвана решать различные задачи, стоящие перед оперативным работником. Для успешного решения вопросов на тактическом уровне специалистами разрабатываются рекомендации по совершенствованию деятельности по противодействию преступности. Эти рекомендации основаны на законе и представляют собой наиболее эффективный алгоритм поведения оперативных работников.

Таким образом, проанализировав структуру современных органов оперативно–розыскной деятельности, приходим к выводу, что данная структура иерархична, имеет ряд полномочий, находящихся исключительно в ее ведении. Следует отметить, что система все более совершенствуется в сторону демократизма.

Подводя итог проведенной работы, отметим, что наличие органов розыскной деятельности для установления правопорядка и законности необходимо в государстве на любом этапе его развития. Несомненно, и сыскной аппарат царской России, и органы оперативно-розыскной деятельности современного государства благодаря своей иерархичности и регламентированности эффективно решали и продолжают решать задачи, находящиеся в их ведении. Конечно, в каждой системе есть и недостатки, и преимущества, рассмотренные нами в ходе работы. Анализируя их, можно создать и воплотить в жизнь наиболее совершенную систему органов оперативно-розыскной деятельности.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Слободенюк Д.А., Коваленко Е.Г.

ПРОБЛЕМЫ ПРИМЕНЕНИЯ ДОБРОВОЛЬНОЙ СЕРТИФИКАЦИИ:

РОССИЙСКИЙ И ЗАРУБЕЖНЫЙ ОПЫТ

Сертификация продукции в России определяется федеральным законом «О техническом регулировании» как форма осуществляемого органом по сертификации подтверждения соответствия объектов требованиям технических регламентов, положениям стандартов, сводов правил или условиям договоров.¹

С 15 февраля 2010 г. вступило в силу постановление Правительства России от 1 декабря 2009 г. № 982 «Об утверждении единого перечня продукции, подлежащей обязательной сертификации, и единого перечня продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии». В соответствии с данным постановлением старая процедура продолжает распространяться на газ, нефтяные масла, автомобильные шины, газотурбинные установки, горношахтное, химическое и нефтегазоперерабатывающее оборудование, рельсы и подвижной состав, электрооборудование, автомобили, автобусы, лифты и бытовые приборы, детскую одежду и обувь, медицинскую продукцию, сигареты и многие другие товары. Остальные, включая пищевые продукты, будут иметь лишь декларации соответствия.²

¹ Федеральный Закон РФ от 27.12.2002 №184-ФЗ (ред. от 30.12.2002) «О техническом регулировании».

² Постановление Правительства РФ от 01.12.2009г. №982 «Об утверждении единого перечня продукции, подлежащей обязательной сертификации, и единого перечня продукции, подтверждение соответствия которой осуществляется в форме принятия декларации о соответствии».

Основным отличием добровольной и обязательной систем сертификации является то, что при получении добровольного сертификата предприниматель сам определяет по каким параметрам испытывать продукцию. Данное постановление стало причиной дискуссий юристов и экономистов.

Необходимо упомянуть, что взаимодействие 2 типов систем сертификации (обязательной и добровольной) в разных странах складывается неодинаково. В настоящее время в ЕС обязательная сертификация распространяется примерно на 4% обращающейся на рынке продукции, обязательное декларирование — на 15%.

В России до принятия постановления Правительства № 982 обязательная сертификация распространялась более чем на 78% обращающейся на рынке продукции, обязательное декларирование – еще примерно на 10%. С 15 февраля 2010 г. обязательной сертификации подлежит 54% продукции.¹

Необходимо подчеркнуть преимущества и недостатки введения добровольной сертификации продуктов питания для российской экономики.

Важным аргументом в пользу отмены обязательной сертификации стало снятие административных барьеров для производителей: теперь компании не должны платить деньги за обязательную сертификацию и могут опираться при тестировании качества на собственные системы безопасности.

Цены на некоторые продукты в таком случае могут снизиться. Вследствие уменьшения административных барьеров, предприятиям становится легче выйти на рынок, что означает возможность увеличения конкуренции на рынке пищевой продукции, что в свою очередь приведет к увеличению качества продуктов питания.

Кроме того, ожидается, что многие фирмы станут проводить добровольную сертификацию продуктов, чтобы убедить российских потребителей в безопасности своих товаров.

То есть добровольную сертификацию можно отнести к тем механизмам оценки соответствия, которые наряду с прочими задачами имеют целью защиту отечественного изготовителя, стремящегося повысить конкурентоспособность своих товаров.

С другой стороны основной проблемой российского законодательства остается низкая степень ответственности за продажу фальсифицированных и контрафактных товаров. В России штраф составляет 1000 – 2000 рублей для физических лиц и до 10000 рублей для юридических лиц. В Европе же штрафы могут достигать сотен тысяч

¹ Марутян А. Л. Оценка соответствия пищевой продукции: взгляд специалиста // Сертификация. 2009. №4. С.31-34.

долларов. Вследствие этого в первую очередь необходимо было ужесточить штрафы. В настоящее время в Госдуме ожидают внесения Правительством законопроекта об ужесточении штрафов за производство и реализацию некачественной продукции. Другой мерой должно стать ужесточение контроля за сертификационными органами.

Необходимо добиться того, чтобы сертификаты выдавались серьезными центрами, которые укомплектованы штатом авторитетных экспертов и имеют собственные лаборатории.

И, наконец, введение добровольного страхования ответственности. В данном случае сама страховая компания, прежде чем подписать договор с предпринимателем, проверит, отвечает ли определенным требованиям его производство и продукция, потребует представить весомые доказательства, провести сертификацию в лицензированном центре и лаборатории, проверит все документы.

Таким образом, существовавшая система обязательной сертификации продуктов питания не отвечала требованиям экономики России, которая находится на пути интеграции в международные экономические отношения.

Реформа технического регулирования в России направлена на унификацию с нормами международного права в этой области.

Однако, одна из главных проблем введения добровольной сертификации - недостаток системности.

Таким образом, если не сопроводить отмену обязательной сертификации рядом поправок в законодательство, россияне могут столкнуться с падением качества продукции.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Соболева М.В., Корнилова Н.В.

**СОВЕРШЕНСТВОВАНИЕ ПОЛОЖЕНИЙ О ВЕЩНЫХ ПРАВАХ
ГРАЖДАНСКОГО КОДЕКСА РФ ПО КОНЦЕПЦИИ РАЗВИТИЯ
ГРАЖДАНСКОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**

Советом по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства Российской Федерации была разработана Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации. Планы внесения изменений в Гражданский кодекс Российской Федерации предусмотрены Президентом Российской Федерации к середине 2010 года.

Представляется, что если проанализировать положения Концепции, то вносятся достаточно существенные изменения по сравнению с тем, что мы имеем на данный момент.

В первую очередь изменения коснутся структуры Гражданского кодекса РФ, в частности положений о вещных правах. Будет изменено название раздела, что своеобразным образом уравнивает вещные права между собой. Появится несколько подразделов, наиболее крупные и содержательные будут поделены на главы. Так, подраздел права собственности будет состоять из семи глав.

Изменение структуры повлияет и на содержательную часть. Появится несколько абсолютно новых моментов, найдут свое отражение некоторые положения, которые были известны римскому частному праву, либо были известны истории развития

гражданского законодательства Российской Федерации в разные исторические эпохи, но по каким-то причинам утратившим свое значение.

Поскольку в разработке Концепции принимали участие такие видные научные деятели как В.Ф. Яковлев, Е.А. Суханов, А.А. Иванов, В.В. Витрянский, С.В. Сарбаш, И.С. Зыкин, А.Л. Маковский и другие, то они попытались в этой работе учесть все положительные и отрицательные моменты, которые были выявлены специалистами в этой области, постарались учесть ту практику, которая сложилась за период действия Гражданского кодекса РФ.

Несомненно, работа проделана огромная, но насколько эти взгляды, идеи, мысли найдут свое отражение в измененном Гражданском кодексе Российской Федерации, станет видно после принятия всех изменений, а насколько принятые и измененные нормы окажутся «жизнеспособными» – покажет время и практика их применения.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Стасюк Д.А., Вязов А.Л.

**БУДУЩЕЕ СМЕРТНОЙ КАЗНИ В СОВРЕМЕННОЙ РОССИИ ПОСЛЕ
ВВЕДЕНИЯ СУДА ПРИСЯЖНЫХ НА ВСЕЙ ТЕРРИТОРИИ СТРАНЫ**

Проблема отмены смертной казни сложна тем, что существуют диаметрально противоположные точки зрения по этому вопросу как у законодателей, так и правоприменителей. Появление запроса Верховного суда РФ в Конституционный суд России о разъяснении пункта 5 резолютивной части постановления Конституционного суда РФ от 2 февраля 1999 года (признающее неконституционным возможность вынесения смертных приговоров в отсутствие судов присяжных во всех регионах страны) означало, что вскоре может быть принято решение, которое внесет определенную ясность.[15]

19 ноября 2009 года Конституционный Суд РФ своим Определением № 1344-О-Р «О разъяснении пункта 5 резолютивной части Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 2 февраля 1999 года № 3-П» признал невозможность назначения смертной казни и после 1 января 2010 года, когда истекает введенный в России на нее мораторий.

Это определение фактически раскололо российское общество на тех кто «за» и тех кто «против» применения смертной казни. [14]

На данный момент, по опросам РИА Новости, допустимой смертную казнь считают более половины сограждан (около 56%). Также можно отметить, что особенно активно за применение крайней меры наказания в отношении преступников выступают

россияне старше 55 лет (73%). Против применения смертной казни в России высказываются лишь 25% респондентов. Основными факторами, провоцирующими преступность, называют бедность, невежество, неравенство, психические отклонения конкретного преступника. Почти каждый пятый респондент (19%) затруднился с ответом. [7] Левада-Центр приводит следующие данные опроса: 46% респондентов уверены, что российские суды выносят неадекватные приговоры.[15]

Несмотря на принятие выше указанного определения, не все судьи КС РФ были согласны с признанием невозможности назначения смертной казни. Председатель Конституционного Суда РФ Валерий Зорькин признал, что трое судей (Сергей Казанцев, Михаил Клеандров и Юрий Рудкин) голосовали против. Валерий Зорькин также заявил, что после решения КС РФ смертная казнь в России запрещена, несмотря на то, что Россия до сих пор не ратифицировала протокол № 6 к Европейской Конвенции о защите прав человека, запрещающий применение смертной казни, решение суда обжалованию не подлежит. [14] «Законодатель уже столько лет не решал этот вопрос, хотя понятно, что смертная казнь – это вопрос «популярно» не популярный, а вопросы уголовного судопроизводства не должны решаться общественным мнением, для этого есть суды и практика применения их решений», – полагает судья КС РФ Кононов. [15]

У депутатов нет единого мнения по данной проблеме: одни говорят, что народ не поддержит отмену смертной казни, другие, апеллируя к исследованиям ученых-криминологов, утверждают, что подобное наказание не способно сдерживать рост преступности. [5]

Председатель Госдумы Борис Грызлов, комментируя решение Конституционного Суда, заявил, что мораторий на смертную казнь будет продлен, но ратификация шестого протокола в декабре нереальна. «Мы ознакомимся с ним (решением КС) и будем рассматривать, – сказал он. – Что касается моратория (на смертную казнь), который действует сейчас, то он будет продлен в любом случае». [14]

Мнения депутатов от партии «Единая Россия» по поводу Определения КС № 1344-О-Р существенно разделились. Часть парламентариев (Л. Слиска, Р. Шлегель) выступило против моратория. [10] Ярым же сторонником продления моратория выступает член фракции «Единая Россия», председатель Комитета Госдумы по гражданскому, уголовному, арбитражному и процессуальному законодательству, председатель Ассоциации юристов РФ Павел Крашенинников.[18]

КПРФ единодушно считает, что идея отмены смертной казни противоречит национальной безопасности и настаивает на поисках компромисса [6].

За смертную казнь выступает и лидер ЛДПР Владимир Жириновский. Он считает, что казнь должна быть публичной. В результате чего сократится количество преступлений. [4]

«Справедливая Россия» напротив приветствует решение Конституционного Суда РФ по вопросу об отмене смертной казни и полагает, что России предстоит сделать шаг от понимания казни как мести к правовой норме. [8]

Глава Правительства Владимир Путин считает, что «смертная казнь бессмысленна и контрпродуктивна». [16]

Президент Российской Федерации Д. А. Медведев выступал и выступает за поэтапную отмену смертной казни в стране.

Однако не только одна Россия ищет ответа на вопрос: быть или не быть смертной казни. Великобритания, Бельгия, Греция тоже пока не торопятся ратифицировать Протокол № 6. [5] В последнее время более 50 государств даже расширили перечень преступлений, за которые может быть назначена смертная казнь. [17;108]

Проанализировав мнения представителей органов государственной власти и статистические сведения, можно выделить основные аргументы за признание невозможности назначения смертной казни и после введения суда присяжных на всей территории Российской Федерации: возможность судебной ошибки, отсутствие борьбы с причиной преступлений, противоречие международным нормам.

Аргументы против: защита общества; сдерживающее воздействие; экономическая несправедливость пожизненного заключения; справедливость по отношению к родственникам пострадавших.

Вместе с тем многие, выступающие против продления моратория, отмечают *несовершенство российского законодательства* и предлагают увеличить количество составов преступлений, за которые может быть назначена смертная казнь. Были высказаны предложения назначать смертную казнь: убийцам-рецидивистам; за терроризм; за педофилию; за убийства детей, женщин и пожилых людей; за торговлю наркотиками; за взяточничество и коррупцию.

Дискуссия по поводу продления моратория на смертную казнь вновь подняла проблему *несовершенства российской судебной системы*, возможность *ошибки при вынесении приговора судом присяжных*. Напомним, что возможность судебной ошибки признают 46% российских граждан. [20] Профессор Ю. В. Качановский отмечает, что «если применение смертной казни будет восстановлено, надо будет создать элитную правоохранительную структуру» [12]. Можно предположить, что и без восстановления

смертной казни, необходимо повышение эффективности работы правоохранительной системы и усовершенствования российской судебной системы.

Определение № 1344-О-Р «О разъяснении пункта 5 резолютивной части Постановления Конституционного Суда Российской Федерации от 2 февраля 1999 года № 3-П», признающее невозможность назначения смертной казни и после 1 января 2010 года, как мы выяснили, только усилило дискуссию в российском обществе. Статья 3.1 Конституции РФ гласит, что «Носителем суверенитета и единственным источником власти в Российской Федерации является ее многонациональный народ». В связи с этим Ю. Качановский, например, отмечает необходимость вынесения вопроса о применении смертной казни на референдум, где россияне выскажут свое мнение [12;223].

Мы полагаем, что суды общей юрисдикции будут выполнять определение Конституционного Суда РФ о невозможности назначения смертной казни и после 1 января 2010 года.

Таким образом, будущее смертной казни в современной России предопределено.

Список литературы:

1. Конституция Российской Федерации. 1993.
2. Уголовный Кодекс Российской Федерации. 1996.
3. Ведерникова О. Н. Современные уголовно-правовые системы // Государство и право. 2004, №1.
4. Смертная казнь : за и против. URL: <http://www.vesti.ru/doc.html?id=325798>. 2010.
5. Головин А. История пыток. Смертельная казнь. URL: <http://www.torturesru.org/tortures/article/deathpun.shtml>
6. Отмена смертной казни в РФ противоречит основам национальной безопасности. URL: <http://www.regnum.ru/news/1226811.html>. 2009.
7. За смертельную казнь – 56% россиян. URL: <http://www.regnum.ru/news/1221318.html>. 2009.
8. Россиянам предстоит сделать шаг от понимания казни как мести к правовой норме – «Справедливая Россия». URL: <http://www.regnum.ru/news/1226874.html>. 2009.
9. Президент Северной Осетии Таймураз Мамсуров считает смертельную казнь адекватным наказанием за терроризм. URL: <http://www.regnum.ru/news/1220406.html>. 2009.
10. Смертельная казнь: «за» и «против». URL: http://www.rusk.ru/news_rl/2009/09/16/smertnaya_kazn_zh_i_protiv/. 2009.

11. Чеченская Республика сегодня. Разман Кадыров поддержал решение об отмене смертельной казни. URL: [http:// www. chechnyatoday.com/ content/blogcategory/117/424/4/48/](http://www.chechnyatoday.com/content/blogcategory/117/424/4/48/). 2009.
12. Качановский Ю. В. XXI век. Откуда и куда идет Россия. М.: Московская типография № 2, 2009. 320 с.
13. Квашис В., Альбрехт Г. Куда идет смертная казнь // Право и политика. 2001. №6.
14. Коммерсант-онлайн. Конституционный суд РФ продлил мораторий на смертельную казнь. URL: <http://www.kommersant.ru/doc.aspx?DocsID=1277174>. 2009.
15. Конституционный Суд сделал необратимым процесс отмены смертной казни // Российская газета – Федеральный выпуск № 5044 (220) от 20 ноября 2009.
16. Материалы встречи с участниками международного дискуссионного клуба «Валдай». Сочи, 14 сентября 2007 года.
17. Михлин А.С. Понятие смертной казни // Государство и право. 1995. № 10.
18. Почему элита против смертной казни // Аргументы и Факты. 2009. № 50.
19. Смертная казнь: «за» и «против» // Юридическая практика. 2002. № 22.
20. 41% Россиян – за возвращение смертной казни // Российская газета – Федеральный выпуск. № 5058 (234) от 8 декабря 2009.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Степанова Н.В., Трофимов Е.В.

**ПОДВЕДОМСТВЕННОСТЬ ДЕЛ ОБ АДМИНИСТРАТИВНЫХ
ПРАВОНАРУШЕНИЯХ, СОВЕРШЕННЫХ НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИМИ**

Проблема административной ответственности несовершеннолетних в последнее время приобрела острый характер не только из-за реформирования в нашей стране законодательства о несовершеннолетних, но и по причинам роста количества правонарушений, совершенных подростками.

В связи со спецификой физического, психического и нравственного развития несовершеннолетних законодатель предусмотрел ряд особенностей их административной ответственности, в частности особые правила подведомственности дел об административных правонарушениях, совершенных несовершеннолетними.

Комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав рассматривают дела об административных правонарушениях, совершенных несовершеннолетними, дел об административных правонарушениях, предусмотренных статьями 5.35, 5.36, 6.10, 20.22 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ (далее – КоАП РФ), а также дела об административных правонарушениях, предусмотренных законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях, в случаях, установленных этими законами (статьи 22.1 и 23.2 КоАП РФ).

Однако компетенция комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав, сформулированная в статье 23.2 КоАП РФ, вызывает ряд проблем и вопросов.

1. КоАП РФ не определяет особенностей подведомственности рассмотрения дел об административных правонарушениях в тех случаях, когда лица, совершившие административные правонарушения до достижения возраста 18 лет, на момент рассмотрения дела уже достигли совершеннолетия. Не получила особого разрешения и ситуация, при которой правонарушитель, не достигший возраста 18 лет, был эмансипирован (признан полностью дееспособным) решением органа опеки и попечительства или судом в порядке гражданского судопроизводства.

Однако комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав, по существу своей компетенции, не должна заниматься вышеуказанными лицами, поскольку они полностью дееспособны и самостоятельны. Дела, в которых фигурируют вышеуказанные лица, должны рассматриваться не комиссиями по делам несовершеннолетних и защите их права, а по общим правилам родовой подведомственности соответствующим судом, органом или должностным лицом.

