

**ЮРИДИЧЕСКАЯ НАУКА:
ИСТОРИЯ, СОВРЕМЕННОСТЬ,
ПЕРСПЕКТИВЫ**

**VIII Международная
научно-практическая конференция,
посвященная Дню российской науки
и 25-летию
Международного юридического института**

Сборник материалов

Астрахань
2017

УДК340(082)
ББК 67я43
Ю 70

Юридическая наука: история, современность, перспективы //
Ю 70 Сборник материалов VIII Международной научно-практической конференции, посвященной Дню российской науки и 25-летию Международного юридического института / Сост. Усова Е.В. – Астрахань: Астраханский филиал Международного юридического института, 2017. – 290 с.

ISBN 978-5-9904173-4-2

Редакционная коллегия:

Попов В.П. – канд. юрид. наук, директор Астраханского филиала Международного юридического института;

Пчелкина Е.В. – канд. юрид. наук, заведующая кафедрой уголовно-правовых дисциплин Астраханского филиала Международного юридического института;

Арсеньева Г.В. – канд. юрид. наук, доцент, заведующий кафедрой теории и истории государства и права Астраханского филиала Международного юридического института;

Усова Е.В. – канд. полит. наук, заведующая кафедрой гражданско-правовых дисциплин Астраханского филиала Международного юридического института;

Шапиро И.М. – канд. юрид. наук, заведующий кафедрой общегуманитарных и естественнонаучных дисциплин Астраханского филиала Международного юридического института.

Рецензенты:

Лепехин А.А. – д-р юрид. наук, профессор кафедры уголовно-правовых дисциплин Астраханского филиала Международного юридического института;

Рябцева Е.Е. – д-р полит. наук, профессор, заведующий кафедрой правоведения Севастопольского экономико-гуманитарного института (филиал) ФГАО УВО «Крымский федеральный университет им. В.И. Вернадского».

24 февраля 2017 г. состоялась традиционная VIII Международная научно-практическая конференция, посвященная Дню российской науки и 25-летию Международного юридического института, на тему: «Юридическая наука: история, современность, перспективы». Конференция проводилась в режиме пленарного и секционных заседаний. Были подведены итоги НИР и НИРС Астраханского филиала Международного юридического института за 2016 г.

В настоящий сборник вошли доклады и статьи студентов, аспирантов и профессорско-преподавательского состава вузов, практических работников правоохранительной системы, принимавших участие в работе конференции.

Статьи рекомендованы к печати на заседаниях кафедр теории и истории государства и права, общегуманитарных и естественнонаучных дисциплин, гражданско-правовых дисциплин, уголовно-правовых дисциплин Астраханского филиала Международного юридического института.

Статьи печатаются в авторской редакции.

© Астраханский филиал Международного юридического института,
2017

© Коллектив авторов, 2017

СОДЕРЖАНИЕ

ВЫСТУПЛЕНИЯ НА ПЛЕНАРНОМ ЗАСЕДАНИИ

ПРИВЕТСТВЕННОЕ СЛОВО ДИРЕКТОРА АСТРАХАНСКОГО ФИЛИАЛА МЕЖДУНАРОДНОГО ЮРИДИЧЕСКОГО ИНСТИТУТА Попова В.П.	7
Колмаков А.Г. НЕКОТОРЫЕ АСПЕКТЫ МАТЕРИАЛИСТИЧЕСКОЙ (КЛАССОВОЙ) ТЕОРИИ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ГОСУДАРСТВА	8
<i>Храмова И.С.</i> ПРАВОВАЯ НЕОБХОДИМОСТЬ НОРМАТИВНОГО ОПРЕДЕЛЕНИЯ ПРАВА ЗАСТРОЙКИ КАК ОГРАНИЧЕННОГО ВЕЩНОГО ПРАВА В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	14
<i>Иванов И.С.</i> МЕЖОТРАСЛЕВОЙ ИНСТИТУТ БАНКРОТСТВА КРЕДИТНЫХ ОРГАНИЗАЦИЙ	16

СЕКЦИЯ № 1. ТЕОРИЯ И ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

<i>Арсеньева Г.В., Колесов А.</i> СИСТЕМА ПРЕСТУПЛЕНИЙ ПРОТИВ СОБСТВЕННОСТИ В СОВЕТСКИХ КОДИФИКАЦИЯХ УГОЛОВНОГО ПРАВА	21
<i>Ананенко А.А.</i> ГОСУДАРСТВЕННАЯ ПОЛИТИКА В ОБЛАСТИ ГЕНДЕРНОГО РАВЕНСТВА В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ И РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ: СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ	25
<i>Астахова Н.Ю., Курманбаева А.Р.</i> УГОЛОВНЫЙ КОДЕКС РСФСР 1960 г.: СИСТЕМА ПРЕСТУПЛЕНИЙ ПРОТИВ ПРАВОСУДИЯ	30
<i>Гюлджян Г.Г.</i> ОСОБЕННОСТИ РЕАЛИЗАЦИИ МЕЖДУНАРОДНОГО УГОЛОВНОГО ПРАВОСУДИЯ: МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОЙ АСПЕКТ	33
<i>Демеуов А.Э.</i> ПОЛИЦЕЙСКИЙ НАДЗОР В РОССИЙСКОЙ ИМПЕРИИ И В СССР	37
<i>Джасов Д.М.</i> РАЗВИТИЕ СИСТЕМЫ НАКАЗАНИЙ В ИСТОРИИ ОТЕЧЕСТВЕННОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА	40
<i>Закаригаев Р.Ш.</i> ИСТОРИЯ РАЗВИТИЯ ВЫМОГАТЕЛЬСТВА В УГОЛОВНОМ ПРАВЕ РОССИИ	43
<i>Коржова Ю.А., Мулдашева Н.Д.</i> ПРАВОВОЙ ОБЫЧАЙ В ПРАВОВОЙ СИСТЕМЕ РОССИИ: АНАЛИЗ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА	46
<i>Лиджиев В.К.</i> ПРАВОВАЯ СИСТЕМА: ПОНЯТИЙНО-СОДЕРЖАТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ	49
<i>Магомедалиев А., Асхабов У.</i> К ВОПРОСУ О ПРИЗНАНИИ ГОСУДАРСТВ В СОВРЕМЕННОМ МЕЖДУНАРОДНОМ ПРАВЕ	52
<i>Николаев Н.А.</i> ВЛИЯНИЕ КРЕЩЕНИЯ РУСИ НА ФОРМИРОВАНИЕ СИСТЕМЫ НАКАЗАНИЙ	55
<i>Решетников С.Ф.</i> СТАНОВЛЕНИЕ И РАЗВИТИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О СТАТУСЕ ВОЕННОСЛУЖАЩИХ В РОССИИ	59
<i>Самарин А.В.</i> СИСТЕМА ВОИНСКИХ ПРЕСТУПЛЕНИЙ В СОВЕТСКОЙ РОССИИ (1945-1991 гг.)	62
<i>Тюренкова К.А., Донская Е.В.</i> ЗАЩИТА ГОСУДАРСТВАМИ СВОИХ ГРАЖДАН ВО ВРЕМЯ ВООРУЖЕННЫХ КОНФЛИКТОВ, ПРОИСХОДЯЩИХ НА ТЕРРИТОРИИ ДРУГОГО ГОСУДАРСТВА	67
<i>Федянина П., Тюренкова К.А.</i> МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ БОРЬБЫ С ТЕРРОРИЗМОМ НА ВОЗДУШНОМ ТРАНСПОРТЕ	71

СЕКЦИЯ № 2. ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

<i>Абушова А.Э., Иванова Л.А.</i> ЗАЩИТА ТРУДОВЫХ ПРАВ РАБОТНИКОВ В КОММЕРЧЕСКИХ ОРГАНИЗАЦИЯХ	75
<i>Балакирова Т.А., Иванова Л.А.</i> СОЦИАЛЬНАЯ ЗАЩИТА ГРАЖДАН С ОГРАНИЧЕННЫМИ ВОЗМОЖНОСТЯМИ	80
<i>Барсамова Е.В., Иванова Л.А.</i> ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО – ЗАКЛЮЧИТЕЛЬНАЯ СТАДИЯ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА	86
<i>Булатов А.Х., Иванова Л.А.</i> СТРАХОВАНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ.....	93
<i>Григорьев В.В., Степин А.Б.</i> ОСОБЕННОСТИ ОТВЕТСТВЕННОСТИ РАБОТНИКА ЗА НЕИСПОЛНЕНИЕ ВОЗЛОЖЕННЫХ НА НЕГО ОБЯЗАННОСТЕЙ	97
<i>Джаватханова У.И., Степин А.Б.</i> МЕДИАЦИЯ КАК СРЕДСТВО ЗАЩИТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ	99
<i>Дургарян К.В.</i> БАНКРОТСТВО ФИЗИЧЕСКИХ ЛИЦ: ТЕОРИЯ И ПРАКТИКА РАБОТЫ ПО НОВЫМ НОРМАМ	101
<i>Иванов И.С., Кусков А.С.</i> ОСОБЕННОСТИ ВЫБОРА И ИСПОЛЬЗОВАНИЯ УЧЕБНОЙ ЛИТЕРАТУРЫ ПО ДИСЦИПЛИНЕ «НАЛОГОВОЕ ПРАВО» (НА ПРИМЕРЕ ТЕМЫ «НАЛОГОВЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ»)	105
<i>Инджиева Е.А.</i> ПОРЯДОК ИЗМЕНЕНИЯ И РАСТОРЖЕНИЯ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОГО ДОГОВОРА.....	112
<i>Карпова Д.Н.</i> НЕКОТОРЫЕ ОСОБЕННОСТИ СТАТУСА НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНЕГО КАК ОСОБОГО СУБЪЕКТА АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВОЙ ЗАЩИТЫ	117
<i>Каригалиева Г.Т., Иванова Л.А.</i> РЕГУЛИРОВАНИЕ СОЦИАЛЬНОЙ ПОЛИТИКИ В КОРПОРАЦИИ	123
<i>Козлов А.А., Усова Е.В.</i> РОЛЬ ПЕНСИОННОГО ФОНДА И ДРУГИХ ГОСУДАРСТВЕННЫХ УЧРЕЖДЕНИЙ В РЕАЛИЗАЦИИ ПРАВА НЕТРУДОСПОСОБНЫХ ЛИЦ НА ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ ЗА НИМИ УХОДА И КОМПЕНСАЦИОННУЮ ВЫПЛАТУ	129
<i>Козлов А.А., Иванова Л.А.</i> БРАЧНЫЙ ДОГОВОР.....	135
<i>Корина Е.А., Иванова Л.А.</i> ИСТОРИЯ АЛИМЕНТНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ В РОССИИ	140
<i>Крипакова Д.Р., Умбетова А.</i> К ВОПРОСУ О БАНКРОТСТВЕ ФИЗИЧЕСКИХ ЛИЦ	148
<i>Логачева Н.Д., Усова Е.В.</i> СОЦИАЛЬНОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ГРАЖДАН, ПРИЗНАННЫХ ИНВАЛИДАМИ, В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ	150
<i>Ляпина М.В.</i> НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ РЕАЛИЗАЦИИ ПРИНЦИПА СВОБОДЫ ДОГОВОРА.....	157
<i>Махнач Д.А.</i> ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ТРАНСПЛАНТАЦИИ В ОТДЕЛЬНЫХ ГОСУДАРСТВАХ.....	163
<i>Петренко Н.Е.</i> СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА О ПРИЗНАНИИ НИЧТОЖНОЙ СДЕЛКИ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОЙ.....	170
<i>Петрова В.В., Иванова Л.А.</i> ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН И ЛИЦ БЕЗ ГРАЖДАНСТВА В ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ ОТНОШЕНИЯХ.....	176
<i>Савочкин Е.Н., Степин А.Б.</i> ВИДОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РЕШЕНИЙ СОБРАНИЙ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ	182

<i>Самофал Т.О., Быкова С.И.</i>	
ОБЖАЛОВАНИЕ ПОСТАНОВЛЕНИЙ, ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ) ДОЛЖНОСТНЫХ ЛИЦ СЛУЖБЫ СУДЕБНЫХ ПРИСТАВОВ. СУДЕБНЫЙ И ВНЕСУДЕБНЫЙ ПОРЯДОК.....	185
<i>Сморгунова Ю.А.</i>	
ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ЭКОЛОГИЧЕСКИЕ ПРАВОНАРУШЕНИЯ	195
<i>Степина Я.А.</i>	
ПРАВОПРЕЕМСТВО В АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРОЦЕССЕ	200
<i>Шапиро И.М., Кожанова Е.А.</i>	
ПРАВОВЫЕ ВОЗМОЖНОСТИ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В ОБЛАСТИ СУРРОГАТНОГО МАТЕРИНСТВА	202
<i>Шукурова Н.А.</i>	
МЕСТО ДОГОВОРА ОБ ОКАЗАНИИ ПЛАТНЫХ МЕДИЦИНСКИХ УСЛУГ В СИСТЕМЕ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ ДОГОВОРОВ	209

СЕКЦИЯ № 3. УГОЛОВНО-ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

<i>Ананенко А.А.</i>	
ПОНЯТИЕ МАЛОЗНАЧИТЕЛЬНОСТИ ДЕЯНИЯ В СОВЕТСКОМ УГОЛОВНОМ ПРАВЕ	213
<i>Башбаев А.С.</i>	
ИНСТИТУТ ВЗАИМНОЙ ПРАВОВОЙ ПОМОЩИ ПО УГОЛОВНЫМ ДЕЛАМ: ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ.....	218
<i>Башбаев А.С.</i>	
МЕЖДУНАРОДНОЕ АНТИКРИМИНАЛЬНОЕ СОТРУДНИЧЕСТВО: ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ И ФОРМЫ	221
<i>Буклин А.В.</i>	
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОСНОВ КОНСТИТУЦИОННОГО СТРОЯ В СИСТЕМЕ ПРЕСТУПЛЕНИЙ ПРОТИВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ ВЛАСТИ (ПО УГОЛОВНОМУ КОДЕКСУ РФ).....	224
<i>Воронкин А.И.</i>	
РАЗВИТИЕ ИНСТИТУТА ВОСПИТАТЕЛЬНОГО ВОЗДЕЙСТВИЯ НА ОСУЖДЕННЫХ В СОВРЕМЕННОМ УГОЛОВНОМ ПРАВЕ	227
<i>Гордейчик С.А.</i>	
ЗЛУОПОТРЕБЛЕНИЯ ПРИ РЕШЕНИИ ВОПРОСА ОБ ИЗМЕНЕНИИ КАТЕГОРИИ ПРЕСТУПЛЕНИЯ.....	231
<i>Гордейчик Т.С.</i>	
ВОВЛЕЧЕНИЕ В ТЕРРОРИЗМ: УГОЛОВНО-ПРАВОВОЙ АСПЕКТ	234
<i>Даркович Н.А.</i>	
СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ ЮВЕНАЛЬНОЙ ЮСТИЦИИ В ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ И ПЕРСПЕКТИВЫ ЕЕ РАЗВИТИЯ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ.....	238
<i>Егорова Н.А.</i>	
МОШЕННИЧЕСТВО В СФЕРЕ КРЕДИТОВАНИЯ: ВОПРОСЫ КВАЛИФИКАЦИИ (ПО МАТЕРИАЛАМ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ)	244
<i>Кадырова П.Х., Пчелкина Е.В.</i>	
СОВРЕМЕННЫЕ ТЕНДЕНЦИИ ИНСТИТУТА СМЕРТНОЙ КАЗНИ В РОССИИ	250
<i>Каригалиева Г.Т., Пчелкина Е.В., Смирнов А.В.</i>	
СОНЬКА ЗОЛОТАЯ РУЧКА – ВОРОВСКАЯ КОРОЛЕВА.....	255
<i>Мартынов Л.А.</i>	
РАЗБОЙ И ГРАБЕЖ В ИСТОРИИ ОТЕЧЕСТВЕННОГО УГОЛОВНОГО ПРАВА	257
<i>Ораметов Э.Д.</i>	
О ПРОБЛЕМЕ УСТАНОВЛЕНИЯ ВОЗРАСТА НАЧАЛА УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ И ТУРКМЕНИСТАНА	261
<i>Полев И.С.</i>	
АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРЕКРАЩЕНИЯ УГОЛОВНОГО ДЕЛА В СВЯЗИ С ПРИМИРЕНИЕМ СТОРОН	266

<i>Самарин А.В.</i>	
ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ И ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ИХ СОВЕРШЕНИЕ: НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ.....	270
<i>Старжевская Е.О., Казаков И.Г., Пчелкина Е.В.</i>	
<i>THE FORTY ELEPHANTS (ЖЕНСКАЯ БАНДА 40 СЛОНОВ)</i>	273
<i>Стаценко В.Г.</i>	
ПРОТИВОДЕЙСТВИЕ НАСИЛИЮ В СЕМЬЕ: КОМПАРАТИВИСТСКИЙ АНАЛИЗ	276
<i>Тимофеев А.С.</i>	
НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ.....	282
<i>Штанькова А.П.</i>	
ПОТЕРПЕВШИЙ КАК «ОДУШЕВЛЕННЫЙ» ПРЕДМЕТ В ПРИВИЛЕГИРОВАННЫХ СОСТАВАХ ПРЕСТУПЛЕНИЙ.....	285

ВЫСТУПЛЕНИЯ НА ПЛЕНАРНОМ ЗАСЕДАНИИ

ПРИВЕТСТВЕННОЕ СЛОВО ДИРЕКТОРА АСТРАХАНСКОГО ФИЛИАЛА МЕЖДУНАРОДНОГО ЮРИДИЧЕСКОГО ИНСТИТУТА КАНДИДАТА ЮРИДИЧЕСКИХ НАУК ПОПОВА ВИКТОРА ПЕТРОВИЧА

Уважаемые коллеги и участники конференции! Поздравляю Вас с открытием VIII Международной научно-практической конференции «ЮРИДИЧЕСКАЯ НАУКА: ИСТОРИЯ, СОВРЕМЕННОСТЬ, ПЕРСПЕКТИВЫ», посвященной Дню российской науки и 25-летию Международного юридического института.

Современная политико-правовая реальность охватывает все сферы общественной жизни, в том числе и сферу научной деятельности. Юриспруденция сегодня, представляя собой теоретико-мировоззренческую науку, продолжает решать проблемы правовой действительности, что указывает на ее практико-прикладной характер. В современном обществе повышается роль правового регулирования общественных отношений, при этом остается достаточно широкий пласт нерешенных проблем правовой практики, что повышает значимость юридической науки, способствует поиску новой методологической (мировоззренческой) парадигмы.

Избранная тематика конференции предполагает исследование и обсуждение классических и современных научных правовых теорий, рассмотрение проблем современной правовой науки, перспектив ее дальнейшего развития, актуальности использования научных подходов в правотворчестве и правоприменении, а также оценку роли юридической доктрины в развитии законодательства и правовой практики.

Отрадно, что на нашей площадке зарубежные и отечественные юристы имеют возможность обменяться передовым опытом и знаниями в сфере юриспруденции. Надеюсь, что полученные результаты будут полезны всем участникам, а предложенные рекомендации действительно найдут свое применение в практической деятельности.

Желаю вам интересных дискуссий, успехов и всего самого доброго.

Колмаков А.Г.,

канд. истор. наук, доцент кафедры теории и истории государства и права
(общеинститутская кафедра) Смоленского филиала
Международного юридического института

Kolmakov A.G.,

cand. history. Sci., Associate Professor, Department of Theory and History
state and law (general department) Smolensk Branch International Law Institute

**НЕКОТОРЫЕ АСПЕКТЫ МАТЕРИАЛИСТИЧЕСКОЙ (КЛАССОВОЙ)
ТЕОРИИ ВОЗНИКНОВЕНИЯ ГОСУДАРСТВА
SOME ASPECTS OF THE MATERIALISTIC (CLASS) THEORY
OF THE STATE OF THE STATE**

***Аннотация.** Статья посвящена анализу отдельных положений материалистической (классовой) теории возникновения государства. Исследуются отдельные аспекты трансформации потестарных институтов в раннегосударственные. С позиций критического анализа рассматриваются основные причины возникновения государственности с точки зрения классового подхода, устанавливаются общие закономерности и особенности политогенеза. Автор приходит к выводу о неравномерности и многофакторности процесса становления предгосударственных форм социальной организации у разных народов мира в различные исторические периоды.*

***Ключевые слова:** классовая теория, первобытное общество, раннее государство, неолитическая революция, военная демократия, вождизм.*

***Abstract.** The article is focus on the analysis of various aspects of materialistic theory of state formation. The report addresses selected aspects of transformation of potestas societies to early states. From the standpoint of a critical analysis of the basic causes of the state formation from materialistic theory are considered. The author concludes about a multifactorial process of formation of pre-state forms of social organization among different nations at different times of history.*

***Key words:** materialistic theory, primitive society, self-organization, early state, chieftdom.*

Обращение к теоретическому наследию К. Маркса и Ф. Энгельса в настоящее время является актуальной задачей, не только в свете происходящих во всем мире глобальных экономических и социальных изменений, но и в силу необходимости поиска путей оптимального развития для отдельных государств и всего человечества в целом. В этой связи представляется вполне закономерным обращение к основополагающим идеям марксистской теории, в частности объясняющим возникновение таких важнейших общественных институтов, как государство и право.

Марксистская теория происхождения государства наиболее полно раскрыта в работе Ф. Энгельса «Происхождение семьи, частной собственности и

государства»¹. Первоисточником, побудившим К. Маркса к углубленной проработке материалов по трансформации потестарных институтов в государственные, послужила книга американского этнографа Л. Моргана «Древнее общество»². Впоследствии К. Маркс составлял ее комментированный конспект, но не успел закончить работу. Его посмертное издание, со своими добавлениями, осуществил в 1884 г. Ф. Энгельс под вышеупомянутым названием.

Материалистическая теория происхождения государства связывает возникновение государства с появлением общественного разделения труда, частной собственности, товарно-денежных отношений, с разделением социума на антагонистические классы. Для данной теории характерен последовательный материалистический подход. По мнению основоположников данной теоретической модели, государство возникло как закономерный результат раскола общества на антагонистические классы (классы с непримиримыми противоречиями) и, как следствие, в результате борьбы между ними. Теория определяет возникновение государства и права как естественно-исторический процесс, развивающийся по своим собственным законам. В сжатом изложении марксистская теория выражается в формуле: «государство есть продукт и проявление непримиримых классовых противоречий». Основным признаком государства марксизм считает наличие политической власти, выражающей интересы и потребности исключительно господствующего класса.

Не подвергая в целом сомнению марксистскую теорию возникновения государства, остановимся на некоторых аспектах, связанных с содержанием и эволюцией материалистического понимания возникновения государственности.

Развивая идею о классовой природе государства, предпосылках его созревания в недрах первобытнообщинного строя, К. Маркс, Ф. Энгельс, В. Ленин и их последователи, прежде всего, исходили из имеющихся к тому времени у науки данных об обществе и законах его внутреннего развития. Им приходилось опираться на существующие к XIX в. научные представления об окружающей действительности, истории человечества. Стоит при этом заметить (не умаляя гениальности ученых), ни К. Маркс, ни его соратник Ф. Энгельс не являлись профессиональными историками, археологами, этнографами. В своих сочинениях они прямо указывают на то, что они развивают и дополняют суждения, высказанные ранее такими учеными, как Бахофен, Макленнан, Морган³. В частности, Ф. Энгельс прямо указал на то, что исходного материала, дающего сколько-нибудь полное представление об эволюции семьи, частной собственности и государства, им не вполне достаточно: «Морган располагал тут материалами почти только из вторых рук, а о

¹ См.: Энгельс Ф. Происхождение семьи, частной собственности и государства. В связи с исследованиями Л. Г. Моргана. М., 1982.

² См.: Морган Л. Древнее общество. Л., 1935.

³ См.: Маркс К. Конспект книги Л.Г. Моргана «Древнее общество». Т. 45. С. 227–372.

германцах – кроме Тацита – лишь низкопробными либеральными фальсификациями г-на Фирмана»¹.

Ф. Энгельс, давая в своей работе достаточно детальную характеристику общественным отношениям в догосударственной период развития человечества, во многом опирался на результаты исследований Л. Моргана, долгое время изучавшего быт, нравы и особенности брачно-семейных отношений североамериканских индейцев. Однако, по нашему мнению, заблуждение исследователя того времени состоит в том, что, рассматривая особенности форм брака и семьи, организацию власти у современных им индейских племен, австралийских аборигенов, он позиционирует систему организации родовой общины и внутривидовых связей среди аборигенов Америки в качестве эталонной модели для всех неевропейских народов. В результате выдвигается теория о едином прогрессивном пути развития человечества, существовании общих для всех народов закономерностей в развитии культуры и общества. Вместе с тем даже современные научные исследования наскальных рисунков, археологических стоянок древних людей в разных частях планеты, например эпохи раннего или среднего палеолита, по-прежнему не дают научному сообществу ясных представлений об апополитических обществах².

Вслед за Фергюсоном и Морганом, Маркс и Энгельс придерживаются периодизации истории: дикость, варварство и цивилизацию, причем первые две стадии были ими детально разработаны и разбиты на три ступени (низшую, среднюю и высшую) каждая³. По нашему мнению, здесь присутствует ярко выраженный идеологизированный подход к периодизации всемирной истории.