Поэтому я считаю необходимым дополнить статью 23.2 «Комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав» частью 3 следующего содержания: *«3. Если до вынесения постановления по делу об административном правонарушении лицо, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, достигло возраста восемнадцати лет или было объявлено полностью дееспособным в соответствии с гражданским законодательством, дело об административном правонарушении рассматривается судьей, органом или должностным лицом, уполномоченными настоящей главой, в общем порядке.»*

2. В КоАП РФ заложена частная коллизия норм о подведомственности дел об административных правонарушениях, совершенных несовершеннолетними, с одной стороны, судьям, а с другой – комиссиям по делам несовершеннолетних и защите их прав.

Категорию дел о правонарушениях, совершенных несовершеннолетними, статья 23.2 КоАП РФ относит к ведению комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав, не делая при этом никаких исключений.

Однако комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав, даже рассматривая дело в отношении лица, достигшего к моменту вынесения постановления совершеннолетия, не может назначать виды наказания, отнесенные к исключительной компетенции судей: административный арест, лишение специального права, дисквалификацию, административное приостановление деятельности, конфискацию и возмездное изъятие предмета или орудия совершения административного правонарушения.

Может ли комиссия, пришедшая к выводу о необходимости применения данных видов административных наказаний к правонарушителю, передать дело на рассмотрение судье в соответствии с частью 2 статьи 23.1 КоАП РФ?

Решение этой коллизии между статьями 23.1 (часть 2) и 23.2 КоАП РФ в законодательстве отсутствует. Однако в подпункте «ж» пункта 3 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24 марта 2005 г. № 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» разъяснено: «поскольку комиссия по делам несовершеннолетних и защите их прав не может назначать виды наказания, отнесенные к исключительной компетенции судей, дело об административном правонарушении, предусмотренном статьей, указанной в части 2 статьи 23.1 КоАП РФ, которое совершено несовершеннолетним, может быть передано указанной комиссией на рассмотрение судьи (пункт 1 части 2 статьи 29.9 КоАП РФ)»

Фактически в данном пункте мы усматриваем отступление от интересов защиты прав несовершеннолетних и возможность назначения им суровых административных наказаний, не учитывающих особенности их психического и нравственного развития. Тем более что решение этого вопроса будет зависеть не от специализированного органа по защите прав несовершеннолетних, а от судьи, который, как правило, не имеет специальных познаний в данной области и который подвержен существенной профессиональной деформации.

Применение суровых административных наказаний может привести к социальной дезориентации несовершеннолетнего, нарушить его только что начавшие складываться трудовые, экономические и прочие социально полезные взаимоотношения, что вступает в противоречие с основными задачами защиты прав несовершеннолетних.

Таким образом, необходимо дополнить часть 1 статьи 23.2 КоАП РФ абзацем вторым следующего содержания: «Дела об административных правонарушениях, предусмотренные частью 2 статьи 23.1 настоящего Кодекса, не могут быть переданы комиссиями по делам несовершеннолетних и защите их прав на рассмотрение судьям, если иное не предусмотрено частью 3 настоящей статьи».

3. Часть 2 статьи 2.3 КоАП РФ предусматривает возможность освобождения от административной ответственности с учетом конкретных обстоятельств дела и данных о лице, совершившем административное правонарушение в возрасте от шестнадцати до восемнадцати лет, с применением к нему меры воздействия, предусмотренной федеральным законодательством о защите прав несовершеннолетних. Причем это

основание освобождения от ответственности буквально допускается и в отношении тех несовершеннолетних, которые достигли возраста 18 лет на момент рассмотрения дела.

В то же время статья 18 Положения о комиссиях по делам несовершеннолетних предусматривает применение этих мер только в отношении несовершеннолетних. Это создает сложность для работы комиссий и возможность оставления безнаказанным административного правонарушения лица, которое на момент совершения деяния не достигло возраста 18 лет, но к моменту рассмотрения дела стало совершеннолетним.

Фактически данное основание освобождение от административной ответственности не может применяться к лицам, достигшим совершеннолетия, после совершения административного правонарушения, но до вынесения постановления по делу об административном правонарушении.

4. Существенно устарел и сам перечень мер воздействия, применяемых к несовершеннолетним в соответствии со специальным законодательством.

В статье 11 Федерального закона от 24 июня 1999 г. № 120-ФЗ «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних» установлено, что «комиссии по делам несовершеннолетних и защите их прав в пределах своей компетенции обеспечивают... применение мер воздействия в отношении несовершеннолетних, их родителей или иных законных представителей в случаях и порядке, которые предусмотрены законодательством Российской Федерации и законодательством субъектов Российской Федерации». На федеральном уровне эти меры воздействия предусмотрены статьей 18 Положения о комиссиях по делам несовершеннолетних. Федеральный перечень мер иногда дополняется в законодательстве субъектов Российской Федерации (например, в статье 12 Закона Хабаровского края от 1 октября 2003 г. № 142 «О порядке образования и деятельности комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав в Хабаровском крае»).

Но следует учитывать, что многие меры, предусмотренные в статье 18 Положения о комиссиях по делам несовершеннолетних, не могут применяться на практике в виде того, что они противоречат действующему российскому законодательству или морально устарели. Из девяти мер реально могут воздействовать на подростка всего лишь четыре:

- 1) вынести предупреждение (пункт «б»);
- 2) объявить выговор или строгий выговор (пункт «в»);
- 3) направить несовершеннолетнего в специальное лечебно-воспитательное учреждение, кроме лечебно-воспитательного профилактория для больных наркоманией (пункт «з»);

4) поместить несовершеннолетнего, в случае совершения им общественно опасных действий или злостного и систематического нарушения правил общественного поведения, в специальное учебно-воспитательное учреждение, в том числе условно с годичным испытательным сроком (пункт «и»).

Этот факт наводит на мысли о необходимости пересмотра данной статьи законодателем. В связи с этим предлагается следующая редакция статьи 18 Положения о комиссиях по делам несовершеннолетних:

«Статья 18. Районные (городские), районные в городах комиссии по делам несовершеннолетних в случаях, предусмотренных статьей 17 настоящего Положения, могут применять к несовершеннолетним следующие меры воздействия:

а) вынести предупреждение;

б) провести воспитательно-профилактическую беседу;

в) объявить выговор;

г) возложить на несовершеннолетнего, достигшего пятнадцатилетнего возраста, обязанность возместить причиненный материальный ущерб, если несовершеннолетний имеет самостоятельный заработок и сумма ущерба не превышает пяти тысяч рублей, или возложить обязанность своим трудом устранить причиненный материальный ущерб, не превышающий пяти тысяч рублей;

д) направить несовершеннолетнего в специальное лечебно-воспитательное учреждение, кроме лечебно-воспитательного профилактория для больных наркоманией;

е) поместить несовершеннолетнего, в случае совершения им общественно опасных действий или злостного и систематического нарушения правил общественного поведения, в специальное учебно-воспитательное учреждение. Несовершеннолетний в возрасте от 11 до 14 лет может быть направлен в специальную школу, а в возрасте от 14 до 18 лет – в специальное профессионально-техническое училище. Указанную меру воздействия комиссия по делам несовершеннолетних может установить также условно с годичным испытательным сроком».

Рассмотрение вопросов подведомственности дел об административных правонарушениях, совершенных лицами в возрасте от шестнадцати до восемнадцати лет, показывает, что в данной сфере существует целый комплекс проблем, вызванных как несогласованностью норм Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях, так и моральным старением специального законодательства о несовершеннолетних, и многие из этих проблем еще не решены ни в законодательстве, ни в правоприменительной практике.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Стрелкова С.А., Пономарев Е.В.

ЗАСЕЛЕНИЕ ДАЛЬНЕГО ВОСТОКА: ИСТОРИЯ И СОВРЕМЕННОСТЬ

Заселение Дальнего Востока проходило в трех этапах. Первый этап датируется 1861 – 1881 годами. В результате этого периода крестьяне – переселенцы основали 36 казачьих станиц и поселков. Следует отметить, что первыми поселенцами здесь были казаки. Второй этап охватывает период с 1882 по 1900 годы. Здесь предусматривались льготы переселенцам. К концу XIX века на Дальнем Востоке было 7 городов, самые крупные – Благовещенск, Владивосток, Хабаровск. Третий этап – железнодорожный – охватывает время с 1901 по 1917 годы. Всего за этот период в край приехало около трехсот тысяч человек.

Важное место в переселение на Дальний Восток сыграла политика премьер-министра российского правительства П.А. Столыпина. Крестьянские потоки хлынули на восток. Правительство продумало меры содействия этому процессу вплоть до выпуска специальных «стольпинских» вагонов для переселенцев. В итоге, если к 1905 году на европейской части России было 12, 3 млн. крестьянских дворов, то к 1913 г. Прошения об укреплении земли «в личную собственность» получили 2, 7 млн. семей – едва ли не четверть земледельцев. Разрешение было дано 2 млн. 478 тысяч дворов, причем значительная часть получила наделы на восточных наделах.

Комплексный анализ переселений в конце XIX – нач. XX века позволяет обобщить знания о подходах властных структур к решению дальневосточных структур.

Во-первых, Дальний Восток был, есть и, видимо, останется на долгое время дотационной территорией, поэтому государство должно быть готовым вкладывать в его развитие значительные средства.

Во-вторых, политика льгот, зародившаяся в дореволюционный период и широко применяется в советское время, сохранит свою актуальность и в постсоветский период. В-третьих, на Дальний Восток изначально наращивание людского потенциала осуществлялось в основном за счет механического прироста населения. Государственная воля была движущей силой в процессе наполнения региона людскими ресурсами.

Но активное заселение вскоре стало пассивным и само население стало уменьшаться. И сегодняшняя статистика неутешительная. За пятнадцать лет Дальний Восток потерял более 1,5 миллионов человек, из них 1,2 миллиона – это эмигранты, которые покинули регион в поисках лучшей жизни. На территории округа сейчас проживает более 6,5 миллиона человек, это в два раза меньше, чем жителей Москвы. При этом ежегодно с восточной части территории России уезжает около 40 тысяч человек в год. Дальний восток за год теряет до 10 процентов населения. По прогнозам, к 2025 году в регионе останется пять миллионов человек, к 2050 году – менее четырех миллионов, - говорит ученый Екатерина Мотрич. – При этом в соседней провинции Хэйлунцзян (КНР) население уже сейчас составляет примерно сто миллионов человек.

Есть различные мнения по поводу решения данной проблемы. Различные партии предлагают свои решения, так Фургал Вячеслав Иванович (от партии ЛДПР) говорит: «Для кардинального изменения в подходах к переселенческому делу необходима государственная воля, широкая пропаганда, серьезные финансовые ресурсы и законодательная база. Конкретней? Сейчас нужен целый комплекс мер по обустройству переселенцев-соотечественников. Он должен предусматривать выполнение целевой программы расселения всего населения Сибири и Дальнего Востока на основе малоэтажного домостроения в городской черте и в сельской местности, передачи в собственность земельных наделов в качестве стимула для переселения в новые, необжитые районы и/или вознаграждения за личный вклад в развитие региона. В случае приобретения земли во временное пользование необходимо установить нулевую ставку арендной платы на последующие 20-25 лет.»

Петухов Леонид Александрович (представитель партии «Единая Россия») говорит о том, что нужно поднимать сельское хозяйство в нашем крае, он поднимает проблему села. Действительно, подняв сельское хозяйство, появится нужда в рабочей силе и, следовательно, приток населения от этого может увеличиться. Об этом пишет и

Мовчан Татьяна: «Самая острая проблема в нашем крае это проблема сельского населения. Проблему можно решить через создание потребительских кооперативов. Деревне необходимо помогать, нужно поддерживать людей в их начинаниях. Хабаровский край – территория больших возможностей, но их успешная реализация зависит только от нас самих».

18 миллионов человек отправят на Дальний Восток! В России началась разработка крупнейшей за последнее время программы массового переселения людей. Первым регионом по этой программе станет Дальний Восток. Речь идет, как выяснили «Известия», о переселении сюда до 18 миллионов человек – из центральной части страны, стран ближнего востока, а также из Китая, Южной Кореи и даже Японии. Многие параметры программы пока не ясны, но главное уже понятно, - говорит Камиль Исхаков. – Силой, естественно, никто переселять людей не будет. Мы должны создать здесь такие условия жизни, чтобы человек самостоятельно принял решение – ехать на Дальний Восток России. Главное – создать привлекательные рабочие места, – говорит директор Международного института конъюнктуры и прогнозирования профессор Александр Латкин – Достаточно оживить существующие отрасли – и появятся десятки тысяч рабочих мест. Специалисты считают, что единственный выход – привлечение для временных работ рабочей силы из-за рубежа. В странах Юго-Восточной Азии около 8 млн. сезонных рабочих, – заявил «Известиям» директор Института региональных Тихоокеанского центра стратегических исследований Юрий Авдеев, – Из этого числа мы вполне могли бы привлекать ежегодно по 100 тыс. человек и построить на Дальнем Востоке все необходимое. Китайцы могут строить дороги. Корейцы с радостью строили бы жилье.

Да, программа, действительно, является широкомасштабной и большая вероятность, что она осуществится, если все будет правильно проведено. Но, я считаю, что иммиграция китайцев, японцев не лучшим способом повлияет на нашу страну, на сохранение нации. Кто может быть донором для России? Естественно рассмотреть с этой точки зрения прежде всего русскоязычное население стран СНГ. Был проведен ИНТЕРНЕТ-ОПРОС «Как привлечь граждан СНГ на Дальний Восток. Ответы на него: 1. Деньгами – 41%; 2. Доступным жильем – 34%; 3. Упрощенным получением гражданства РФ – 25%. В опросе приняли участие 1425 человек.

Миграционный потенциал СНГ оценивается в 4-5 млн. человек. При максимальном значении это возмещает примерно треть естественной убыли трудовых ресурсов в период до 2015 г. В Россию охотно переезжает и титульное население стран СНГ, и многие из этих потоков будут продолжаться еще долго. Безусловно, нужно принять во

внимание иммиграцию из перенаселенных закавказских республик, откуда выезд титульного населения в Россию идет давно.

Хабаровский край располагает высоким интеллектуальным и кадровым потенциалом и богатыми природными ресурсами. Это крупный промышленно – экономический регион, центр деловой, политической и культурной жизни Дальнего Востока. Такой регион не придет в упадок и мы не «потеряем Дальний Восток». Все зависит от молодого поколения.

Список литературы:

1. Васильченко О. А. Законодательная база семейных переселений на Дальний Восток России (860–1917 гг.) // История государства и права. 2003. № 4.
2. 18 млн человек отправят на Дальний Восток // Известия.Ру. URL: <http://www.izvestia.ru/Russia/article3091298>.
3. Время жить в Хабаровском крае. Программа Партии «Единая Россия» от 28.12.2009.
4. Мовчан Т. Хабаровский край – территория больших возможностей // Тихоокеанская звезда. «Выборы – 2010: Хабаровский край» от 24.02.2010.
5. Петухов Л. А Проблемы у нас общие и решать их нужно сообща // Тихоокеанская звезда. «Выборы – 2010: Хабаровский край» от 24.02.2010.
6. Фургал В. И Мы теряем Дальний Восток // Тихоокеанская звезда. «Выборы – 2010: Хабаровский край» от 24.02.2010.
7. КПРФ. Вчера, сегодня и всегда // Тихоокеанская звезда. «Выборы – 2010: Хабаровский край» от 24.02.2010.
8. «Даёшь Дальний Восток // Российская газета. URL: http://www.rg.ru/anons/arc_2000/0601/6.htm .
9. Мотрич Е.Л. «Миграция как фактор развития Дальнего Востока». URL: http://www.migrocenter.ru/publ/konfer/ekaterinburg/m_ekaterinburg07.php.
10. Переселение на Дальний Восток в 1907 году. Справочная книга. СПб., 1907.
11. Рябов Н. И, Шейн М. Г. Очерки истории русского дальнего Востока. XVII-начало XX века. Хабаровск, 1958.
12. Рыбаловский Л. Л. Народонаселение дальнего Востока за 100 лет. М., 1969..
13. Кабузан В. М. Как заселяли Дальний Восток». Хабаровск, 1978.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Субботина Н.А., Скрабневская Е.С.

ВЛИЯНИЕ РИМСКОГО ПРАВА НА СОВРЕМЕННОЕ

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО РФ

Данная научно-исследовательская работа посвящена проблеме рецепции римского права и его влиянию на современное гражданское право России. Рассмотрено обязательственное право, как основной раздел российского законодательства. Сделана попытка выявить значение римского частного права для юридической науки.

Представленная работа позволяет расширить представления о значении римского права, что очень важно для тех, кто изучает юриспруденцию, т.к. его влияние прослеживается и в современном гражданском праве российского законодательства.

Римские юристы создали такое право, которое пользуется авторитетом с древности по настоящее время. Это была первая в истории человечества юридическая наука с абстрактными нормами светского права. Наследие римских юристов продолжает активно использоваться в современном обществе. Терминология, основные принципы римского права содержатся в каждой правовой семье мира.

Римское право широко использовалось как базис для российского законодательства на всех этапах развития позитивного права, начиная с Русской Правды и заканчивая Сводом Законов Российской Империи.

Глубокая связь с римским правом в российском законодательстве прослеживается и в настоящее время, что связано с развитием гражданских правоотношений. Например, в

данное время более детально прорабатывается институт эмансипации в российском гражданском праве, который был известен и римскому праву.

Было выявлено значение обязательственных правоотношений для современного гражданского права.

В Древнем Риме существовало четыре вида контрактов: контракты реальные, консенсуальные, вербальные и литеральные.

В современном законодательстве России видов контрактов гораздо больше, в число которых входят заимствованные из римского права.

Например, современное законодательство признает реальными такие контракты, права и обязанности по которым возникают в силу достигнутого соглашения и передачи вещи в соответствии с этим соглашением. Консенсуальными (от consensus – согласие) признаются такие контракты, права и обязанности по которым возникают в силу простого соглашения сторон и т.д.

Проведено сравнение между обязательством по римскому и по современному гражданскому праву и найдены различия и сходства в толковании этого понятия римскими и современными юристами.

Выявлено что, сохранились практически все установленные римлянами основания возникновения обязательств (обязательства из контрактов, квази-контрактов, деликтов, квази-деликтов) и основные положения о конкретном содержании обязательств.

Современные юристы едины с древнеримскими во мнении, что во всяком обязательстве есть две стороны: кредитор и должник. Обязательства могут быть односторонними, когда одна сторона имеет только права, а другая только обязанности, и двусторонними, когда каждая из сторон имеет и права, и обязанности.

Помимо простых двусторонних обязательств, в которых участвуют один кредитор и один должник, бывают сложные, в которых каждая из сторон может быть представлена одним или несколькими лицами, причем их отношения между собой и с другой стороной могут быть различными.

В Древнем Риме были известны солидарные обязательства, которые существуют и в современном гражданском праве. Солидарная обязанность или солидарное требование возникают, если это предусмотрено договором или установлено законодательными актами, в частности при неделимости предмета обязательства.

Предмет исполнения обычно строго определен в обязательстве. Исключение для римского и современного гражданского права составляют альтернативные обязательства, в котором несколько предметов исполнения, из которых стороны могут выбрать один, и факультативные, где только один предмет, однако, должник вправе

заменить его другим. Если погибнет один из предметов альтернативного обязательства, оно сохраняет силу в отношении остальных предметов. При гибели предмета факультативного обязательства оно прекращается.

Как для римского, так и для современного юриста обязательство означает юридическую обязанность совершить/воздержаться от совершения какого-то определенного действия в пользу кредитора.

Построение ГК РФ совпадает с системой изложения в институциях Гая и Юстиниана. Оно кратко обозначается формулой: «лица – вещи – обязательства».