В XVIII-XIX вв. Великобритания, Франция, Португалия, Испания, США проводили последовательную политику территориальной экспансии в страны, которые, по их мнению, находились на стадии дикости и варварства, а значит, нуждаются в том, чтобы более развитые в «цивилизованном» плане государства принесли на их землю «правильную» религию, экономическое и культурное процветание. Именно разделение мира на «цивилизованный» и «варварский» служило в те времена правящим кругам достаточным идеологическим обоснованием необходимости захвата новых колоний в Африке и Южной Америке, Австралии и Океании.

Следуя общей идеологической парадигме, последователи материалистической теории, определив доминантные хозяйственные типы в каждый из периодов развития человечества, не посчитали нужным объяснить: почему собирательство, охота и рыболовство соответствуют «дикости» и «варварскому» состоянию человечества, а наличие классового общества, городов и письменности – очевидные маркеры «цивилизации». Современная история знает многочисленные примеры того, как страны и народы, находящиеся с точки зрения материалистов на стадии развитой «цивилизации» совершали

¹ Там же.

² См. подр.: Зданович Г. Б. Аркаим – «Страна городов»: пространство и образы. – Челябинск, 2007.

³ См.: Энгельс Ф. Указ. соч.

поступки, выходящие далеко за рамки понятий о варварстве и дикости (бомбардировки американцами Хиросимы и Нагасаки, итало-франко-германский фашизм и т.д.).

Таким образом, развивая теорию о классовом происхождении государства, марксисты вышли на дискуссионную в современном научном мире проблему – периодизация ранней истории человечества.

Родоплеменной строй существовал не на всем протяжении доисторического периода. Современная наука предполагает длительное существование (не одну тысячу лет) человеческого коллектива, организованного в виде человеческого стада. Род как организационная форма первобытного общества является результатом более позднего генезиса человека «умелого» (*Homo habilis*). Кроме того, род был одновременно древнейшим социальным институтом и самой первой формой организации догосударственного общества¹. Нижняя и верхняя границы перехода от одного вида человеческого сосуществования к другому современной наукой не определены окончательно. Наука пока не в состоянии дать точный ответ на вопрос, когда человечество в целом или отдельные его народы перешли от стадного сосуществования к родовому строю, или когда совершился переход от родовой к соседской общине. Все существующие оценки относительно данных изменений носят во многом приближенный характер и основываются на фрагментарных антропологических, археологических, климатологических и иных данных.

Далее материалистическая теория возникновения государства соотносит процесс возникновения государства с неолитической революцией. Само понятие Ф. Энгельсом в работе не упоминается, но при этом значительное внимание автором уделено эволюции хозяйственной деятельности человека на разных исторических этапах развития, говорится о переходе от присваивающего хозяйства к производящему, последовавших в след за этим кардинальных внутренних изменениях в сфере общественных отношений. Доминирует представление о постепенном росте производительности труда, как следствие – увеличение прибавочного продукта, оседавшего у отдельных семей, что способствовало их обогащению и возникновению частной собственности². Однако неолитическую революцию не следует напрямую связывать с политогенезом. Можно лишь говорить о том, что имевший место качественный переход к новым формам хозяйствования (земледелию и скотоводству) изменил социальную организацию акефальных сообществ. Но данный переход был растянут на тысячелетний период, имеет немногочисленные центры локализации. Последнее позволяет констатировать, что классовая (экономическая) теория упрощает реально происходивший процесс классовообразования и политогенеза, процесс, который происходил у разных народов в разное время и имел свои отличительные особенности.

Многие народы, еще находясь на ступени родового строя, но уже совершившие переход к различным формам хозяйственной деятельности, по-

¹ Алексеев С.С. Теория государства и права: Учеб. для студентов вузов. – М., 2005. С. 37.

² Борисов Г. А. Теория государства и права. Белгород, 2007. С. 51.

прежнему стремились к более равномерному перераспределению прибавочного продукта с целью сохранения сложившегося веками социального единства и равноправия. Родовая община потребляла ровно столько природных ресурсов, сколько это было необходимо для выживания. Существовавшая внутренняя общинная социальная дифференциация не вела к имущественному и социальному неравенству, появлению государственности в дефиниции родоначальников классовой теории.

Для классовой теории о происхождении государства и права характерно, с одной стороны, гиперболизация экономических и социально-классовых факторов, с другой – игнорируются или недооцениваются географические, военно-политические, религиозные, психологические, культурные и иные факторы. Но дело даже не в том, что марксисты, «увлекшись» экономическим детерминизмом проигнорировали эти важнейшие факторы, а в том, что классовая теория не объясняет возникновение государств, где общество не было разделено на антагонистические классы и социальные группы. Речь, прежде всего, идет о т.н. «ранних» или «протогосударствах».

Ввиду недостаточной доказательной базы современная наука пока не может точно определить переходную стадию от родоплеменной организации к государству, зафиксировать временную границу этого перехода. Несмотря на разность в оценках сущности и содержания ранних форм самоорганизации, большинство исследователей сходятся во мнении о существовании переходного этапа между родовой общиной и государством¹. Однако почему одни народы перешли от вождества к царской власти, другие, как ряд государств доколониальной Западной Африки, так никогда и не достигли стадии «зрелого» государства?

Предгосударственный период истории родоплеменного строя сторонники материалистической теории называют «военной демократией». Термин этот был введен Л. Морганом для характеристики древнегреческого общества в период его перехода от родовой общины к соседской. По мнению Ф. Энгельса, в данный период вождь (*rex*, *basileus* и т.д.) был признан необходимым и постоянным должностным лицом, а ведение войны стало главной функцией общественной жизни². Период существования военной демократии представляет собой всего лишь переходный этап от первобытности к государственному устройству. Никаких альтернативных форм организации общества в догосударственный период марксисты не выдвинули. Традиция рассматривать военную демократию как тип политического режима, вид социальной организации первобытного общества и т.п. в период транзакции к государству сохраняется до сих пор.

Мы же исходим из того, что «военная демократия», «чифдом» (от англ.: *chief* – вождь), «кочевая конфедерация» и подобные им формы самоуправления и самоорганизации общества в период существования родового

¹ См. подр.: Попов В.А. Ранние формы политической организации: от первобытности к государственности. – М., 1995.

² См.: Энгельс Ф. Указ. соч. С. 169.

стройка вполне соответствуют адекватной форме организации общества и власти в конкретный исторический период существования отдельных этносов и суперэтносов. Не следует категорично рассматривать военную демократию и вождизм исключительно как переходные фазы к развитым формам государственности: эти формы общественной организации самостоятельны, существовали как у кочевых, так и оседлых народов. В вождестве, напротив, просматривается «вертикальная» иерархия власти, поселений, их централизация, ярче выражена социальная стратификация¹.

Существование развитых форм государственности в обществах, где еще не было разделения на антагонистические классы, подтверждает история Хараппского государства (VIII тыс. до н.э.). Археологические раскопки Мохенджо-Даро указывают на то, что город-государство управлялся не монархом или жрецами, а клановой верхушкой или собранием нескольких «вождей»². Предполагаем, политогенез осуществлялся не с одинакового, а с различных уровней социокультурной и политической сложности.

Еще одним «недостатком» классовой теории в теоретическом и методологическом плане является ограниченная возможность ее применения по отношению к номадическим социумам. Ни К. Маркс, ни его последователи не рассмотрели причины возникновения государств у кочевых народов. Вместе с тем в процессе длительной эволюции кочевого скотоводства народы Евразии сформировали государственные образования в различных исторических формах, многоукладность натуральных хозяйственных систем, претерпели трансформацию системы традиционного религиозно-мифологического мировоззрения. Государственность у номадов Евразии возникла как рефлексия потребности социума уменьшить энтропию в процессе своего саморазвития³. Те исследователи, которые отрицают существование на ранних этапах развития в кочевом обществе какой-либо государственности⁴, не вполне осознают универсальный характер стремления общества к созданию механизмов социального управления на определенных этапах естественного развития. Действительно классовая борьба оказывала весьма существенное влияние на процессы политогенеза (особенно у европейских народов). Тем не менее не следует рассматривать частную собственность и классовые противоречия в качестве «универсальной», доминантной причины возникновения государства.

В целом, материалистическая теория отличается четкостью и обоснованностью исходных тезисов, последовательностью и, несомненно, представляет собой большое достижение теоретико-правовой и философской мысли. Несомненная заслуга К. Маркса и Ф. Энгельса в том, что им удалось,

¹ Кашанина Т.В. Происхождение государства и права. – М., 2004.

² Roach J. «Faceless» Indus Valley City Puzzles Archaeologists // National Geographic. 2016. URL: <http://science.nationalgeographic.com/science/arch-aeology/mohenjo-daro/> (дата обращения: 10.11.2016).

³ Абаев Н.В. Тэнгрианская государственность тюрко-монголов и духовное наследие Чингис-хана // Международный Фонд Исследования Тенгри. 2017. URL: <http://tengrifund.ru/tengrianskaya-gosudarstvennost-tjurko-mongolov-i-duhovnoe-nasledie-chingis-xana.html> (дата обращения: 12.05.2016).

⁴ Крадин Н.Н. Кочевники, мир империи и социальная эволюция // Альтернативные пути к цивилизации. М., 2000. С. 314–336.

опираясь на подлинно научный анализ прошлого, проследить современные тенденции развития капитализма, раскрыть классовую сущность государства, наметить перспективы будущего развития мировой человеческой цивилизации.

Храмова И.С.,
канд. юрид. наук, доцент, доцент кафедры гражданского права
Астраханского государственного университета
Khramova I.S.,
Cand. jurid. Sci., Associate Professor, associate professor of the chair of civil
law Astrakhan State University

**ПРАВОВАЯ НЕОБХОДИМОСТЬ НОРМАТИВНОГО ОПРЕДЕЛЕНИЯ
ПРАВА ЗАСТРОЙКИ КАК ОГРАНИЧЕННОГО ВЕЩНОГО ПРАВА
В ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
LEGAL NECESSITY OF NORMATIVE DETERMINATION OF THE
RIGHT OF THE CONSTRUCTION AS A LIMITED PRESENT LAW IN
THE LEGISLATION OF THE RUSSIAN FEDERATION**

***Аннотация.** Статья посвящена обоснованию необходимости нормативного закрепления понятия и функционирования такого ограниченного вещного права, как право застройки.*

***Ключевые слова:** земельный участок, вещное право, право застройки, разрешенное использование, гражданское законодательство, земельное законодательство.*

***Abstract.** The article is devoted to substantiation of the need for regulatory consolidation of the concept and functioning of such limited corporeal right as the right to development.*

***Key words:** land plot, property right, right of superficies, permitted use, civil legislation and land legislation.*

Право на землю в России во все времена являлось не только отражением благосостояния, но и определяющей категорией властных полномочий. Кроме того, развитие земельно-правовых норм зачастую отражало политическую ситуацию и глобальное реформирование целых блоков правоотношений. Примером этого утверждения может служить трансформация отношений крепостничества в XIX в.¹ Однако и в настоящее время развитие земельно-правовых норм зависит от комплекса социального заказа на их формирование. Таким образом, в настоящее время назрела необходимость фиксации новых видов прав на землю.

В настоящее время и гражданское, и земельное право сократило перечень видов прав на земельные участки и их доли. Помимо права собственно-

¹ Арсеньева Г.В. Основные этапы становления крепостного права в России // Сборник научных трудов Международного юридического института. М., 2010. С. 26-29.

сти, на сегодняшний день фиксируются право аренды, сервитут, а также безвозмездное пользование земельным участком. В 2015 г. права пожизненно наследуемого владения и постоянного бессрочного пользования земельным участком были уничтожены отечественным законодателем, с признанием норм ст. 20 и 21 Земельного кодекса утратившими силу¹.

Предполагалось (на основании анализа проекта реформирования гражданского законодательства), что законодатель расширит и детализирует виды землепользования в соответствии с нынешними потребностями, однако прекращение функционирования вышеупомянутых прав не привело к легализации их новых видов.

Такая ситуация возникла и с одним из самых востребованных комплексов правомочий на земельный участок – правом застройки. Это право в разное время трактовали по-разному. С одной стороны – это возможность легально возвести и зарегистрировать строение на земельном участке, но, с другой стороны, такой вид разрешенного пользования – существенное ограничение, так как он тесно связан с обязанностью не просто построить здание, строение, сооружение, но и ввести его в эксплуатацию в установленные сроки.

С 2017 г. эта ситуация ужесточилась также тем, что оценка земли (как объекта налогообложения) не просто ставится в прямую зависимость от наличия или отсутствия рассматриваемого вида разрешенного использования, но и может повысить стоимость (опять же как объекта налогообложения) в случае, если строение на таком земельном участке не возведено, либо не сдано в эксплуатацию.

Именно на этом основании и представляется необходимым зафиксировать право застройки, как отдельный вид права землепользования, с целью систематизации правоотношений в области реализации права застройки конкретным пользователем.

В проекте Гражданского кодекса Российской Федерации планировалось введение одновременно с правом застройки еще двух институтов: право постоянного землевладения (эмфитевзис) глава 20 проекта Гражданского кодекса Российской Федерации и строительный и коммунальный сервитуты гл. 20.2 (ст. 301.7 и 301.10 проекта Гражданского кодекса Российской Федерации). Так, конкурирующим с правом застройки ограниченным вещным правом, которое предоставило бы реальную возможность застройщикам, возводить земельные участки на земле, не находящейся в их собственности, стали бы строительные и коммунальные институты.

Тем не менее стоит акцентировать внимание на том, что в марте 2016 г. было принято решение о переносе рассмотрения данного законопроекта без уточнения сроков.

Право застройки имеет общую черту со строительным и коммунальным сервитутами – ограниченное вещное право на чужой земельный участок,

¹ Земельный кодекс РФ от 25.10.2001 г. № 136-ФЗ (ред. от 03.07.2016 г.) // Российская газета. № 211-212, 30.10.2001.

приобретаемое на основании договора.¹ В действующем российском законодательстве отсутствуют ограниченные вещные права на земельные участки, которые бы предоставляли не собственникам земли реальную возможность возведения здания на чужом земельном участке и его последующую эксплуатацию. Разумеется, чаще всего собственниками таких земельных участков выступали бы муниципальные образования, субъекты Федерации, либо сама Российская Федерация. По этой причине необходимо утверждать, что реализовать возможность возвести и эксплуатировать на чужом земельном участке свою постройку предоставляет лишь право застройки, которое в настоящее время как отдельное право землепользования не оформлено.

Резюмируя изложенное в статье, необходимо акцентировать внимание на том, что введение института права застройки является исторически обусловленным явлением, направленным на гармонизацию отношений, складывающихся между собственником земли и собственником здания, возведенного на этой земле (при несовпадении собственников). Институтов – аналогов введенному праву застройки, полностью замещающему его функции, ни в действующем российском законодательстве ни в проекте изменений не предусмотрено. Тем не менее введение рассмотренного титула землепользования позволило бы не только субъектам рассматриваемого права четко фиксировать объем своих правомочий, но и понимать реализацию фискальной функции, то есть осознавать стоимость налогового бремени, связанного с налогообложением земельных участков, связанных с необходимостью возведения на них строений.

Иванов И.С.,

канд. юрид. наук, доцент кафедры государственно-правовых дисциплин
Астраханского филиала Саратовской государственной юридической академии

Ivanov I.S.,

Cand. jurid. Sci., Associate Professor state-legal disciplines Astrakhan Branch
Saratov State Law Academy

**МЕЖОТРАСЛЕВОЙ ИНСТИТУТ БАНКРОТСТВА КРЕДИТНЫХ
ОРГАНИЗАЦИЙ
INTER-BRANCH INSTITUTE OF BANKRUPTCY OF CREDIT
ORGANIZATIONS**

Аннотация. Автор анализирует Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», а также традиционные научные подходы к институту банкротства. Нормы закона и существующие точки зрения подвергнуты критическому анализу. Обосновывается вывод о том, что банкротство кредитных организаций является межотраслевым институтом.

¹ Невадомская В.И. К вопросу о сравнении проекта института права застройки и иных ограниченных вещных прав на землю // Вестник магистратуры. 2015. № 12-4(51). С. 50-52.

Ключевые слова: банкротство, институт, банковское право, гражданское право, кредитные организации.

Abstract. *The author analyzes the Federal Law of 26.10.2002 No. 127-FZ «On insolvency (bankruptcy), and also takes into account traditional scientific approaches to the institution of bankruptcy. The norms of the law and the existing points of view are critically analyzed. The conclusion of the author that the bankruptcy of credit organizations is an interbranch institute is substantiated.*

Key words: *bankruptcy, institute, banking law, civil law, credit organizations.*

Банкротство кредитных организаций, прежде всего банков, и особенно массовое, в капиталистических странах, к коим теперь относится и Россия, сопряжено с различными политическими, экономическими и юридическими проблемами. Деятельность Банка России, в том числе направленная на инициирование банкротства кредитных организаций, неоднократно и довольно остро обсуждалась в прессе различными специалистами¹. Интерес к этой теме в последнее время разрастается, в связи с чем мы решили предпринять небольшой юридический анализ института банкротства кредитных организаций и определить его место в системе российского права.

В нашей стране на законодательном уровне построен довольно сложный механизм «очистки» банковской системы от неплатежеспособных кредитных организаций, и главное место в нем занимает в настоящее время Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О несостоятельности (банкротстве)»² (далее – «127-й закон»), состоящий из тринадцати глав, объединяющих около трехсот статей, в которых регулируется более двадцати различных правовых институтов.

Если принять за истину традиционное представление о том, что банкротство является институтом гражданского права, так как правоотношения банкротства возникают из неисполненного денежного обязательства³, то все эти институты переходят в разряд *субинститутов*. Следовательно, мы должны выделять субинститут предупреждения банкротства, субинститут наблюдения, субинститут финансового оздоровления и т.д.

В п. 1 ст. 1 127-го закона закреплено, что «в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации настоящий Федеральный закон устанавливает основания для признания должника несостоятельным (банкротом), регулирует порядок и условия осуществления мер по предупреждению несостоятельности (банкротства), порядок и условия проведения процедур, применяемых в деле о банкротстве, и иные отношения, возникающие при несо-

¹ См., например: Гельман М. Массовое банкротство банков – сговор или некомпетентность руководства ЦБ? [Электронный ресурс] // ИА REGNUM, URL: <https://regnum.ru/news/polit/2141122.html> (дата обращения: 10.03.2017).

² Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О несостоятельности (банкротстве)» // Собрание законодательства РФ. 2002. № 43. Ст. 4190.

³ Агеев А. Б. Банкротство в гражданском праве: проблемы теории: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Специальность 12.00.03. – М.: Институт государства и права РАН, 2001. С. 11.

способности должника удовлетворить в полном объеме требования кредиторов». В п. 2 той же статьи написано, что «действие настоящего Федерального закона распространяется на юридические лица, которые могут быть признаны несостоятельными (банкротами) в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации».

Разумеется, для многих юристов приведенных положений будет вполне достаточно, чтобы сделать вывод о том, что банкротство является институтом гражданского права. Однако отраслевая принадлежность 127-го закона нуждается в дополнительном осмыслении.

Следует обратить внимание на следующие обстоятельства:

1) с введением в действие 127-го закона произошла своего рода кодификация законов о банкротстве: 22 декабря 2014 г. утратил силу Федеральный закон от 25.02.1999 № 40-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве) кредитных организаций», а урегулированные им отношения стали регулироваться 127-м законом;

2) 127-й закон закрепляет особенности банкротства всех категорий должников, прежде всего юридических лиц, среди которых выделяются в том числе организации (предприятия) государственного значения (градообразующие, стратегические, естественные монополии), и организации, специализирующиеся на конкретных видах деятельности (сельскохозяйственные, финансовые, кредитные, застройщики, клиринговые);

3) в банкротстве кредитных организаций активную и решающую роль играет Банк России (см., например, пп. 2 и 3 ст. 189.7, п. 5 ст. 189.9, подп. 4–6 ст. 189.10, ст. 189.11, п. 2 ст. 189.15, п. 3 ст. 189.17, ст. 189.19,–189.21, п. 3 ст. 189.22, ст. 189.24–189.28, ст. 189.38, 189.41–189.47, ст. 189.50, 189.51, 189.53, п. 1 ст. 189.59, ст. 189.61, 189.62, 189.64, 189.68, п. 5 ст. 189.77, пп. 4–10 ст. 189.79, пп. 2, 6, 7, 11, 12 ст. 189.89, абз. 2 п. 7 ст. 189.93, п. 2 ст. 189.98, п. 2 ст. 189.102 127-го закона);

4) исключительные функции в процедурах банкротства кредитных организаций выполняет Агентство по страхованию вкладов (см., например, п. 5 ст. 189.23, п. 2 ст. 189.28, п. 10 ст. 189.32, ст. 189.34, 189.40, 189.47–189.49, пп. 16–26 ст. 189.50, пп. 4–8 ст. 189.51, ст. 189.52, 189.53, 189.55–189.57, пп. 6 и 7 ст. 189.67, пп. 2 и 3 ст. 189.68, ст. 189.77, пп. 10, 11 ст. 189.79, п. 2 ст. 189.88 127-го закона);

5) банкротству («конкурсному праву») посвящаются отдельные учебники, в которых отмечается в том числе, что российское законодательство о несостоятельности (банкротстве): а) образует систему нормативных правовых актов, б) является комплексным, поскольку в его состав входят нормативные правовые акты, содержащие в себе нормы как частного (гражданского), так и публичного (уголовного, процессуального) права, а также материального и процессуального права¹;

¹ Пирогова Е. С. Правовое регулирование несостоятельности (банкротства): Учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. С. Пирогова, А. Я. Курбатов. – М.: Юрайт, 2017. С. 17.

б) в отечественной юридической и экономической литературе грани между финансовым и юридическим аспектами института несостоятельности (банкротства) четко не установлены¹, а также не проведено разграничения понятий «несостоятельность» и «банкротство».

В соответствии со ст. 2 127-го закона «несостоятельность (банкротство) (далее также – банкротство) – признанная арбитражным судом неспособность должника в полном объеме удовлетворить требования кредиторов по денежным обязательствам, о выплате выходных пособий и (или) об оплате труда лиц, работающих или работавших по трудовому договору, и (или) исполнить обязанность по уплате обязательных платежей». Статья 189.8 упомянутого закона «Несостоятельность (банкротство) кредитной организации» также содержит единое определение, из которого невозможно вычлениить и представить по отдельности понятия несостоятельности или банкротства.

Кроме того, 127-й закон вводит в свой понятийный аппарат различные категории публичного права, такие как «орган по контролю (надзору)», «регулирующий орган», «административный управляющий» и др., а в отношении банкротства кредитных организаций устанавливает различного рода разрешительные и согласительные процедуры с участием Банка России, что в совокупности свидетельствует о наличии в данном законе как правовом институте сильной публичной составляющей.

Это вполне объяснимо: отношения банкротства, будучи сопряженными с невыполнением субъектами предпринимательской деятельности (кредитными организациями) денежных обязательств, затрагивают не только интересы конкретных клиентов этих организаций, но и общественные интересы. Банкротство, в том числе и когда в нем не усматривается признаков преступления, всегда наносит репутационный (имиджевый) вред, как самой кредитной организации, так и банковской системе в целом, хотя экономический эффект может быть и обратным.

Процедуры банкротства носят публичный характер и в том смысле, что предполагают: а) ведение реестров, открытых для широкого ознакомления (реестры упоминаются в 127-м законе свыше четырехсот раз); б) участие в отношениях банкротства таких публичных субъектов, как «собрание кредиторов», «комитет кредиторов»; в) использование в отдельных случаях сети интернет и средств массовой информации для доведения до широкого круга лиц необходимой информации, связанной с банкротством.

Учитывая вышеперечисленные обстоятельства, можно констатировать, что 127-й закон и связанные с ним нормативные правовые акты, как в целом, так и по отношению к банкротству кредитных организаций, не могут рассматриваться исключительно в рамках гражданского права. Банкротством частные интересы объединяются в публичные. Следовательно, если и признавать банкротство кредитных организаций институтом, то институтом комплексным и находящимся на стыке отраслей права и правовых образований.

¹ Свириденко О. М. Институт несостоятельности (банкротства) в системе гражданского права // Журнал российского права. 2011. № 1. С. 39–46.

Поскольку наличие самостоятельной отрасли банковского права в настоящее время ставится большинством авторов под сомнение, а публичное банковское право обыкновенно рассматривается в качестве подотрасли права финансового, мы предлагаем рассматривать банкротство кредитных организаций в качестве *межотраслевого института, образованного нормами 127-го закона, а также корреспондирующими им нормами гражданского, банковского, информационного и гражданского (арбитражного) процессуального права.*

СЕКЦИЯ № 1
ТЕОРИЯ И ИСТОРИЯ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА

Арсеньева Г.В.,

канд. юрид. наук, доцент, заведующая кафедрой теории и истории
государства и права Астраханского филиала
Международного юридического института

Колесов А.,

студент Астраханского филиала
Международного юридического института

Arsenyeva G.V.,

Cand. jurid. Sci., Associate Professor, Head of Chair theory and history of
state and law Astrakhan Branch International Law Institute

Kolesov A.,

student of the Astrakhan branch International Law Institute

**СИСТЕМА ПРЕСТУПЛЕНИЙ ПРОТИВ СОБСТВЕННОСТИ
В СОВЕТСКИХ КОДИФИКАЦИЯХ УГОЛОВНОГО ПРАВА
THE SYSTEM OF CRIMES AGAINST OWNERSHIP IN THE SOVIET
CODIFICATIONS OF CRIMINAL LAW**

Аннотация. В статье представлена эволюция системы преступлений против собственности советского периода отечественного права. Авторы отмечают, что уголовное законодательство советской России предусматривало ответственность за преступления имущественного характера во всех уголовных кодификациях. Система имущественных преступлений строилась с учетом особенностей развития советского общества.

Ключевые слова: преступление, собственность, имущество, ответственность, наказание, уголовный кодекс.

Abstract. The article presents the evolution of the system crimes against the property of the Soviet period of Russian law. The authors note that the criminal legislation of the Soviet Russia provides for liability for crimes of property character in all criminal codifications. The system of property crimes was constructed taking into account features of development of Soviet society.

Key words: crime, property, property, responsibility, punishment, criminal code.

После Октябрьской революции 1917 г. система имущественных преступлений в России существенно изменилась и трансформировалась в систему преступлений против собственности.

Первой советской кодификацией уголовного права стал Уголовный кодекс 1922 г.¹ Кодекс действовал в течение четырех лет, характеризовался ка-

¹ Уголовный кодекс 1922 г. // Собрание Узаконений РСФСР. 1922. № 15. Ст. 153.

зуистичностью и фрагментарностью правовой регламентации отдельных видов преступлений. К числу имущественных преступлений закон отнес тайное и открытое хищение чужого имущества, порчу чужого имущества, поджог, подделку документов, подтверждающих имущественные права и т.д. Много внимания уделено краже. В Уголовном кодексе 1922 г. нормы о краже сохранились в гл. VI «Имущественные преступления», которая регламентировала ответственность за традиционные в этой области преступления. Ответственность за кражу подлежала дифференциации в зависимости от формы собственности. Так, например, согласно п. «а» ст. 180 кража у частного лица наказывалась принудительными работами на срок до 6 месяцев или лишением свободы, а аналогичная кража из государственных или общественных складов, на основании п. «г» ст. 180, каралась лишением свободы до 1 года или принудительными работами на такой же срок. Наиболее опасным видом кражи советский законодатель признавал систематические хищения или хищения, совершенные ответственными должностными лицами, из государственных складов, судов, вагонов и других хранилищ (п. «з» ст. 180). К этому виду приравнивалась кража в особо крупных размерах похищенного (п. «з» ст. 180). В качестве наказания предписывалось использовать лишение свободы на срок не ниже 3 лет или высшую меру (смертную казнь). Через некоторое время после вступления в силу Уголовного кодекса 1922 г. п. «з» ст. 180 был исключен, вместо него была включена ст. 180-а. Отличие норм заключалось в том, что после слова «систематически» были добавлены слова «как путем кражи, так равно и путем учинения подлогов, составления неправильных актов и тому подобных преступных деяний». Видится возможным отметить, что рассматриваемые изменения имели достаточно важное значение, так как ст. 180-а предусматривала более широкий состав преступления, по сравнению с кражей. Обращает на себя внимание факт – советский законодатель не применяет в отношении кражи понятия «рецидив», используя термин «систематически»¹.

Уголовный кодекс РСФСР 1926 г.², принятый в соответствии с общесоюзными Основными началами 1924 г., сохранил преемственную связь с Уголовным кодексом 1922 г.

Уголовный кодекс 1926 г. объединил нормы, посвященные преступлениям против собственности в Главе VII («Имущественные преступления»), к числу таких преступлений законодатель отнес:

- тайное хищение чужого имущества (кража) (ст. 162);
- кража электроэнергии (ст. 163);
- покупка имущества, заведомо краденного (ст. 164);
- открытое похищение чужого имущества, при лице, которое обладает этим имуществом, но совершенное без насилия (ст. 165);
- тайное и явное похищение лошадей, а также другого крупного скота (ст. 166);

¹ Горкин В.И. Рецидивная преступность и уголовно-правовая борьба с ней. Астрахань. 2010. С. 18.

² Уголовный кодекс 1926 г. // Собрание Узаконений РСФСР. 1926. № 80. Ст. 600.

- разбой (открытое похищение чужого имущества с насилием, которое представляет опасность для здоровья и жизни (ст. 167);
- удержание (присвоение) чужого имущества (ст. 168);
- мошенничество (обман или злоупотребление доверием с целью завладения чужим имуществом) (ст. 169);
- подделка официальных документов в корыстных целях (ст. 170);
- изменение вида, а также свойства имущества в преступных целях (ст. 171);
- изготовление, а также хранение поддельного пробирного клейма для слитков драгоценных металлов (ст. 172);
- ростовщичество (ст. 173);
- вымогательство (ст. 174);
- истребление, а также повреждение чужого имущества, совершенное умышленно (ст. 175);
- непринятие необходимых мер капитанами судов, терпящих бедствие, для спасения судна (ст. 176);
- незаконное пользование изобретением, незаконное использование музыкальных, литературных, других художественных или научных произведений (ст. 177);
- незаконное пользование чужим товарным, ремесленным или торговым знаком с целью недобросовестной конкуренции (ст. 178).

В качестве наказаний за совершение имущественных преступлений советский законодатель предписывал:

- лишение свободы;
- лишение свободы со строгой изоляцией;
- принудительные работы;
- штраф;
- лишение права на занятие торговлей;
- полная или частичная конфискация имущества.

Много внимания имущественным преступлениям и ответственности за них было уделено при разработке Основ уголовного законодательства 1958 г.¹ и Уголовного кодекса 1960 г.² В этих кодификациях также присутствует строгий идеологический подход к преимущественной охране определенных видов собственности. В первую очередь защите подлежало государственное и общественное имущество, защита имущества гражданина носила второстепенный характер. В силу этого подхода равнозначные преступления против государственной и личной собственности содержались в разных главах кодекса. Нормы, регулирующие ответственность за преступления против государственной собственности, содержались во второй главе, нормы, устанавливающие ответственность за преступления против личной собственности граждан – в пятой главе. Так, например, максимальный размер наказания за про-

¹ Основы уголовного законодательства 1958 г. // Ведомости ВС СССР. 1959. № 7. Ст. 60.

² Уголовный кодекс 1960 г. // Ведомости ВС РСФСР. 1960. № 40. Ст. 591.

стую кражу личного имущества составляло лишение свободы на 2 года, государственного имущества – на 3 года. Максимум наказания за более тяжкий вид хищения личного имущества граждан составлял 10 лет лишения свободы, в то время как крупное хищения государственного имущества каралось по максимуму 15 годами лишения свободы с конфискацией имущества.

Уголовный кодекс РСФСР 1960 г., так же как и предшествующее законодательство, обеспечивал повышенную охрану социалистической собственности. При этом законодатель стал различать посягательства на государственное, общественное имущество и личное имущество граждан.

Уголовный кодекс 1960 г. преступлениям имущественного характера посвятил Главу пятую («Преступления против собственности»). В рассматриваемой главе устанавливалась ответственность за следующие виды имущественных преступлений:

- кража (ст. 144);
- грабеж (ст. 145);
- разбой (ст. 146);
- мошенничество (ст. 147);
- присвоение вверенного имущества (ст. 147.1);
- хищение имущества, имеющего особую ценность (ст. 147.2);
- вымогательство (ст. 148);
- уничтожение, а также повреждение чужого имущества, совершенные умышленно (ст. 149);
- уничтожение, а также повреждение чужого имущества, совершенные по неосторожности (ст. 150).

Таким образом, уголовное законодательство советского периода развития Российского государства предусматривало ответственность за преступления имущественного характера во всех уголовных кодификациях. Система имущественных преступлений строилась с учетом особенностей развития советского общества.

Ананенко А.А.,
студент Витебского государственного университета им. П.М. Машерова
Ananenko A.A.,
student Vitebsk State University. P.M. Masherov

**ГОСУДАРСТВЕННАЯ ПОЛИТИКА В ОБЛАСТИ ГЕНДЕРНОГО
РАВЕНСТВА В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ И РОССИЙСКОЙ
ФЕДЕРАЦИИ: СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ
STATE POLICY IN THE FIELD OF GENDER EQUALITY IN THE
REPUBLIC OF BELARUS AND THE RUSSIAN FEDERATION:
A COMPARATIVE-LEGAL ANALYSIS**

Аннотация. В статье рассматриваются основные направления государственной политики в области гендерного равенства в Республике Беларусь и Российской Федерации. Исследуются основные документы, на основании которых осуществляется политика гендерного равенства в Российской Федерации и Республике Беларусь.

Ключевые слова: мужчина, женщина, дискриминация, гендерное равенство.

Abstract. In article the main directions of state policy in the field of gender equality in Republic of Belarus and the Russian Federation are considered. The main documents on the basis of which the policy of gender equality in the Russian Federation and Republic of Belarus is carried out are investigated.

Key words: man, woman, discrimination, gender equality.

В конституциях последнего поколения большое внимание уделяется закреплению принципа равенства независимо от пола. На конституционном уровне закреплён принцип гендерного равенства как в Республике Беларусь, так и в Российской Федерации. Так, в ст. 19 Конституции Российской Федерации от 12 декабря 1993 г. провозглашается, что государство обеспечивает равные права и свободы человека и гражданина независимо от пола. Непосредственно сам принцип гендерного равенства изложен в ч. 3 этой статьи и имеет следующую формулировку: «Мужчина и женщина имеют равные права и свободы и равные возможности для их реализации»¹.

В Конституции Республики Беларусь принцип гендерного равенства формулируется в ст. 32 и имеют следующий вид: «Женщинам обеспечивается предоставление равных с мужчинами возможностей в получении образования и профессиональной подготовке, в труде и продвижении по службе (работе), в общественно-политической, культурной и других сферах деятельности, а также создание условий для охраны их труда и здоровья»².

¹ Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 г. (с изменениями и дополнениями) [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.constitution.ru/index.htm>. – Дата доступа: 17.02.2017.

² Конституция Республики Беларусь 1994 г. (с изм. и доп., принятыми на республиканских референдумах 24 ноября 1996 года и 17 октября 2004 г.). – Минск: Амалфея, 2012. 48 с.

В Конституции Республике Беларусь, на наш взгляд, формулировка «равных с мужчинами» содержит в себе скрытый подтекст приоритетного положения мужчин. Например, исследователь Е.В. Мельникова подчеркивает, что в данном случае мужчина рассматривается здесь «как эталон обладания правами», а женщина, как отличающаяся от «эталона», подтягивается к нему¹.

Закреплению в действующей Конституции Российской Федерации положения, по которому мужчины и женщины равноправны, первоначально во многом способствовал Указ Президента Российской Федерации от 4.03.1993 г. № 337 «О первоочередных задачах государственной политики в отношении женщин», ставший одним из основополагающих документов в формировании принципа гендерного равенства. Основная задача данного акта – обеспечение одинаковых условий для фактического равноправия лиц обоего пола «в политической, социальной, экономической и культурной жизни страны, свободного выбора самореализации женщин во всех областях деятельности», а также исполнение обязательств Конвенции о ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин².

Важной гарантией защиты прав и свобод женщин, предусмотренной Указом, являлось создание Комиссии по вопросам женщин, семьи и детей при Президенте Российской Федерации. Данный правозащитный орган был образован 11 мая 1993 г. в соответствии с Распоряжением Президента Российской Федерации, утвердившим Положение о Комиссии. Однако этой Комиссии не было суждено просуществовать длительное время. Указом Президента № 651 от 6 мая 1996 г. ее функциональные полномочия были расширены, а Комиссия переименована в Комиссию по вопросам женщин, семьи и демографии при Президенте Российской Федерации. В 2001 г., когда свет увидел новый Указ Президента № 1604, Комиссия и вовсе была упразднена³.

В данный момент в Российской Федерации вопросы, касающиеся правового положения женщин, отнесены к компетенции следующих органов: Департамента по делам семьи, женщин и детей Министерства труда и социального развития, Управления охраны здоровья матери и ребенка Министерства здравоохранения Российской Федерации, соответствующих структур в органах государственной власти субъектов Федерации и органах местного самоуправления.

В Республике Беларусь претворением государственной политики гендерного равенства занимаются такие специализированные органы, как Национальный совет по гендерной политике при Совете Министров, отдел народонаселения, гендерной и семейной политики при Министерстве труда и социальной

¹ Мельникова Е.В. Политические права женщин и их реализации в Беларуси / Е.В. Мельникова // Проблемы конституционализма. 1998. № 3. С. 61.

² Указ Президента РФ от 4 марта 1993 г. № 337 «О первоочередных задачах государственной политики в отношении женщин» [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://kremlin.ru/acts/bank/3176>. Дата доступа: 16.02.2017.

³ Указ Президента РФ от 6 мая 1996 г. № 651 «Об утверждении нового состава Комиссии по вопросам женщин, семьи и демографии при Президенте Российской Федерации» [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.kremlin.ru/acts/bank/9305>. Дата доступа: 16.02.2017.

защиты Республики Беларусь, а также местные представительные и исполнительно-распорядительные органы. Национальный совет по гендерной политике при Совете Министров в соответствии с п. 4 Постановления Совета Министров Республики Беларусь № 613 от 30 июня 2012 г. осуществляет следующие задачи: «выработка рекомендаций и предложений по формированию и реализации государственной политики в сфере гендерного равенства; координация государственной политики в сфере гендерного равенства; выработка согласованной стратегии действий республиканских органов государственного управления, иных государственных организаций, подчиненных Правительству Республики Беларусь, местных исполнительных и распорядительных органов, общественных объединений, направленных на обеспечение выполнения положений Конвенции и Факультативного протокола»¹. Одной из основных задач отдела народонаселения, гендерной и семейной политики также является обеспечение равных прав и возможностей мужчин и женщин.

Кроме того, важным правозащитным должностным лицом в Российской Федерации является уполномоченный по правам человека, который в соответствии с Конституцией назначается на должность и освобождается от должности Государственной Думой (ст. 103)². Важной особенностью данного правозащитного института является его независимость и неподотчетность каким-либо государственным органам или должностным лицам, т.е. его самостоятельность. Его статус приравнивается к статусу высших должностных лиц государства. Деятельность уполномоченного по правам человека регламентируется Федеральным конституционным законом от 26 февраля 1997 г. «Об Уполномоченном по правам человека в Российской Федерации». На наш взгляд, актуальна перспектива оформления института специализированного омбудсмана (как существует уже институт уполномоченного по правам ребенка, финансового омбудсмана и др.).

Следует указать, что в Республике Беларусь подобного правозащитного института пока не создано, однако уже в скором времени должность уполномоченного по правам человека может появиться, так как соответствующий проект Закона уже разработан³.

8 января 1996 г. Правительством Российской Федерации было принято Постановление, утвердившее Концепцию улучшения положения женщин в Российской Федерации. Этот документ провозгласил полное и равноправное участие женщин в политической, экономической, социальной и культурной

¹ Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 30 июня 2012 г. № 613 «Об утверждении положения о национальном совете по гендерной политике при Совете Министров Республики Беларусь и его состава» [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.mintrud.gov.by/system/extensions/spaw/uploads/files/Polozhenie-o-Natsionalnom-sovete.pdf>. Дата доступа: 15.02.2017.

² Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 г. (с изменениями и дополнениями) [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.constitution.ru/index.htm>. Дата доступа: 17.02.2017.

³ Мнение. Григорий Василевич. Зачем Беларуси нужен уполномоченный по правам человека [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://news.tut.by/politics/408450.html>. Дата доступа: 18.02.2017.

жизни на федеральном, региональном и международном уровнях, что является главной целью государственной политики в отношении женщин в РФ¹.

20 ноября 1997 г. Государственная Дума одобрила Концепцию законотворческой деятельности по обеспечению равных прав и равных возможностей мужчин и женщин. Вопросы, рассматриваемые в Концепции, касались наиболее важных проблем, существующих в обществе: неравномерного распределения должностей в государственных органах между лицами мужского и женского полов; социально-трудовой сферы; борьбы с насилием и обеспечением личной безопасности и др. В заключительных положениях приведен перечень законов, принятие которых должно было способствовать равноправию женщин и мужчин². По мнению О.А. Ворониной, Концепция, несмотря на отсутствие подробного описания мер по ее реализации и некоторую декларативность, является «грамотным инструментом организации законотворческой деятельности»³.

Сегодня в Российской Федерации воплощению в жизнь принципа гендерного равенства содействуют такие документы, как государственная программа «Социальная поддержка граждан на 2013-2020 годы», Концепция государственной семейной политики в Российской Федерации на период до 2025 г. и др.

Мог бы поспособствовать искоренению дискриминации в отношении лиц женского пола Федеральный закон «О государственных гарантиях равных прав и свобод и равных возможностей мужчин и женщин в Российской Федерации», проект которого был внесен в Государственную Думу в 2003 г., но не получил необходимого одобрения, в связи с чем так и не был принят. Как считает автор О.А. Воронина, принятие данного закона «стало бы новым шагом в развитии российского законодательства в области гендерного равенства», так как некоторые положения, содержащиеся в этом акте, являются принципиально новыми. Так, в данном документе, кроме провозглашения равенства прав, свобод и возможностей мужчин и женщин, содержатся статьи, раскрывающие механизмы достижения и гарантии обеспечения гендерного равенства. Кроме того, проект Закона содержит определения понятий, формулировка которых отсутствовала в законодательстве РФ⁴.

Стоит отметить, что никакого отдельного Закона о гендерном равенстве в Российской Федерации, как, например, в Украине, Норвегии, Швеции, Дании, Латвии и других странах, на сегодняшний день так и не было принято.

В Республике Беларусь также в последнее время все больше говорят о принятии специального закона, обеспечивающего государственные гарантии

¹ Концепция улучшения положения женщин в Российской Федерации: утверждена Постановлением Правительства Российской Федерации от 8 января 1996 г. № 6 [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.owl.ru/win/docum/rf/koncept.htm>. Дата доступа: 18.02.2017.

² Концепция законотворческой деятельности по обеспечению равных прав и равных возможностей мужчин и женщин [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.owl.ru/win/docum/rf/concept1.htm>. Дата доступа: 18.02.2017.

³ Воронина О.А. Политика гендерного равенства в современной России: проблемы и противоречия / О.А. Воронина // Женщина в российском обществе. 2013. № 3. С. 14.

⁴ Там же.

равных прав, свобод и возможностей женщин и мужчин и предотвращение дискриминации по мотивам половой принадлежности. Так, не так давно была разработана концепция проекта Закона Республики Беларусь «О гендерном равенстве». При разработке данного законопроекта учитывались подобные юридические акты таких государств, как Исландия, Норвегия, Франция и др. Проект Закона не является до конца доработанным, так как большинство его статей не имеют содержания, а лишь заглавия¹.

Основными документами, направленными на претворение в жизнь принципа гендерного равенства, в Республике Беларусь сегодня являются: Национальный план действий по обеспечению гендерного равенства в Республике Беларусь на 2017-2020 гг., первый Национальный план Республики Беларусь по правам человека на 2016-2019 гг., а также Национальная стратегия устойчивого социально-экономического развития Республики Беларусь на период до 2020 г.

7 февраля 2017 г. в Российской Федерации Президентом был подписан закон, декриминализирующий побои в семье. Так, если ранее за нанесение побоев или совершение иных насильственных действий в отношении близких лиц сразу наступала уголовная ответственность, то отныне за побои, совершенные впервые в отношении родственников, если они не повлекли за собой расстройство здоровья, предусматривается административная ответственность². Однако, в случае, если данное деяние совершено из хулиганских побуждений, по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы, то лицо, их совершившее привлекается к уголовной ответственности (ст. 116 УК РФ)³. В уголовном и административном законодательстве Республики Беларусь отсутствует статья «Побои». Однако предусмотрена юридическая ответственность за нанесение телесных повреждений. Основным критерием, позволяющим отграничить преступление от правонарушения, является тяжесть последствий, причиненных здоровью. Так, если умышленные телесные повреждения не повлекли за собой кратковременное расстройство здоровья или незначительную стойкую утрату трудоспособности, то за их совершение предусмотрена административная ответственность по ч. 1 ст. 9.2 КоАП Республики Беларусь⁴. В том случае если умышленное причинение телесного повреждения повлекло за собой кратковременное расстройство здоровья либо незначительную стойкую утрату трудоспособности, то уже наступает уголовная от-

¹ Концепция проекта Закона Республики Беларусь «О гендерном равенстве» [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://un.by/pdf/rbgenderlaw.pdf>. Дата доступа: 19.02.2017.

² Путин подписал закон о декриминализации семейных побоев [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.vesti.ru/doc.html?id=2852221>. Дата доступа: 19.02.2017.

³ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ (в ред. от 07.02.2017 № 8-ФЗ) // СПС КонсультантПлюс [Электронный ресурс]. – М., 2017.

⁴ Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях от 21 апреля 2003 г. № 194-З (в ред. от 19 июля 2016 г. № 407-З) // КонсультантПлюс. Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Республики Беларусь. – Минск, 2017.

ветственность по ст. 153 УК Республики Беларусь¹. Стоит также указать, что ч. 2 ст. 9.1 КоАП Республики Беларусь, в отличие от КоАП РФ, отдельно предусматривает ответственность за нанесение побоев, не повлекших причинения телесных повреждений, умышленное причинение боли, физических или психических страданий, совершенных в отношении близкого родственника либо члена семьи².

В целом же, в Российской Федерации положение женщин схоже с положением женщин в Республике Беларусь. В Республике Беларусь также до сих пор не принято никакого законодательного акта о гендерном равенстве, как это сделано, например, в Швеции, Латвии, Литве, Эстонии. Однако, несмотря на это, в этих государствах женщины не находятся в дискриминационном положении, так как воплощение принципа гендерного равенства осуществляется с помощью применения гендерного подхода в законодательстве, т.е. взятия во внимание половых особенностей при создании правовых норм.

Астахова Н.Ю.,
ассистент кафедры теории и истории государства и права Астраханского государственного университета
Курманбаева А.Р.,
студентка Астраханского государственного университета
Astakhova N.Yu.,
Assistant of the Department of Theory and History state and rights Astrakhan State University
Kurmanbaeva A.R.,
female student Astrakhan State University

УГОЛОВНЫЙ КОДЕКС РСФСР 1960 г.: СИСТЕМА ПРЕСТУПЛЕНИЙ ПРОТИВ ПРАВОСУДИЯ CRIMINAL CODE OF THE RSFSR 1960: CRIMES AGAINST JUSTICE

Аннотация. В статье представлена система преступлений против правосудия, предусмотренная Уголовным кодексом РСФСР 1960 г. Рассмотрены итоги реформы отечественного законодательства рубежа 80-90 гг. XX столетия, одним из последствий которой явилось признание принципа разделения властей, в области регламентации ответственности за преступления против правосудия.

Ключевые слова: суд, правосудие, преступление, ответственность, уголовный кодекс, уголовно-правовая охрана.

¹ Уголовный кодекс Республики Беларусь от 9 июля 1999 г. № 275-3 (в ред. от 19 июля 2016 г. № 407-3) // КонсультантПлюс. Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». Нац. центр правовой информ. Республики Беларусь. – Минск, 2017.

² Кодекс Республики Беларусь об административных правонарушениях от 21 апреля 2003 г. № 194-3 (в ред. от 19 июля 2016 г. № 407-3) // КонсультантПлюс. Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». Нац. центр правовой информ. Республики Беларусь. – Минск, 2017.

***Abstract.** The article presents a system of crimes against justice under the Criminal code of the RSFSR 1960 the Board Considered the reform of the domestic legislation of the turn of the 80-90 years of the twentieth century, one consequence of which was the recognition of the principle of separation of powers in sphere of regulation of responsibility for crimes against justice.*

***Key words:** court, justice, crime, liability, criminal code, criminal-legal protection.*

Стройная судебная система, отражающая систему правосудия, существовала не всегда, она образовывалась, росла и развивалась вместе с государством. Одновременно с этим судебная система так же как и другие государственные институты, подвергалась посягательству. В связи с этой особенностью основных государственных систем к существованию в динамике, постоянному мобильному состоянию и объясняется необходимость рассмотрения основных элементов становления законодательства об ответственности за преступления против правосудия.

Закрепление ответственности за преступления против суда присуще всем этапам развития российского уголовного права. Одним из этапов в совершенствовании системы преступлений выступает кодификация уголовного права в конце 50 – начале 60-х гг.¹ Результатом кодификации стало принятие Уголовного кодекса РСФСР 1960 г.² Много внимания советский законодатель уделил установлению ответственности за преступления против правосудия.