Несомненно, существуют различия, обусловленные разницей во времени и развитием права в российском и римском государствах, тем не менее, в статье показана неразрывная связь, существующая между классическим римским частным и современным гражданским правом, влияние римского права на Гражданский кодекс в части регулирования обязательственных правоотношений.

Некоторые авторы указывают, что римское право складывалось в обстановке острой социальной борьбы, в которой приходилось от многого отказываться, сохраняя самое лучшее. По их мнению, это и сформировало такие его черты, как строгость, жесткость правовой регламентации, рационализм и житейская мудрость, что и позволяет использовать римское право по сей день.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Теймурова Д.А., Плотникова Л.А.

ПРАВОВЫЕ СИСТЕМЫ СТРАН ДАЛЬНЕГО ВОСТОКА

В различных странах существуют различные национальные правовые системы, их особенности определяются конкретным историческим развитием, спецификой культуры, религии, обычаев и традиций, своеобразием юридического содержания.

К отличительным критериям, на основе которых можно определить, к какой правовой семье следует отнести правовую систему, принадлежит восприятие права.

Все западные правовые системы едины в том, что важнейшие вопросы социальной жизни регулируются нормами объективного права, а не моральными нормами, обычаями и традициями.

В отличие от Запада народы стран Дальнего Востока не склонны верить в право как средство обеспечения социального порядка и справедливости.

Для правовой семьи Дальнего Востока характерно: во-первых, отрицательное отношение к праву вообще, во-вторых, в дальневосточных обществах господствует идея примирения, в-третьих, взгляд на общественный порядок как гармонию между людьми.

Общее представление о мире, на котором основаны понятия китайцев, побуждает их презирать право, мирная жизнь гарантируется этикой.

Современное право КНР выражается, во-первых, через систему глубоко укоренившихся в сознании народа традиционных представлений о должном поведении, поддерживаемых силой моральной ответственности перед обществом, во-вторых, через

систему общеобязательных формально определенных норм, поддерживаемых силой государственного принуждения.

В Китае в суд обращаются лишь тогда, когда исчерпаны все другие способы разрешения конфликтов.

К юристам китайцы относятся с недоверием, т.к. они создают препятствия в достижении компромисса.

Первые памятники японского права появились в эру Тайка, начавшуюся в 646 году, именуемых рицу-ре.

Как и в Китае, Япония вызывала отрицательное отношение к праву и к судебным решениям, т.к. признак социального неблагополучия.

Нормы поведения в Японии, назывались *гири*; были гири отца и сына, мужа и жены, дяди и племянника, братьев между собой... и требовали обязательного подчинения.

По образцу Конституции Пруссии 1850 г. была составлена первая Конституция Японии 1889 г. (Конституция Мэйдзи). Германская модель легла в основу Уголовного кодекса, Гражданского кодекса 1898 г., Торгового кодекса 1899 г., Уголовного кодекса 1907 г., Гражданско-процессуального кодекса 1890 г.

Конституция Японии 1946 г. провозгласила принцип народного суверенитета, она была составлена юристами штаба американских оккупационных войск, что повлияло на японскую правовую систему.

Список литературы:

1. Давид Р., Жоффре-Спикоза К. Основные правовые системы современности. М., 1997.
2. Цвайгерт Кетц Х. Введение в сравнительные правоведения в сфере частного права. М., 1998 год. 1 том.
3. Саидов А. Х. Введение в сравнительное правоведение. М., 1988.
4. Марченко М. Н. Курс сравнительного правоведения. М., 2002.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Туизова А.Г., Никитенко М.Г.

ИСТОРИЯ ИНСТИТУТА НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВА)

ПРЕДПРИЯТИЙ В РОССИИ

В российском законодательстве под несостоятельностью (банкротством) понимается признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей.

Институт несостоятельности – комплексный институт, который сочетает в себе нормы различных отраслей права. Целью применения процедуры несостоятельности является нахождение баланса между интересами кредитора, должника, общества и государства.

Исторически выделилось два критерия несостоятельности: а) недостаточность имущества, именуемая еще неоплатностью, т. е. установленное превышение пассива над активом в имуществе должника; б) платежная неспособность (неплатежеспособность), т. е. предполагаемое превышение пассива над активом. У каждого из указанных критериев есть и достоинства, и недостатки.

Предполагается, что употребление слова «банкротство» идет из средневековых городов Италии (bankarupta). «Это слово, видимо, образовалось либо от bank broken, либо от bench broken (клиенты переворачивали стол, на котором неудачливый торговец менял деньги на площади, либо просто торговал)».

В России институт несостоятельности (банкротства) имеет глубокую историю.

Зачатки конкурсного процесса появляются уже в древнейшем русском законодательстве. В «Русской правде», мы находим нормы торгового права, которые отклоняются от норм права общегражданского.

Правила работы с несостоятельными должниками закреплялись в документах менее общего характера, таких, например, как Договор смоленского князя Мстислава Давидовича с Ригой, Готландом и немецкими городами 1229 года.

Спорным является вопрос о том, предусматриваются ли в ст.104 Псковской Судной Грамоты вопросы банкротства. Г.Ф. Шршеневич считает, что предусматриваются.

В Московский период истории русского законодательства нет прямых указаний на конкурсное право, как в Русской правде.

Но в московских памятниках русского права можно найти положения, близкие воззрениям Русской правды. Например, ст.55 Судебника Ивана III схожа по содержанию ст.68 Русской правды.

В Соборном Уложении 1649 года встречается постановление (X, 260), которое представляет собой переложение современным языком статьи 69 Русской правды. В Соборном уложении так же, как и в Русской правде, иностранным кредиторам при несостоятельности русского отдается преимущество при удовлетворении перед русскими кредиторами, даже если они знали о состоянии дел должника.

Возрождение интереса к регулированию отношений, связанных с несостоятельностью, происходит в России в XVIII веке. В вексельном уставе 1729 года было впервые определено понятие несостоятельности. «Когда приниматель векселя по слуху в народе банкротом учинился (то есть в неисправу и в убожество впал) и затем от биржи или публичного места, где торговые люди сходятся, отлучается, дозволяется потребовать от него обеспечения в платеже (порук), а если откажет — то протестовать».

Также в законе указывается три признака банкротства: нарушение сроков внесения платежей, отсутствие имущества и попытка должника скрыться от кредиторов.

В 18 веке для решения случаев несостоятельности нередко приходилось прибегать или к иностранному законодательству, или к обычному праву, или издавать отдельные указы.

19 декабря 1800 года в России издается Устав о банкротах, основой для которого служили проекты 18 столетия. В Уставе была установлена разница между несостоятельностью торговой (связанной с предпринимательской деятельностью) и неторговой (не связанной с предпринимательской деятельностью), причем каждая из них определялась особыми постановлениями.

Банкротом по Уставу признавался тот, «кто не может сполна заплатить своих долгов» (Часть I, § 1 Устава), т.е. в основание понятия о несостоятельности легла неоплатность, недостаточность имущества на покрытие всех долгов.

В Уставе нашел однозначное закрепление принцип, что «банкрота не должно разуметь бесчестным человеком, ибо честность и бесчестие не в звании банкрота состоят, но единственно в поступках, которые привели человека в банкротство» (Часть I, § 129 Устава), и это ознаменовало собой четкое обособление уголовного преследования от собственно гражданско-правовых мер взыскания долга.

Дальнейшее развитие конкурсного права после издания Банкротского устава характеризуется постоянными поправками в законодательство.

Вскоре после издания Банкротского устава на практике обнаружились его недостатки и необходимость пересмотра. 23 июня 1832 года был принят «Устав о торговой несостоятельности. В Уставе о несостоятельности были окончательно разделены торговая несостоятельность (лиц торгового сословия) и несостоятельностью неторговой (лиц дворянского сословия).

В новом Уставе законодатель не только сохранил преемственность норм, но и постарался избежать каких-либо существенных изменений. Также сохранился и критерий несостоятельности – неоплатность.

Впоследствии Устав о торговой несостоятельности 1832 года почти полностью вошел в состав Устава судопроизводства торгового 1903 года.

После введение в действие Устава началась естественная работа по совершенствованию его норм дополнительными актами, и в дальнейшем развитии он подвергся незначительным изменениям.

Были определены критерии разграничения торговой и неторговой несостоятельности, вытекающие из оснований их возникновения.

Количество норм, регулирующих институт несостоятельности, было огромным, они различались не только по тому, какого рода несостоятельность регулировали (торговую или не торговую), а также по тому, в округе каких судов имело место дело о несостоятельности. Поэтому можно сделать вывод, что конкурсное законодательство периода XIX столетия было очень сложно применять.

В качестве критерия (основания) несостоятельности в дореволюционной России использовалась неоплатность (недостаточность имущества). На сегодняшний же день, в соответствии с положениями ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» 2002 г. юридическое лицо может быть признан банкротом в случае его неплатежеспособности; критерий неоплатности применим лишь в отношении граждан.

Ранее действовавший Закон РФ от 19 ноября 1992 г. «О несостоятельности (банкротстве) предприятий» в качестве критерия несостоятельности использовал принцип неоплатности, которая возникала в связи с превышением обязательств должника над его имуществом или неудовлетворительной структурой баланса должника.

Применение критерия неоплатности на практике приводит к тому, что кредиторам для возбуждения производства по делу о несостоятельности самим приходится заниматься представлением доказательств превышения обязательств должника над его активами. А получение такой информации по различным причинам может быть весьма затруднительным.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Тюрло Е.А., Зарубина Н.П.

**ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВОГО ОБЕСПЕЧЕНИЯ ПРОТИВОДЕЙСТВИЯ
НАРКОМАНИИ В ВУЗЕ**

Указом Президента Российской Федерации от 18 октября 2007 г. № 1374 «О дополнительных мерах по противодействию незаконному обороту наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров» образован Государственный антинаркотический комитет (далее – ГАК).

Цель – совершенствование государственного управления в области противодействия незаконному обороту наркотиков. Новый орган, консолидируя имеющиеся государственные ресурсы, призван обеспечить координацию деятельности федеральных органов исполнительной власти, субъектов Федерации и местного самоуправления по противодействию незаконному обороту наркотических средств и психотропных веществ на качественном ином, более высоком уровне.

Членами комитета, согласно указу, стали 7 федеральных министров, руководители 14 федеральных служб. Своего представителя в Государственный антинаркотический комитет делегировал МИД. Обе палаты Федерального собрания направляют в ГАК по одному из своих вице-спикеров.

От Администрации Президента Российской Федерации - заместитель секретаря Совета безопасности и начальник контрольного управления президента. Одновременно, в соответствии с указом, образуются региональные антинаркотические комиссии в субъектах Российской Федерации для координации деятельности.

Незакрепленность прав и обязанностей антинаркотического воздействия участников Комитета, порождает значительные трудности по проведению единой политики противодействия наркозависимости.

В положении «О Министерстве образования и науки» не закреплены специальные полномочия в области предотвращения наркопреступности и наркозависимости среди учащихся. Однако, зная специфику образовательной сферы, в отдельное направление «воздействия» следует отнести воспитательный процесс.

Воспитание в вузе необходимо рассматривать как неотъемлемый элемент в системе антинаркотической деятельности. Воспитательная функция учебных заведений закреплена в положении «О Министерстве образования и науки РФ». Министерство образования и науки РФ признается федеральным органом исполнительной власти, осуществляющим функции по выработке государственной политики и нормативно – правовому регулированию, в том числе в сфере воспитания.

Исследуем нормативно-закрепленную обязанность ВУЗов проводить воспитательную работу при осуществлении непосредственной образовательной деятельности.

Обратимся к ФЗ «О высшем и послевузовском профессиональном образовании» от 22 августа 1996 г. № 125-ФЗ. Закон определяет ВУЗ как «образовательное учреждение, учрежденное и действующее на основании законодательства РФ об образовании, имеющее статус юридического лица, реализующее в соответствии с лицензией образовательные программы высшего профессионального образования». Отметим, что в определении вуза отсутствует указание на воспитательную функцию.

Федеральный закон «О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ в части изменения понятия и структуры государственного образовательного стандарта» от 01 декабря 2007 г. № 309 –ФЗ устанавливает, что государственные образовательные стандарты представляют собой совокупность требований, обязательных при реализации основных образовательных программ высшего профессионального образования образовательными учреждениями, имеющими государственную аккредитацию.

В соответствии с п. 6.1 Закона основные образовательные программы включают: учебный план, рабочие программы учебных курсов, предметов, дисциплин, другие материалы, обеспечивающие воспитание и качество подготовки обучающихся. Как видим, посредством формирования содержания (наполняемости) государственных образовательных стандартов можно влиять на воспитательный процесс в ВУЗе.

Постановление Правительства РФ «Об утверждении типового положения об образовательном учреждении высшего профессионального образования (высшем учебном заведении) РФ» от 05 апреля 2001 г. № 264 устанавливает, что «ВУЗ может иметь структурные подразделения внеучебной и воспитательной работы».

Исследуем локальные нормативные акты, на примере ГОУ ВПО ХГАЭП (Хабаровская государственная Академии Экономики и права). Цель исследования – выявление закрепленной обязанности вуза в части антинаркотической деятельности. Устав ГОУ ВПО ХГАЭП, утвержден Министерством образования и науки РФ. Академия самостоятельно формирует свою структуру, за исключением создания, реорганизации, переименования и ликвидации филиалов.

В состав Академии входят, в том числе, и структурные подразделения внеучебной и воспитательной работы, положения о которых утверждаются ректором. Возглавляет все направления педагогико-воспитательной деятельности проректор по учебной и воспитательной работе.

Функционально замыкаются на проректора по учебно-воспитательной работе : профсоюзные организации сотрудников и студентов, комиссия по социально-правовым вопросам, студбытсовет общежития, совет кураторов. Таким образом в соответствии с Уставом, воспитательная деятельность является обязательной для ВУЗа.

Разработана Программа первичной профилактики различных видов зависимостей среди студентов ХГАЭП на 2008 – 2010 гг. Цель программы: формирование академического пространства, ориентированного на создание студенческой субкультуры, поддерживающей нормы и ценности здорового образа жизни и активной творческой самореализации личности.

При анализе законодательства РФ в области образования, а так же некоторых локальных нормативных актов (на примере ХГАЭП) установлено, что на федеральном уровне не закреплена обязанность проводить антинаркотическую деятельность среди студентов, однако на практике данная деятельность все же осуществляется.

Выводы и предложения :

1) на наш взгляд, общая целевая направленность законодательства о высшей школе должна быть приближена к проблемам общества;

2) закрепляя цели образования и воспитания, следует определять необходимый правовой инструментарий для противодействия негативным явлениям, в том числе наркомании;

3) в большинстве случаев основным недостатком является отсутствие законодательно оформленной обязанности осуществлять антинаркотическую

пропаганду органами государственной власти, входящими в состав Государственного антинаркотического комитета, в пределах их полномочий. Для того, чтобы антинаркотическая деятельность приняла общегосударственные масштабы, необходимо внести дополнения в соответствующие положения, касающиеся проведения профилактической деятельности по противодействию наркозависимости в установленной сфере деятельности отдельного государственного органа;

4) самостоятельность ВУЗов относительно выбора направленности и интенсивности осуществления воспитательной деятельности, не является гарантией обязательности профилактики наркотической и иных видов зависимостей, т.е. ВУЗ может фактически осуществлять только образовательные функции, не затрагивая аспекты воспитания личности;

5) воспитательная функция, в том числе и по борьбе с наркозависимостью для всех ВУЗов должна стать нормой функционирования и оценивается наряду с образовательной деятельностью;

б) воздействие через образовательный процесс может осуществляться путем уточнения содержания государственных образовательных стандартов в части внесения в правовые, социально – гуманитарные и некоторые иные группы предметов уточняющих положений, направленных на профилактику наркомании.

Список литературы:

1. Вопросы Федеральной службы безопасности РФ : указ Президента Российской Федерации от 11 августа 2003г. № 960 // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс».

2. Вопросы Федеральной службы РФ по контролю за оборотом наркотиков : Указ Президента РФ от 28 июля 2004 г. № 976 // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс»

3. О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ в части изменения понятия и структуры государственного образовательного стандарта : ФЗ от 01 декабря 2007 г. № 309 –ФЗ // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс».

4. О высшем и послевузовском профессиональном образовании : ФЗ от 22 августа 1996 г. № 125-ФЗ // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс».

5. О дополнительных мерах по противодействию незаконному обороту наркотических средств, психотропных веществ и их прекурсоров : указ Президента Российской Федерации от 20 октября 2007 года // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс».

6. О Министерстве образования и науки РФ : положение от 15 июня 2004 г. № 280 // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс».
7. О Федеральной службе по надзору в сфере здравоохранения и социального развития : положение от 30 июня 2004 г. №323 // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс».
8. О Федеральной таможенной службе: положение от 26 июля 2006 г. № 459 // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс».
9. Об утверждении типового положения об образовательном учреждении высшего профессионального образования (высшем учебном заведении) РФ : Постановление Правительства Российской Федерации от 05 апреля 2001 г. № 264 // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс».
10. План основных мероприятий по достижению стратегических целей развития высшего профессионального образования в ГОУ ВПО «ХГАЭП» 2009 – 2013 гг., утвержден Ректором ХГАЭП Лихобабиным В.А. 29 декабря 2008 г.
11. Программа первичной профилактики различных видов зависимостей среди студентов ХГАЭП на 2008 – 2010 гг.
12. Устав ГОУ ВПО ХГАЭП, утвержден Министерством образования РФ от 09 сентября 2002 г.
13. Захаров В. О. Наркоситуация в РФ: новые вызовы и угрозы. М., 2008. URL: http://www.narkotiki.ru/gnk_6614.html (дата обращения 10.03.2010).

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Фёдоров А.С., Петрова Н.А.

УЧАСТИЕ ПРОКУРОРА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Действующее законодательство устанавливает две формы участия прокурора в гражданском процессе.

Первая форма — обращение прокурора в суд с заявлением о возбуждении производства по гражданскому делу в целях защиты прав, свобод и законных интересов других лиц. Прокурор, подавший заявление в защиту чужих интересов, пользуется всеми процессуальными правами истца и несет все его обязанности. Однако при этом он не вправе заключать мировое соглашение, к нему не может быть предъявлен встречный иск, он не несет обязанностей по уплате судебных расходов.

Вопрос о статусе прокурора, обратившегося в суд с иском, является одним из самых дискуссионных в науке гражданского процессуального права. Некоторые авторы полагают, что прокурор, предъявивший иск, занимает положение стороны (истца) в процессе. Другие считают прокурора, предъявившего иск, истцом только в процессуальном смысле, поскольку в его пользу суд ничего не присуждает, его распорядительные права имеют лишь процессуальный характер. По мнению третьих, прокурор никогда не является стороной в процессе и всегда занимает положение представителя государства, осуществляющего надзор за законностью. Представляется, что в большей степени соответствует истине точка зрения, которая заключается в том, что прокурор, не являясь субъектом спорного правоотношения и не имея возможности распоряжаться материальным правом, при предъявлении иска занимает положение истца в процессуальном смысле. Попытка законодательного закрепления данной точки зрения сделана в п. 2 ст. 45 ГПК РФ, в котором установлено, что прокурор, подавший

заявление, пользуется всеми процессуальными правами и несет все процессуальные обязанности истца.