Кодекс предусмотрел ряд новых составов преступлений, систематизировал преступления в зависимости от объекта посягательства. Уголовный кодекс 1960 г. предусмотрел следующие виды преступлений против правосудия:

- привлечение к уголовной ответственности заведомо невиновного (ст. 176);
- вмешательство в разбирательство и разрешение судебных дел (ст. 176.1);
- угроза, а также насильственные действия в отношении судьи, другого должностного лица правоохранительного или контролирующего органа, а также их ближайших родственников (ст. 176.2);
- оскорбления в отношении судьи, присяжного или народного заседателя (ст. 176.3);
- вынесение судом заведомо неправосудного решения, приговора, а также определения или постановления (ст. 177);
- заведомо незаконный арест или незаконное задержание (ст. 178);
- принуждение к даче необходимых показаний (ст. 179);
- заведомо ложный донос (ст. 180);
- заведомо ложное показание (ст. 181);

¹ Арсеньева Г.В. Историко-правовые аспекты борьбы с бандитизмом в России // Сборник материалов Международной научно-практической конференции «Афганский наркотрафик: стратегия и тактика борьбы. МЮИ. – М., 2010.С. 91.

² Уголовный кодекс 1960 г. // Ведомости ВС РСФСР. 1960. № 40. Ст. 591.

- уклонение или отказ свидетеля по делу или потерпевшего от дачи показаний, а также уклонение или отказ эксперта от дачи заключения (ст. 182);
- принуждение потерпевшего, свидетеля к даче ложных показаний или принуждение эксперта к даче ложного заключения, а также подкуп потерпевшего, свидетеля или эксперта (ст. 183);
- незаконное разглашение информации предварительного следствия, а также дознания (ст. 184);
- разглашение информации о мерах безопасности, которые применяются в отношении судьи, другого должностного лица контролирующего или правоохранительного органа, а также их ближайших родственников (ст. 184.1);
- отчуждение, растрата, а также сокрытие имущества, которое должно быть подвергнуто описи или аресту или присвоение, а также сокрытие имущества, которое подлежит конфискации (ст. 185);
- побег поднадзорного из лечебно-трудового профилактория (ст. 186);
- побег осужденного из мест лишения свободы, а также мест предварительного заключения или побег из-под стражи (ст. 188);
- уклонение от отбывания наказания в виде лишения свободы (ст. 188.1);
- неисполнение судебного решения (ст. 188.2);
- злостное неповиновение осужденных требованиям администрации исправительно-трудовых учреждений (ст. 188.3);
- незаконная передача предметов, находящихся под запретом, лицам, которые содержатся в исправительно-трудовых учреждениях, а также следственных изоляторах, воспитательно-трудовых, а также лечебно-воспитательных профилакториях (ст. 188.4);
- укрывательство преступных деяний (ст. 189);
- недонесение о преступных деяниях (ст. 190).

На рубеже 80–90 гг. XX столетия началась реформа отечественного законодательства, одним из результатов которой стало признание и закрепление принципа разделения властей, что, в свою очередь, обусловило необходимость правового обеспечения незыблемости, а также самостоятельности судебной власти, судебной системы. В ходе реформы были разработаны правовые средства защиты и охраны представителей судебной власти. В 1989 г. вступил в силу Закон СССР от 2 ноября 1989 г. «Об ответственности за неуважение к суду»¹. Законом была установлена ответственность за целый ряд преступных посягательств против личности судьи, а также народного заседателя.

В последние годы существования в России советской власти правовые нормы главы «О преступлениях против правосудия» Уголовного кодекса РСФСР 1960 г. неоднократно подвергались дополнениям и изменениям. В первую очередь эти дополнения и изменения были обусловлены необходи-

¹ Закон СССР от 2 ноября 1989 г. «Об ответственности за неуважение к суду» // История государства и права России в документах и материалах. 1930–1990 гг. Автор-составитель И.Н. Кузнецов. – М., 2005.

мостью обеспечить должную защиту лиц, которые непосредственно отправляют правосудие. Кроме того, на уголовно-правовых нормах рассматриваемой главы Уголовного кодекса РСФСР 1960 г. отразились и происшедшие изменения в социально-экономических, идеологических и политических общественных отношениях¹. Так, например, была отменена ответственность за самовольное возвращение высланного в места, запрещенного для проживания (ст. 187 Уголовного кодекса РСФСР 1960 г.), в связи с исключением из системы наказаний ссылки и высылки.

Таким образом, Уголовный кодекс РСФСР 1960 г. закрепил развитую систему преступлений против правосудия, правосудие рассматривалось как самостоятельный объект уголовно-правовой охраны.

Гюлджян Г.Г.,
студент Астраханского государственного университета
Gyuljyan G.G.,
student Astrakhan State University

**ОСОБЕННОСТИ РЕАЛИЗАЦИИ
МЕЖДУНАРОДНОГО УГОЛОВНОГО ПРАВОСУДИЯ:
МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВОЙ АСПЕКТ
PECULIARITIES OF IMPLEMENTATION OF THE INTERNATIONAL
CRIMINAL JUSTICE: INTERNATIONAL LEGAL ASPECT**

***Аннотация.** В отличие от учреждения международных уголовных трибуналов и их вклада в развитие международного гуманитарного права, о которых много было сказано и написано, роль международного уголовного суда как такового рассматривается лишь в небольшом числе исследований. Настоящая статья содержит краткий обзор изменений, происшедших за последнее время в учреждениях международной уголовной юстиции.*

***Ключевые слова:** ООН, международное уголовное правосудие, международный уголовный суд.*

***Abstract.** Unlike international criminal tribunals and their contributions to the development of international humanitarian law, of which much has been said and written, the role of the international criminal court as such is only in a small number of studies. This article contains a brief overview of the recent developments in the international criminal justice system.*

***Key words:** UN, international criminal justice, international criminal court.*

Реализация внешней политики отдельных государств, преследующих разнообразные цели, вопреки существующим общепризнанным принципам и нормам международного права обуславливает стремление мирового сообще-

¹ Ившин В.Г. Система преступлений против правосудия по уголовному законодательству России // Вестник Удмурдского университета. 2005. № 6-2 // СПС «Гарант» // <http://www.garant.ru>

ства сформировать надлежащий механизм правоприменения в области международного уголовного права.

Преследуя такую задачу, при поддержке Организации Объединенных Наций (ООН) государства пришли к необходимости создания судебных органов, призванных рассматривать и разрешать дела о международных преступлениях для привлечения к ответственности лиц, виновных в их совершении, обеспечения защиты государств и их граждан, а также предупреждения международных преступлений, что является неотъемлемой составляющей деятельности по восстановлению и поддержанию мира и безопасности в любой точке нашего земного шара.

Органы международного уголовного правосудия, несомненно, выступают системообразующими элементами всего международного права, так как их деятельность направлена на учреждение правопорядка и пресечение международных преступлений для формирования благополучной основы развития личности, защиты ее прав, свобод и интересов.

К сожалению, на сегодняшний день практическая польза рассматриваемого института зачастую подвергается сомнению. Такое отношение к международному уголовному судопроизводству обычно вызвано политическими решениями, и данный факт вызывает озабоченность. Ввиду этого важным остается изучение процесса формирования системы органов международного уголовного правосудия, причины ее создания, а также ее значение сквозь призму исторического развития всего мирового сообщества.

Первое предложение о создании судебного органа международного масштаба связывают с именем швейцарского юриста, президента Международного комитета Красного Креста (МККК), Гюстава Муанье, который в конце XIX в. выступил с проектом Конвенции об учреждении международного судебного органа для привлечения к ответственности лиц, виновных в нарушениях Женевской конвенции об улучшении положения больных и раненых в воюющих армиях 1864 г. Кроме того, вопрос необходимости создания такого органа рассматривался и в российской юридической науке: в 1881 г. Л.А. Камаровский издал научную работу «О международном суде», в которой обосновывал необходимость его создания.

С ростом количества военных конфликтов и стремлением большинства государств защитить общепризнанные права и свободы на рубеже XIX–XX вв. с принятием Гаагских конвенций и деклараций 1899 и 1907 гг. в международном праве сформировалось такое понятие, как «военные преступления».

Колоссальное значение в формировании системы международного уголовного правосудия имеют два документа: Версальский мирный договор 1919 г. и Конвенция о создании Международного уголовного суда 1937 г. Первый ознаменовал окончание Первой мировой войны и, помимо прочего, содержал положения о создании международного трибунала в связи с обвинениями германского императора и преследованием военных преступников. Второй документ был разработан в рамках Лиги Наций и был направлен на

привлечение к ответственности лиц, виновных в Марсельском убийстве короля Югославии и министра иностранных дел Франции. Несмотря на то, что данные международно-правовые документы не привели к созданию судебного органа, опыт их разработки, новаторские принципы организации деятельности международного института и нахождение их пробелов в дальнейшем способствовали формированию после Второй мировой войны первых Международных военных трибуналов, известных истории международного права.

Первым из них является Международный Военный Трибунал (Трибунал), который был учрежден Лондонским Соглашением 8 августа 1945 г. между СССР, США, Великобританией и Францией о судебном преследовании и наказании военных преступников европейских стран оси. Составляющей частью данного Соглашения стал Устав Трибунала, в соответствии с которым в дальнейшем был организован и проведен Нюрнбергский процесс. Принципы данного Устава были одобрены международным сообществом государств в резолюции Генеральной Ассамблеи ООН 95(1) и имеют ныне общепризнанное значение.

Другим органом международного правосудия в послевоенное время стал Международный Военный Трибунал для Дальнего Востока (МВТДВ). Решение о его создании было принято на Потсдамской конференции между СССР, США и Великобританией в 1945 г. Трибунал был создан в соответствии с приказом от 19 января 1946 г. Главнокомандующего оккупационными войсками в Японии генерала Д. Макартуром. Заседания МВТДВ получили название Токийского процесса, в ходе которого были привлечены к ответственности 28 военных преступников.

Вышерассмотренные процессы стали первым успешным опытом деятельности органов международной уголовной юстиции. Их уставные документы и приговоры заложили юридическую основу формирования системы известных нам принципов международного уголовного права. До учреждения данных Трибуналов отсутствовало понятие международного преступления. Таким образом, они побудили международное сообщество осознать необходимость криминализации ряда деяний и принять соответствующие меры по их передачи к юрисдикции Международного уголовного суда.

Органы международной уголовной юстиции – это суды, учрежденные при участии ООН для осуществления правосудия по уголовным делам в отношении лиц, виновных в совершении международных преступлений, отнесенных нормами международного права к их компетенции. В научной литературе они подразделяются на несколько видов.

К первому виду относятся Международные уголовные трибуналы *ad hoc*, выступающие вспомогательными органами Совета Безопасности ООН:

1. Международный трибунал по бывшей Югославии.
2. Международный уголовный трибунал по Руанде.

В соответствии с их Уставами государства должны сотрудничать с ними в части расследования и судебного преследования. Трибуналы и национальные суды наделены параллельной юрисдикцией в отношении судебного

преследования лиц, нарушивших нормы международного гуманитарного права: суды любого государства вправе рассматривать дела таких лиц. Таким образом, устанавливается универсальная юрисдикция. Однако юрисдикция международных трибуналов имеет приоритет в отношении юрисдикции национальных судов. К примеру, Трибуналы на любом этапе судебного производства могут просить о передаче им дела.

Данные Трибуналы были учреждены после Нюрнбергского и Токийского трибуналов. Если в последних победители судили побежденных, то первые стали органами, при которых все международное сообщество действовало в целях изобличения виновных.

Ко второй группе относят смешанные (гибридные) уголовные суды. Они подразделяются на суды, созданные на основании договора государства с ООН; и суды, сформированные временными администрациями ООН на территориях государств, где проводятся миротворческие операции. Главное отличие между ними заключается в том, что первые не входят в судебную систему государств, а вторые являются их элементами, при этом носят смешанный характер при осуществлении специальной предметной юрисдикции. Кроме того, отличие заключается в том, что первые наделены как внутригосударственной, так и международной правоспособностью, в то время как последние обладают лишь внутригосударственной правоспособностью. Это обусловлено тем, что их международная правоспособность отнесена к специальным миссиям. Примерами первых являются Специальный суд по Сьерра-Леоне и Специальный трибунал по Ливану. В качестве вторых следует указать Смешанные суды на территории Косово и Коллегии с исключительной юрисдикцией в отношении серьезных преступлений в Восточном Тиморе.

И последнюю разновидность органов международного уголовного права представляет постоянно действующий Международный уголовный суд (Суд). Он был учрежден на основе Римского статута в 1998 г., однако фактически приступил к непосредственному осуществлению своей деятельности в 2002 г. В компетенцию данного суда входит преследование лиц, ответственных за геноцид, военные преступления и преступления против человечности. В его состав входят Президиум, осуществляющий управленческие и координирующие функции, Апелляционное отделение, Судебное отделение, Отделение судебного производства, канцелярия прокурора и секретариат.

В соответствии со ст. 14 и 15 Римского статута Суд вправе принять к своему производству уголовное дело только в случае, если одно из государств-участников передает прокурору Суда некоторую ситуацию; если Совет Безопасности ООН передает Суду некоторую ситуацию, даже в отношении государств, не являющихся участниками Суда; и если прокурор Суда начинает расследование в отношении какого-либо государства-участника по своей инициативе (*proprio motu*).

Международный уголовный суд применяет в качестве наказания только тюремное заключение. В качестве вспомогательного наказания может

быть использована конфискация имущества и возвращение незаконно изъятого имущества законному владельцу.

В настоящее время в производстве Суда находится 15 дел, которые связаны с 7 ситуациями. Так, Уганда, Демократическая Республика Конго и Центрально-Африканская Республика передали в Суд ситуации, имеющие или имевшие место на их территории. Расследование ситуаций в Кении и Кот-д'Ивуаре было начато Прокурором по собственной инициативе. А также Совет Безопасности ООН передал Суду на рассмотрение ситуации в Суданском регионе Дарфур и в Ливии. Помимо этого, Канцелярия Прокурора на данный момент проводит предварительную экспертизу ситуаций в Афганистане, Грузии, Гвинее, Колумбии, Гондурасе, Южной Корее и Нигерии.

Таким образом, система международной уголовной юстиции является жизненно необходимой частью современного глобального человеческого общества, стремящегося провозгласить мир на территории всего международного сообщества.

Очевиден факт, что создание системы международной уголовной юстиции является одним из достижений всего мирового сообщества. По мнению ученых-правоведов, формирование системы международных уголовных судов имеет весомый вклад в развитие международного уголовного права в частности и международного права в целом. В первую очередь, данная система выступает гарантом неотвратимости наказания за совершенные преступления и будет способствовать их предупреждению, а также содействовать деятельности международного сообщества по установлению мира и безопасности. Во-вторых, практика судов международной уголовной юстиции влечет за собой создание целого комплекса неписаных норм международного права, которые наряду с нормами, вытекающими из международных договоров, станут важной составляющей развития внутринациональных уголовных систем в рамках всего мирового общества.

Демеуов А.Э.,
магистрант Астраханского государственного университета
Demeuov A.E.,
graduate student Astrakhan State University

ПОЛИЦЕЙСКИЙ НАДЗОР В РОССИЙСКОЙ ИМПЕРИИ И В СССР **POLICEMEN SUPERVISION IN THE RUSSIAN EMPIRE** **AND IN THE USSR**

***Аннотация.** В статье рассматривается историческое развитие полицейского надзора как меры административного наказания. Анализируются вопросы правовой регламентации и применения полицейского надзора. Рассматриваются особенности применения надзора милиции в СССР.*

***Ключевые слова:** Полиция, полицейский надзор, милиция надзор милиции, административная мера наказания, Российская Империя, СССР.*

***Abstract.** The article examines the historical development of policing as a measure of administrative punishment. The issues of legal regulation and the use of police surveillance. The features of the application of police surveillance in the USSR.*

***Key words:** police, police surveillance, police surveillance of police, administrative punishment, the Russian Empire, the Soviet Union.*

Полицейский надзор в период существования Российской Империи – это административная мера наказания, применявшаяся с начала XIX в. Законодательно надзор введен в 1882 г. 12 марта 1882 г. было принято «Положение о полицейском надзоре», которое было утверждено министром внутренних дел Николаем Игнатьевым. Понятие «полицейский надзор» определялось как мера предупреждения преступных деяний против существующего государственного порядка, учреждающая над лицами, вредными для общественного спокойствия. Поднадзорный не имел права менять место жительства, состоять на государственной и общественной службе и т.д. Существовал гласный и негласный, временный и пожизненный полицейский надзор.

Рассматривая деятельность полиции в дореволюционной России, мы можем выделить два вида полицейского надзора:

- общий полицейский надзор;
- полицейский надзор, устанавливаемый за поведением отдельных категорий лиц. Такой надзор устанавливался, как правило, в целях предупреждения рецидива преступлений с их стороны.

Общий полицейский надзор имеет гораздо более продолжительную историю, равную истории полиции. Организация полиции, направления, формы и методы ее работы, нормативная правовая основа деятельности и полномочия, складывавшиеся в Российском государстве в XVIII – начале XIX вв., отчетливо представляют надзор как саму суть полицейской деятельности, доказавшую свою жизнеспособность и остававшуюся достаточно стабильной вплоть до Октябрьской революции 1917 г. Именно надзорные функции изначально послужили организационно-правовым базисом полицейских органов.

С другой стороны, полицейский надзор, устанавливаемый за поведением отдельных категорий лиц, будучи по своей цели превентивной, по методам: принудительной, а по содержанию преимущественно административно-политической полицейской мерой, безусловно, имел репрессивный характер. В то же время Министерство внутренних дел Российской Империи, ставя на первое место задачу правильного устройства гласного полицейского надзора как меры предупреждения и пресечения преступлений, указывало, что он имеет и другую, не менее важную цель – «подготовка поднадзорного путем его умиротворения к возвращению в общество гражданином для него не опасным».

В целом, правовая конструкция полицейского надзора обращает на себя внимание потому, что, с одной стороны, он являлся мерой безопасности, призванной оградить общество от преступных деяний лиц, уже отбывших

наказание, а с другой – такой надзор сам по себе являлся наказанием. Особенность подобного надзора заключалась в том, что он мог назначаться как в судебном, так и в административном порядке. Но полицейский надзор как определенный вид санкции занял особое место, поскольку только он в исключительных случаях выступал как самостоятельное наказание, а также в большинстве случаев являлся неизбежным дополнительным придатком наиболее строгих наказаний, назначаемых по приговору суда. В Российской Империи в силу видового разнообразия и разнообразия режимов полицейский надзор представлял собой достаточно сложную систему. Признавая несомненную ценность преследуемых им целей, в начале XX в. все же предлагались иные способы их достижения, такие как организация тайного надзора за подозрительными лицами без право ограничений, система личного или денежного ручательства, участие со стороны обществ и союзов.

Если говорить о полицейском надзоре в СССР, то он представлял собой составную часть режима отбывания уголовного наказания на свободе, вне мест ее лишения. Анализируя Указ Президиума Верховного Совета СССР от 12 июня 1970 г., положивший начало впоследствии широко распространенному надзору милиции за условно осужденными и условно освобожденными с обязательным привлечением осужденного к труду, можно сделать следующие выводы. Этот указ и последующие нормативные правовые акты подробно регламентировали персонифицированный надзор за осужденными, отбывающими наказание на свободе, а также устанавливали в отношении поднадзорных групп ограничения. Общий административный надзор милиции отличался от надзора за условно осужденными по кругу лиц, попадающих в сферу его действия. Первый, как известно, осуществлялся в отношении всех граждан, на которых нормы, регулирующие государственный и общественный порядок, возлагали определенные обязанности. Второй устанавливался индивидуализировано и лишь за теми, в отношении кого имелся приговор или определение суда о направлении на предприятие (стройку) народного хозяйства на определенный срок, т.е. за лицами, совершившими преступление и подвергнутыми в связи с этим уголовному наказанию. Качественно различный круг лиц, находящихся в сфере надзора, предполагал существенные различия целей этого надзора, а также форм и методов его осуществления. Содержание надзора за лицами, условно освобожденными из мест лишения свободы с обязательным привлечением осужденного к труду, было идентично содержанию надзора за условно осужденными, как и правовое положение тех и других лиц. К рассмотренному виду надзора близок надзор милиции за ссыльными и высланными.

Основные положения, касающиеся порядка и условий отбывания ссылки и высылки, содержались в Основах исправительно-трудового законодательства Союза ССР и союзных республик. Детальная регламентация порядка исполнения наказания в виде ссылки и высылки осуществлялась исправительно-трудовыми кодексами союзных республик, в частности ИТК РСФСР.

Также, на наш взгляд, персонифицированный полицейский надзор, осуществляемый в СССР вне рамок режима уголовного наказания, мог быть сведен к трем основным группам:

1. Надзор милиции за туеядцами.
2. Надзор специальных частей органов внутренних дел за лицами, освобожденными из мест лишения свободы.
3. Гласный административный надзор. Институт гласного административного надзора для своего времени в достаточной степени гарантировал соблюдение прав поднадзорных.

Так, для установления и каждого случая продления надзора требовалась санкция прокурора. Дела об административных правонарушениях (до возбуждения уголовного дела – не менее двух раз) рассматривались судьей, который каждый раз оценивал законность установления (продления) надзора. Кроме того, предусматривалось право обжалования законности установления как самого надзора, так и отдельных его ограничений.

Джасов Д.М.,
магистрант Астраханского государственного университета
Djasov D.M.,
graduate student Astrakhan State University

**РАЗВИТИЕ СИСТЕМЫ НАКАЗАНИЙ В ИСТОРИИ
ОТЕЧЕСТВЕННОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА
DEVELOPMENT OF THE SYSTEM OF PUNISHMENT
IN THE HISTORY OF DOMESTIC LEGISLATION**

***Аннотация.** В данной статье рассматривается развитие системы наказаний от неписаного обычая до Уголовного кодекса Российской Федерации 1996 г. Проблема уголовного наказания является одной из наиболее сложных и многогранных в уголовно-правовой науке. Ее значение определяется тем, что уголовное право реализует себя прежде всего угрозой и применением наказания.*

***Ключевые слова:** наказание, право, общество, закон, преступление.*

***Abstract.** This article discusses the development of the system of punishment by unwritten custom to the Criminal code of the Russian Federation 1996. The problem of criminal punishment is one of the most complex and multifaceted in criminal law theory. Its value is determined by the fact that criminal law realizes himself, first of all, the threat and use of punishment.*

***Key words:** punishment, law, society, law, crime.*

Проблема уголовного наказания является одной из наиболее сложных и многогранных в уголовно-правовой науке. Ее значение определяется тем, что уголовное право реализует себя прежде всего угрозой и применением наказания. Под системой наказаний принято понимать установленный Уголов-

ным кодексом исчерпывающий перечень видов наказаний, расположенный в определенной последовательности, исходя из степени их тяжести¹. Система наказаний базируется на общих принципах уголовного права. В ней предметно выражаются принципы законности, равенства граждан перед законом, вины, справедливости и гуманизма. Возникновение и развитие системы наказаний определяется общественным и государственным строем. Происходящие в обществе и государстве социально-политические изменения и тенденции непосредственно влияют на систему наказаний. Изменяется иерархия их видов, одни наказания утрачивают свое значение и исключаются из уголовного законодательства, появляются новые их виды, обусловленные общими изменениями и потребностями в общественно-политической, экономической и идеологической сферах.

Уголовное законодательство доимперского периода характеризуется непоследовательностью, неполнотой, жестокостью наказаний. Его источником являлись обычаи, договоры Великих князей, нормы которых регламентировали лишь некоторые уголовно-правовые понятия. Преимущество имела кровная месть. Уровень теоретической разработанности законодательства того времени был достаточно низким.

С развитием общества уголовное законодательство совершенствовалось и все разрабатывалось. В XI–XII вв. появляется первый письменный сборник законов – Русская правда, в которой преступления и наказания уже делятся на виды². Затем создаются Псковская и Новгородская судные грамоты, Двинская грамота, Судебники 1497, 1550, 1589 гг. Уголовное законодательство имперского периода представлено таким крупнейшим законодательным памятником, как Соборное Уложение 1649 г. Это первый печатный Свод законов Российской Империи, в котором был сделан значительный шаг в развитии уголовно-правовых норм Общей части. Впервые была предпринята попытка законодательного разграничения деяний на умышленные, неосторожные и случайные. Уже различались инициатор, исполнитель, пособник и укрыватель преступления. Все еще широко применялись членовредительные и болезненные наказания. В 1715 г. был издан Артикул воинский Петра I. Основной идеей наказания данных документов являлось устрашение, а затем присоединилось и извлечение выгоды из наказания для государства. Техника этих уголовно-правовых актов уже достаточно совершенна, используются наиболее емкие и абстрактные юридические формулировки. В дальнейшем, при Екатерине II, был разработан «Наказ», который так и не вступил в силу. Законодательство последующего периода пришло к некоторому смягчению, особенно в отношении мер наказания. В 1835 г. вступил в силу Свод законов, делившийся на несколько книг и содержащий более 765 статей. Для него характерны казуистичность и громоздкость. На основе данного документа в 1845 г. было издано Уложение о наказаниях уголовных и исправительных,

¹ Шаргородский М.Д. Наказание по уголовному праву эксплуататорского общества. – М.: 1957. С. 158-159.

² Чистяков О.И. Российское законодательство X-XX вв. В 9-и т. М., 1984–1994 гг. Т. 1. 620 с.

которое также содержало множество статей (около 2224) и не отличалось высокой степенью законодательной техники.

В 1903 г. появилось новое Уголовное уложение, которое было более кратким, понятным и достаточно разработанным с теоретической точки зрения, но, к сожалению, полностью в действие оно так и не было введено. Уголовное законодательство советского периода характеризуется коммунистической направленностью, множеством различных Декретов. Отдельные законы имели только диспозиции и не имели конкретных санкций, Наказание определял суд. В период 1917–1920 гг. советское законодательство обращало большое внимание на борьбу с воинскими преступлениями и с преступлениями, посягающими на оборону социалистического государства. Принятие Руководящих начал стимулировало теоретическую разработку проблем науки уголовного права. Впервые дано материальное определение понятия «преступление», раскрывающее его классовую сущность. УК 1922 г. был уже более совершенным. Многие из уголовно-правовых категорий, разработанных в нем, используются и в настоящее время. В 1924 г. в соответствии с положениями первой Конституции СССР были приняты Основные начала. Они представляли собой обобщение основных принципов советского уголовного законодательства, выраженных в Уголовном кодексе РСФСР и в уголовных кодексах других союзных республик. Затем на их основе в 1926 г. был принят новый УК РСФСР. Нормы этого документа с многочисленными изменениями и дополнениями действовали в течение 35 лет до 1 января 1961 г., когда вступил в действие УК РСФСР 1960 г. 25 декабря 1958 г. были изданы Основы уголовного законодательства СССР и союзных республик. Это первый уголовный закон СССР, проект которого широко обсуждался общественностью. Он явился значительным шагом вперед в направлении демократизации уголовной политики и уголовного законодательства. С принятием Основ началось формирование ныне действующего института освобождения несовершеннолетних от уголовной ответственности и наказания с применением принудительных мер воспитательного характера. С введением в 1961 г. нового УК РСФСР произошло ужесточение уголовной ответственности, в том числе за счет введения смертной казни в санкции все новых статей УК. Наконец, в 1996 г. был принят ныне действующий УК РФ, который полностью поменял ориентиры уголовного права¹. В центре внимания оказался человек, его жизнь, здоровье, права и интересы. Были введены новые составы, предусматривающие уголовную ответственность за преступления международного характера. Серьезные изменения произошли в системе наказаний. Под системой наказаний принято понимать установленный Уголовным кодексом исчерпывающий перечень видов наказаний, расположенный в определенной последовательности исходя из степени их тяжести². Система наказаний базируется на общих принципах уголовного права. В ней предметно

¹ Уголовный кодекс РФ от 13.06.1996 (с изм. и доп. от 15.07.2016) // СПС КонсультантПлюс.

² Сверчков В. В. Уголовное право. Общая и Особенная части: Учебник для бакалавров. М.: Юрайт, 2014, С. 92-98.

выражаются принципы законности, равенства граждан перед законом, вины, справедливости и гуманизма.

УК РФ 1996 г. закрепил впервые законодательное определение наказания и предусмотрел перечень, включающий 13 видов наказаний, различных по характеру, строгости и возможностям воздействия на осужденных, что позволяет суду в каждом конкретном случае выбирать наиболее целесообразное по характеру и размеру наказание виновному. Разнообразие наказаний – один из важнейших признаков предусмотренного законом перечня наказаний. Другим его важнейшим признаком является исчерпывающая определенность перечня наказаний в уголовном законе и его обязательность для суда. Еще одним важным признаком предусмотренного законом перечня наказаний является его упорядоченность: все виды наказаний расположены в нем по принципу «от менее строгого к более строгому»¹. УК РФ 1996 г. закрепил в себе большое количество альтернативных уголовно-правовых санкций с тремя, четырьмя и пятью видами наказания. Причиной этого является развитие общества, усложнение и расширение общественных отношений, которые порождают увеличение деяний, признаваемых законодателем уголовно-наказуемыми. Использование альтернативных санкций влечет за собой различные негативные последствия, одно из которых – опасность назначения судами значительно отличающихся друг от друга наказаний за сравнительно одинаковые преступления.

Закаригаев Р.Ш.,

магистрант Астраханского государственного университета

Zakarigayev R.Sh.,

graduate student Astrakhan State University

**ИСТОРИЯ РАЗВИТИЯ ВЫМОГАТЕЛЬСТВА
В УГОЛОВНОМ ПРАВЕ РОССИИ
THE HISTORY OF DEVELOPMENT OF EXTORTION
IN THE CRIMINAL LAW OF RUSSIA**

***Аннотация.** В данной статье автор рассматривает историю развития вымогательства в уголовном праве России, начиная с первых документов дореволюционного периода. По мере развития государственности и совершенствования законодательной базы в составе вымогательства происходило постепенное смещение акцента с тех средств, которые использовались для принуждения лица к имущественным действиям, на поведение, нарушающее имущественную сферу, как основной объект вымогательства.*

***Ключевые слова:** вымогательство, шантаж, наказание, государство*

***Abstract.** In this article the author examines the history of extortion in criminal law of Russia, starting with the first documents of the pre-revolutionary*

¹ Уголовный кодекс РФ от 13.06.1996 (с изм. и доп. от 15.07.2016) // СПС КонсультантПлюс.

period. With the development of statehood and improvement of the legislative base in the part of the extortion, there was a gradual shift from those funds that were used to compel persons to property actions and behaviour that violate the property sector, as the main object of extortion.

Key words: *extortion, blackmail, punishment, state.*

История развития вымогательства в уголовном законодательстве своими корнями уходит в далекое прошлое. Впервые ответственность за вымогательство в России была установлена Судебником 1497 г.¹ Возникновение вымогательства связано с отдаленным, опосредованным средневековой судебной практикой, влиянием римского права. Статьи Уложения о наказаниях в целом восприняли от Соборного Уложения описание вымогательства через два его вида: «чисто» имущественное вымогательство и принуждение к даче обязательств. Самым существенным новшеством было закрепление угрозы в качестве способа вымогательского воздействия. Но, Уложение, несмотря на трехкратное обновление редакции (в 1857, 1866 и 1885 гг.), все еще оставалось казуистичным, консервативным и противоречивым законом. Впервые о вымогательстве упомянуто в Российском Уложении о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г. В данном законодательном акте предусматривалась уголовная ответственность за вымогательскую угрозу и принуждение к даче обязательств, которую по смыслу можно отождествить с вымогательством. В уголовном Уложении 1903 г., не вступившим в действие в силу ряда обстоятельств, вымогательские угрозы и принуждение к даче обязательств были объединены в одном составе преступления – вымогательстве, состав которого был помещен в одну главу с воровством и разбоем. Таким образом, можно сделать вывод, что российский законодатель периода начала XX в. преступное вымогательство причислял к одному из видов похищения чужого имущества. По мере развития государственности и совершенствования законодательной базы в составе вымогательства происходило постепенное смещение акцента с тех средств, которые использовались для принуждения лица к имущественным действиям, на поведение, нарушающее собственно имущественную сферу, как основной объект вымогательства. Повышение качества регламентации и усиление ответственности за вымогательство наблюдались в периоды развития рыночных экономических отношений и усложнения гражданско-правовых связей. Напротив, во времена ограничения частной инициативы, сужения форм экономической активности нормы о вымогательстве почти не находили применения и устаревали, что наиболее заметно в последующей истории России. Первое закрепление понятия шантажа на законодательном уровне состоялось в Уголовном Уложении 1903 г., при этом указанный состав отличался от вымогательства способом получения чужого имущества либо права на имущество. В соответствии со ст. 615 указанного нормативно-правового акта шантаж

¹ Титов Ю.П. Хрестоматия по истории государства и права. – М.: ТК Велби, Проспект, 2005. С. 34-40.

представлял собой «понуждение, с целью доставить себе или другому имущественную выгоду, к передаче имущества или к уступке права по имуществу или к вступлению в иную невыгодную сделку по имуществу, посредством угрозы оглашением вымышленных или истинных сведений...»¹. Перечень сведений, распространением которых мог угрожать шантажист, законодателем был ограничен. В частности, к таковым относились сведения:

1) об обстоятельстве, позорящем честь потерпевшего или члена его семьи, хотя бы и умершего;

2) об учинении потерпевшим или членом его семьи, хотя бы и умершим, деяния, наказуемого как за тяжкое преступление или преступление;

3) об обстоятельстве, подрывающем торговый кредит потерпевшего.

Однако указанная норма о шантаже, как и большинство положений названного уголовного закона, не была введена в действие.

Именно уголовное законодательство советского периода закрепило угрозу распространения позорящих сведений в качестве альтернативного способа основного состава вымогательства.

Исходя из вышеизложенного можно сказать следующее, что шантаж – сам по себе не является отдельным составом преступления, обособленным в Уголовном кодексе. Согласно сложившейся правовой практике, шантаж – это способ совершения другого преступления, чаще всего вымогательства, выраженный в виде угрозы совершения явно нежелательных для шантажируемого лица действий, не связанных с причинением прямого вреда здоровью и жизни.

Так, действующий Уголовный кодекс РФ предусматривает ответственность за шантаж в составе следующих деяний².

– статья 127.2 ч. 2 УК РФ – Использование рабского труда с применением шантажа в отношении человека, к которому преступником применяются права, схожие с правом собственности. Наказывается лишением свободы до 10 лет с дополнительными видами наказания.

– статья 133 УК РФ – понуждение к действиям сексуального характера, совершенное с помощью шантажа и угроз. Состав подразумевает склонение лица к интимной связи, с высказыванием угроз о совершении каких-либо действий в случае отказа: распространения сведений, уничтожения имущества, использования материальной зависимости и т.д. Но не насилия, поскольку данный состав преступления будет считаться изнасилованием. Преступление наказывается лишением свободы сроком до 1 года, а если деяние совершено в отношении несовершеннолетней – сроком до 5 лет .

– статья 283.1 УК РФ – получение путем шантажа сведений, составляющих государственную тайну, лицом, которое не имеет права доступа к указанной информации. Карается, согласно санкции ч. 1 статьи, лишением свободы

¹ Полное собрание законов Российской Империи. Собрание Третье. 1 марта 1881–1913 гг. Из-во: Государственная типография СПб., 1885-1916 г. Т. 23 . Ст. 615.

² Уголовный кодекс РФ от 13.06.1996 (с изм. и доп. от 15.07.2016) // СПС КонсультантПлюс. Ст. 127. 2 ч. 2. Ст. 133.

до 4 лет, если только при совершении деяния не наступили тяжкие последствия и т.д.

– статья 302 УК РФ – понуждение к даче показаний должностным лицом правоохранительных органов, совершенное с использованием шантажа.

– статья 137 УК РФ. Нарушение неприкосновенности частной жизни. Незаконное собирание или распространение сведений о частной жизни лица, составляющих его личную или семейную тайну, без его согласия либо распространение этих сведений в публичном выступлении, публично демонстрирующемся произведении или средствах массовой информации¹.

Несмотря на значительный накопленный опыт регламентации ответственности за шантаж, действующее отечественное уголовное законодательство в этой части характеризуется рядом недочетов и противоречий, многие из которых становились предметом теоретического рассмотрения и нередко обуславливают квалификационные ошибки в правоприменительной деятельности.

Коржова Ю.А.,

студентка Астраханского государственного университета

Мулдашева Н.Д.,

студентка Астраханского государственного университета

Korzhova Yu.A.,

female student Astrakhan State University

Muldasheva N.D.,

female student Astrakhan State University

**ПРАВОВОЙ ОБЫЧАЙ В ПРАВОВОЙ СИСТЕМЕ РОССИИ:
АНАЛИЗ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА²
LEGAL CUSTOMS IN THE LEGAL SYSTEM OF RUSSIA:
ANALYSIS OF LEGISLATION**

***Аннотация.** Статья посвящена выявлению места и роли правового обычая в правовой системе России. Авторы приходят к выводу и признанию правового обычая на федеральном и региональном уровнях правовой системы России.*

***Ключевые слова:** правовой обычай, правовая система, источники права.*

***Abstract.** Article is devoted to identification of the place and a role of legal custom in legal system of Russia. Authors come to a conclusion and recognition of legal custom at the federal and regional levels of legal system of Russia.*

***Key words:** legal custom, legal system, sources of law.*

К числу основных понятий юриспруденции относят право, источники права и правовую систему. Анализ научной литературы показывает, что

¹ Там же. СПС КонсультантПлюс ст. 283.1, 302, 137.

² Научный руководитель: Шафигулина С.Р., канд. юрид. наук, доцент, доцент кафедры теории и истории государства и права Астраханского государственного университета.

ядром правовой системы и ее нормативной основой является право. Правовые системы современных государств отличаются друг от друга, прежде всего, источниками права. Одним из источников права является правовой обычай. Обычаи, или правила поведения, сложившиеся исторически в силу постоянной повторяемости в течение длительного времени, были распространены еще до образования государства. Но их соблюдение не было связано с силой государственного принуждения. Лишь тогда, когда появилось государство, эти правила санкционируются им, и их исполнение стало обеспечиваться силой государственных органов.

Причины долговечности правового обычая кроются в тех особенностях, которые присущи именно ему: это длительная продолжительность его формирования и санкционированность государством. Приобрести общеобязательный характер правовой обычай может лишь только при условии придания ему законности государством. А придание законности означает и придание формальной определенности правовому обычаю.

Необходимо отметить, что еще в XVIII в. английский юрист У. Блэкстон сформулировал ряд требований, при наличии которых обычаи могут стать правовыми: древность, непрерывность, использование с общего миролюбивого согласия, обязательная сила, определенность, согласованность и разумность¹. Современные исследователи, характеризуя правовой обычай, отмечают такие черты, как время, которое приводит к созданию устойчивой нормы поведения; единообразие, когда соответствующее правило соблюдается в большинстве случаев².

Относительно практики его применения, отметим, что признание или отсылка к правовому обычаю используется в правовых системах различных государств. В России роль правового обычая незначительна, но он признан государством в качестве источника права. В ряде законодательных актов федерального и регионального уровней присутствует та или иная форма закрепления правового обычая.

Одним из законодательных актов является Гражданский кодекс, содержащий отсылку к обычаям/ обычаям делового оборота в ряде статей. Приведем некоторые из них: ст. 5 ГК РФ содержит дефиницию правового обычая³; ст. 459 ГК РФ⁴ «Переход риска случайной гибели товара», закрепляет, что риск случайной гибели или случайного повреждения товара, проданного во время его нахождения в пути, переходит на покупателя с момента заключения договора купли-продажи, если иное не предусмотрено таким договором или обычаями делового оборота; ст. 508 ГК РФ «Периоды поставки товаров» ГК РФ определяет, что в случае, когда сторонами предусмотрена

¹ Уолкер Р. Английская судебная система. – М., 1980. С. 83–86.

² Зыкин И. С. Обычаи и обыкновения в международной торговле. – М., 1983. С. 10–11.

³ Федеральный закон от 30.12.2012 № 302-ФЗ (ред. от 04.03.2013) «О внесении изменений в гл. 1, 2, 3 и 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 31.12.2012. № 53 (ч. 1), ст. 7627.

⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 23.05.2016) // Собрание законодательства РФ. 29.01.1996. № 5. Ст. 410.

поставка товаров в течение срока действия договора поставки отдельными партиями и сроки поставки отдельных партий (периоды поставки) в нем не определены, то товары должны поставляться равномерными партиями ежемесячно, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, существа обязательства или обычаев делового оборота; ст. 510 ГК РФ «Доставка товаров» закрепляет, что в случаях, когда в договоре не определено, каким видом транспорта или на каких условиях осуществляется доставка, право выбора вида транспорта или определения условий доставки товаров принадлежит поставщику, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, существа обязательства или обычаев делового оборота; ст. 513 ГК РФ «Принятие товаров покупателем» определяет, что принятые покупателем (получателем) товары должны быть им осмотрены в срок, определенный законом, иными правовыми актами, договором поставки или обычаями делового оборота.

Отсылку к обычаю устанавливают п. 7 ч. 3 ст. 23 Земельного кодекса¹; ч. 1 ст. 11 Гражданского процессуального кодекса РФ², ч. 2 ст. 58 Семейного кодекса³. Анализ показал, что в основном правовой обычай признается в частноправовых отношениях.

Влияние на национальную правовую систему оказывают и этнографические особенности населения⁴. На уровне субъектов Российской Федерации правовой обычай признается источником права. Так, в законодательстве Республики Татарстан в ряде актов встречается факт признания и следования обычаям. Например, в Законе «О свободе совести и о религиозных объединениях»⁵ (ст. 20 «Религиозные обычаи в сфере обслуживания населения»); в Кодексе о муниципальной службе⁶ (п. 6 ч. 1 ст. 17.1. «Требования к служебному поведению муниципального служащего»).

Признание и уважение к обычаям и традициям народов России получило закрепление в законодательстве субъектов РФ: Уставе Хабаровского края (ст. 19), Законе Республики Алтай «Об Уполномоченном по правам человека в Республике Алтай» (ст. 5), Законе Карачаево-Черкесской Республики «О статусе лиц, замещающих государственные должности Карачаево-Черкесской Республики» (ст. 6), Законе Республики Саха (Якутия) «О муниципальной службе в Республике Саха (Якутия)» и др.

¹ Земельный кодекс Российской Федерации от 25.10.2001 № 136-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // Собрание законодательства РФ, 29.10.2001. № 44, ст. 4147.

² Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 19.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // Собрание законодательства РФ, 18.11.2002, № 46, ст. 4532.

³ Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 30.12.2015) // Собрание законодательства РФ, 01.01.1996, № 1, ст. 16.

⁴ Шафигулина С.Р. Правовая система как социокультурный феномен: факторы влияния и современные тенденции в развитии // Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики. 2015. Часть 2. № 11 (61). С. 213. С. 212-214.

⁵ Закон РТ от 14.07.1999 № 2279 (ред. от 17.11.2016) «О свободе совести и о религиозных объединениях» // Республика Татарстан. № 174. 28.08.1999.

⁶ Кодекс Республики Татарстан о муниципальной службе от 25.06.2013 № 50-ЗРТ (принят ГС РТ 30.05.2013) (ред. от 26.12.2016) // Республика Татарстан. № 95. 28.06.2013.

Многонациональный состав Астраханской области обусловил признание обычаев. В частности, в Постановлении Правительства Астраханской области отмечается, что воспитание подрастающего поколения, знакомство с традициями и обычаями казачества осуществляется в образовательных организациях, использующих в образовательном процессе культурно-исторические традиции казачества¹.

Правовой обычай получил признание и юридическое закрепление в законодательстве РФ, как на федеральном, так и региональном уровнях. Правовой обычай получил закрепление, как в законодательных актах, так и подзаконных.

Лиджиев В.К.,
магистрант Астраханского государственного университета
Lidzhiev V.K.,
graduate student Astrakhan State University

**ПРАВОВАЯ СИСТЕМА:
ПОНЯТИЙНО-СОДЕРЖАТЕЛЬНЫЙ АНАЛИЗ
LEGAL SYSTEM: CONCEPT-CONTENT ANALYSIS**

***Аннотация.** Статья посвящена теоретическому анализу понятия «правовая система». Автором рассмотрены некоторые подходы к трактовке понятия, выявлены общие черты и особенности понимания.*

***Ключевые слова:** правовая система, национальное право, право.*

***Abstract.** The article is devoted to theoretical analysis of the concept of «legal system». The author considers some approaches to the interpretation of the concept, revealed the General features and characteristics of understanding.*

***Key words:** the legal system, national law, law.*

Понятие «правовая система» вошло в юридический лексикон в XIX столетии. По мере формирования национальных государств, оформления и функционирования национального права, исследователи стали проявлять интерес к изучению права конкретного государства.

В юридической литературе понятие «правовая система» употреблялось и употребляется учеными для обозначения самых разнообразных правовых явлений и процессов: начиная от права отдельной страны, заканчивая механизмом правового регулирования, судебной практикой и массивом законодательства. Однако последнее время наметилась тенденция восприятия этого термина как комплекса правовых явлений, рассматриваемых как в единстве, так и во взаимодействии, с учетом всего многообразия свойственных им структурных, функциональных отношений и связей. Правовая система обще-

¹ Постановление Правительства Астраханской области от 06.10.2014 № 425-П (ред. от 18.11.2016) «О государственной программе «Развитие казачества на территории Астраханской области» // Сборник законов и нормативных правовых актов Астраханской области. № 51. 23.10.2014.

ства являет собой не просто комплекс различных юридических процессов и единиц, а целенаправленно структурно-определенный, целостный комплекс правовых явлений, процессов и состояний, которым присущи интегративные качества, которые не свойственны отдельным компонентам системы, или проявляются не в соизмеримых объемах и степени.

В научном сообществе нет единого мнения на содержательную сторону данного понятия: при единодушии в главном содержании термина, они имеют диаметральные расхождения в частности. Однако нельзя не отметить, что практически в каждом из многочисленных определений правовой системы имеется рациональное зерно. Это обусловлено, прежде всего, тем, что правовая система – не одностороннее понятие, а многогранное общественное явление, раскрыть сущность которого можно лишь обращаясь к целой системе научных категорий, уложить которые в одно связное определение практически невозможно. Анализ литературы дает возможность констатировать, что существующие подходы отличаются понятийным и содержательным разнообразием и варьируются от «узких» до «широких». Анализируя существующие подходы, выделим некоторые из них:

- А.Х. Саидов отождествляет правовую систему с правом определенного государства¹.

- М.И. Байтин понимает под правовой системой совокупность внутренне организованных, социально однородных и устремленных, в конечном счете, к общим целям правовых явлений данного общества, каждое из которых выполняет свою специфическую роль в правовом регулировании или выходящем за его пределы правовом воздействии на общественные отношения².

- М.Н. Марченко видит в правовой системе целостный комплекс правовых явлений, который формируется в результате взаимодействия всех компонентов юридической природы³.

- Н.И. Матузов определяет правовую систему как совокупность внутренне согласованных, взаимосвязанных, социально однородных юридических средств (явлений), с помощью которых публичная власть оказывает регулятивно-организующее и стабилизирующее воздействие на общественные отношения, поведение людей и их объединений⁴.

- Г.И. Муромцев дает определение правовой системе как научной категории, дающей многомерное отражение правовой действительности конкретного государства на ее идеологическом, нормативном уровнях⁵.

- Д.А. Пашенцев формулирует определение правовой системы как структурированной совокупности правовых норм, институтов и правоприменительных механизмов, существующих в данном конкретном государстве,

¹ Саидов А.Х. Сравнительное правоведение. – М.: Юрист, 2000. С. 117.

² Байтин М.И. Сущность права (Современное нормативное правопонимание на грани двух веков). – М., 2005. С. 183.

³ Марченко М.Н. Сравнительное правоведение. Общая часть. – М.: Зерцало, 2001. С. 104.

⁴ Теория государства и права / Н.И. Матузов, А.В. Малько. – М., 2012. С. 218.

⁵ Проблемы общей теории права и государства / Под общ. ред. В.С. Нерсесянца. – М.: Норма, 2004. С. 82.

достигших достаточно высокой степени развития, исторически обусловленных и соответствующих определенному уровню правосознания¹.

- Правовая система, с точки зрения Е.А. Винниченко, есть исторически обусловленная и объективно сложившаяся совокупность правовых явлений, институтов и процессов, закрепляющих и поддерживающих нормативно стабильные отношения в государственно-организованном обществе (сообществе)².

- Правовую систему как комплекс правовых явлений, взятых в единстве и взаимодействии со всем многообразием свойственных им генетических, структурных, функциональных связей и отношений, трактует В.Н. Карташов³.

Общность указанных подходов состоит в признании комплексного характера категории, которая отражает правовую организацию общества, существующую правовую действительность. Как было отмечено французским юристом Ж. Карбонье, «правовая система – это вместилище, средоточие разнообразных юридических явлений»⁴.

Преимущество данной правовой категории заключается в том, что она позволяет проследить реальную жизнь права и иных правовых явлений не только в статике, но и в контексте социальной действительности, динамике общественных отношений.

Рассмотрение правовой системы как сложносоставного образования невозможно без определения составляющих ее компонентов. Существует различное количество подходов относительно состава основных компонентов, их структуре и значимости в составе системы.

Так, С.С. Алексеев к компонентам правовой системы отнес: систему права; систему законодательства; правовые институты и правовые учреждения (правотворческие и правоприменительные); правовые понятия, принципы, символику; правовую политику, идеологию, культуру; юридическую практику⁵.

В.Н. Карташов пришел к выводу о том, что необходимо выделять основные (неделимые) элементы и компоненты как более крупные образования, образующие совокупность однородных элементов. В качестве основных компонентов, составляющих правовую систему, В.Н. Карташов выделил: объективное право, рассматриваемое в единстве его формы и содержания; юридическую практику, претворяющуюся в рамках правовых отношений; правосознание, воплощающееся в правоотношениях, юридической деятельности и культуре. В.Н. Карташов отмечает, что каждый из выделенных ком-

¹ Пашенцев Д.А. Генезис правовой системы России: проблемы методологии // Право и политика. 2008. № 3. С. 518.

² Винниченко Е.А. Классификация правовых систем современного мира // Вестник Брянского государственного университета. 2012. № 2. С. 181.

³ Карташов В.Н. Введение в общую теорию правовой системы общества. – Я., 1995. С. 21.