Следующая проблема, связанная с первой формой участия прокурора в гражданском процессе, разрешение которой имеет большое практическое и теоретическое значение – это обозначение «границ» возможностей вступления прокурора в гражданский процесс в роли процессуального истца. По ГПК РСФСР прокурор мог возбудить дело любой категории. В соответствии с первоначальной редакцией ГПК РФ от 23.10.02 г., прокурор вправе обратиться в суд в защиту прав другого лица при условии, что гражданин по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и другим уважительным причинам не может сам обратиться в суд. ФЗ от 05.04.09 «О внесении изменений в статьи 45 и 131 ГПК РФ» предоставляет прокурорам новые дополнительные возможности для повышения активности в защите прав и свобод человека и гражданина в гражданском судопроизводстве. Так, обращаясь в суд в интересах граждан в защиту трудовых, социальных, жилищных, образовательных прав и свобод, прокурор освобожден от обязанности представлять доказательства невозможности обращения самого гражданина по уважительным причинам в суд, а предоставленные прокурору дополнительные полномочия позволяют своевременно восстанавливать нарушенные права.

Кроме того, по некоторым категориям дел, прокурор может обратиться с иском в суд в защиту прав других граждан, но без обращения к нему конкретного лица с просьбой вступить в процесс от его имени (это иски в защиту прав несовершеннолетних, недееспособных). Здесь основанием участия прокурора в гражданском процессе является прямое указание на то в законе. В остальных случаях обращения прокурора в защиту законных интересов гражданина прокурор должен обосновать, почему гражданин лично не может предъявить иск.

Но действующим ГПК РФ не урегулирован в полной мере вопрос, как должен поступить судья в случае необоснования прокурором наличия у него на это полномочий, то есть при невыполнении требования ч.3 ст.131 ГПК. Так, среди оснований возвращения искового заявления в п.4 ч.1 ст.135 ГПК РФ названо следующее – исковое заявление подписано и подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд. Однако судья в данном случае также вправе оставить заявление без движения (ст.136 ГПК), так как основанием вынесения такого определения является несоблюдение требований, установленных в статьях 131 и 132 ГПК.

Законодатель прямо закрепляет в абз.4 ст.222 ГПК РФ, что в случае, когда гражданское дело по иску прокурора в защиту прав гражданина было возбуждено, а отсутствие полномочий у прокурора выяснилось уже на стадии подготовки дела к судебному разбирательству, судья должен оставить заявление без рассмотрения по следующему основанию – заявление подписано и подано лицом, не имеющим полномочий на его подписание и предъявление в суд. Но тогда возникает вопрос: почему нельзя по этому же основанию, но на стадии возбуждения гражданского дела, возвратить заявление, или правильнее будет всё же оставить его без движения? Эта проблема требует более детального законодательного урегулирования.

Применительно к первой форме участия прокурора, следует обратить внимание также на следующую проблему. ГПК РФ наделил прокурора в случаях, предусмотренных законом, возможностью обратиться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов неопределенного круга лиц (ст. 46 ГПК РФ). ГПК РСФСР такую возможность не предусматривал. Здесь однако следует заметить, что в юридической литературе требования в защиту неопределенного круга лиц подчас называют исками, хотя сам по себе термин «иск» можно употребить здесь достаточно условно, ведь защита интересов неопределенного круга лиц может осуществляться как в исковом производстве (и здесь этот термин вполне уместен), так и в производстве по делам, возникающим из публично-правовых отношений. В последнем, как известно, нет иска. Не случайно ст. 46 ГПК РФ не содержит термина «иск», а говорит о заявлении в защиту неопределенного круга лиц, и это правильно.

Анализ практики районных судов г. Хабаровска показывает, что в исковом производстве суды неоднозначно подходят к вопросу трактовки понятия «неопределённый круг лиц». Перед судами зачастую возникает вопрос – в каких случаях группа лиц, в защиту прав которой обращается прокурор, может именоваться «неопределённым кругом лиц», а когда следует считать эту группу всё-таки определённой, и, соответственно, нуждающейся в персонификации. Персонификация при этом заключается в обозначении в иске конкретных граждан как материальных истцов и, как следствие, обеспечение возможности их участия в процессе.

Представляется правильным подход в научной литературе и практике правоприменения о том, что иски в защиту неопределенного круга лиц имеют особый предмет защиты – некие общие блага (ценности). Эта защита направлена на обеспечение правового, экономического, социального, экологического благополучия общества. Все, что выходит за пределы интересов конкретного лица, есть защита публичного интереса, в том числе и в случаях предъявления исков в интересах

неопределенного круга лиц. Цель иска в защиту интересов неопределенного круга лиц - признание действий ответчика (продавца, изготовителя, предприятия, нарушающего экологические правила, и др.) противоправными в отношении "всех" лиц (потребителей, заключивших договор, имеющих намерение заключить договор, лиц, пострадавших в результате экологического нарушения, и т.п.), а также пресечение действий ответчика и установление преюдиций по делу. Данные иски следует отграничивать от коллективных и в персонификации материальных истцов они не нуждаются.

Граждане (материальные истцы) вправе принимать участие в рассмотрении судом гражданского дела по иску прокурора в их интересах, кроме того, обладают равными правами в соответствии со ст.35 ГПК РФ со всеми участниками процесса, в том числе в части требований об исполнении решения суда при удовлетворении иска прокурора. В соответствии с ч.2 ст.45 ГПК прокурор может отказаться от иска. ГПК не называет основания такого отказа – представляется, что это может иметь место тогда, когда прокурор делает вывод о том, что в данном деле нет нарушения законности в отношении прав истца. Но если материальный истец не заявит об отказе от иска, то рассмотрение дела по существу продолжается. ГПК РФ не даёт прямого ответа на вопрос о том, как следует поступить прокурору в случае отказа материального истца от иска. Может ли он помимо воли материального истца настаивать на своём участии в данном деле? Точка зрения о том, что прокурор не может требовать дальнейшего рассмотрения дела при отказе материального истца от иска, если судом были соблюдены условия принятия иска, представляется правильной, так как современный российский гражданский процесс «пронизан» содержанием принципа диспозитивности.

Вторая форма участия прокурора в гражданском процессе — вступление в процесс, начатый по инициативе других лиц, для дачи правового заключения по рассматриваемому судом делу.

Как уже было сказано выше, по новому ГПК РФ прокурор не может по своей инициативе вступить в дело в любой стадии процесса по любому гражданскому делу. За ним закреплено право участия для дачи заключения только по ряду определенных гражданских дел: о выселении, о восстановлении на работе, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью и в иных случаях, предусмотренных федеральными законами (п. 3 ст. 45 ГПК РФ). Указанные категории дел затрагивают важные составляющие конституционно-правового статуса человека и гражданина, а полномочия прокурора носят обязательный характер, поскольку его участие в этих

делах предусмотрено законом. Интерес прокурора в гражданском процессе носит публичный характер и сосредоточен на реализации одной из важных государственных функций - надзора за соблюдением законности.

На сегодняшний день остается открытым вопрос о правовом содержании заключения прокурора, вступившего в возбужденное гражданское дело. Важно подчеркнуть, что определение (конкретизация) процессуального содержания этой категории необходимо для уяснения механизма взаимодействия прокурора и суда, а вместе с этим и роли прокурора, участвующего в судебном процессе, в обеспечении законности принимаемого решения. Представляется, что содержание заключения прокурора должно отвечать требованиям, предъявляемым к содержанию решения суда (ст. 198 ГПК РФ). В частности, оно должно содержать: оценку требований истца и возражений ответчика; определение круга обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела; указание на обстоятельства, установленные судом; нормы материального и процессуального права, подлежащие применению.

Здесь же нужно сказать том, что по действующему ГПК неявка прокурора, извещенного о времени и месте рассмотрения дела, не является препятствием к разбирательству дела, то есть его обязанность по участию в таких делах сведена к праву участия в эти делах. Так, например, в соответствии с ГПК РСФСР в случае неявки прокурора суд откладывал производство по делу. В действующем ГПК РФ, как мы видим недостаточно четко сформулировано участие прокурора при рассмотрении дела. В судебной практике также возникает вопрос о том, может ли прокурор, вступающий в дело для дачи заключения по нему, вступить в процесс во второй инстанции или в порядке надзора. Верховный суд РФ разъяснил: прокурор обладает правом на подачу кассационного представления независимо от того, участвовал ли он в заседании суда первой инстанции. Представляется, что существует объективная необходимость в законодательном закреплении права прокурора вступить в дело не только во второй инстанции, но и в порядке надзора.

Подводя итог вышесказанному, можно сделать вывод о том, что, на сегодняшний день в гражданском процессе получила развитие тенденция ограниченного участия прокурора в рассмотрении судами гражданских дел (лишь по ограниченной категории дел и в случаях, прямо предусмотренных действующим процессуальным законодательством). Это продиктовано, в первую очередь, разделением права на публичное и частное, ограниченным вмешательством государства в частноправовые, гражданско-правовые отношения, в связи с чем вмешательство государства в эти отношения должно быть минимальным.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Фёдорова К.В., Носова С.Ф.

**ОЦЕНКА НАИБОЛЕЕ ВАЖНЫХ ИЗМЕНЕНИЙ В ЗЕМЕЛЬНОМ КОДЕКСЕ РФ
В ПЕРИОД С 2007 ПО 2010 ГОДЫ**

В настоящее время в России, в том числе в Хабаровском крае актуальным является вопрос об изменениях в земельный кодекс РФ, которые облегчили бы населению преодоление бюрократических преград на пути к покупке или аренде земельной собственности. В 2008 году был внесен целый ряд изменений, непосредственно влияющих на регистрацию, установление границ земельных участков и другие важные операции в области земельных отношений. Но как эти поправки в законы отразились на процессе оформления сделок? Что кардинальным образом изменилось, а что просто поменяло формулировку?

В работе были поставлены следующие цели:

- определить актуальные проблемы земельно-имущественных отношений;
- оценить наиболее важные изменения в Земельном кодексе в период с 2007 по 2010 год;
- проанализировать различия между понятиями кадастрового плана и кадастровой карты;
- рассмотреть основные положения «дачной амнистии»;
- установить основные этапы в процессе межевания земель;

- рассмотреть и проанализировать основные способы признания права собственности на землю и изменения, внесенные в порядок предоставления земельных участков для строительства и в процедуру регистрации прав на земельные участки.

Земля представляет особую ценность для участников хозяйственного оборота как объект недвижимого имущества. Поэтому сейчас наиболее актуальны проблемы, возникающие при предоставлении земельных участков, касающиеся специфики оформления земли под строительство, планирования и признания права собственности.

Принятый 25 октября 2001 г. земельный кодекс Российской Федерации сделал земельные отношения в стране более прозрачными, в той или иной мере поддающимися правовому регулированию. Однако решение проблем охраны земель как национального достояния, защиты прав землепользователей и собственников земельных участков, обеспечения экономической стабильности в развитии земельных отношений только наметилось.

Из-за пробелов в первоначальной редакции земельного кодекса РФ вносились значительные поправки. В 2007 году были внесены изменения в земельное законодательство, существенно повлиявшие на деятельность организаций, занятых в сфере земельных отношений.

Федеральный закон от 24.07.2007 № 221-ФЗ «О государственном кадастре недвижимости» установил новую систему терминов и понятий.

17 мая 2008 года вступил в силу Федеральный закон № 66-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «О государственном кадастре недвижимости». Изменения коснулись статьи 36 Земельного кодекса РФ «Приобретение прав на земельные участки, которые находятся в государственной или муниципальной собственности и на которых расположены здания, строения, сооружения».

Процедура перевода земли под жилищное строительство тоже была значительно упрощена, в связи с принятием Федерального закона от 18.12.2006 N 232-ФЗ (ред. от 04.12.2007) «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (принят ГД ФС РФ 24.11.2006).

Еще один острый вопрос, по поводу которого не утихают споры, связан с Федеральным законом от 30.06.2006 г. №93-ФЗ «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации по вопросу оформления в упрощенном

порядке прав граждан на отдельные объекты недвижимого имущества», вступившим в силу с сентября 2006 года. Данный закон еще именуют законом «О дачной амнистии».

Действующее законодательство предусматривает три основные категории способов признания права собственности на землю:

- переоформление ранее принадлежавших прав на земельные участки гражданами и юридическими лицами (п. 9.1 ст. 3 ФЗ «О введении в действие Земельного кодекса РФ», ст. 265 - 267 ГК РФ, ст. 21 ЗК РФ);
- административный порядок признания права собственности на земельные участки (ст. 28, 36 ЗК РФ);
- гражданско-правовой способ признания права собственности на землю (ст. 34, 37, 38 ЗК РФ, ст. 217, 552, 1181 ГК РФ).
- судебный способ установления права собственности на землю (ст. 12 ГК РФ, ст. 59 ЗК РФ).

С 1 марта 2010 года на территории Российской Федерации вступил в силу федеральный закон № 343-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О содействии развитию жилищного строительства» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 27.12.2009 г., упрощающий процедуру регистрации прав на земельные участки. федеральный закон предусматривает возможность отправки документов для государственной регистрации прав на недвижимое имущество по почте при наличии нотариального подтверждения подлинности подписи заявителя. Также, согласно новым изменениям, получить готовые документы заявитель сможет аналогичным образом

Упорядочение земельного оборота в нашей стране началось с принятием в 1997 г. Федерального закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним», который предусматривает обязательную регистрацию любых прав на земельные участки и расположенную на нем недвижимость. Дальнейшее развитие система регистрации земельных участков получила с принятием в конце 1999 г. Федерального закона «О государственном земельном кадастре».

Итогом проделанной мной работы стало систематизирование данных об изменениях в Земельном законодательстве в период с 2007 по 2010 год. В данной статье я сделала акцент на процедуре межевания земельных участков, законе «О дачной амнистии», а также на способах признания права собственности на землю, так как считаю эти вопросы наиболее актуальными в настоящее время. Все изменения в земельном законодательстве призваны упростить порядки регистрации, приватизации и т. п. для физических и юридических лиц, но в то же время они должны уменьшить

долю преступности в земельных отношениях. Это достигается путем принятия законов, которые закрепляют юридическую ответственность за участниками отношений. К сожалению, вопрос о приватизации земельных участков, по моему мнению, еще долго будет одним из самых актуальных, так как, с одной стороны, бюрократические преграды мешают рынку земли функционировать в полную силу, а с другой, рейдерство и другие мошеннические операции заставляют Правительство РФ жестко регулировать все важные земельные вопросы.

Список литературы:

1. Земельный Кодекс Российской Федерации (ЗК РФ) от 25.10.2001 N 136-ФЗ (принят ГД ФС РФ 28.09.2001) (действующая редакция), ст. 21, 28, 34, 36-38, 59 // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс».

2. Гражданский Кодекс Российской Федерации (ГК РФ) от 18.12.2006 N 230-ФЗ (принят ГД ФС РФ 24.11.2006) (действующая редакция), ст. 12, 217, 265 – 267, 552, 1181 // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс».

3. Федеральный закон Российской Федерации от 21.12.2001 №178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» (в ред. Федерального закона от 10.05.2007 №69-ФЗ) // Парламентская газета, №19, 26.01.2002.

4. Федеральный закон от 24.07.2007 № 221-ФЗ «О государственном кадастре недвижимости».

5. Федеральный закон № 66-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации и признании утратившими силу отдельных законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Федерации в связи с принятием Федерального закона «О государственном кадастре недвижимости».

6. Федеральный закон от 18.12.2006 № 232-ФЗ (ред. от 04.12.2007) «О внесении изменений в Градостроительный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (принят ГД ФС РФ 24.11.2006).

7. Федеральным законом №93-ФЗ «О внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации по вопросу оформления в упрощенном порядке прав граждан на отдельные объекты недвижимого имущества» от 30.06.2006 г.

8. Федерального закона от 25.10.2001 № 137-ФЗ «О введении в действие Земельного кодекса Российской Федерации».

9. Федеральный закон № 343-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон «О содействии развитию жилищного строительства» и отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 27.12.2009 г.

10. Федеральный закон от 24.07.2007 № 221-ФЗ «О государственном кадастре недвижимости».

11. Федеральный закон от 21.07.1997 N 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

12. Письмо Федерального агентства кадастра объектов недвижимости от 2 ноября 2006 г. № ВК/1699 «Об уточнении площади и границ земельного участка и выдаче кадастрового плана земельного участка для целей межевания».

13. Буров В.А. Проблемы создания искусственных земельных участков // Право и экономика. 2009. №2.

14. Воробьева Л. В. Земельное право Российской Федерации : учебное пособие. Тамбов, 2007.

15. Гурова Т. В. Понятие земельного участка в гражданском и земельном законодательстве // Актуальные вопросы правоведения. 2004. №8.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Федченко Я.В., Носова С.Ф.

О ВСЕОБЩЕЙ ВОИНСКОЙ ПОВИННОСТИ

Данная работа посвящена проблеме всеобщей воинской повинности. В ней проведен анализ нормативно-правовых актов и аналитико-статистических данных, связанных с проблемой воинской повинности, аргументировано доказывается несостоятельность системы военного призыва Российской Федерации, а также рассматриваются и предлагаются альтернативные варианты прохождения воинской службы.

Воинская повинность – долг и обязанность граждан с оружием в руках защищать государство и нести воинскую службу в рядах вооруженных сил. Она законодательно закреплена во многих странах мира. Из нее необходимо вытекает воинская служба граждан во время войны. Но во многих государствах существует воинская повинность, предполагающая несение службы как в военное, так и в мирное время.

Можно с уверенностью сказать, что уже в течение длительного периода времени, вплоть до сегодняшнего дня, проблема всеобщей воинской повинности стоит очень остро в российском обществе. А именно поэтому она столь актуальна для обсуждения.

Целью работы является изучение, анализ нормативно-правовых актов и аналитико-статистических данных, связанных с проблемой воинской повинности, доказать несостоятельность системы военного призыва РФ, а также рассмотреть альтернативные варианты прохождения воинской службы.

В Российской империи всеобщая воинская обязанность была введена в 1874 году, заменив рекрутскую повинность. В начале 1918 года большевики утвердили Рабоче-Крестьянскую Красную Армию с классовым цензом (в армию принимались только рабочие, крестьяне и члены их семей) и комплектуемую на добровольческой основе, но с весны-лета 1918 г. вернулись к призывной системе комплектования, которая сохранилась до наших дней.

На сегодняшний день, согласно Ст.1 п.1 Федерального закона «О воинской обязанности и военной службе» от 28.03.1998 г. №53-ФЗ – воинская обязанность граждан Российской Федерации предусматривает:

- воинский учет;
- обязательную подготовку к военной службе;
- призыв на военную службу;
- прохождение военной службы по призыву;
- пребывание в запасе;
- призыв на военные сборы и прохождение военных сборов в период пребывания в запасе.

При этом, «компенсация расходов, понесенных организациями и гражданами в связи с исполнением настоящего Федерального закона, является расходным обязательством Российской Федерации и осуществляется в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации» (Ст.1 п.7 ФЗ «О воинской обязанности и военной службе»).

Можно с уверенностью заявить, что на сегодняшний день солдаты, прошедшие срочную службу в российской армии, являются фактически не боеспособными. И на это есть несколько причин.

1. «Призыву на военную службу подлежат: граждане мужского пола в возрасте от 18 до 27 лет, состоящие или обязанные состоять на воинском учете и не пребывающие в запасе» (Ст.22 п.1-а. ФЗ от 28.03.1998 г. №53-ФЗ), но «право на отсрочку от призыва на военную службу имеют граждане: обучающиеся по очной форме обучения в: имеющих государственную аккредитацию образовательных учреждениях по образовательным программам среднего (полного) общего образования»; «имеющих государственную аккредитацию по соответствующим направлениям подготовки (специальностям) образовательных учреждений по программам начального профессионального или программам среднего профессионального образования»; «имеющих государственную аккредитацию по соответствующим направлениям

подготовки (специальностям) образовательных учреждениях высшего профессионального образования» (Ст.24 п.2-а. ФЗ от 28.03.1998 г. №53-ФЗ).