⁴ Карбонье Ж. Юридическая социология / Пер. с фр. – М., 1986. С. 276.

⁵ Алексеев С.С. Право: азбука-теория-философия: опыт комплексного исследования. – М., 1999. С. 47.

понентов является самостоятельной подсистемой, состоящей из отдельных элементов.

Статика и динамика правовой системы обусловлена совокупностью факторов. Правовая система отражает перемены, происходящие в государственной и общественной жизни¹.

Как видим, правовая система представляет собой комплексную категорию, включающую компоненты, отражающие правовую организацию общества. В юридической науке правовую систему определяют как целостный комплекс правовых явлений, характеризующих историко-правовые и этнокультурные отличия права разных государств.

Магомедалиев А.,

студент Астраханского государственного университета

Асхабов У.,

студент Астраханского государственного университета

Magomedaliev A.,

student Astrakhan State University

Askhabov U.,

student Astrakhan State University

К ВОПРОСУ О ПРИЗНАНИИ ГОСУДАРСТВ В СОВРЕМЕННОМ МЕЖДУНАРОДНОМ ПРАВЕ TO THE QUESTION OF RECOGNIZING STATES IN MODERN INTERNATIONAL LAW

***Аннотация.** Настоящая статья представляет собой попытку проследить практику, применяемую при признании государств, и определить уровень влияния на процесс признания международного права и политического компонента.*

***Ключевые слова:** международное право, признание государств.*

***Abstract.** The present article makes an attempt to define the practice employed for recognition of states and in what way international law and political component influence on this process of recognition.*

***Key words:** international law, recognition of states.*

Государство – это организация политической власти, необходимая как для решения классовых задач, так и общих дел, вытекающих из природы всякого общества.

Самым главным и потому самым первым элементом признания государства является его правосубъектность. Правосубъектность – это неотъемлемая часть любого государства, которая обуславливается наличием аппарата

¹ Шафигулина С.Р. Правовая система как социокультурный феномен: факторы влияния и современные тенденции в развитии// Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики. 2015. Ч. 2. № 11 (61). С. 213.

власти, территории, населения и главное суверенитета, то есть свободы действий во внутренней и внешней арене. Субъектом международного права является государство в целом, а не его территориальные единицы или должностные лица.

Формула «*de jure*» означает полное признание государства в качестве носителя суверенитета, его способность вступать в международные отношения от лица всего народа; но бывают ситуации, когда государство не считается *de jure*-правосубъектным. В таких случаях государство может быть признано правосубъектным *de facto*, что значит – официальное, но неполное, временное признание.

Также существует особая форма признания государства *Ad hoc* (разовое признание). Например, такая форма признания была использована в 20-х гг. XX в. при покупке Советской Россией завода у США, которые не признавали на тот момент существование СССР в качестве государства.

Самым распространенным основанием признания государства является появления нового независимого государства в результате войны, революции и разъединения государства. Выделим основные критерии признания государства: независимость нового государства и самостоятельность в осуществлении государственной власти. В международном праве получили распространение две концепции о признании государства:

1) *Конститутивная*, предполагающая, что признание обладает правообразующим значением. По данной концепции государство становится субъектом международных отношений только после признания мировым сообществом, но не указывается, каким числом должно выступать это мировое сообщество, что создает противоречия в процессе признания дестинатора (признаваемого государства). Наиболее видными сторонниками этой теории являются П.Е. Казанский, Л. Оппенгейм, Д. Анцилотти, Г. Кельзен, Х. Лаутерпахт.

2) *Декларативная*, предполагающая, что признание лишь подтверждает факт появления нового субъекта. По декларативной концепции происходит формальное признание, то есть возникло, значит, существует. Таким образом, существует много не признанных мировым сообществом государственных образований, таких как: Палестина, Южная Осетия, Приднестровье. Наиболее видными сторонниками данной теории являются Ф.Ф. Мартенс, А.Н. Стоянов, О.О. Ейхельман, С.В. Черниченко, А. Кассесе.

Несмотря на то, что институт признания государств, является традиционным в международном праве, в настоящий момент он является достаточно проблемным. Это связано, прежде всего, с тем, что данный институт международного права не является кодифицированным. Для регулирования публичных отношений необходим кодифицированный акт, который содержит универсальные нормы, распространяющиеся на все субъекты этих правоотношений. Как раз-таки универсальных норм в институте признания не существует.

Сегодня же каждое государство имеет свои критерии признания дестинатора. К примеру, Россия может руководствоваться одними убеждениями,

как оно было в Южной Осетии, где основными критериями выступали историческая связь и политическая выгода. А, например, США в аналогичной ситуации не признала Южную Осетию государством.

Также можно привести пример Израильского государства, признанного почти всем мировым сообществом, но при этом не признанного Арабскими странами, как государство, по ряду причин, среди которых религиозные, национальные, земельные, идеологические.

По этим примерам мы наглядно видим, что каждое государство при признании нового в качестве полноценного субъекта международных отношений руководствуется выгодными для себя критериями. Эффективность такого подхода невысокая, так как мы видим, что некоторые не признаваемые государства на протяжении двух десятилетий борются за свое место под солнцем.

Исходя из вышеизложенного, можно понять, как остро стоит проблема отсутствия кодифицированного акта, который будет служить единым руководством для стран международного сообщества при признании нового независимого государства. В международном праве при попытке создания такого акта происходит коллизия принципов. С одной стороны приветствуется и одобряется стремление народа к самоопределению, что закреплено в принципе равноправия и самоопределения народов, но в противовес этому принципу существуют два других принципа о нерушимости государственных границ и сохранении территориальной целостности.

В тексте Декларации о принципах международного права, касающихся дружественных отношений и сотрудничества между государствами в соответствии с Уставом Организации Объединенных Наций от 1970 г. мы можем прочитать текст принципа о равноправии и самоопределении народов, ознакомившись с которым можно сделать для себя вывод, что данный принцип и его текст писались под влиянием или можно выразиться под впечатлением волны освободительных войн в колониях на Африканском континенте. Указание на это мы можем найти во втором пункте целей данного принципа, который гласит: «Незамедлительно положить конец колониализму, проявляя должное уважение к свободно выраженной воле заинтересованных народов, а также имея в виду, что подчинение народов иностранному игу, господству и эксплуатации является нарушением настоящего принципа, равно как и отрицанием основных прав человека, и противоречит Уставу Организации Объединенных Наций».

Также принцип запрещает применение государством, каких-либо действий насильственного характера, ограничивающих право народа на самоопределение. Далее в тексте статьи есть абзац, который составляет основную проблему для непризнанных государств, в нем говорится следующее:

«Ничто в приведенных выше пунктах не должно истолковываться как санкционирующее или поощряющее любые действия, которые вели бы к расчленению или к частичному или полному нарушению территориальной целостности или политического единства суверенных и независимых госу-

дарств, соблюдающих в своих действиях принцип равноправия и самоопределения народов, как этот принцип изложен выше, и, вследствие этого, имеющих правительства, представляющие без различия расы, вероисповедания или цвета кожи весь народ, проживающий на данной территории». Данная выдержка из текста принципа запрещает самоопределение, нарушающее территориальную целостность государств.

Мы считаем что, несмотря на наличие принципа нерушимости государственных границ и принципа территориальной целостности государств, приоритет в случае коллизии должен отдаваться принципу равноправия и самоопределения народов, но что очень важно, без ущерба для двух ранее указанных принципов о границе и территориальной целостности.

Приведенная нами Декларация принципов 1970 г. не подвергалась изменениям уже 47 лет. Появлялись отдельные принципы, закрепленные в декларациях, к примеру такие как: Декларация об основных принципах правосудия для жертв преступлений и злоупотреблений властью от 29 ноября 1985 г.; Декларация о руководящих принципах сокращения спроса на наркотики от 10 июня 1998 г.; Декларация принципов терпимости от 16 ноября 1995 г. Но основная декларация об общих принципах международного права от 1970 г. требует обновления в соответствии с современными реалиями и процессами, которые происходят в международной жизни.

Николаев Н.А.,
магистрант Астраханского государственного университета
Nikolaev N.A.,
graduate student Astrakhan State University

ВЛИЯНИЕ КРЕЩЕНИЯ РУСИ НА ФОРМИРОВАНИЕ СИСТЕМЫ НАКАЗАНИЙ INFLUENCE OF THE BAPTISM OF RUSSIA ON THE FORMATION OF THE SYSTEM OF PUNISHMENT

***Аннотация.** В статье представлено сравнение системы наказаний Древней Руси до и после принятия Христианства. Правовые обычаи Древней Руси были более жестокими по сравнению с законами «Русской Правды». Автор приходит к выводу, что появление первого письменного свода законов и изменение системы наказаний произошло под влиянием, оказанным крещением Руси и принятием Христианства.*

***Ключевые слова:** закон, наказание, Древняя Русь, крещение, Русская Правда, убийство, преступление.*

***Abstract.** The article presents a comparison of the system of punishment of Ancient Russia before and after the adoption of Christianity. The legal customs of Ancient Russia was more brutal than the laws «Russian Truth». The authors come to the conclusion that the appearance of the first written code of laws and change*

of the system of penalties occurred under the influence of a christening of Rus and adoption of Christianity.

Key words: *law, punishment, Ancient Rus, baptism, Russkaya Pravda, murder, crime.*

Уголовно-правовые институты Древней Руси формировались на протяжении длительного времени¹. До появления первого письменного источника права, закон на Руси носил устный характер. Источником древнерусского права были обычаи, то есть правила, сложившиеся в силу многократных повторений и вошедшие в привычку. Обычаи, в свою очередь, не отличались систематичностью, справедливостью и честностью, лишь немногие могли доказать свою правоту.

Время господства мести и денежных выкупов обыкновенно считают временем отрицания уголовного права, а самую месть и выкупы – явлениями противоположными уголовной каре (самоуправством, которое ныне само составляет деяние преступное). В действительности не так: последующее уголовное право развивается генетически из мести и выкупов, которые должны быть отнесены к явлениям правомерным. Лишь в доисторическое время, быть может, возмездие имеет совершенно животный характер (*bellum omnium contra omnes*): всякое право развивается из первоначальных инстинктов и природных чувств: мстительность свойственна и животным².

Законы Древней Руси носили достаточно жестокий и зачастую членовредительский характер. Так как розыскных органов в то время не было, то поиск преступников возлагался на родственников потерпевшего.

Обычное право Древней Руси рассматривало любое деяние, несущее зло или вред лишь с частной точки зрения, то есть как вина одного человека перед другим, которая, в свою очередь, требовала ответа. У славян основным элементом в достижении правосудия за убийство выступала кровная месть. Мстить мог только один из родственников убитого (сын за отца, отец за сына, брат за брата и т.д.). Если же убийце удавалось скрыться и его родственники не были удостоены права кровной мести, то все его имущество переходило им. Если же у убитого не было родственников и мстить было не кому, то убийца всего лишь наказывался денежным штрафом в пользу князя.

Переломным моментом в развитии древнерусского права имело Крещение Руси, которое произошло в Киеве в 988 г. во время правления князя Владимира. Однако принятие Русью христианства было связано с определенными трудностями, вызванными нежеланием части народа отказываться от старой веры, устоявшихся обычаев и мировоззрения.

Принятие христианства Русью, усвоение христианской культуры, более тесное общение с Византией и другими странами произвели настоящий переворот во всех сферах правовой жизни Древней Руси. Обычное право во мно-

¹ Перепечкина Е.Г., Арсеньева Г.В. Формирование системы преступлений в отечественном праве (по законодательным актам Древней Руси) // Право и глобальный социум. 2016. № 4.

² Владимирский-Буданов М.Ф. Обзор истории русского права. – Ростов н/Д. 1995. С. 362.

гом прямо противоречило учению христианской морали и церковному праву и должно было подвергнуться пересмотру. С христианством на Русь пришла церковь со своими каноническими законами, со своими служителями, начиная с митрополитов-греков и кончая духовными лицами менее высокого ранга, которые составили образованную элиту общества, стремившуюся к усовершенствованию русского права.

На протяжении двух последующих столетий, XI и XII, Русь как прилежная ученица усваивала чужое право, приспособлявая его к условиям местной жизни. На Русь в то время хлынул поток переводной греческой литературы, как светского, так, главным образом, религиозного содержания: евангелия, псалтыри, жития святых, хроники, апокрифические сочинения и пр., составлявшие круг чтения средневекового русского читателя. В этом потоке немаловажное значение занимали кодексы византийского права, которые стали изучаться и применяться и в законотворчестве, и в судебной практике¹.

Согласно новейшим историческим исследованиям, влияние византийского законодательства сказалось на первых законодательных реформах Владимира, последовавших после крещения Руси в 988 г. Крещение поставило общество перед необходимостью принять не только христианские догматы, но и тщательно разработанную систему церковного и переплетающегося с ним светского права, относящуюся не только ко всем слоям клира, но и к мирянам, особенно в делах брачно-семейных и наследственных².

Вскоре после принятия христианства начинает внедряться институт церковных судов, существующий наряду с княжеским. Со временем русской Церкви была предоставлена достаточно широкая юрисдикция. Под ведомство церковных судов попадали христиане (духовные лица и миряне) по всем делам, как церковным, так и не церковным.

Распространенные в Древнерусском государстве сборники византийского церковного права (номоканоны) имели большое значение. Впоследствии на их основе с привлечением норм из русских и болгарских источников на Руси были составлены «кормчие» (руководящие) книги как источники церковного права.

Таким образом, после принятия христианства (988 г.) церковь выступает как элемент государства³.

Необходимость создания первого письменного свода законов была вызвана следующими факторами:

- на Руси первыми церковными судьями были византийцы, которые были незнакомы с русскими правовыми обычаями;
- русские юридические обычаи были основаны на нормах языческого обычного права, которое, являясь пережитками прошлого, зачастую противоречило моральным нормам христианства.

¹ Белковец Л.П., Белковец В.В. История государства и права России: Курс лекций. – Новосибирск, 2000. С. 15.

² Графский В.Г. Всеобщая история права и государства. – М., 2007. С. 238.

³ Попова А.Н. История государства и права России. – М., 2013. С. 71.

Первым письменным источником древнерусского права стала «Русская Правда», начало которой положил Ярослав Мудрый, создав в 1016 г. свод законов о порядках в Новгороде, также известный, как «Правда Ярослава». В 1072 г. свод законов был дополнен детьми Ярослава (Изяслав, Всеволод, Святослав) и, получив название «Правда Ярославичей», стал второй частью «Русской Правды». Позже кодекс неоднократно дополнялся княжескими и церковными установлениями.

«Русская Правда» в отличие от норм обычного права носила более гуманный и менее жестокий характер. Многие виды членовредительских наказаний были заменены денежными штрафами. Согласно краткой редакции «Русской Правды» за совершение преступлений предусматривалась следующая ответственность:

– за убийство предусматривалась месть родственниками убитого или штраф в размере 40 гривен;

– за нанесение телесных повреждений предусматривалась месть или выплата потерпевшему суммы в размере 3 гривен сверх того, что было им уплачено лекарю;

– за нанесение тяжкого вреда здоровью (потеря конечности, последующая хромота и т.п.) предусматривалась месть или штраф в размере от 3 до 40 гривен, в зависимости от тяжести нанесенного вреда здоровью;

– за кражу коня, оружия или одежды лицо, виновное в этом, должно было вернуть украденное пострадавшему, а также заплатить штраф в размере 3 гривен.

«Русская правда» – это первый письменный свод законов, созданный в древней Руси, который упорядочил все сферы жизни того времени. Создание первого письменного свода законов непосредственно связано с Крещением Руси, принятием христианства и появлением института церковных судов. Законы Ярослава Мудрого были строгими, но справедливыми. В целом первый письменный древнерусский свод законов охватывал почти все сферы жизни того времени и даже позволял холопу стать свободным, выкупив свою свободу у хозяина.

Значение принятия христианства на Руси большинство историков оценивает чрезвычайно высоко, прежде всего в плане воздействия на развитие древнерусской культуры: письменность, школы, архитектура, живопись, летописание – все испытало на себе влияние христианства¹.

Крещение Руси и превращение христианства в государственную религию оказали заметное влияние на правовую и политическую культуру населяющих ее народов. Это содействовало укреплению военных, экономических, политических и культурных связей с Византией и другими христианскими странами, распространению письменности и грамотности, введению христианских норм морали, более гуманных, чем языческие².

¹ Воронин А.В. История российской государственности. 2004. С. 10.

² Графский В.Г. Всеобщая история права и государства. – М., 2007. С. 245.

Под влиянием византийского права уже в XI в. все членовредительные и болезненные наказания уступили место денежным штрафам, произошли серьезные изменения в семейно-брачном праве, появились нормы в праве, защищающие честь и достоинство личности и др.¹.

В целом принятие христианства имело огромное значение для становления правовой системы Древней Руси. Древние славяне, получив первый письменный свод законов в виде «Русской Правды», получили также и более гуманную систему наказаний. Законы «Русской Правды» были менее жестокими, нежели предшествующие правовые обычаи Древней Руси.

Решетников С.Ф.,
магистрант Астраханского государственного университета
Reshetnikov S.F.,
graduate student Astrakhan State University

**СТАНОВЛЕНИЕ И РАЗВИТИЕ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О СТАТУСЕ
ВОЕННОСЛУЖАЩИХ В РОССИИ
FORMATION AND DEVELOPMENT OF LEGISLATION
ON STATUS OF MILITARY SERVICEMENTS IN RUSSIA**

***Аннотация.** На основе анализа российского законодательства автор исследует социально-правовой статус лиц, находящихся на военной службе, а также основные направления государственной политики в отношении данной группы населения.*

***Ключевые слова:** военное сословие, военнослужащий, статус военнослужащих.*

***Abstract.** Based on the analysis of Russian legislation, the author explores the socio-legal status of persons in military service, as well as the main directions of state policy in relation to this population.*

***Key words:** military estate, serviceman, status of the military personnel.*

В последние десятилетия наблюдается значительный интерес к истории военного сословия в России.

С точки зрения периодизации, юридическое оформление правового статуса военного сословия в России соответствует основным этапам государственно-правового развития России. Историко-правовой анализ законодательства позволяет констатировать, что правовое регулирование осуществлялось законодательными актами, исходившими от верховного правителя.

Остановимся на некоторых основных моментах становления и последующего развития законодательства, устанавливавшего правовой статус военнослужащих.

¹ Белковец Л.П., Белковец В.В. История государства и права России: Курс лекций. – Новосибирск, 2000. С. 15.

В истории Российского государства военное сословие представляло собой особый социальный и правовой феномен, специфическую и самобытную группу населения.

Отправным моментом становления законодательства, которое регламентировало правовой статус военнослужащих (военного сословия), можно считать создание воинских формирований. Так, основу военной организации Киевской Руси составляла великокняжеская дружина. Как отмечает Н.А. Максимова, начальным моментом является формирование княжеской дружины как основного источника служилого сословия¹.

Впоследствии с переходом к централизованному государству наблюдается активизация законодательной деятельности в области установления правового положения лиц, находящихся на военной службе. На законодательном уровне правовой статус военнослужащих был определен Иваном III, когда он для укрепления русского войска и материального обеспечения военнослужащих, начал раздавать поместья. В 1556 г. в период правления Ивана IV было принято Уложение о службе – законодательный акт, утвердивший сложившийся в России к середине XVI в. порядок «государевой» службы. Уложение о службе способствовало созданию военно-служилого сословия, формированию вместо военных дружин единой армии². Крупнейшим законодательным актом XVII столетия является Соборное уложение³, уделявшее особое внимание вооруженным силам. Им посвящено несколько разделов: VII – «О службе всяких ратных людей Московского государства», XXIII – «О стрельцах», XXIV – «Указ о атаманах и о казаках» и VIII – «О искуплении пленных». Отметим, что комплекс норм, регламентировавших состав и функционирование вооруженных сил, не исчерпывался указанными разделами. Вопросы материального обеспечения воинских людей, положения в мирное время, подсудности, установлены в иных разделах Уложения 1649 г. Соборное уложение уделяет внимание воинской дисциплине, поэтому воинским преступлениям уделено особое внимание: поджог города с целью сдачи врагу; бунт; побег или самовольный отъезд со службы. Уложением предусматривались суровые меры наказания. Глава Уложения «Об искуплении пленных» вводила обязательный ежегодный сбор денег для выкупа пленных («полоняничные деньги»). Соборное уложение 1649 г. кодифицировало правовые основы феодальной организации войска, оформило правовой статус лиц, находящихся на военной службе.

В сословной системе Российской империи в XVIII в. особое место занимало «военное сословие». Самого высокого уровня статус военнослужа-

¹ Максимова Н.А. Структура княжеской дружины как основа служебной стратификации в древнерусском государстве // Вестник Воронежского государственного университета. Серия: Право. 2011. № 2. С. 111.

² Киселев С.Г. Уложение о службе Ивана IV и Табель о рангах Петра I – первые законодательные акты о госслужбе России // Государство и право: теория, история, практика; Киселев С.Г., Опокин А.Б., Телепина Н.А., Телепина Н. – М., Владимирова В.В., Томилина Е.Е., Васильев В.В., Демьянец В.Н., Кафискин Ш.Р., Корольков И.В., Рулева А.В. Коллективная монография. Под ред. С.Г. Киселева. – М., 2014. С. 9.

³ Соборное Уложение 1649 г. // Российское законодательство X–XX веков. Т. 3. Акты Земских соборов. Отв. ред. тома А.Г. Маньков. – М., 1985.

щих достиг в период Империи. Табель о рангах от 24 января 1722 г.¹ разграничил военную и гражданскую службу, что способствовало оформлению правового статуса лиц, находящихся на военной службе.

Военно-политическая обстановка обусловила формирование государственной политики в отношении участников военных действий по защите государственных интересов России². Это определило приоритеты в государственно-правовом регулировании: в XIX в. вопрос с обеспечением правового статуса и материального обеспечения военнослужащих получил новое развитие и законодательное оформление. Правительство провело ряд мер в отношении командного состава, проходившего службу в отдаленных местностях России. В частности, произошли изменения в системе денежного довольствия военнослужащих (расширился диапазон постоянных выплат, увеличились их размеры), начался процесс формирования пенсионного законодательства. Право на пенсию приобреталось беспорочной службой в течение установленного срока. Пенсии нижним воинским чинам в силу полученных увечий назначались из средств Государственного казначейства, Александровского Комитета раненых, инвалидного капитала (сообразно разряду раненых), средств эмеритальной кассы. Последние назначались независимо от пенсий из Государственного Казначейства и сохранялись при возвращении на службу³.

В целом, в Российской империи в силу действовавшего законодательства к военному, к военнослужащим относились, кроме регулярных войск, находившихся на действительной службе, все бессрочно отпускные и отставные нижние чины и их семьи, а также население казачьих войск. Отметим, что представители военного сословия не входили в число законодательно закрепленных сословных групп, но подлежали обязательной переписи.

В период советского государства был принят ряд актов, регламентировавших правовое положение военнослужащих. В числе первых законодательных актов Декреты СНК (1917 г.) «О выборном начале организации власти в армии» и «Об уравнивании всех военнослужащих в правах»⁴, отменявшие воинские чины, звания, знаки различия и преимущества. К числу основных мероприятий в послереволюционный период следует отнести: установление и совершенствование организации войск; установление способов и порядка комплектования вооруженных сил; организация прохождения военной служ-

¹ Табель о рангах. 24 января 1722 г. // Памятники русского права / Под ред. К.А. Софроненко. Вып. 8. – М., 1961. С. 179-204.

² Шафигулина С.Р. Формы социальной защиты инвалидов войны по российскому законодательству XIX в. // Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики. 2012. № 9 (23). Ч. 1. С. 200.

³ Шафигулина С.Р. Социально-правовой статус отставных военных и членов их семей по законодательству России XIX в. // Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики. 2013. № 10 (36). Ч. 1. С. 194.

⁴ Декреты Советской власти. – М., 1957. Т. 1.

бы и подготовки кадров военных; расквартирование войск; организация и осуществление их всестороннего обеспечения¹.

Основой советского законодательства, регламентировавшего статус военнослужащих, стал Закон о всеобщей воинской обязанности, который признал за военнослужащими комплекс социально-экономических, политических и личных прав и свобод, а также обязанности граждан, предусмотренные Конституцией СССР (ст. 65). Аналогичные нормы содержались в Конституции РСФСР и соответствующем законодательстве.

К числу правовых актов, содержащих такие нормы, относятся также Положения о прохождении военной службы, о различных видах натурального и денежного довольствия военнослужащих, о льготах, пенсиях и пособиях военнослужащим и их семьям, законодательные акты о юридической ответственности военнослужащих.

В 70-80 гг. XX в. был принят ряд законов, закреплявших права, свободы, обязанности и ответственность военнослужащих, а также основы государственной политики в области правовой и социальной защиты военнослужащих и членов их семей.

С принятием Конституции Российской Федерации возникла необходимость принятия законов, определяющих правовой статус военнослужащих и членов их семей: в 1998 г. был принят Федеральный закон «О воинской обязанности и военной службе»², который регламентировал отношения в области воинской обязанности и военной службы в целях реализации гражданами Российской Федерации; в 1998 г. «О статусе военнослужащих».

Таким образом, определяющим фактором становления и развития правового статуса военнослужащих является становление и эволюция государства и его институтов. Необходимость юридического закрепления статуса военнослужащих определена спецификой выполняемых функций. Юридическое закрепление статуса военнослужащих развивалось от частных установлений до нормативных актов общегосударственного значения.

Самарин А.В.,
магистрант Астраханского государственного университета
Samarin A.V.,
graduate student Astrakhan State University

**СИСТЕМА ВОИНСКИХ ПРЕСТУПЛЕНИЙ В СОВЕТСКОЙ РОССИИ
(1945-1991 гг.)
SYSTEM OF WAR CRIMES IN SOVIET RUSSIA (1945-1991)**

Аннотация. В статье представлена система воинских преступлений в уголовном праве России послевоенного периода. Автор отмечает, что в по-

¹ Щербаков Ю.В. Управление строительством Красной Армии в первые годы Советской власти: дискуссии в высшем государственном руководстве // Управленческое консультирование. 2016. № 8 (92). С. 115.

² Федеральный закон «О воинской обязанности и военной службе» // Российская газета. № 63-64. 02.04.1998.

слевоенный период развития Российского государства уголовное и военное законодательство, устанавливающее ответственность за воинские преступления, развивались достаточно интенсивно. Преступления против военной службы относились к числу наиболее опасных преступлений.

Ключевые слова: преступление, военная служба, наказание, ответственность, уголовный кодекс.

Abstract. The article presents systematisch crimes in criminal law of Russia of the postwar period. The author notes that in the postwar period of development of the Russian state, criminal and military-criminal legislation, establishing responsibility for war crimes developed rather intensively. Crimes against military service were among the most dangerous crimes.

Key words: crime, military service, punishment, responsibility, penal code.

Ответственность военнослужащих послевоенного периода регламентировалась совокупностью законодательных актов, основными из которых выступают:

- Закон СССР «Об уголовной ответственности за воинские преступления» от 25 декабря 1958 г.¹;
- Дисциплинарный устав Вооруженных Сил Союза ССР 1960 г.² (введен в действие Указом Президиума ВС СССР от 23.08.1960 «О дисциплинарном уставе и Уставе внутренней службы Вооруженных Сил Союза ССР»³);
- Уголовный кодекс РСФСР 1960 г.⁴

Статья 3 Дисциплинарного устава Вооруженных Сил Союза ССР 1960 г. содержала перечень обязанностей военнослужащего, который во многом определил систему преступлений против военной службы:

- строгое соблюдение действующих законов, неукоснительное выполнение требований военной присяги, военных уставов, приказов непосредственных начальников;
- стойкое принятие всех тягот и лишений военной службы («не щадить своей крови и самой жизни при выполнении воинского долга»);
- хранение государственной, а также военной тайны;
- добросовестность в изучении военного дела, бережное отношение к военному, а также народному имуществу;
- оказывание уважения начальникам, неукоснительное соблюдение правил воинской вежливости, а также отдания воинской чести;
- достойное поведение вне расположения части.

Наибольший интерес представляет Закон СССР «Об уголовной ответственности за воинские преступления» от 25 декабря 1958 г. Понятие «преступление» являлось единым для всего советского законодательства рассмат-

¹ Закон СССР «Об уголовной ответственности за воинские преступления» от 25 декабря 1958 г. // Ведомости ВС СССР. 1959. № 1. Ст. 10.

² Дисциплинарный устав Вооруженных Сил Союза ССР 1960 г. // Ведомости ВС СССР. 1960. № 34. Ст. 325.

³ Указ Президиума ВС СССР от 23.08.1960 «О дисциплинарном уставе и Уставе внутренней службы Вооруженных Сил Союза ССР» // Ведомости ВС СССР. 1960. № 34. Ст. 325.

⁴ Уголовный кодекс РСФСР 1960 г. // Ведомости ВС СССР. 1960. № 40. Ст. 591.

риваемого периода, в том числе для законодательства, которое предусматривало ответственность за военные преступления. Однако Закон 1958 г. отразил специфику ответственности за преступления, совершаемые в воинской среде.

Статья 1 Закона СССР «Об уголовной ответственности за воинские преступления» 1958 г. содержит определение воинского преступления, в соответствии с которым воинским преступлением признавалось всякое преступное деяние, направленное против установленного порядка несения военной службы. Субъектами такого вида преступлений выступали военнослужащие, а также военнообязанные, проходящие учебные сборы. Обращает на себя внимание, что гражданские лица также могли нести ответственность на основании Закона 1958 г., если признавались соучастниками воинских преступлений. Исследование норм Закона СССР «Об уголовной ответственности за воинские преступления» 1958 г. позволило классифицировать воинские преступления. К первой группе отнесены преступления, нарушающие определенные, предусмотренные законом правила:

- нарушения правил, предусмотренных для эксплуатации и вождения машин (ст. 16);
- нарушение правил, предусмотренных для подготовки полетов и полетов (ст. 17);
- нарушение правил, предусмотренных для кораблевождения (ст. 18);
- нарушение правил, предусмотренных для караульной службы (ст. 19);
- нарушение правил несения караульной службы (ст. 20);
- нарушение правил, предусмотренных для несения службы в дежурных подразделениях, а также на радиотехнических постах (ст. 21);
- нарушение правил, предусмотренных для несения внутренней службы (ст. 22).

Ко второй группе целесообразно отнести преступные деяния, связанные с нарушением служебной субординации, а также преступления, направленные против сослуживцев. К рассматриваемой группе относятся:

- сопротивление военнослужащего своему непосредственному начальнику, а также принуждение начальника к нарушению служебных обязанностей (ст. 4);
- угроза со стороны военнослужащего начальнику (ст. 5);
- насильственные действия, совершенные военнослужащим в отношении своего начальника (ст. 6);
- оскорбление начальника подчиненным и оскорбление начальником подчиненного (ст. 7);
- оскорбление путем насильственного действия одним военнослужащим другого военнослужащего (при отсутствии между ними отношений старшинства или подчиненности) (ст. 8).

Третья группа включает в себя преступные деяния, связанные с выполнением военнослужащими служебных обязанностей:

- неповиновение (отказ выполнять приказ начальника, умышленное неисполнение приказа) (ст. 2);

- неисполнение военнослужащим приказа (ст. 3);
- самовольная отлучка военнослужащего, проходящего срочную службу, с места службы или из части продолжительностью более одних суток, но не более трех суток или повторная отлучка менее одних суток, но совершенная в течение трех месяцев после первой (ст. 9);
- самовольное оставление места службы или части продолжительностью более трех суток (ст. 10);
- дезертирство (оставление места службы или воинской части в целях уклонения от воинской службы) (ст. 11);
- самовольное оставление части, осуществленное в условиях боевой обстановки (ст. 12);
- уклонение военнослужащего от несения воинской службы каким-либо способом, включая членовредительство (ст. 13);
- утрата/промазывание военного имущества (ст. 14);
- умышленное уничтожение, а также повреждение военного имущества (ст. 15);
- разглашение военной тайны, а также утрата документов, которые содержат военную тайну (ст. 23);
- злоупотребление властью, а также превышение власти и халатное отношение к военной службе (ст. 24).

Четвертая группа включает преступления, совершение которых характерно для военного времени:

- оставление, а также сдача средств ведения войны противнику (ст. 25);
- оставление погибающего военного корабля командиром, не выполнившим предусмотренных служебных обязанностей (ст. 26);
- самовольное оставление военнослужащим поля боя, а также отказ во время сражения действовать оружием (ст. 27);
- добровольная сдача военнослужащим в плен по малодушию или трусости (ст. 28);
- преступные действия со стороны военнослужащего, который находится в плену (добровольное участие в работах, которые имеют военное значение и т.д.) (ст. 29);
- мародерство (ст. 30);
- насильственные действия в отношении населения в районах военных действий (ст. 31);
- дурное обращение с военнопленными (ст. 32);
- незаконное присвоение и ношение отличительных знаков Красного Креста и Красного Полумесяца, а также злоупотребление ими (33).

Нормы Закона СССР «Об уголовной ответственности за воинские преступления» были включены в Уголовный кодекс РСФСР 1960 г.¹ (ст. 237-269). В судебной практике применялись статьи УК РСФСР 1960 г.

¹ Уголовный кодекс РСФСР 1960 г. // Ведомости ВС СССР. 1960. № 40. Ст. 591.

Существенные изменения в военно-уголовное законодательство в области регламентации ответственности за воинские преступления были внесены Указом Президиума Верховного Совета СССР от 15 декабря 1983 г. Впервые в истории отечественного права была предусмотрена ответственность за нарушение военнослужащими, не состоящими в отношениях подчиненности, уставных правил (новая редакция ст. 8 Закона СССР «Об уголовной ответственности за воинские преступления» 1958 г.). Новая редакция позволила квалифицировать различного рода насильственные действия в качестве воинских преступлений¹.

Необходимо отметить, что много внимания в рассматриваемый период советский законодатель уделил такому виду преступления, как уклонение военнослужащего от несения военных обязанностей путем:

- предоставления фальсифицированных документов о наличии болезни;
- причинения себе какого-либо повреждения;
- симуляции заболевания².

Уголовный кодекс РСФСР увеличил и максимальный порог наказания за данный вид преступления с 5 до 7 лет лишения свободы.

Однако в 1991 г. была объявлена амнистия для лиц, отбывающих наказание по ст. 8, 10, 11, 13 Закона СССР «Об уголовной ответственности за воинские преступления» 1958 г.³ Амнистия объявлена в связи с выводами, которые представила Комиссия по проверке объективности и полноты расследования причин гибели, а также травматизма военных строителей и военнослужащих в мирное время. В соответствии с Закон СССР от 1 ноября 1991 г. № 63-Н «Об амнистии военнослужащих, уклонившихся от военной службы»:

- от наказания освобождались лица, которые отбывали наказания за такие военные преступления, как самовольное оставление места службы, а также части, дезертирство, уклонение от воинской службы путем членовредительства или другим способом (ст. 1);

- все дела, не рассмотренные судами, а также все следственные дела по указанным выше преступлениям прекращались (ст. 2);

- снималась судимость с лиц, освобожденных от наказания на основании амнистии (ст. 3);

- лица, попавшие под действие амнистии, освобождались как от основного, так и от дополнительного наказания (ст. 4);

- амнистия не применялась к лицам, которые, помимо перечисленных выше преступлений, совершили другие преступления, наказания за которые превышали два года лишения свободы.

¹ Израилев И.И. Развитие советского уголовного законодательства о преступлениях против порядка подчиненности и воинских уставных взаимоотношений // Северо-Кавказский юридический вестник. 2009. № 1. С. 88.

² Горелов С.М. Правовая регламентация ответственности за уклонение от исполнения обязанностей военной службы путем симуляции болезни или иным способом по уголовным кодексам России // ЮРИСТЪ-ПРАВОВЕДЪ. 2009. № 5. С. 42.

³ Закон СССР от 1 ноября 1991 г. № 63-Н «Об амнистии военнослужащих, уклонившихся от военной службы» // Ведомости ВС СССР. 1991. № 5. Ст. 1285.

Таким образом, в послевоенный период развития Российского государства уголовное и военно-уголовное законодательства, устанавливающее ответственность за воинские преступления, развивались достаточно интенсивно. Преступления против военной службы относились к числу наиболее опасных преступлений.

Тюренкова К.А.,

канд. полит. наук, доцент кафедры теории и истории государства и права Астраханского филиала Международного юридического института

Донская Е.В.,

старший преподаватель кафедры теории и истории государства и права Астраханского филиала Международного юридического института

Tyurenkova K.A.,

Cand. polit. Sci., Associate Professor theory and history of state and law
Astrakhan branch of the International Law Institute

Donskaya E.V.,

Senior lecturer of the Department of Theory and History of State and Law
Astrakhan branch of the International Law Institute

**ЗАЩИТА ГОСУДАРСТВАМИ СВОИХ ГРАЖДАН ВО ВРЕМЯ
ВООРУЖЕННЫХ КОНФЛИКТОВ, ПРОИСХОДЯЩИХ
НА ТЕРРИТОРИИ ДРУГОГО ГОСУДАРСТВА
PROTECTION OF STATE CITIZENS BY STATES DURING ARMED
CONFLICTS OCCURRING ON THE TERRITORY OF ANOTHER STATE**

***Аннотация.** Статья посвящена исследованию общественных отношений, складывающихся в сфере реализации механизмов защиты прав соотечественников, проживающих за рубежом, во время вооруженных конфликтов. Затрагивается проблема, касающаяся механизма возвращения российских граждан в Россию.*

***Ключевые слова:** вооруженный конфликт, комбатанты, некомбатанты, гражданское население, иностранные граждане.*

***Abstract.** The article investigates the social relations in the sphere of implementation mechanisms for the protection of the rights of compatriots living abroad, in times of armed conflict. It raises issues relating to the return mechanism of the Russian citizens in Russia.*

***Key words:** armed conflict, combatants, non-combatants, civilians and foreign nationals.*

Защита государствами своих граждан, находящихся за рубежом, приобретает особую актуальность, когда на территории государства пребывания возникает угроза их жизни и здоровью. Здесь, в первую очередь, речь идет о защите своих граждан, находящихся на территории государства – участника

вооруженного конфликта и подпадающих под категорию гражданского населения (некомбатанты).

В широком смысле правовое положение иностранцев-некомбатантов на территории государства, находящегося в условиях вооруженного конфликта, подпадает под действие как международных конвенций, связанных с правами человека вообще, так и конкретных международных конвенций, посвященных защите в условиях вооруженных конфликтов. К последним, в первую очередь, относятся: Женевская конвенция «О защите гражданского населения во время войны» 1949 г. (IV Конвенция)¹; Дополнительный протокол к Женевским конвенциям 1949 г. от 8 июня 1977 г. (Протокол I)²; Московское соглашение о первоочередных мерах по защите жертв вооруженных конфликтов 1993 г.³ (в рамках СНГ) и другие.

Статус иностранных граждан на территории государства пребывания, находящегося в условиях вооруженного конфликта, аналогичен статусу, который имеют иностранцы в мирное время, за некоторыми возможными исключениями. Так, согласно четвертой Женевской конвенции 1949 г. и Протоколу I к ней 1977 г. иностранцам, находящимся на территории стороны, участвующей в конфликте, предоставлено право покинуть данную территорию в начале или во время конфликта при условии, что такой выезд не противоречит государственным интересам страны пребывания. В случае отказа в разрешении на выезд иностранец имеет право на пересмотр этого решения в кратчайшие сроки судом или соответствующим административным органом. Иностранцы будут получателями присылаемой им коллективной или индивидуальной помощи. Им будет оказываться медицинская помощь, предоставлена возможность лечения в больницах наравне с собственными гражданами. Наравне с последними государство пребывания предоставляет иностранцам возможность покидать районы, подвергнувшиеся опасности. Принудительные работы в отношении иностранцев и их поселение в определенном населенном пункте или их интернирование допускаются только в исключительных случаях для обеспечения безопасности самого государства их пребывания. Но в любом случае государство не может принуждать находящихся на его территории граждан других государств служить в его вооруженных силах.

Что касается статуса иностранных граждан, находящихся на оккупированных территориях, то здесь применяется положение, согласно которому

¹ Женевская конвенция о защите гражданского населения во время войны (Вместе с «Проектом Соглашения о санитарных и безопасных зонах и местностях», «Проектом Правил, касающихся коллективной помощи гражданским интернированным») (Заключена в г. Женеве 12.08.1949) (с изм. от 08.12.2005) // Действующее международное право. Т. 2. – М.: Московский независимый институт международного права, 1997. С. 681–731. (Извлечение).

² Дополнительный протокол к Женевским конвенциям от 12 августа 1949 г., касающийся защиты жертв международных вооруженных конфликтов (Протокол I) (Вместе с «Правилами, касающимися опознавания», «Удостоверением журналиста, находящимся в опасной командировке») (Подписан в г. Женеве 08.06.1977) // Международная защита прав и свобод человека. Сборник документов. – М.: Юридическая литература, 1990. С. 570–635.

³ Московское соглашение о первоочередных мерах по защите жертв вооруженных конфликтов (Москва, 24 сентября 1993 года) // Содружество. Информационный вестник Совета глав государств и Совета глав правительств СНГ. 1993. № 4. С. 40–43.

угоны и депортирование иностранцев с оккупированной территории на территорию оккупирующей державы или территорию какого-либо другого государства воспрещены. Допускается лишь возможность эвакуации мирного населения из какого-либо оккупированного района в целях обеспечения безопасности самого населения или в исключительных случаях военного характера. Оккупирующая армия может привлекать лиц из числа мирного населения, достигших восемнадцати лет, в том числе и иностранных граждан, к принудительным работам в пределах оккупированной территории, если это необходимо для нужд самой армии или связано с поддержанием жизнедеятельности коммунальных предприятий, питанием, жильем, здоровьем населения. На оккупирующую армию при этом возлагается прямая обязанность по обеспечению гражданского населения на оккупированной территории продовольствием, санитарными материалами, работами учреждений здравоохранения.

Говоря о механизме защиты государством своих граждан, находящихся за рубежом, необходимо рассмотреть гарантии этой защиты, которые предусмотрены как международными актами, так и внутригосударственным законодательством так называемого «покровительствующего» государства.

На международном уровне эти гарантии содержатся в различных международных актах. Так, в Уставе ООН¹ говорится, что Совет Безопасности ООН несет главную ответственность за поддержание мира. Протокол I 1977 г. к Женевским конвенциям 1949 г. прямо относит к военным преступлениям ряд умышленных действий против физических лиц (включая иностранцев) в условиях вооруженных конфликтов.

Правила, нашедшие свое воплощение в виде общепризнанных принципов и норм международного права в сфере прав человека, по мнению профессора О.И. Тиунова, можно рассматривать в качестве определенных международно-правовых стандартов. Эти стандарты юридически обязывают государства предоставлять лицам, находящимся под их юрисдикцией, ряд прав и свобод. Однако сами государства не могут посягать на эти права и свободы². Вместе с тем государства обязаны сотрудничать друг с другом с целью обеспечения взятых на себя обязательств на международном уровне. Осуществление такого сотрудничества связано с рядом международно-правовых мер, к которым в первую очередь относятся международные процедуры в сфере обеспечения прав человека, международный контроль, международная уголовная ответственность физических лиц за грубые нарушения норм о правах человека.

В Российской Федерации вопросу защиты и покровительства своих граждан, находящихся за рубежом, посвящен целый ряд законодательных актов. Это прежде всего Конституция РФ 1993 г., Закон РФ «О гражданстве

¹ Устав Организации Объединенных Наций (Принят в г. Сан-Франциско 26.06.1945) // Сборник действующих договоров, соглашений и конвенций, заключенных СССР с иностранными государствами». Вып. XII. – М., 1956. С. 14–47.

² Международное публичное право: Учебник / Под ред. Г.В. Игнатенко и О.И. Тиунова. – М.: Юрист, 2011. С. 527–528.

Российской Федерации» 2002 г.¹ с последующими дополнениями, Закон РФ «О государственной политике Российской Федерации в отношении соотечественников за рубежом» 1999 г.², Указ Президента РФ от 2 ноября 1994 г. № 2058 «О мерах в случае возникновения чрезвычайных ситуаций для деятельности за границей учреждений Российской Федерации и российских граждан, находящихся за рубежом»³.

Согласно Конституции РФ (п. 2 ст. 61) «Российская Федерация гарантирует своим гражданам защиту и покровительство за ее пределами». В Указе Президента РФ от 2 ноября 1994 г. № 2058 «О мерах в случае возникновения чрезвычайных ситуаций для деятельности за границей учреждений Российской Федерации и российских граждан, находящихся за рубежом» дан исчерпывающий перечень решений, принимаемых Президентом РФ в условиях чрезвычайных ситуаций, к которым данный Указ, в частности, относит «участие страны пребывания в вооруженных конфликтах». Согласно п. 2 Указа в случае возникновения чрезвычайных ситуаций Президентом РФ принимаются следующие решения:

- об эвакуации российских граждан;
- об использовании сил и средств для обеспечения эвакуации российских граждан;
- о временном прекращении (ограничении) деятельности заграничных учреждений РФ.

Иллюстрацией реализации данного Указа может служить Распоряжение Президента РФ от 16 августа 1998 г. № 307-РП «Об эвакуации российских граждан из Демократической Республики Конго»⁴, принятое в связи с обострением внутривнутриполитической обстановки в этой республике, представлявшей угрозу жизни и безопасности находившихся в ней российских граждан.

¹ Федеральный закон «О гражданстве Российской Федерации» от 31.05.2002 № 62-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 03.06.2002. № 22. Ст. 2031.

² Федеральный закон «О государственной политике Российской Федерации в отношении соотечественников за рубежом» от 24.05.1999 № 99-ФЗ (ред. от 23.07.2013) // Собрание законодательства РФ. 31.05.1999. № 22. Ст. 2670.

³ Указ Президента РФ «О мерах в случае возникновения чрезвычайных ситуаций для деятельности заграничных учреждений Российской Федерации и российских граждан, находящихся за рубежом» от 02.11.1994 № 2058 // Собрание законодательства РФ. 07.11.1994. № 28. Ст. 2971.

⁴ Распоряжение Президента РФ «Об эвакуации российских граждан из Демократической Республики Конго» от 16.08.1998 № 307-рп // Собрание законодательства РФ. 24.08.1998. № 34. Ст. 4079.

Федянина П.,
студентка Астраханского государственного университета
Тюренкова К.А.,
канд. полит. наук, доцент кафедры теории и истории государства и
права Астраханского филиала Международного юридического института
Fedyanina P.,
female student Astrakhan State University
Tyurenkova K.A.,
Cand. polit. Sci., Associate Professor theory and history of state and law As-
trakhan branch of the International Law Institute

**МЕЖДУНАРОДНО-ПРАВОВЫЕ АСПЕКТЫ БОРЬБЫ
С ТЕРРОРИЗМОМ НА ВОЗДУШНОМ ТРАНСПОРТЕ
INTERNATIONAL LEGAL ASPECTS OF COMBATING
TERRORISM IN AIR TRANSPORT**

***Аннотация.** Анализ и изучение терроризма представляет собой сложную и запутанную проблему, в которой пока гораздо меньше четких правовых установлений, чем это кажется на первый взгляд. К настоящему времени терроризм и связанные с ним деяния получили специальную криминализацию в уголовном праве большинства стран мира. При этом современное уголовное законодательство содержит целые системы норм об ответственности за преступления террористического характера, существенно отличающиеся друг от друга в различных странах. Преодолеть эти трудности возможно в случае выработки общепризнанного определения понятия «международный терроризм» и придания ему юридически обязательной силы международным договором универсального характера. По результатам проведенного исследования в статье приводятся актуальные данные о современном состоянии решения международным сообществом проблемы международного терроризма на воздушном транспорте, о факторах, влияющих на этот процесс.*

***Ключевые слова:** международный терроризм, преступление международного характера, международный договор.*

***Abstract.** Analysis and studying of the terrorism in all its facets is a complex entangled problem with less clear legal regulation. Hitherto terrorism and actions connected to it have been criminalized by the majority of states. There are in modern criminal law whole systems of rules on criminal liability for terrorism which differs considerably from country to country. The author notes that differences in definitions that are enshrined in them hinders international cooperation in criminal matters with respect to terrorist cases. These difficulties can only be overcome through elaboration of a universally recognized definition of the notion of international terrorism and making it legally binding via its inclusion into a universal convention. The issue of definition of international terrorism is an important part of an efficient mutual assistance among states in fight against this crime. In this*

article the author accounts of actual ways of tackling by the international community of the issue of criminalization of international terrorism and of factors influencing them.

Key words: *International terrorism, the crimes of international significance, an international treaty.*

Терроризм на воздушном транспорте – одно из самых страшных явлений современности. Его сложно предвидеть и предугадать, он принимает новые формы и угрожающие масштабы. Террористическая деятельность на воздушном транспорте сопровождается большими человеческими жертвами, влечет серьезные разрушения, обостряет международные отношения. Вследствие терактов только на воздушных судах за последние двадцать лет погибло несколько тысяч человек и причинен колоссальный материальный ущерб. Поэтому борьба с терроризмом в самых разных его проявлениях, в том числе на воздушном транспорте, остается одной из главных задач любого государства.

Воздушная транспортная инфраструктура в международных перевозках имеет стратегическое значение, превращая воздушное сообщение в жизненно важную артерию современной цивилизации. Ведь каждый день во всем мире выполняются 100 тысяч авиарейсов, которыми пользуются около 10 миллионов пассажиров. Воздушный транспорт, как самый распространенный символ глобализации, всегда был привлекательной мишенью для террористов. Поскольку любой подобный акт вызывает широкий резонанс, парализует деятельность транспортных узлов, дестабилизирует положение в обществе и подрывает веру людей в безопасность гражданской авиации.

Одной из главных целей в обеспечении безопасности объектов воздушного транспортного комплекса, несомненно, является совершенствование правовых основ этой проблемы.