Таким образом, получается, что в 18 лет в армию забирают всех самых необразованных молодых людей, которые в течение школьного возраста учились настолько слабо, что даже не имеют возможности поступить в учебные заведения начального, среднего и высшего профессионального образования. Следовательно, российская армия комплектуется не из заинтересованных кадров, а из тех, кто фактически является необучаемыми.

2. После окончания вуза и получения диплома, если студент не поступит в аспирантуру по своей специальности и не продолжит обучение на соискание ученой степени, то он согласно п.1 ст.38 ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» должен проходить военную подготовку в течение 12 месяцев. То есть в армию забирают всех тех молодых специалистов, которые только закончили вуз, полны сил для самореализации и имеют какие-никакие знания, необходимые для работы, полезной для развития общества. Таким образом, аргументом против призыва является необходимость занять призывника военной работой, а не работой, необходимой для его развития. Поэтому многие ценные специалисты, не поддерживая во время службы свои специфические навыки, ослабляют или утрачивают их совсем. Более того, по возвращении из армии специалисты, не имеющие стажа работы никому не нужны.

3. В армии на сегодняшний день ставится вопрос не о создании боеспособных кадров, а о выживании в дедовщине. Тот, кто прошел армию считается мужчиной. В 2005 году, после выступления в парламенте экс-министра обороны С. Иванова, некий анонимный источник в Госдуме сообщил корреспонденту «Интерфакса», что за пять лет периода с 2000 по 2005 годы не боевые потери Вооруженных сил России составили 10799 человек, то есть дивизию, укомплектованную по нормам военного времени. Более двух тысяч погибших ежегодно — потери армии, которая участвует в локальном конфликте среднего масштаба. Для сравнения: около тысячи солдат и офицеров в год СССР терял в Афганистане [5]. В то же время силы международной коалиции в Ираке в период с 2003 по 2010 годы потеряли убитыми 4696 человек, из них 4378 - американцы [4]. Получается, что Российская армия ведет тяжелую изматывающую войну сама с собой. И, что естественно, несет немалые потери.

Однако Правительство РФ обосновывает эти потери иначе. Так, исходя из Распоряжения Правительства Российской Федерации от 3 февраля 2010 г. №134-р, во II главе Концепции федеральной системы подготовки граждан Российской Федерации к военной службе на период до 2020 года «Состояние подготовки граждан к военной

службе и тенденции ее развития» говорится, что «анализ основных причин травматизма и гибели личного состава, аварийности и катастроф техники свидетельствует, что наибольшее их количество приходится именно на начальный период военной службы и во многом связано с неподготовленностью граждан, призванных на военную службу, к действиям в сложных ситуациях» [7]. То есть из этого следует, что молодые парни погибают во время несения военной службы ввиду слабой физической подготовки. Больше 2000 человек в год!

4. Потерян престиж российской армии. Недавно в одной передаче приводилось такое сравнение армии: «Армия - как тюрьма: замкнутый мужской коллектив, со своими законами, все мотают срок и не могут дождаться его окончания». Кстати, согласно статье 328 п.1 УК РФ «Уклонение от прохождения военной и альтернативной гражданской службы», «уклонение от призыва на военную службу при отсутствии законных оснований для освобождения от этой службы – наказывается (...) либо арестом на срок от трех до шести месяцев, либо лишением свободы на срок до двух лет». Стоит отметить, что год армии идет за два тюремных.

5. Российская армия - одна из самых коррумпированных структур на сегодняшний день. Огромные средства идут втемную, чтобы «откосить» от нее или сократить срок. Из доклада главного военного прокурора С. Фридинского следует, что в 2008 году за различные преступления в вооруженных силах были осуждены около 300 старших офицеров, в том числе десять генералов и 76 командиров частей. При этом выявленный ущерб от коррупции в армии только за 2008 год оценивается в 2 миллиарда рублей [6]. Кроме того, как уже говорилось ранее, все солдаты содержатся за счет Федерального бюджета.

Из всего вышесказанного можно сделать вывод, что российская призывная система на армейскую службу на сегодняшний день является абсолютно бесполезной и неэффективной, калечащей судьбы многих молодых парней и не обеспечивающей их должным уровнем военной подготовки.

После прохождения срочной службы молодые люди не только не могут получить достойную профессию в силу экономических факторов на рынке труда, но также и в силу того, что их послеармейский уровень образования, да и еще без опыта работы, никому не нужен.

Что же касается нравственности и физиологии, то в РФ декларируется экстерриториальный принцип прохождения военной службы. В результате призывник не может в сроки увольнений или отпусков добраться до родного города или села. Помимо этого возможности солдата покинуть часть малы, поэтому на всё время

службы он оказывается в мужском коллективе, без возможности общения с женой или девушкой.

Это приводит к малой интенсивности половых контактов и их неразборчивости, что в первом случае приводит к заболеваниям половой системы, а во втором случае повышает риск заражения заболеваниями, передающимися половым путем [3].

Проанализировав сегодняшнюю ситуацию в военных учреждениях, стоит выдвинуть некоторые предложения.

1. Необходимо отменить всеобщую воинскую повинность. Многие аргументы против военного призыва основываются на принципах Всеобщей декларации прав человека. В частности,

Статья 1. Все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и правах. (...)

Статья 3. Каждый человек имеет право на жизнь, на свободу и на личную неприкосновенность.

Статья 4. Никто не должен содержаться в рабстве или в подневольном состоянии; рабство и работорговля запрещаются во всех их видах.

Статья 20. Каждый человек имеет право свободно передвигаться и выбирать себе местожительство в пределах каждого государства. (...).

Статья 20. (...) Никто не может быть принужден вступать в какую-либо ассоциацию.

Статья 23. Каждый человек имеет право (...) на свободный выбор работы (...).

Сходные права записаны в конституциях многих стран, даже тех, в которых есть военный призыв. [3]

Наиболее развитые страны уже не имеют всеобщей воинской повинности, как в России. К таким странам относятся: Китай, США, Канада, Аргентина, ЮАР, Австралия, Новая Зеландия, Великобритания, Ирландия, Люксембург, Бельгия, Нидерланды, Франция, Испания, Словения, Венгрия, Португалия, Чехия, Италия, Словакия, Босния и Герцеговина, Македония, Черногория, Румыния, Латвия, Хорватия, Болгария, Польша, Литва, Швеция и другие. В России же с каждым годом требования к военнообязанным становятся все жестче и жестче.

2. Для получения базовых военных знаний, которые получают в армии российские солдаты, ввести в средних образовательных учреждениях курс начальной военной подготовки, на котором бы парни и девушки получали основы военного дела. Более того, многие, познав основы военного искусства и достижения русского народа в

военной истории родного отечества, пропитаются и духом патриотизма, и сами поймут, кому интересно было бы связать жизнь с военной службой;

3. Надо создать систему профессионального высшего военного образования, после окончания которого, наша армия пополнялась бы профессиональными военными кадрами, любящими и ценящими свою профессию.

4. Для материального подкрепления боеспособности и профессионализма военных структур ввести подходящий налог на лиц, не проходящих воинскую службу.

5. Необходимо перевести всю армейскую службу на контрактную основу. Тем самым будет обеспечена и подкреплена необходимость улучшения казарменных условий, в частности улучшена система питания.

6. Надо начать набор кадров на конкурсной основе, тщательно отбирая каждого солдата. Именно в этом случае может быть достигнут высокий и профессиональный уровень военного состава.

После того, как эти меры будут хотя бы частично введены в жизнь общества,, количество солдат сократится в несколько раз, однако качество поднимется на другой, "инновационный" уровень развития, то есть на тот уровень, к которому призывал стремиться Президент РФ в своем послании Федеральному Собранию.

Список литературы:

1. Всеобщая декларация прав человека : принята и провозглашена резолюцией 217 А (III) Генеральной Ассамблеи от 10 декабря 1948 года. URL: www.un.org/russian/document/declarat/declhr

2. Федеральный закон «О воинской обязанности и военной службе» от 28.03.1998 г. №53-ФЗ.

3. Распоряжение Правительства РФ от 3 февраля 2010 г. №134-р г. Москвы. URL: <http://www.rg.ru/2010/02/12/prisyv-dok.html>.

4. Уголовный кодекс Российской Федерации. М. : Проспект, 2008.

5. Воинская обязанность. Википедия. URL: http://ru.wikipedia.org/wiki/Воинская_обязанность.

6. URL: <http://www.lenta.ru/news/2010/02/23/milestone>.

7. URL: <http://2005.novayagazeta.ru/nomer/2005/05n/n05n-s20.shtml>.

8. URL: <http://www.polit.ru/news/2009/03/17/noncombat.html>.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Черенцова А.В., Плотникова Л.А.

ПРАВО США

Первая регулярная английская колония была основана в 1585 г., но интенсивный этап освоения Америки пришелся на первую половину XVII в. Англичане заложили фундамент американской правовой системы, поэтому справедливо утверждать, что право США происходит из одного источника — права английского.

В эволюции права США следует выделять три основных периода в соответствии с тремя ключевыми моментами в истории страны — образованием первых колоний на территории США, войной за независимость Соединенных Штатов, Гражданской войной Севера и Юга, которые существенным образом повлияли как на содержание, так и на систему формально-юридических источников американского права.

В сознании первых колонистов на первом этапе право ассоциировалось с символом естественных прав, с правом справедливости, разума, с божественным правом, а не с конкретными нормами. В первой половине XVIII в, наметилась тенденция к большему сближению американского права с английской моделью, ведь юристы, проживавшие в колониях, были англичанами, использовавшими английские правовые материалы, сборники прецедентов, определения и терминологию.

Война за независимость американских штатов прервала сближение английского и американского права. Был принят ряд фундаментальных документов, ознаменовавших окончание колониального периода в истории права США.

После гражданской войны наблюдается необычайный рост статутов, который поставил на первый план проблему унификации и систематизации американского законодательства.

Среди основных особенностей американского права, отличающих его от своего прародителя и сближающих с правом континентальным, можно отметить следующие:

- 1) правило прецедента никогда не носило столь жесткого характера, как в Англии
- 2) развитие американского права идет на двух параллельных уровнях – федерации и штатов
- 3) более значимая, чем в Англии роль нормативных правовых актов во главе с конституцией
- 4) большая степень систематизации американского права, в отличие от казуистичности английского права.
- 5) применение принципа судебного контроля за конституционностью законов.

Американская правовая система базируется на доктрине судебного превосходства, т.е. в системе разделения властей роль контрбаланса играет судебная власть. Отсюда и те широкие полномочия, которыми обладают американские судьи в вопросах применения права. Судебную систему возглавляет Верховный суд США. Федеральная конституция и конституции штатов устанавливают разграничение федеральной власти законодательных органов штатов.

Важная особенность американской правовой системы заключается и в ее относительной стабильности и созидательной способности.

Говоря об американском праве и законодательстве, всегда следует помнить, что жизненную силу они черпают из Конституции, существующей уже более 200 лет. Американцы до сих пор чтят Конституцию как народную святыню, почти как Библию.

Одно из наиболее почитаемых и важных правил, лежащих в основе американской правовой системы, заключается в том, что правительство (исполнительная власть) формируется из наиболее авторитетных и компетентных представителей общества.

Говоря об американской правовой системе необходимо понимать, что представляет собой американский юрист. Понятие юридической профессии в США охватывает: адвокатов, юрисконсультов предприятий и учреждений, профессоров права и судей. Требования, необходимые для работы в качестве юриста, различны в каждом штате. Для работы адвокатом в различных штатах требуется сдать экзамен, организуемый под контролем судов. Правовые школы в США принимают только желающих практиковать профессию юриста. Студенты до правовой школы посещают университетский колледж, в котором они проводят три или четыре года после окончания средней школы. Способ

обучения в американских школах права, известен под названием обучение на конкретных делах.

Судебная система США включает, с одной стороны, федеральные суды, с другой — суды штатов, поэтому существуют две категории американских судей: федеральные судьи и судьи судов штатов. Каждый штат имеет свою собственную судебную систему.

Вопрос гуманизации уголовного права необходимо рассматривать через призму применения смертной казни, ведь институт смертной казни выступает своего рода ровесником права. Более чем за столетие уголовная политика в США проделала достаточно сложную эволюцию: от просветительных реформ, к попытке полной отмены смертной казни, которая закончилась более чем скромными успехами.

Таким образом, можно сделать вывод, что уже к концу XIX столетия в США сложилось вполне процветающее общество, залогом прочности которого стали весьма жизненные формы его политической организации, отвечающие характеру и идеалам американцев. На относительно раннем этапе развития удалось добиться такого уровня политической зрелости и экономического развития, к которым до сих пор стремятся многие европейские народы.

Список литературы:

1. Давид Р.. Основные правовые системы современности. М., 1988.
2. Ботов С. В., Жигачев И.Ю. Введение в правовую систему США. М., 1997
3. Государственный строй США /авт. кол. В. А. Савельев, А. С. Никифоров, В. П. Золотухин и др. отв. ред. А. С. Никифоров. М. : Юрид. лит.,1976.
4. Основные исторические этапы развития американского права // История государства и права. 2006. №5.
5. Гуманизация уголовной политики в контексте модернизации права в Западной Европе и в США // Правовая политика и правовая жизнь. 2004. №2.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Черныш В.В., Коваленко Е.Г.

**СООТНОШЕНИЕ ПОНЯТИЙ «РЕВИЗИЯ» И «ПРОВЕРКА» В РОССИЙСКОМ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ**

Эффективность работы органов финансового контроля напрямую зависит от правовой регламентации и унификации контрольной деятельности. На сегодняшний день в Российской Федерации нет единого нормативного правового акта по методологии финансового контроля и взаимодействию финансовых органов.

Сравнительный анализ источников финансового права позволяет сделать выводы о несовершенстве правового и организационного обеспечения финансово-контрольной деятельности в Российской Федерации.

Причины такого состояния правового обеспечения финансово-контрольной деятельности разнообразны, в том числе разрозненность и противоречивость терминологии. Отсутствие единых методик, единых стандартов финансово-контрольной деятельности влечет за собой разобщенность, разнотолкование, разное действие контрольных органов на всех уровнях.

Каждый из органов системы финансово-контрольной деятельности должен иметь свои специфические цели и задачи, но проверки, ревизии, обследования целесообразно проводить, руководствуясь едиными методиками и программами.

Одним из примеров недостаточной унификации контрольной деятельности является неоднозначное толкование терминов «проверка» и «ревизия» в различных правовых актах.

В существующем законодательстве термины «проверка» и «ревизия», как широко распространенные методы осуществления финансового контроля, не получили должной регламентации. Теоретические исследования данных понятий содержатся лишь в научно-правовой литературе.

В соответствии с толковым словарем Ожегова¹ термин «ревизия» трактуется как «обследование чьей-нибудь деятельности для установления правильности и законности действий».

Согласно Большого энциклопедического словаря² «ревизия документальная – проверка финансово-хозяйственной деятельности предприятий, организаций, учреждений или должностных лиц за определенный период». Определение понятий «ревизия» имеется в Инструкции Минфина РФ³: «Ревизия представляет собой систему обязательных контрольных действий по документальной и фактической проверке законности и обоснованности совершенных в ревизуемом периоде хозяйственных и финансовых операций ревизуемой организацией, правильности их отражения в бухгалтерском учете и отчетности, а также законности действий руководителя и главного бухгалтера (бухгалтера) и иных лиц, на которых в соответствии с законодательством Российской Федерации и нормативными актами установлена ответственность за их осуществление».

В соответствии со ст. 376 Таможенного кодекса «таможенные органы проводят таможенную ревизию – проверку факта выпуска товаров, а также достоверности сведений, указанных в таможенной декларации и иных документах, представляемых при таможенном оформлении, путем сопоставления этих сведений с данными бухгалтерского учета и отчетности, со счетами, с другой информацией лиц, указанных в настоящей статье».

Из приведенных определений видно, что для раскрытия сущности ревизии авторы используют термин «проверка». В связи с этим следует обратиться к содержанию термина «проверка»; а также его употреблению вместе «параллельно» с термином «ревизия».

Проверка в соответствии с толкованием словаря – это контроль, проводимый на предмет установления соответствия реального, истинного состояния товара, документа,

¹ Ожегов С.И. Толковый словарь русского языка М. : Издательство «Советская энциклопедия», 1973.

² Большой энциклопедический словарь / под редакцией А. Н. Азрилияна М. : Институт Новой экономики. 2007.

³ Об утверждении Инструкции о порядке проведения ревизии и проверки контрольно – ревизионными органами Министерства финансов Российской Федерации : приказ Минфина РФ от 14 апреля 2000 г. №42н.

проекта, исполнения поручений требуемому образцу, стандарту, установленным правилам.

В большинстве нормативно-правовых актах просто описывается процесс проведения и оформления проверок и ревизий, а само их нормативное определение отсутствует.

В документах Правительства РФ: постановление № 278 от 15.06.2004 г. «Об утверждении Положения о Федеральной службе финансово-бюджетного надзора» и приказа Минфина России № 75н от 04.09.2007 г. «Об утверждении административного регламента исполнения федеральной службой функции по осуществлению контроля и надзора за соблюдением законодательства РФ при использовании средств федерального бюджета, средств государственных внебюджетных фондов, а также материальных ценностей, находящихся в федеральной собственности» встречается указание на проведение проверок (ревизий) как терминов имеющих одно смысловое содержание – определение правомерности, в том числе целевого характера, эффективности и экономности использования средств федерального бюджета, средств государственных внебюджетных фондов, а также материальных ценностей, находящихся в федеральной собственности.

В ходе анализа рассматриваемых понятий установлено, что по целям, задачам, частоте и процедуре проведения существенных различий между ревизией и проверкой нет. Следовательно, для совершенствования правового регулирования и подготовки материалов для разработки федерального закона «О финансовом контроле» следует остановиться на более распространяемом, универсальном и чаще употребляемом термине «проверка».

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Шеломенцева Е.В., Корнилова Н.В.

ДЕПРИВАТИЗАЦИЯ ЖИЛЫХ ПОМЕЩЕНИЙ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Деприватизация – это процесс обратный приватизации. Несмотря на отсутствие в законодательстве легального определения понятия под «деприватизацией (от de... и лат. privatus – частный)» понимается национализация ранее приватизированных в частную собственность, обратный переход, то есть возврат в государственную собственность той частной собственности, которая возникла в результате приватизации¹.

Это условный термин, пока законодательно не оформлен и не определен, что создает множественные неудобства в решении юридических проблем. Деприватизация пока не изучена, тем не менее, как факт конкретных отношений в жилищной сфере он наличествует и поэтому требует теоретического исследования и объяснения, в то время как в научной литературе эта проблема фактически не освещена.

Все многообразие «деприватизационных отношений» можно свести к нескольким группам - типами деприватизации.

К первому типу деприватизации отнесены договоры, в которых отчуждатель преследует единственную цель – прекратить отношения частной собственности на жилые помещения, возникшие в результате приватизации.

¹ Райзберг Б. А., Лозовский Л. Ш., Стародубцева Е. Б. Современный экономический словарь. М. : ИНФРА-М, 2006. С. 89.

Ко второму типу деприватизации можно отнести сделки по возвращению приватизированных квартир государству, в которых на первый план выступает инициатива государства.

К третьему типу деприватизации – наиболее любопытная ситуация, можно отнести некоторые возмездные договоры, заключаемые между гражданами - собственниками приватизированных квартир и государством.

Эти договоры представляют интерес, поскольку заключаются между теми же субъектами, что и в предыдущих двух случаях, имеют возмездный характер и предусматривают в качестве обязательного условия сохранение за гражданами права пожизненного пользования продаваемым жилым помещением и приобретение гражданами пожизненного права на получение предусмотренных в договоре выплат. Выделение договоров третьей группы и отнесение их к одному из типов деприватизации произошло, главным образом, за счет специального состава участников этих договоров и наличия условия о предоставлении продавцу права пользования жилым помещением после его продажи.

Одной из проблем механизма деприватизации является то, что, закрепив право граждан передавать жилые помещения в государственную или муниципальную собственность, законодатель не создал механизма такой передачи. В связи с наличием этого пробела в федеральном законодательстве в настоящее время жилые помещения не передаются в государственную собственность.

Единственным правовым основанием института деприватизации является на федеральном уровне Закон Российской Федерации от 4 июля 1991 года № 1541-1 «О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации»¹.

Так статья 9.1 закрепляет, что граждане, приватизировавшие жилые помещения, являющиеся для них единственным местом постоянного проживания, вправе передать принадлежащие им на праве собственности и свободные от обязательств жилые помещения в государственную или муниципальную собственность, а соответствующие органы исполнительной власти, органы местного самоуправления или уполномоченные ими лица обязаны принять их в собственность и заключить договоры социального найма этих жилых помещений с этими гражданами в порядке, установленном законодательством Российской Федерации и законодательством субъектов Российской Федерации, нормативными правовыми актами органов местного самоуправления соответствующих муниципальных образований.

¹ О приватизации жилищного фонда в Российской Федерации : Закон РФ от 04.07.1991 г. № 1541-1 // Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета РСФСР. 11.07.1991. № 28. Ст. 959.

Что касается процесса деприватизации в отношении передачи в муниципальную собственность, то механизм такой передачи исходя из общих начал законодательства должен предусматриваться региональным законодательством. Однако, вопреки прямому указанию закона, иного нормативно-правового акта регулирующего вопросы, порядок и условия деприватизации жилых помещений на уровне субъекта Российской Федерации - Хабаровского края, а также муниципальных образований не принято. Исключение составляет Постановление Главы городского поселения «Город Амурск» Амурского муниципального района «Об утверждении Положения о бесплатной приватизации и реприватизации муниципального жилищного фонда городского поселения «Город Амурск»¹, содержащее всего три статьи относительно процесса деприватизации.

Тем не менее поскольку долгое время данный вопрос не регулировался ничем, это приводило к путанице и препятствовало осуществлению гражданами своих прав.

Существовавший в течение десяти лет пробел в законодательстве в сочетании с необходимостью осуществления деприватизации на практике породил множество неясностей.

В целом деприватизация жилых помещений является скорее исключением, чем правилом, и применяется редко. Это связано, прежде всего, с тем, что в настоящее время нет существенной разницы в размере расходов на квартиры, принадлежащие гражданам на праве собственности, и на квартиры, находящиеся в пользовании на основании договора социального найма. Но в перспективе, при введении налога на недвижимое имущество, взимаемого с рыночной стоимости имущества, и, как следствие, увеличении сумм уплачиваемого налога, возможно, деприватизация станет более распространенным явлением.

Возврат государству приватизированной жилой площади несколько иной вид сделки и не только в юридическом, но и ином аспекте. Так, говоря о моральной, практической стороне вопроса, то необходимо предупредить что, прежде чем решиться на реприватизацию принадлежащих помещений, гражданам необходимо хорошо подумать и взвесить все доводы за и против, так как после реприватизации граждане уже не смогут ни продать, ни завещать, ни заложить свою квартиру, ни вернуть квартире обратно статус приватизированной, так как теряют право на приватизацию.

¹ Об утверждении Положения о бесплатной приватизации и деприватизации муниципального жилищного фонда городского поселения «Город Амурск»: Постановление Главы городского поселения «Город Амурск» Амурского муниципального района от 30.11.2006 г. № 137 // Сборник правовых актов органов местного самоуправления городского поселения «Город Амурск» от 30.11.2006. № 6 (часть 1).

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Яцышина А.В., Юхнова В.А.

АКТУАЛЬНЫЕ ВОПРОСЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О ВЫБОРАХ В РФ

Перестроечные процессы, начавшиеся в стране в середине 80-х гг. XX века, привели к смене государственного режима и возникновению новых политических институтов и процедур. Принятая 12 декабря 1993 году, Конституция РФ закрепила порядок, при котором высшим непосредственным выражением власти народа являются референдум и свободные выборы, а граждане Российской Федерации имеют право избирать и быть избранными в органы государственной власти и местного самоуправления, а также участвовать в референдуме.

За эти годы сформировался и продолжает непрерывно совершенствоваться правовой институт избирательного права, который является неотъемлемой частью отрасли конституционного права. На основании анализа правоприменительной практики разрабатываются и рассматриваются концепции и законопроекты в сфере реформирования законодательства о выборах.

Становление институтов выборной демократии в нашей стране проходит по традиционному сценарию, а именно в условиях параллельного поиска новой структуры организации власти и оформления институтов политического участия граждан в её осуществлении¹. Россия до сих пор характеризуется многими российскими и зарубежными аналитиками как государство «переходного типа». Отмечается, что в таком случае перспективы эволюции государства в направлении демократии

¹ Свободная энциклопедия. Путин Владимир Владимирович. Википедия. URL: <http://ru.wikipedia.org>.

представляются весьма неопределенными. Причем на современном этапе, в числе главных препятствий развитию демократии в России все чаще называют не только власть, но и само общество, которое якобы в ней разочаровалось.

Системное реформирование законодательства о выборах происходило неоднократно. При этом российские же законодатели часто бессистемно выхватывали из разных систем те или удобные им в данный момент в тех или иных целях механизмы и имплантировали их в российское законодательство, зачастую не задумываясь о том, какие будут последствия. Поэтому наилучшим вариантом было бы создание и продвижение собственного целостного и внутренне непротиворечивого Избирательного кодекса. Среди предложений при написании Избирательного кодекса считаю необходимыми следующие:

- изменить систему формирования избирательных комиссий, полностью исключив из процесса ее формирования органы исполнительной власти
- возможность направления наблюдателей должны получить не только партии и кандидаты, но также общественные объединения и группы граждан
- списки избирателей должны быть публичными и находиться в открытом доступе
- необходимо полностью исключить возможность отмены регистрации кандидатов и их списков иначе, чем через их добровольное выбытие.
- льготы для представителей парламентских партий при регистрации должны быть отменены
- при регистрации на основании внесения подписей избирателей должны выбраковываться только фальсифицированные подписи. Наличие технических недочетов не может служить основанием для выбраковки;
- наличие дополнительных документов при сдаче подписей в виде нотариального заверения является недопустимым.
- предельные размеры избирательных фондов должны быть отменены.
- подлежат отмене единые избирательные дни.
- заградительный барьер на региональных и местных выборах не может превышать 5%.
- восстановлена возможность образования избирательных блоков.
- при проведении выборов регионального и муниципального уровня, там, где используется пропорциональная избирательная система, нужно предусмотреть возможность выдвижения списков кандидатов группами граждан, а не только политическими партиями и общественными объединениями

- в перечень избирательных систем, применяющихся в Российской Федерации, должны быть включены смешанные связанные системы и преференциальные системы в многомандатных округах.

- при проведении выборов по полностью пропорциональной системе должна быть исключена возможность выдвижения по всему региону единого списка кандидатов

- регионы должны разбиваться на несколько территорий, по каждой из которых должен отдельно выдвигаться список избирательного объединения (а не территориальная группа внутри единого списка, как сейчас).

- должны быть исключены возможности использования на выборах методик распределения мандатов, нарушающих принцип пропорциональности

- минимальное число кандидатов в партийном списке не должно устанавливаться, максимальное же — на усмотрение регионов.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Яцышина А.В.

**ПРОБЛЕМНЫЕ ВОПРОСЫ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ОБ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ
НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ (БАНКРОТСТВА) В РФ**

Институт экономической несостоятельности, в сравнении с развитыми странами, является относительно молодым для нашего государства. Поспешное принятие первых редакций закона о банкротстве и отсутствие практического опыта привело к тому, что новые конструкции и институты совершенно не вписывались в российскую правовую систему¹. С 3 декабря 2002 г. действует новый Федеральный закон «О несостоятельности (банкротстве)» от 26.10.2002 г. №127-ФЗ (далее по тексту - Закон). Однако и практика его применения арбитражными судами России выявила множество проблем, возникающих при рассмотрении дел о банкротстве.

Признаками банкротства Закон 2002 года определяет неспособность должника удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей, если соответствующие обязательства и (или) обязанности не исполнены в течение трех месяцев с момента наступления даты их исполнения; требования к должнику — юридическому лицу составляют не менее 100 тысяч рублей. Чтобы избежать банкротства, должник должен либо погасить свои обязательства, либо предоставить арбитражному суду доказательства необоснованности требований кредиторов, налоговых и иных органов. Разбирательство

¹ Никитина О. А. Как правильно применить Закон о банкротстве // ЭЖ -ЮРИСТ. 2006. № 29.

и вынесение решения о банкротстве российского лица отнесено к специальной компетенции арбитражных судов. Дело о банкротстве может быть возбуждено только в случае, если в арбитражный суд обратится уполномоченное лицо. Правом на обращение в арбитражный суд с заявлением о признании должника банкротом обладают: должник, конкурсный кредитор, уполномоченные органы. В настоящее время уполномоченным органом является МНС РФ¹. Причины задолженности часто носят объективный характер и не всегда возникают по вине самого должника. В связи с этим возможно два законодательных решения, опирающихся на зарубежный опыт: во-первых, увеличения 30-дневного срока, например, до 60-дневного.

Во-вторых, внесение в Закон императивной нормы, согласно которой до момента введения судебной процедуры наблюдения в отношении должника было бы исключено принятие арбитражным судом иных заявлений от кредиторов должника. Необходимо усилить ответственность руководителя должника за неисполнение обязанности подать заявление о банкротстве. Целесообразно ввести в законодательство понятия «соглашения об урегулировании долгов» как специальной досудебной меры достижения договоренностей между кредиторами и должником с возможностью присоединения к такому соглашению нескольких кредиторов. Необходимо предусмотреть возможность признания должника банкротом без проведения процедуры наблюдения или сокращения срока наблюдения до трёх месяцев. Минэкономразвития России разработало законопроект, предусматривающий возможность должника обратиться в суд с заявлением о введении процедуры финансового оздоровления, минуя процедуру наблюдения.

Очевидной проблема – отстранение руководителя на стадии наблюдения, фактически лишает его возможности повлиять на дальнейшую судьбу предприятия. Необходимо законодательно закрепить конкретные основания отстранения руководителя должника, а также пересмотреть полномочия арбитражного управляющего и требования, предъявляемые к нему, во избежание авральные банкротств предприятий. Для поддержания баланса интересов кредиторов и должников, расширение возможности для должников использовать процедуру финансового оздоровления для решения своих долговых проблем должно сопровождаться предоставлением кредиторам необходимых гарантий, препятствующих использованию данной процедуры для уклонения от исполнения обязательств.

¹ Постановление Правительства РФ от 29 мая 2004 г. № 257 «Об обеспечении интересов Российской Федерации как кредитора в делах о банкротстве и в процедурах банкротства» \\\r\nСобрание законодательства Российской Федерации. 7 июня 2004 г. №23. Ст. 2310.

СЕКЦИЯ 3.

**III СТУДЕНЧЕСКАЯ НАУЧНО-ПРАКТИЧЕСКАЯ КОНФЕРЕНЦИЯ
«ИЗБИРАТЕЛЬНОЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО ХАБАРОВСКОГО КРАЯ»**

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Алкаева Я.И., Сазанкова О.В.

ПОЛИТИЧЕСКАЯ СОЦИАЛИЗАЦИЯ МОЛОДЕЖИ

Политическую социализацию чаще всего определяют как процесс активного освоения человеком идеологических и политических ценностей и норм общества, их формирование в систему социально-политических установок, которая определяет поведение человека в политической системе общества.

В процессе политической социализации формируется социально-политическая активность личности. Политически социализированный человек отражает объективно существующие в обществе политические и социальные процессы, интересуется политикой, участвует в ней. Его участие является активным, социально значимым, т.е. социально-активная личность, участвуя в политике, руководствуется не только своими личными интересами, но и интересами общества, осознает свою ответственность перед обществом и государством.

Особенно актуален вопрос о политической социализации молодежи, т.к. ее общественное сознание в большей мере, чем у старших возрастных групп подвержено влиянию извне. Молодежь рассматривается как социально-демографическая группа с характерными для нее возрастными, социально-психологическими свойствами и социальными ценностями, которые обуславливаются уровнем социально-экономического, культурного развития, особенностями социализации в российском обществе.

В настоящее время ведущими институтами и агентами политической социализации российской молодежи выступают: система образования, средства массовой информации, органы власти, общественные и политические организации, церковь и семья. При этом следует отметить, что такие институты как армия, профсоюзы и трудовые коллективы, ранее оказывавшие значительное влияние на молодежь, в настоящее время заметно ослабили свою роль. Кроме того, ряд авторов - их подавляющее большинство - полагают, что процесс социализации «сопровождает» человека на протяжении всего жизненного пути и завершается лишь с его смертью. Другие считают, что социализация, начинаясь с самого раннего детства, завершается периодом достижения социальной зрелости и вступления в этап профессионально-трудовой деятельности. Анализ различных подходов авторов к периодизации становления личности, позволяет выделить 5 этапов ее социализации:

Первый – младенчество (от рождения до примерно трехлетнего возраста), основная форма деятельности на этом этапе – общение. По мнению некоторых исследователей, на данном этапе «социализация фактически еще не доносит до ребенка свои воздействия». Основными агентами социализации выступают семья, ближайшие родственники.

Второй – детство (от 3 до 6-7 лет). Здесь основной формой деятельности, становится игра, причем, прежде всего ролевая. Ребенок учится, «примеривает» на себя различные социальные роли – мамы, папы, воспитательницы детского сада, продавца магазина и многие другие. Наряду с семьей возникает новый социальный институт социализации – дошкольное образовательное учреждение.

Третий – охватывает период от 6-7 до 13-14 лет. Меняется основная форма деятельности: вместо игры появляется учеба, которая становится основным средством познания мира, жизни, отношений. На смену дошкольному учреждению приходит институт школы как основной (наряду с семьей) фактор социализации. Происходит половое созревание, накладывающее свою особую печать на процесс социализации.

Четвертый – имеет нижней границей подростковый возраст (13-14 лет) В рамках именно этого этапа происходит выбор профессии, способа достижения карьеры, путей построения дальнейшей жизни, что имеет подчас решающее значение в процессе социализации. Создаются все условия для адекватного осознания себя, своих способностей и предназначения. Рассматривая роль институтов социализации на этом этапе, необходимо отметить снижающееся значение семьи, сохраняющееся – учреждений образования и резко возрастающее – социальной микросреды, товарищеского окружения.

Пятый этап охватывает временные рамки функционирования социально зрелой личности (от 20-25 до 35-40 лет). Он характеризуется ее (как правило) высокой активностью в профессиональной сфере, созданием собственной семьи, в связи с этим превращением личности из «объекта» в «субъект» социализации. На этом этапе происходит полное раскрытие личностного потенциала, чему могут способствовать основные институты социализации - производственный (трудовой) коллектив, семья, средства массовой информации, образование и др.[1].

Важную роль в воздействии на политическое сознание и поведение современной российской молодежи начинают играть политические институты и агенты политической социализации: органы власти (государство), партии, общественные организации, общественные деятели и политическая элита. Среди институтов политической социализации, ведущие позиции начинают занимать политические партии. Такое положение вытекает из статуса и функций политической партии в политической системе общества. За последние 5–7 лет значительно возросло влияние российских партий, как на все население страны, так и на молодежи.

Каждая партия приходит к открытию значимости для себя молодежной политики по-разному. Однако существуют причины, которые делают молодежную политику универсальной политической технологией. Среди этих причин следует отметить: значительный потенциал молодежи; привлекательный образ молодежи как субъекта будущего; специфический характер политической мобилизации молодежи.

Последние 3–4 года все ведущие российские партии стали формировать действенную, а не номинальную молодежную политику, с целью не только привлечь молодежь в качестве пассивного участника политического процесса, а создать для нее условия политической самореализации и реального вхождения во власть. В связи с переходом на пропорциональную и смешенную систему выборов в региональные парламенты, число молодых депутатов (до 30 лет) значительно возросло, в сравнении с периодом 10-летней давности. Партии для молодежи все больше становятся не только институтами политической социализации, но и каналами карьерного роста и своеобразными социальными лифтами.

На сегодняшний день можно утверждать, что политические партии обладают одними из самых эффективных и универсальных механизмов политической социализации. При этом важно отметить, что их роль с каждым годом заметно растет. В наибольшей степени, роль современных партий значима при формировании политических предпочтений молодежи и осуществляется в нескольких направлениях:

1) участвуют в организации и проведении специальных политических проектов связанных с повышением уровня политической культуры молодежи с помощью программ «социализации подростков». В рамках этих же проектов в вузах возникают «неполитические» студенческие организации. Цель этих проектов двоякая: во-первых, возбудить интерес молодых людей к политике вообще и, во-вторых, побудить их к сознательному участию в политической и партийной жизни;

2) создают условия для включения молодежи в избирательный процесс, в том числе включая в избирательные списки кандидатов. В этой связи обращает на себя внимание решение партии «Единая Россия» осуществить специальную модель самореализации молодежи в политике. 10 апреля 2006 г. Бюро Высшего совета и Президиум Генерального совета партии «Единая Россия» приняли решение об установлении 20 % квоты для кандидатов, не достигших 28-летнего возраста, на участия в выборных списках партии на выборах всех уровней, включая выборы в Государственную Думу;

3) создают собственные молодежные организации или взаимодействуют с уже существующими. В этом направлении российские партии пошли несколькими путями. Часть партий обзавелась собственными молодежными организациями (например: КПРФ – Союзом Коммунистической Молодежи, «Единая Россия» – «Молодой гвардией Единой России»). Другие партии стали взаимодействовать с самостоятельными молодежными организациями (например: «Справедливая Россия» с движениями «Победа» и «Лигой Справедливости»). 2005 год стал рекордным по числу появившихся в России молодежных организаций [2].

Политическая активность молодежи возрастает. Совершенствуется механизм взаимодействия молодых людей с партийными структурами. Политические партии обращают внимание на молодых активистов и потенциальных соратников из нового поколения. Однако, для развития этой тенденции необходимо, чтобы молодежь была уверена в том, что, кроме неё, никто не способен реализовать эти идеи. Желание отвечать за «свое дело» появляется только тогда, когда молодой человек вдохновляется уникальностью собственной ответственности. Риторическое «если не я, то кто же?» превращается в пусковой механизм, когда молодой человек добровольно берет на себя социальную ответственность.

Список литературы:

1. Ручкин Б. А. Молодежь и становление новой России. М., 1998..
2. Данилин П. Новая молодежная политика 2003 – 2005 гг. М. : Издательство «Европа», 2006.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Вдовина Е.Е.

**ИЗМЕНЕНИЯ В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ О ВЫБОРАХ ХАБАРОВСКОГО КРАЯ:
СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ**

На сегодняшний день, по прошествии уже более 15 лет после становления современной российской государственности, избирательная система страны не прекращает претерпевать постоянные законодательные изменения.

Если в общероссийских масштабах подобные преобразования зачастую затрагивают базовые элементы избирательной системы страны, перекраивают всю сложившуюся систему избирательных правоотношений, то на региональном уровне законодатель либо вносит изменения в русле федеральных поправок, либо стремится, так или иначе, усовершенствовать уже устоявшуюся систему избирательного законодательства.

Стоит отметить, что к концу 90х – началу 2000х годов в России сложилась практика признания Конституционным Судом РФ противоречащим Конституции РФ регионального законодательства о выборах.¹ На сегодняшний день целям устранения противоречий, диспропорций и служат изменения и поправки в избирательное законодательство Хабаровского края.

¹ Например: Постановление КС РФ от 23 марта 2000 г. № №4-П // Собрание законодательства РФ от, 27.03.2000. № 13. ст. 1429; Постановление КС РФ от 22 января 2002 г. № 2-П // Собрание законодательства РФ от 11.02.2002, № 6, ст. 627.

И все же стоит с долей критики относиться ко всем прогрессивным процессам, в том числе и в краевом избирательном законодательстве. Зачастую нововведения стоят на грани между усилением института выборов и нарушением принципов представительной демократии, равенства избирательного права и свободы выборов.

В октябре 2009 года в Избирательный кодекс Хабаровского края были внесены существенные изменения¹, затрагивающие ряд важных механизмов краевой избирательной системы. Среди данных изменений особое место занимают новые положения о структуре общекраевого списка кандидатов от политических партий, которые закреплены в статье 44 Избирательного кодекса Хабаровского края. На прошедших 14 марта 2010 года выборах депутатов в Законодательную Думу Хабаровского края пятого созыва использовался новый способ построения партийных списков, в соответствие с которым общекраевой список состоит из региональной и территориальной частей. При этом список разбивается на территориальные группы кандидатов, соответствующие частям территории края.

В соответствии с Избирательным Кодексом Хабаровского края выборы в регионе проводятся по смешанной избирательной системе, которая сочетает в себе голосование по одномандатным избирательным округам и по партийным спискам.

Объединение этих в корне различных избирательных систем призвано обеспечить наиболее справедливый и правовой режим выборов в крае. Обе системы, имея как ряд положительных, так и отрицательных моментов, дополняют друг друга и взаимоисключают пробелы и недостатки.

Принципы, которые лежат в основе мажоритарной и пропорциональной систем, опираются главным образом на характер представительства в законодательном органе. Если мажоритарная система представляет собой выражение территориального принципа представительства, то пропорциональная – партийной принадлежности.

Кандидаты от одномандатных избирательных округов представляют интересы населения, которое проживает на данной территории, в то время как кандидат от политических партий выражают волю народа, который придерживается определенных политических взглядов.

Федеральный законодатель, пойдя по пути установления пропорциональной системы на выборах в Государственную Думу РФ, разработал механизм реализации территориального представительства в рамках голосования по спискам через разделение федерального списка кандидатов на общефедеральную часть и

¹ Закон Хабаровского края от 28.10.2009 № 270 «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Хабаровского края» // Собрание законодательства Хабаровского края от 12.11.2009, № 10(87).

региональные группы. Создан специальный механизм распределения мандатов внутри каждого федерального списка. Таким образом, законодатель обеспечил реализацию принципа равного доступа к пассивному избирательному праву в России.

Наша позиция сводится к тому, что создание в регионе системы деления партийного списка на региональную и территориальные группы при параллельном существовании голосования по одномандатным избирательным округам не обосновано. В данном случае происходит дублирование территориального представительства, а помимо этого и существенно усложняет процесс определения результатов выборов.

В тоже время, вполне справедливо будет заметить, что данное нововведение усложняет положение небольших партий. Необходимость создания не менее 3 территориальных групп в общекраевом списке, выдвинутом политической партией, вынуждает партию создавать развитую систему своих структурных подразделений.

Таким образом, такое приоритетное направление внутренней политике России, как создание сильной демократической модели выборов на основе плюрализма, может быть подвергнуто ограничению.

Помимо столь фундаментальных вопросов в рамках внесения изменений в Избирательный Кодекс Хабаровского края, хотелось бы обратить внимание и на менее существенные детали, которые обращены к вопросам юридической техники и логики построения статей, которые регламентируют вышеизложенные вопросы избирательного процесса.

1. Статьей 88.1 Избирательного Кодекса регулируется методика пропорционального распределения депутатских мандатов по общекраевому избирательному округу. При этом норма краевого закона во многом дублирует соответствующие нормы федерального законодательства, для которого свойственно применение схожих формулировок и правил построения статей.

Механизм вычисления избирательных частных и дальнейшего распределения мандатов представляет собой сложный, последовательный процесс. Нормы, его регулирующие, ряд ученых и вовсе предлагает выделить в отдельную отрасль избирательно-процессуального права с созданием соответствующего законодательного акта.

Статьи, содержащие описание данного механизма крайне объемны, сложновоспринимаемы, являются узкоспециальными. Закрепляя их в фундаментальном краевом законодательном акте о выборах, стоит достичь максимальной понятности и упрощенности их понимания.

В рамках таких правил законодательной техники как лапидарность, ясность, четкость формулировок, последовательность изложения нормативного материала¹ предлагаем разбить статью на более мелкие структурные элементы, которые бы отражали последовательность всего механизма распределения депутатских мандатов.

2. В пункте 1 статьи 88.1 излагается следующее: «Избирательная комиссия края подсчитывает сумму голосов избирателей, поданных по единому избирательному округу за списки кандидатов, допущенные к распределению депутатских мандатов...».

При этом весь механизм подсчета голосов избирателей и определения результатов выборов регламентируется статьей 86 настоящего кодекса.

Таким образом, при данной формулировке допускается дублирование нормы, дважды указывается на действие, которое производится избирательной комиссией.

Для сохранения логики в изложении нормативного материала стоит изменить формулировку статьи 88.1 и изложить ее следующим образом: «После подсчета Избирательной комиссией края суммы голосов избирателей, поданных по единому избирательному округу за списки кандидатов, допущенные к распределению депутатских мандатов в соответствии с правилами, предусмотренными частями 3-5 статьи 86 настоящего кодекса, эта сумма голосов избирателей делится на число депутатских мандатов, распределяемых по единому избирательному округу».

3. В статье 96 кодекса регулируется порядок замещения вакантного депутатского мандата, в соответствии с пунктом 2 которой при отсутствии возможности замещения мандата кандидатом из той же территориальной группы, политическая партия вправе предложить кандидатуру зарегистрированного кандидата из другой территориальной группы кандидатов (из региональной части списка кандидатов).

Если мандат будет передан кандидату из другой территориальной группы, то в сущности, представлять интересы избирателей будет кандидат, за которого они не отдавали свои голоса, кандидат, который не получил от народа мандат на представительство в краевом законодательном органе.

Так или иначе, но данный механизм, по нашему мнению, нарушает принцип сущность представительной демократии. Возможным нам видится либо замещение мандата кандидатом из региональной части списка, либо оставление мандата вакантным до следующих выборов.

¹Венгеров А. Б. Теория государства и права : учебник для юридических вузов. 3-е изд. М. : Юриспруденция, 2000. С. 255.

4. В рамках оценки всего кодекса можно обратить внимание на следующее: объемность и нерасчлененность пунктов конкретных статей затрудняет быструю и эффективную ориентацию по содержанию нормативно-правового акта.

Обращаясь к опыту федерального законодателя, считаем рациональным разделить статьи на более мелкие пункты, а крупные пункты на подпункты соответственно.

Создание целостной, непротиворечивой, максимально приемлемой избирательной системы – неоспоримо сложный, долгий и непростой процесс.

Поступательное развитие законодательства в данной области может сопровождаться существенными противоречиями в научных взглядах, правоприменительной практике, политических оценках.

Но по какому бы пути не пошло развитие регионального законодательства о выборах в нашем крае, главное – его полное соответствие нормам федерального законодательства, Конституции РФ, принципам и нормам международного права, а вместе с тем его подчинение целям построения оптимальной избирательной системы

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Гензель Е.Ю., Филянина И.М.

**ЗАКОНОДАТЕЛЬНАЯ ДУМА ХАБАРОВСКОГО КРАЯ ЧЕТВЕРТОГО И
ПЯТОГО СОЗЫВОВ: ОСОБЕННОСТИ ПРОВЕДЕНИЯ ВЫБОРОВ**

Федеральными законами регулируется проведение выборов в федеральные органы государственной власти, а также устанавливаются основные гарантии избирательных прав граждан Российской Федерации при проведении выборов во все органы государственной власти и органы местного самоуправления в Российской Федерации.

Если федеральные законы с различной степенью полноты регулируют выборы во все органы государственной власти и местного самоуправления в стране, то законы субъектов Российской Федерации устанавливают порядок выборов только в органы государственной власти субъектов Федерации и в органы местного самоуправления.

Актами местного самоуправления может определяться содержание ряда избирательных процедур при проведении выборов в органы местного самоуправления. Эти акты принимаются в соответствии с федеральными законами, законами и иными нормативными правовыми актами законодательных (представительных) органов государственной власти субъектов Российской Федерации

Из статьи 73 Конституции Российской Федерации следует, что ряд вопросов избирательного права относится к исключительному ведению субъектов Российской Федерации. Так, субъект Российской Федерации, в том числе и Хабаровский край, самостоятельно определяет избирательную систему, применяемую при выборах в законодательный (представительный) орган государственной власти, а также

самостоятельно устанавливает ряд конкретных параметров избирательных процедур и институтов в соответствии с особенностями субъекта Российской Федерации. Естественно, что при этом должны соблюдаться стандарты избирательных прав граждан, установленные Конституцией Российской Федерации и федеральными законами.

Назовем особенности избирательной кампании по выборам Законодательной Думы Хабаровского края четвертого созыва, которые состоялись 11 декабря 2005 года. Применялась смешанная избирательная система, когда мандаты распределялись как по партийным спискам, так и по мажоритарной системе.

Избирательный кодекс Хабаровского края предусматривает систему так называемых «закрытых партийных списков», поэтому граждане не голосуют за конкретных членов той или иной партии, а за всю партию в целом, даже в том случае, когда только один из всех представителей данной партии вызывает симпатию избирателя. В то же время возможность оценить представителей по мажоритарной системе у избирателей существует.

Поскольку количественный состав Законодательной Думы Хабаровского края составлял 26 депутатов, постольку численный состав представительства каждой из избирательных систем определялся 50/50, то есть 13 и 13 мест.

Статистика выдвижения кандидатов в 2005 году такова: по мажоритарной системе баллотировались (были зарегистрированы и приняли участие в выборах) 58 жителей Хабаровского края, из них 41 (71%) были выдвинуты политическими партиями, 17 (29%) – в порядке самовыдвижения.

По результатам выборов к распределению мандатов были допущены: Хабаровское региональное отделение Всероссийской политической партии «Единая Россия», Хабаровское краевое отделение политической партии «Коммунистическая партия Российской Федерации», Хабаровское региональное отделение политической партии «Либерально-демократическая партия России» и Политическая партия «Родина» региональное отделение в Хабаровском крае.¹ Доля проголосовавших против всех по единому избирательному округу составила 12,46%.

Уже тогда стало очевидно, что законные интересы меньшинства признаются незначительными и сбрасываются со счетов. Хотя суть демократии видится в том, чтобы власть большинства была ограничена законными интересами меньшинства.

¹ Модели избирательных систем и их актуальность для регионов Дальнего Востока России : материалы видеоконференции 5 декабря 2006 г. / под ред. В. М. Цырфы. Хабаровск: Избирательная комиссия Хабаровского края, 2006. С.5.

Однако, нельзя сказать, что принцип наиболее полного представительства интересов обеспечен такой смешанной системой. Проблема сводится к тому, что пропорциональная система не позволяет активизировать связь «депутат – избиратель», ведь избиратель, по сути, не знает своего кандидата; между избирателем и кандидатом стоит политическая партия.

В тоже время, например, преференциальная система голосования, которая довольно успешно функционирует за рубежом, позволяет отдать свои предпочтения конкретному кандидату из членов данной политической партии.

Именно по каждому голосу избирателя члены партии вынуждены будут проявлять активность для того, чтобы зарекомендовать себя достойным избрания. В противном случае партии по-прежнему будут вынуждены обращаться к так называемому «методу паровоза», когда эксплуатируются узнаваемые лица политики, искусства, спорта.

Не следует забывать, что преференция может быть и отрицательной, когда избиратель может проголосовать против конкретного кандидата и сформировать таким образом законодательный корпус единомышленников, обеспечив представительство различных интересов. Именно процесс артикуляции общественных и групповых интересов на законодательном уровне позволит не только легализовать, но и повысить легитимность законодательный орган власти.

Назовем особенности избирательной кампании по выборам Законодательной Думы Хабаровского края пятого созыва, которые состоялись 14 марта 2010 года. Эта дата была назначена постановлением Законодательной думы Хабаровского края 9 декабря 2010 года. Выборы прошли по смешанной системе, в ходе которой было избрано 26 депутатов представительного и законодательного органа Хабаровского края.

В городе Хабаровске было образовано 5 одномандатных избирательных округов: Железнодорожный (№3), Индустриальный (№4), Промышленный (№5), Краснофлотский (№6), Центральный (№7).

Хабаровский край постановлением Избирательной комиссии Хабаровского края был разделен на 5 территориальных групп, две из которых (железнодорожная (№2) и Индустриальная (№3) образованы в городе Хабаровске.

Статистика выдвижения кандидатов, которое завершилось 10 января 2010 года, следующая: по пяти городским избирательным округам всего выдвинулось 42 человека, из них Железнодорожный – 8 чел., Индустриальный – 7 чел., Промышленный – 6 чел., Краснофлотский – 7 чел., Центральный – 14 чел. От политической партии «Единая Россия» - 4 кандидата, от Либерально-демократической партии – 4 кандидата,

от Коммунистической партии Российской Федерации – 5 кандидатов. Самовыдвижением выдвинулось 25 кандидатов.

Впервые по-иному были сформированы партийные списки. Общекраевые списки политических партий состоят из одной региональной и пяти территориальных составляющих (групп). Части территорий сформированы по географическому принципу и в среднем в каждой группе определено почти равное количество избирателей – 200 тысяч граждан.

Партии определили те территории, где они пожелали выставить своих кандидатов и таких округов было максимум пять, минимум – три. Если партия не набрала бы претендентов на депутатский мандат в трех избирательных территориях, то крайизбирком не зарегистрировал бы для участия в выборах.

Следовательно, кандидаты от этих партий могли бы испытать свои силы только в одномандатных округах. Максимальное количество кандидатов, которое может быть выдвинуто по общекраевому списку партий – 43, три – в общекраевом списке, и не менее трех в каждом из пяти территориальных групп. Таким образом в бюллетене мы видели не более пяти кандидатов от каждой партии: три в региональной части и два в территориальной части списка.

Однако такое новшество при формировании партийных списков не исключило привлечение «метода паровоза», равно как и в 2005 году. В числе выдвиненцев оказались многие известные в городе люди. Более того, появилась возможность одной фамилии прозвучать и в партийных списках, и в списках одномандатников. Причем при победе в одномандатных округах кандидаты расширяют коридор участия по партийным спискам и избиратель опять столкнулся с отсутствием той самой искомой связи «депутат – избиратель».

Результат выборов же привел к тому, что во всех 13 одномандатных округах оказались победителями представителями «Единой России», что вкупе с 6-тью партийными мандатами обеспечивает конституционное большинство этой партии в Законодательной Думе Хабаровского края пятого созыва.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Гензель Е.Ю., Филянина И.М.

**ИЗБИРАТЕЛЬНЫЕ СИСТЕМЫ ПРИ ФОРМИРОВАНИИ ОРГАНОВ
ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ ХАБАРОВСКОГО КРАЯ**

В последнее время в связи с проведением избирательных кампаний дважды в год по всей стране возрос научный интерес исследователей к государственно-правовому регулированию выборов, вызванный потребностью политико-правового реформирования российской избирательной системы на всех уровнях – федеральном, региональном и муниципальном.

В своем Послании Федеральному Собранию Президент России Д.А. Медведев значительное внимание уделил вопросам совершенствования Российской избирательной системы и непосредственно институтам представительной демократии, отметив необходимость «принять меры по дальнейшему повышению уровня и качества народного представительства во власти, меры, способные обеспечить большую включенность граждан в политическую жизнь»¹.

Например, в Хабаровском крае в соответствии со ст. 4.1. Устава Хабаровского края² (далее – Устав) выборы в Думу и органы местного самоуправления в проводятся в соответствии с федеральным и краевым законодательством (п. 4.1.1.); организацию выборов обеспечивают избирательная комиссия Хабаровского края и другие

¹ Послание Президента Российской Федерации Дмитрия Медведева Федеральному Собранию Российской Федерации // Российская газета от 13.11.2009. №5038.

² Устав Хабаровского края: в ред. от 30.07.2008, с изм. от 28 октября 2009 // СПС «Гарант» [Электронный ресурс] / НПП «Гарант-Сервис». Последнее обновление 02.02.2010.

избирательные комиссии, формируемые в соответствии с федеральным и краевым законодательством (п. 4.1.2.).

Законодательная Дума Хабаровского края в соответствии ст. 25 Устава состоит из 26 депутатов, 13 депутатов избираются по одномандатным избирательным округам и 13 депутатов – по единому избирательному округу, образуемому на всей территории края, пропорционально числу голосов, поданных за списки кандидатов в депутаты, выдвинутые избирательными объединениями в соответствии с законодательством о выборах (п. 25.2.).

Выборы депутатов производятся на основе всеобщего равного и прямого избирательного права при тайном голосовании (ст.26. п. 26.2). Так же выборы депутатов Думы определены в ст. 13 Избирательного кодекса Хабаровского края (далее – Кодекс)¹

В соответствии с Кодексом выборы депутатов представительного органа муниципального образования проводятся по мажоритарной избирательной системе относительного большинства по одномандатным (многомандатным) избирательным округам, образованным на территории соответствующего муниципального образования, а также могут проводиться по пропорциональной системе закрытых списков по единому избирательному округу, включающему в себя всю территорию муниципального образования, или по смешанной избирательной системе, при которой депутаты представительного органа муниципального образования избираются: часть - по единому избирательному округу пропорционально числу голосов, поданных за списки кандидатов в депутаты, выдвинутые избирательными объединениями, а часть - по мажоритарной избирательной системе относительного большинства.

Порядок формирования представительного органа муниципального образования устанавливается уставом муниципального образования. Выборы депутатов представительного органа вновь образованного муниципального образования проводятся по мажоритарной избирательной системе относительного большинства по одномандатным избирательным округам, образованным на территории соответствующего муниципального образования (ст. 13).

Избирательную систему и выборы в России нередко критикуют с самых разных позиций, но обычно такая критика относится к частным, хотя и очень важным вопросам. В частности, по вопросу излишнего массива избирательного

¹ Избирательный кодекс Хабаровского края: закон Хабаровского края от 26.11.2003 № 154: в ред. от 25.11.2009 № 275 // СПС «Гарант» [Электронный ресурс] / НПП «Гарант-Сервис». – Последнее обновление 02.02.2010.

законодательства, включающего технические нормы, не являющиеся необходимыми на уровне закона.

Отечественные законы нередко в десятки раз превосходят объем соответствующих законов западных стран. В свое время наши советские законы были крайне скупы. Теперь количество слов приводит к ухудшению качества и степени знакомства населения с законами.

Несомненно, важно соблюдать меру, чему мы, видимо, еще в избирательном законотворчестве не научились.

Избирательные законы становятся не законами, а инструкциями. Но многие вопросы можно решать не законом, а подзаконными актами, например, инструкциями Центральной Избирательной Комиссии, Избиркомами субъектов РФ.

Пункт 16 ст. 35 Закона «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации» устанавливает, что «не менее половины депутатских мандатов в законодательном (представительном) органе государственной власти субъекта Российской Федерации либо в одной из его палат распределяются между списками кандидатов, выдвинутыми избирательными объединениями, избирательными блоками, пропорционально числу голосов избирателей, полученных каждым из списков кандидатов».

Фраза «не менее половины депутатских мандатов ...» носит безразмерный характер. В принципе, ей не будет противоречить любая цифра более половины.

Кроме того, права избирателей, не состоящих в партиях, но желающих быть избранными в органы государственной власти, будут значительно ограничены. Ведь ситуация, когда побеждает на таких выборах по пропорциональной системе одна партия, представители которой и по одномандатным округам занимает большинство мест, вполне возможна.

Пример – выборы 14 марта 2010 в Законодательную Думу Хабаровского края, когда большинство по политическим партиям и все места по одномандатным округам у одной политической партии.

В переходный период развития российской государственности возможность выборов, в том числе и на региональном уровне, выходит за рамки обычной и рутинной избирательной практики, которая характерна для стран с устойчивыми демократическими традициями.

Для России она является одновременно социокультурной проблемой, проблемой сознания и поведения, правопонимания и общественного восприятия публичной власти как политического института и ценности гражданского общества.

Необходимый минимум культуры участия в избирательном процессе предполагает повсеместное осознание того, что полномочия на власть – всего лишь отражение волеизъявления граждан, выраженного в ходе конкурентных периодически проводимых законных выборов. Освоение демократических политико-правовых ценностей участия в избирательном процессе – важный элемент современной государственной политики общественных изменений в этой области.

Значительной проблемой сегодняшнего состояния избирательной системы представляется несоответствие норм избирательного права субъектов Федерации и федерального законодательства. Конституция РФ относит вопросы избирательного права субъектов РФ к сфере совместной компетенции федерации и субъектов. Следовательно, согласно ч.2 ст.76 Конституции РФ, избирательное законодательство субъектов РФ принимается в соответствии с федеральным законом.

Таким актом на настоящий момент является ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов РФ».

Этот закон не призван подробно регламентировать проблемы избирательного права, а потому не может служить средством создания непротиворечивого избирательного законодательства в субъектах федерации.

Проблема несоответствия федерального и регионального законодательства оказалась настолько политически значимой, что неоднократно попадала в поле зрения Конституционного Суда РФ как грубо нарушающая конституционные права и свободы человека и гражданина. Следует отметить, что избирательная проблематика занимает одно из ведущих мест в решениях Конституционного Суда РФ.

Тем не менее, несмотря на принятие Конституционным Судом РФ ряда определений и постановлений, избирательное законодательство субъектов РФ еще далеко от соответствия федеральному. И этому есть объективные причины.

Дело в том, что региональные элиты заинтересованы в сохранении несоответствия регионального законодательства федеральному, поскольку именно оно включает в себе механизмы, изначально запрограммированные на привлечение во власть представителей строго определенного круга лиц.

Кроме того, региональные элиты имеют широкие возможности для направления судебной практики в нужное им русло, а потому на механизмы судебного контроля за соответствием местного избирательного законодательства федеральному центру рассчитывать не приходится. Тем не менее, такое соответствие является одним из

существенных условий эффективного проведения государственной политики по содействию реализации и охране прав и свобод человека и гражданина.

С учетом изложенного представляется видится необходимым принятие Федерального Закона «О выборах депутатов законодательного (представительного) органа субъектов РФ», а также внесение соответствующих изменений и дополнений в ФЗ «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан РФ» и ФЗ «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов РФ».

Указанные законы должны содержать положения, регулирующие основные вопросы избирательного права субъектов РФ с учетом конституционного статуса последних. Отражение местной специфики для конкретных субъектов должно происходить согласно принципу остаточной компетенции субъектов РФ.

После принятия этих законов региональное избирательное законодательство должно быть приведено в соответствие с ними согласно принципу совместной компетенции РФ и субъектов РФ. Таким образом, сможет быть решена одна из ключевых проблем российского избирательного права.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Гусева М.Ю., Филянина И.М.

**БЮДЖЕТНЫЕ ГАРАНТИИ РЕАЛИЗАЦИИ ИЗБИРАТЕЛЬНЫХ ПРАВ
ГРАЖДАН В ХАБАРОВСКОМ КРАЕ**

Избирательные права, особенно с точки зрения их реализации, напрямую связаны с волеизъявлением граждан и формированием органов государственной и муниципальной власти.

Поэтому очевидна актуальность бюджетных гарантий, которые каждый субъект РФ обеспечивает своим бюджетом. Вот почему анализ бюджета любого субъекта, в том числе и Хабаровского края, позволит определить то внимание, которое уделяется данным субъектом процессу формирования воли граждан.

Материальные гарантии выборов имеют существенное значение. В Хабаровском крае расходы, связанные с подготовкой и проведением выборов соответствующего уровня, эксплуатацией и развитием средств автоматизации и обучением организаторов выборов и избирателей, производятся избирательными комиссиями за счет средств, выделенных на эти цели из соответствующего бюджета.

Главными распорядителями средств, предусмотренных в соответствующих бюджетах (краевом бюджете, местном бюджете) на проведение выборов, являются избирательная комиссия края, избирательная комиссия муниципального образования¹.

¹ Избирательный кодекс Хабаровского края: закон от 26.11.2003 №154 // Справочно-правовая система «Гарант» [Электронный ресурс] / НПП «Гарант-Сервис». – Последнее обновление 06.03.2010.

За счет средств краевого бюджета финансируются следующие расходы избирательной комиссии края:

1. по проведению выборов, в том числе:

а) на дополнительную оплату труда (вознаграждение) членов избирательных комиссий с правом решающего голоса, работников аппарата избирательной комиссии края, выплату компенсаций членам избирательных комиссий с правом решающего голоса, освобожденным от основной работы на период подготовки и проведения выборов, а также на выплаты гражданам, привлекаемым к работе в комиссиях по гражданско-правовым договорам;

б) на изготовление печатной продукции и осуществление издательской деятельности;

в) на приобретение, доставку и установку оборудования (в том числе технологического), других материальных ценностей, необходимых для обеспечения выборов и полномочий избирательных комиссий;

г) на транспортные расходы, в том числе при проведении голосования в отдаленных и труднодоступных местностях;

д) на доставку, хранение избирательной документации, подготовку ее к передаче в архив и на ее уничтожение;

е) на развитие избирательной системы, в том числе внедрение новых избирательных технологий, средств автоматизации, на обучение организаторов выборов и избирателей, на оплату мероприятий по повышению правовой культуры избирателей и организаторов выборов, реализацию иных целевых программ;

ж) на отчисления во внебюджетные фонды;

з) на оплату командировок, доставки корреспонденции средствами связи, почтово-телеграфных, канцелярских и хозяйственных расходов и прочие расходы, связанные с проведением выборов, а также с обеспечением полномочий и деятельности избирательных комиссий;

2. по обеспечению деятельности избирательной комиссии края в межвыборный период, в том числе:

а) на оплату труда членов избирательной комиссии края, работающих на постоянной (штатной) основе, и работников ее аппарата, в соответствии с законодательством края, а также отчисления во внебюджетные фонды;

б) на оплату затрат избирательной комиссии края, связанных с выполнением мероприятий по повышению правовой культуры избирателей и организаторов выборов, со служебными командировками, с печатно-издательской деятельностью,

использованием транспорта, со связью, с доставкой корреспонденции средствами связи; на канцелярские, почтово-телеграфные, хозяйственные и прочие расходы, связанные с исполнением полномочий избирательной комиссии края;

в) на оплату затрат территориальных комиссий, связанных со служебными командировками и междугородной связью.

Кандидаты в депутаты пользуются правом бесплатного проезда на всех видах пассажирского транспорта (в установленных пределах), а также правом на одно бесплатное выступление по государственному телевидению и одно выступление по государственному радио.

В бюджетном законодательстве используется особая терминология. Бюджетное законодательство определяет муниципальную гарантию как вид долгового обязательства, в силу которого муниципальное образование (гарант) обязано при наступлении предусмотренного в гарантии события (гарантийного случая) уплатить лицу, в пользу которого предоставлена гарантия (бенефициару), по его письменному требованию определенную в обязательстве денежную сумму за счет средств соответствующего бюджета в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства отвечать за исполнение третьим лицом (принципалом) его обязательств перед бенефициаром¹.

Здесь гарант есть лицо, которое предоставляет гарантию (в данном случае – это муниципальное образование); принципал – лицо, чьи обязательства перед бенефициаром обеспечиваются гарантией; бенефициар – лицо, чьи права по отношению к принципалу обеспечиваются гарантией.

Срок гарантии определяется сроком исполнения обязательств, по которым предоставлена гарантия.

Гарантии предоставляются, как правило, на конкурсной основе. Гарант по государственной или муниципальной гарантии несет субсидиарную ответственность дополнительно к ответственности должника по гарантированному им обязательству.

Предусмотренное государственной или муниципальной гарантией обязательство гаранта перед третьим лицом ограничивается уплатой суммы, на которую выдана гарантия.

¹ Бюджетный кодекс Российской Федерации: федеральный закон от 31.07.98. №145-ФЗ: в ред. От 09.04.2009 // Справочно-правовая система «Гарант» [Электронный ресурс] / НПП «Гарант-Сервис». Последнее обновление 06.03.2010.

Гарант, исполнивший обязательство получателя гарантии, имеет право потребовать от последнего возмещения в полном объеме сумм, уплаченных третьему лицу по гарантии.

Общая сумма, предоставленных государственных гарантий Российской Федерации для обеспечения обязательств, включается в состав государственного долга РФ как вид долгового обязательства. Федеральным законом о федеральном бюджете утверждаются государственные гарантии РФ, выдаваемые отдельному субъекту Российской Федерации, муниципальному образованию или юридическому лицу на сумму, превышающую 1000000 минимальных размеров оплаты труда.

Государственные гарантии РФ предоставляются Правительством РФ. Государственные гарантии субъектов РФ и муниципальные гарантии предоставляются субъектам РФ, муниципальным образованиям и юридическим лицам для обеспечения исполнения их обязательств перед третьими лицами.

Государственные гарантии предоставляются соответствующим органом исполнительной власти, муниципальные гарантии – уполномоченным органом местного самоуправления.

Действующее бюджетное законодательство устанавливает ряд условий, только при соблюдении которых муниципальная гарантия может быть предоставлена:

1. Необходимо провести анализ финансового состояния принципала (получателя гарантии) – такой анализ проводит гарант;

2. Предоставление принципалом гаранту обеспечения исполнения его обязательств по удовлетворению регрессного требования в связи с исполнением гарантом гарантии полностью или ее части. При этом ст.93.2 БК РФ устанавливают требования к такому обеспечению. Это может быть:

- банковская гарантия;
- гарантия публично-правового образования;
- залог имущества не менее чем в 100% размере от обеспечиваемого обязательства (должна быть проведена оценка имущества, передаваемого в залог);
- поручительство юридических лиц (лица, которые будут поручителями, не должны иметь просроченной задолженности по обязательным платежам или по денежным обязательствам перед бюджетом, а величина чистых активов таких лиц должна быть не менее трехкратной величины обязательства, за выполнение которого эти лица ручаются).

При этом финансовый орган муниципального образования получает право проводить проверку финансового состояния поручителя.

3. У принципала (а также у его поручителей (гарантов)) должна отсутствовать просроченная задолженность по денежным обязательствам перед муниципальным образованием, задолженность по обязательным платежам в бюджетную систему РФ, а также должны отсутствовать неурегулированные обязательства по ранее предоставленным государственным или муниципальным гарантиям.

Если муниципальное образование решит выдать гарантию без права последующего регрессного требования, то проведение анализа финансового состояния принципала, а также предоставление принципалом обеспечения не является обязательным¹.

¹ Павлушин Е. А. Государственные и муниципальные гарантии // Конституционное и муниципальное право. 2009. №2. С.15.

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ХАБАРОВСКАЯ ГОСУДАРСТВЕННАЯ АКАДЕМИЯ ЭКОНОМИКИ И ПРАВА»

**Актуальные исследования студентов и аспирантов
в области гуманитарных, общественных, юридических и экономических наук**

Материалы XL научной конференции – конкурса научных докладов

«Студенческая весна – 2010»

13 апреля – 14 мая 2010 года

г. Хабаровск

(сборник статей)

Павлов С.Е., Конечких Г.П.

**ОРГАНИЗАЦИОННО-ПРАВОВЫЕ ПРОБЛЕМЫ ВЫБОРОВ
В ХАБАРОВСКОМ КРАЕ**

Проблемы в сфере избирательного законодательства, как на уровне субъектов, так и на федеральном уровне весьма остро стоят в настоящий момент времени.

После того, как Россия вышла из социалистического лагеря и провозгласила себя демократическим, федеративным и правовым государством с республиканской формой правления, роль народа, в управлении государством, которая заключается в первую очередь в участии его в выборах в представительные органы власти, весьма возросла. В связи с этим, для дальнейшего построения правового государства возросла и значимость избирательного законодательства, которое в связи с рядом объективных причин не достаточно развито.

Мы попробуем рассмотреть сами проблемы в сфере избирательного законодательства, а также непосредственные нарушения в процессе подготовки и проведения выборов, вытекающие из недостатков закона, на примере недавних выборов (14 марта) депутатов Законодательной Думы Хабаровского края.

Что касается результатов выборов, то я соглашусь с мнением многих хабаровских политологов, что они были весьма предсказуемы.

Напомним, что по итогам выборов в Законодательную думу Хабаровского края пятого созыва 47,93 процента избирателей проголосовало за партию «Единая Россия», на втором месте КПРФ с 18,93 процента голосов, третье – «Справедливая Россия»,

получившая 15,45 процента, последнее четвертое место у ЛДПР, набравшей 13,63 процента.

По одномандатным спискам все 13 мандатов в думе получают исключительно представители «Единой России»¹. Здесь все просто, сильнейшая, стоящая у власти партия заняло большее количество мест. Но все-таки нам более интересно несовершенство законодательства, нежели результаты выборов.

Цель всех нормативно правовых актов, призванных для установки правил избирательного процесса в нашем регионе состоит в правовом регулировании назначения, подготовки, проведения и определения результатов выборов депутатов Законодательной Думы Хабаровского края, главы администрации Хабаровского края, депутатов представительных органов местного самоуправления, глав муниципальных образований, в обеспечении гарантий избирательных прав граждан Российской Федерации на выборах в Хабаровском крае.

Но, к сожалению, они не справляются с поставленной перед ними задачей². Что можно доказать следующим.

Во-первых, только за время хода избирательной кампании в Хабаровском крае уже было выявлено около тридцати нарушений закона. В суды направлено несколько исковых заявлений по факту бездействия местных администраций по финансированию выборов.

Внесено несколько представлений в прокуратуру, некоторые из которых удовлетворены, остальные представления находятся на рассмотрении.

Так, например прокуратурой Тугуро-Чумиканского района выявлены нарушения, допущенные окружной избирательной комиссией сельского поселения «Село Чумикан», при регистрации кандидата в депутаты Совета депутатов сельского поселения.

В нарушение ч. 4 ст. 50 Избирательного кодекса Хабаровского края в постановлении о регистрации отсутствует указание на дату и время регистрации кандидата. Прокурором района внесено представление, которое находится на рассмотрении.

Во-вторых, серьезное правонарушение было допущено в г.Комсомольск-на-Амуре Хабаровского края. Где был распространен агитационный материал в виде газеты «Хабаровское время» Хабаровского регионального отделения Всероссийской

¹ Результаты выборов по Хабаровскому краю // Тихоокеанская звезда от 16 марта 2010. С.1.

² Белов С. Избирательные системы субъектов Российской Федерации в действующем федеральном законодательстве // Конституционное право: восточноевропейское обозрение. 2004. №4. С.205.

политической партии «Единая Россия» № 9 за февраль 2009 года, который выпущен с нарушением Избирательного кодекса Хабаровского края.

Так, редакция газеты «Хабаровское время» Хабаровского регионального отделения Всероссийской политической партии «Единая Россия» не предоставила в избирательную комиссию муниципального образования городского округа «Город Комсомольск-на-Амуре» сведений, предусмотренных в ч. 7 ст. 62 Избирательного кодекса Хабаровского края. Кроме этого, в нарушение ч. 10 ст. 60 Избирательного кодекса Хабаровского края данный агитационный материал не оплачен из избирательных фондов кандидатов в депутаты Комсомольской-на-Амуре городской Думы и кандидата на пост главы города Комсомольска-на-Амуре.

Вместе с тем, избирательная комиссия муниципального образования городского округа «Город Комсомольск-на-Амуре» не предприняла мер по устранению нарушения порядка предвыборной агитации, чем нарушила ч. 7 ст. 67 Избирательного кодекса Хабаровского края¹.

Приведенные выше примеры доказывают, что система проведения выборов в Хабаровском крае далеко не безупречна. Не лучше дело обстоит и в других регионах нашей страны.

Хотелось бы отметить, что непосредственно 14 марта на избирательных участках Хабаровского края не было выявлено серьёзных правонарушений, которые могли бы повлиять на итоги выборов, либо их отмену.

Но это не может возместить тех нарушений против установленного избирательным законодательством порядка проведения выборов, допущенных ранее.

Исследовав избирательное законодательство, как федеральное, так и местное, я выяснил, что оно находится на весьма низком уровне, и если немедленно не принимать меры по его совершенствованию, то последствия будут очень плачевны.

Список литературы:

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993. М., 2010.
2. Федеральный закон от 18.05.2005 № 51-ФЗ (ред. от 03.06.2009) «О выборах депутатов Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации».

¹ Обращение члена ЦИК с правом совещательного голоса от КПРФ А.Е. Клычкова с жалобой к председателю Центральной избирательной комиссии Российской Федерации В.Е. Чурову в связи с нарушениями избирательного законодательства в Хабаровском крае со стороны политической партии «Единая Россия». URL: www.bibliaro.rcoit.rubibliographychapter13149start=250.

3. Федеральный закон от 12.06.2002 № 67-ФЗ (ред. от 03.06.2009) «Об основных гарантиях избирательных прав и права на участие в референдуме граждан Российской Федерации».

4. Федеральный закон от 10.01.2003 № 20-ФЗ (ред. от 25.12.2008) «О Государственной автоматизированной системе Российской Федерации «Выборы».

5. Федеральный закон от 06.10.1999 № 184-ФЗ (ред. от 05.04.2009) «Об общих принципах организации законодательных (представительных) и исполнительных органов государственной власти субъектов Российской Федерации».

6. Избирательный Кодекс Хабаровского Края от 04.07.2000 № 227.

7. Белов С. Избирательные системы Субъектов Российской Федерации в действующем федеральном законодательстве // Конституционное право: восточноевропейское обозрение. 2004. №4.

8. Результаты выборов по Хабаровскому краю // Тихоокеанская звезда от 16 марта 2010.

9. Обращение члена ЦИК с правом совещательного голоса от КПРФ А.Е. Клычкова с жалобой к председателю Центральной избирательной комиссии Российской Федерации В.Е. Чурову в связи с нарушениями избирательного законодательства в Хабаровском крае со стороны политической партии «Единая Россия»
URL: [//www.bibliaro.rcoit/rubibliographychapter13149start=250](http://www.bibliaro.rcoit/rubibliographychapter13149start=250)