В свое время мировое сообщество адекватно отреагировало на динамику роста воздушного терроризма. Так, после нескольких происшествий, был принят ряд ключевых документов, которые по сей день являются универсальной международной правовой базой для борьбы с терроризмом и иными актами незаконного вмешательства в деятельность гражданской авиации. В данных документах раскрываются основные направления консолидации внутригосударственных и межгосударственных средств противодействию терроризму в сфере безопасного функционирования воздушного транспортного комплекса. Среди таких актов можно отметить: Чикагскую конвенцию о международной гражданской авиации (1944 г.), Токийскую конвенцию о правонарушениях и некоторых других действиях, совершенных на борту воздушного судна (1963 г.), Гаагскую конвенцию о борьбе с незаконным захватом воздушных судов (1970 г.), Монреальскую конвенцию о борьбе с незаконными актами, направленными против безопасности гражданской авиации (1971 г.), Монреальскую конвенцию о маркировке пластических взрывчатых веществ в целях их обнаружения (1991 г.), Монреальский дополни-

тельный протокол о борьбе с незаконными актами насилия в аэропортах, обслуживающих международную гражданскую авиацию (1988 г.), Декларацию о мерах ликвидации международного терроризма (1994 г.).

Эти правовые акты определяют деятельность гражданской авиации и имеют огромное значение для всей системы безопасности воздушных перевозок. Так, в рамках Чикагской конвенции о международной гражданской авиации 1944 г., была учреждена Международная организация гражданской авиации (далее – ИКАО), являющаяся основным органом в сфере обеспечения авиационной безопасности. Одной из важнейших задач ИКАО является разработка правовых основ для обеспечения безопасности пассажиров и воздушного транспорта. Исходя из этого, создаются стандарты, касающиеся выявления и предотвращения террористических угроз, связанных с гражданской авиацией, и являющиеся обязательными для всех Договаривающихся государств.

Российская Федерация, ратифицировав Чикагскую конвенцию 1944 г, фактически приняла для исполнения и реализации нормативные документы этой организации на своей территории¹. Так, Руководство по безопасности для защиты гражданской авиации от актов незаконного вмешательства ставит основной задачей «обеспечение безопасности и защиты пассажиров, членов экипажа, наземного персонала, населения, воздушных судов и средств и служб аэропорта от актов незаконного вмешательства². В документе подчеркивается, что «эффективное обеспечение безопасности гражданской авиации может быть достигнуто путем разработки, введения и обновления всеобъемлющих, гибких эффективных национальных законов, правил, программ, мер и процедур».

Впрочем, окончательное становление международной системы мер по противодействию воздушному терроризму как целостного инструментария мирного сообщества сформировалось в Совете Безопасности ООН. В его рамках была принята Резолюция 2309 «О безопасности воздушных перевозок», в которой СБ ООН призвал государства-члены сотрудничать с ИКАО, укреплять международное и региональное сотрудничество с целью обмена информацией и работу пограничного контроля, правоохранительных органов и уголовного правосудия, чтобы более эффективно противостоять угрозе, исходящей от иностранных террористических боевиков на объекты гражданской авиации³.

В настоящее время продолжается разработка средств и методов, которые могли бы быть эффективно использованы для подавления угрозы безопасности гражданской авиации, а также национальной безопасности госу-

¹ Лукашук И.И. Международное право. – М.: БЕК, 2000. С. 124.

² Руководство по безопасности для защиты гражданской авиации от актов незаконного вмешательства (Doc 8973, издание 6-2002 ИКАО). Ч. 1, гл. 2, п. 2.1.1.

³ Резолюция Совета Безопасности ООН «Угрозы международному миру и безопасности, создаваемые террористическими актами»S/ RES/2309 (2016) (22 сентября 2016 г.) // ООН. Совет Безопасности ООН. Официальный сайт [Электронный ресурс] Режим доступа <http://www.un.org/ru/sc/documents/resolutions/2016.shtml>

дарств. Но террористические организации находятся в постоянном движении и пытаются использовать любые недостатки в системе безопасности объектов гражданской авиации.

Лишь за 2016 г. произошло несколько нападений на самолеты и аэропорты. Достаточно вспомнить об атаках на аэропорты Брюсселя и Стамбула. В результате этих терактов погибло 80 человек и пострадало более 500.

Анализ действующего законодательства позволяет утверждать, что основной причиной неэффективной работы по обеспечению транспортной безопасности является отсутствие единой координации и международного сотрудничества в деятельности правоохранительных органов и комплексного подхода к решению проблемы безопасности на воздушном транспорте¹.

На основании вышесказанного можно сделать ряд выводов. Во-первых, необходима согласованность позиций государств, вне зависимости от их геополитических предпочтений, по вопросам, связанным с обеспечением авиационной безопасности. Во-вторых, пристального внимания заслуживают вопросы гармонизации и унификации национального и международного законодательства в области обеспечения безопасности на воздушном транспорте. В третьих, требуется разработка сбалансированной уголовно-правовой политики со стороны государств к такому опасному явлению, как терроризм на воздушном транспорте.

Современные международные подходы к этой проблеме должны быть объективно нацелены на применение комплекса превентивных межгосударственных мер, блокирующих террористическую деятельность в мировом масштабе и тесно связанных с постоянным мониторингом процессов, происходящих в обществе, как конкретной социально-экономической целостности.

¹ Духно Н.А., Васильев Ф.П. Современные аспекты и проблемы обеспечения безопасности на транспорте // Теория права и государства. 2011. № 4.

СЕКЦИЯ № 2 ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

Абушова А.Э.,
студентка Астраханского филиала Международного юридического института

Иванова Л.А.,
канд. юрид. наук, доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин
Астраханского филиала Международного юридического института

Abushova A.E.,
student of the Astrakhan branch International Law Institute

Ivanova L.A.,
Cand. jurid. Sci., Associate Professor of the Department of Civil Law Disci-
plines Astrakhan branch of the International Law Institute

ЗАЩИТА ТРУДОВЫХ ПРАВ РАБОТНИКОВ В КОММЕРЧЕСКИХ ОРГАНИЗАЦИЯХ PROTECTION OF LABOR RIGHTS OF EMPLOYEES IN COMMERCIAL ORGANIZATIONS

***Аннотация.** На основе анализа нормативно правовых актов и подходов ученых в области трудового законодательства сформулирована позиция: для успешной реализации защиты трудовых прав работников необходимо создание специализированных судов по рассмотрению трудовых споров и принятие Трудового процессуального кодекса РФ.*

***Ключевые слова:** защита прав работников, трудовое законодательство, субъективные права работников.*

***Abstract.** Based on the analysis of normative legal acts and scientific approaches in the field of labor law formulated position: for the successful implementation of the protection of labor rights of employees must be the creation of specialized courts to hear labor disputes and the adoption of the Labour Procedure Code*

***Key words:** protection of workers' rights, labor law, subjective rights of workers.*

Знать основы трудового законодательства необходимо каждому гражданину. Трудовое законодательство вступило в новый этап формирования еще в конце 2001 г., когда был принят Трудовой кодекс РФ (ТК РФ) (введен в действие с 1 февраля 2002 г.). Впоследствии трудовое законодательство неоднократно подвергалось изменениям. Наиболее значительные изменения и дополнения были внесены в ТК РФ Федеральным законом от 30 июня 2006 г. № 90-ФЗ «О внесении изменений в Трудовой кодекс Российской Федерации, признании не действующими на территории Российской Федерации некоторых нормативных правовых актов СССР и утратившими силу некоторых законодательных актов (положений законодательных актов) Российской Феде-

рации». Изменениям, которые претерпело трудовое законодательство в июне 2006 г., подверглись положения, касающиеся нормативного регулирования трудового законодательства и трудовых отношений в сфере рабочего времени и времени отдыха работающих, в сфере оплаты труда, предоставления гарантий и компенсаций. Не остались без внимания и нормы, устанавливающие заключение, изменение и прекращение трудового договора, который был и остается основным способом регулирования отношений между работником и работодателем. Проводя реформы в сфере трудовых отношений и иных тесно связанных с ними отношений, законодатель стремится к созданию в России эффективного рынка труда, который позволил бы работникам иметь высокооплачиваемую работу и определенные условия труда, а работодателя обеспечил бы квалифицированными работниками.

Конституция РФ в п. 1 ст. 1 закрепляет, что «Российская Федерация – Россия есть демократическое федеративное правовое государство с республиканской формой правления». В п. 2 ст. 45 указывается на то, что «каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом»¹. Это предопределяет возможность человека самому осуществлять активные действия по защите законных прав.

Безусловно, данный способ защиты своих субъективных прав нашел отражение и в Трудовом кодексе РФ.

Законодатель в ст. 352 ТК РФ предусматривает четыре основных вида реализации защиты работником своих прав:

- самозащита работниками трудовых прав;
- защита трудовых прав и законных интересов работников профессиональными союзами;
- государственный контроль (надзор) за соблюдением трудового законодательства и иных нормативных правовых актов, содержащих нормы трудового права;
- судебная защита².

При определении понятия самозащиты важно помнить, что она может быть направлена только на работодателя, а не на, например, сотрудника Государственной инспекции труда, и выражается в действиях самого работника.

При этом, по мнению К.Н. Гусова, к самозащите трудовых прав следует отнести также индивидуальные и коллективные трудовые споры, так как эти формы, как правило, инициируются работником³.

Ввиду вышеизложенного, самозащитой считают фактические действия работника при посягательстве на его субъективные права, выраженном в незаконных действиях работодателя.

¹ Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12.12.1993 // Российская газета 25.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами РФ от 21.07.2014. № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ № 31. 2014. Ст. 4398.

² Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ (ред. от 03.07.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 03.10.2016) // Собрание законодательства РФ. № 1. 2002. Ст. 3.

³ Гусов К.Н. Комментарий к Трудовому Кодексу Российской Федерации. – СПб.: Юридический центр «Пресс», 2012. С. 332.

Законодатель не указал исчерпывающего перечня способов самозащиты в тексте ТК РФ, что может повлечь негативные последствия. Например, действия работника, нацеленные на защиту прав, могут выйти за рамки, установленные законом.

Это также происходит и из-за того, что каждый отдельный человек рассматривает сложившуюся ситуацию крайне субъективно. И то, что для одного будет вполне нормальным, другой расценит как неприемлемое ввиду ряда аспектов: психологического, физического, эмоционального.

Видится, что к способам самозащиты, не урегулированным правом, следует отнести следующие формы ее проявления. Итак, необходимо выделить непосредственно сами формы и причины, характеризующие самозащиту работником прав и интересов.

В первую очередь это самовольное оставление рабочего места.

Причина заключается в желании работника показать работодателю, что тот, выходя за рамки закона, каким-то образом нарушает его права.

Данное действие не является правомерным, однако в случае увольнения такого работника как раз за оставление рабочего места без объективных (по мнению работодателя) на то причин, суд, изучив реальные факты и мотив такого поведения работника, может обязать работодателя восстановить его в прежней должности.

Следующим способом защиты прав видится забастовка. Тем не менее в трудовом законодательстве забастовка рассматривается как способ разрешения коллективных трудовых споров.

Хотя законодатель и не предусматривает одиночную забастовку и, соответственно, условия для ее проведения, данный способ позволит привлечь к нарушению прав более широкий круг лиц.

Кроме того, абстрагируясь от вышеназванных специфичных способов самозащиты, необходимо обратить внимание и на следующие действия:

- расторжение трудового договора (ст. 80 «Расторжение трудового договора по инициативе работника (по собственному желанию)»), то есть выражение некоего протеста против нарушения прав;

- отказ от выполнения своих трудовых функций по основаниям ст. 99 «Сверхурочная работа», ст. 72.1 «Перевод на другую работу. Перемещение» ТК РФ.

В этих статьях отказ видится правомерным в связи с тем, что в них фактически закреплены субъективные права работников. В случае их нарушения – отказ не выйдет за рамки законности.

Закон действует, когда он применяется. Именно практика служит критерием оценки жизнеспособности ТК РФ, в ходе ее нарабатывается опыт субъектов трудового правоотношения, выявляются пробелы и несовершенство действующих правовых норм.

Способов защиты трудовых прав законодатель предусмотрел множество. Они охватываются судебной или несудебной формами защиты трудовых прав. Одним из таких способов несудебной формы защиты является защита

трудовых прав профсоюзами. ТК РФ предусматривает несколько форм реализации профсоюзами защитной функции: рассмотрение обращений членов профсоюзов; профсоюзный контроль; участие в реализации надзорных полномочий федеральной инспекции труда, в том числе и совместные проверки; участие профсоюзов в судебных разбирательствах, включая инициирование и подачу иска в суд и т. д. В соответствии со ст. 46 ГПК РФ и Федеральным законом о профсоюзах¹, профсоюз вправе обратиться в суд с иском в защиту трудовых прав и интересов как одного работника (по его заявлению), так и неопределенного круга работников. Конечно, профсоюз обращается в суд только при наличии доказательств нарушений трудовых прав работников. Можно предлагать реанимировать законодательство в части замены учета мнения представительного органа на его согласие, в том числе и при увольнении членов профсоюза², но это не выход из создавшейся ситуации. Необходимо усилить деятельность отраслевых профсоюзов, а не первичных их ячеек, важно предусмотреть в Отраслевых соглашениях льготы для членов отраслевых профсоюзов в защите их трудовых прав, в преимущественном оставлении на работе при сокращении, в распределении материальной помощи, путевок и т. д. Кроме того, важно создавать отраслевые комиссии по трудовым спорам, в состав которых входили бы члены профсоюзов. Таким образом, в несудебном порядке на уровне отраслевых комиссий по трудовым спорам разрешались бы возникающие трудовые разногласия с помощью профсоюзов. Думается, что установление этих льгот и гарантий, а также их соблюдение позволит укрепить авторитет отраслевых профсоюзов.

К сожалению, современные профсоюзы утратили свое былое значение, количество их членов ежегодно снижается, а работодатели откровенно игнорируют наличие профсоюзов в своих организациях. Часто профсоюзы самостоятельно не могут принудить работодателя соблюдать трудовое законодательство, и они заключают Соглашения с органами власти (например с Рострудом), либо вынуждены использовать такие средства, как обращение к Правительству РФ, к депутатам Государственной Думы и т.д. Представляется важным усилить авторитет профсоюзов, их роль в реализации основных функций. Функция представительства ярко проявляется в ст. 35-1 Трудового кодекса Российской Федерации (далее по тексту – ТК РФ). Данное направление реализуется через обязанность органов государственной власти и органов местного самоуправления обеспечивать условия для участия комиссий по регулированию социально-трудовых отношений (профсоюзов – если такие комиссии не образованы) в разработке и (или) обсуждении проектов законодательных и иных нормативных правовых актов, программ социально-экономического развития и т.д. Такие проекты актов в сфере труда, а также

¹ Федеральный закон от 12.01.1996 № 10-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» (с изм. и доп., вступ. в силу с 04.07.2016) // Собрание законодательства РФ, 15.01.1996. № 3. Ст. 148.

² Макарова В.А. Проблемы и перспективы развития профсоюзов в России [Текст] / В.А. Макарова, М.А. Гончаров // Наука: прошлое, настоящее, будущее: Материалы Международной научно-практической конференции / Отв. ред. А.А. Сукиасян. – Уфа, 2015. С. 78–84.

документы и материалы, необходимые для их обсуждения, направляются в комиссии (профсоюзы и объединения работодателей) органами, принимающими указанные акты. Фактически, профсоюзы участвуют в подготовке и обсуждении проектов актов в сфере труда формально, от их согласия или не согласия ничего не зависит. Можно даже сказать, что функция представительства профсоюзов – это их политическая функция. В этом плане реализация защитной функции профсоюзами более перспективна, это их юридическая функция.

В настоящее время для правильного применения норм трудового законодательства необходимо следовать по следующей схеме:

1. Необходимо определить правовой статус работника, его трудовую функцию, круг прав, обязанностей и ответственности.

2. Руководствуясь ст. 11 ТК РФ, следует определить характер возникших отношений: трудовые, гражданско-правовые, специальные и т.д.

В настоящее время с целью более эффективной защиты трудовых прав и работников, и работодателя необходимо большее внимание сосредоточить на дальнейшей работе по приведению ТК РФ в соответствие с общепризнанными принципами и нормами международного трудового права и Конституции РФ. Предложения правоведов о необходимости создания специализированных судов по рассмотрению трудовых споров и принятия Трудового процессуального кодекса РФ требует своего дальнейшего глубокого научного осмысления, объективного изучения доводов «за» и «против», учета реальной экономической и кадровой ситуации в России.

В завершение вышеизложенного стоит еще раз отметить, что самозащита работником своих законных субъективных прав гарантируется законодательством Российской Федерации в сфере труда и отсутствие исчерпывающего перечня таковых действий не является преградой для признания актов реальных действий самозащиты правомерными в судебном порядке.

Балакирова Т.А.,
студентка Астраханского филиала Международного юридического института
Иванова Л.А.,
канд. юрид. наук, доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин
Астраханского филиала Международного юридического института
Balakirova T.A.,
student of the Astrakhan branch International Law Institute
Ivanova L.A.,
Cand. jurid. Sci., Associate Professor of the Department of Civil Law
Disciplines Astrakhan branch of the International Law Institute

**СОЦИАЛЬНАЯ ЗАЩИТА ГРАЖДАН С ОГРАНИЧЕННЫМИ
ВОЗМОЖНОСТЯМИ**
**SOCIAL PROTECTION OF CITIZENS WITH LIMITED
OPPORTUNITIES**

***Аннотация.** Общество и государство не может бросить таких граждан на произвол судьбы, поэтому существует государственная система обеспечения материальными благами. В понимании нашего общества можно выделить несколько крайностей. Одна из них направлена на малообеспеченных и нетрудоспособных людей; другая находит свое отражение в масштабном толковании, таких как защита гражданина от негативного воздействия окружающей среды.*

***Ключевые слова:** социальная защита, граждане с ограниченными возможностями, инвалиды, нетрудоспособные.*

***Abstract.** Society and the state can not abandon such people to their fate, so there is a state system of provision of material goods. In understanding our society we can distinguish several extremes. One of them aimed at low-income and disabled people; the other is reflected in the large-scale interpretation, such as the protection of the citizen from the negative impact of the environment.*

***Key words:** social protection, citizens with disabilities, disabled, disabled.*

Социальные, культурные, экономические права комплексно гарантируют свободу человека в различных сферах и дают право защитить свои интересы. В основном в жизнеобеспечении многие люди не могут полагаться только на свои силы. Вот поэтому у людей возникает необходимость в защите своих жизненных прав. Каждый человек должен понимать, что в любой момент он может оказаться в жизненно трудной ситуации. Одинокие женщины, многодетные, недостаточно предприимчивые люди, инвалиды часто оказываются нуждающимися. Общество и государство не может бросить таких граждан на произвол судьбы, поэтому существует государственная система обеспечения материальными благами.

В понимании нашего общества можно выделить несколько крайностей. Одна из них направлена на малообеспеченных и нетрудоспособных людей;

другая находит свое отражение в масштабном толковании, таких как защита гражданина от негативного воздействия окружающей среды.

Весьма важной частью общества и государства являлась поддержка нетрудоспособного слоя населения. С давних времен этой проблемой были заинтересованы такие организации, как церковь, общественные объединения, общества взаимопомощи и другие. В основе действия со стороны учреждений, государственных органов лежит основополагающее представление и отношение к инвалидности. Это зависит от того, в каком обществе инвалид находится, и какое отношение применяется к нему. В разное историческое время было свое представление о нетрудоспособном населении и отношение к данной категории¹. Считалось, что в древнейшие времена много кочевых племен, которые рассматривали инвалидов бесполезными, потому что они не могли принимать участие в жизни племени и кочевники оставляли их, чтобы умереть, когда племя покидало старое место. Нетрудоспособность была объяснена в то время с действием сверхъестественных сил. Позже стали искать причины инвалидности. Например, глухих людей относили к категории необучаемых, потому что с ними было трудно общаться. С появлением христианства люди начали проявлять сочувствие и жалость к инвалидам. Также в древности считали, что инвалидность – это проявление нечисти, и лишь молитвами и ритуалами могла быть устранена. Но тем самым религиозные объединения заботились о нетрудоспособных. Кормили, одевали и обеспечивали положительное отношение к инвалидам со стороны населения. Но с развитием общества в древности впервые инвалидам стало доступно образование, что поддерживало отношение с обществом.

Социальное обеспечение – это государственная политика, которая направлена на предоставление различных видов материальной помощи и социального обслуживания, нуждающемуся населению, которые оказались в трудной жизненной ситуации².

Сюда можно отнести социально-бытовую, психолого-педагогическую, социально-правовую, социально-медицинскую поддержку³.

В качестве одного из направлений деятельности государства рассматривается регулирование в области социального обслуживания населения. Основные направления социальной политики Российской Федерации отражены в программно-правовых актах.

В Российской Федерации права участия инвалидов в жизни общества регулируются Конституцией РФ, специальными нормативно-правовыми актами. Они направлены на возможность наравне с другими гражданами реализовать свои экономические, политические, гражданские права и свободы. В Конституции Российской Федерации про права и свободы инвалидов отдель-

¹ Землянухина Н.С. Льготы отменить нельзя, сохранить // Вестник Астраханского государственного технического университета. 2014. № 3. С. 57.

² Гучкова А.Г. Социальное обеспечение и обслуживание пенсионеров. – М., 2013. С. 54.

³ Землянухина Н.С. Льготы отменить нельзя, сохранить // Вестник Астраханского государственного технического университета. 2014. № 3. С. 32.

но не оговариваются, а на равных правах со всеми гражданами государства, сохраняя при этом их равноправие¹.

Проблема инвалидности весьма актуальна для современного общества. В России каждый год впервые признаются лица с ограниченными возможностями свыше чем 1 млн. человек.

Не так давно Генеральная Ассоциация ООН утвердила дату 3 декабря – Международный День инвалидов. Цель при этом определялась тем, чтобы про данную категорию граждан не только заговорили, но и предпринимали какие-либо мероприятия для доступной и благоприятной среды.

В связи с некоторыми изменениями в экономических отношениях, которые негативно повлияли в целом на социальную среду, инвалиды оказались самым незащищенным слоем.

Стоит отметить, что тема инвалидности, весьма затрагиваемая и проблематичная тема в современном мире, это не только проблема общества, личности, но и государства, в общем. Такая категория людей не только нуждается в социальной поддержке, но и в понимании серьезных проблем со стороны общества².

В Российской Федерации довольно приоритетное место занимает социальная политика страны. Выделение причин социального неравенства и способов его преодоления – важная цель социальной политики, превратившейся на современном этапе в насущный вопрос, который связан с перспективами развития всего российского общества. Такие серьезные проблемы, как инвалидность, бедность, сиротство, стали объектом исследования социальной работы. Объединение современного общества во многом не совпадает с интересами мужчин и женщин, детей и взрослых, имеющих инвалидность. Символические препятствия, которые строятся обществом, разрушить куда сложнее, чем физические препятствия; здесь необходимо развитие таких культурных ценностей общества, как почтение человеческого достоинства, толерантность, гуманизм³.

Существует подход, который овладел вниманием к жизненной активности самих инвалидов. Речь идет о возникновении новой доктрины независимой жизни при параллельном акценте на ответную помощь и поддержку объединенным совладениям с испытаниями, вызванными инвалидностью.

Как уже отмечалось, гражданин с ограниченными возможностями имеет право на поддержку со стороны государства в качестве определенных видов гарантий и компенсаций. В Российской Федерации действует Федеральный закон от 24.11.1995 № 181-ФЗ (ред. от 29.12.2015) «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации». Данный закон отражает государственную политику в данном направлении, а так же говорится об осуществлении

¹ Захаров О.М., Тучкова Л.В. Основные этапы становления систем социального обеспечения // Право социального обеспечения России. – М.: Волтерс Клувер, 2004. С. 78.

² Иванова Р.И., Мачульская А.В. Право социального обеспечения: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Книжный мир, 2015. С. 77.

³ Миронова В.И. Право социального обеспечения и социальное право // Трудовое право. – М.: Интел-Синтез, 2011. № 12.

экономических, политических и других прав граждан с ограниченными возможностями. В каждых общественных отношениях в той или иной сфере существует ряд проблем, которые значительно ухудшает положения общества, и тема инвалидности не исключение. Конечно, хотелось отметить острую проблему в данной теме – это безбарьерная среда инвалидов. Безбарьерная среда инвалидов представляет собой комплексные объекты инфраструктуры, которые обеспечивают свободное пользование, либо передвижение инвалида для осуществления своих личных потребностей¹.

Условиями независимой жизни инвалидов и других незащищенных групп является доступность в передвижении, культуре, спорте, образовании, а также в достоверной информации. «Независимо жить» подразумевает в определении права человека свободно мыслить, принимать участие в экономических, политических, социальных сферах, доступ к труду и образованию, общественным зданиям, транспорту, средствам коммуникации, а также самостоятельно контролировать жизненные ситуации. В данное время в социальной среде проявление инвалидности стало весьма актуальным². Создание безбарьерной среды обеспечивает улучшение качества жизни людей с ограниченными возможностями³. Если в городах будет отсутствовать безбарьерная обстановка, то большинство трудностей, с которыми может столкнуться, инвалид не сможет самостоятельно преодолеть. Безусловно, не может идти речь о комплексной реабилитационной программе пока инвалид даже в пределах своей комнаты сталкивается с препятствиями в передвижении. Всем известно, что человек с ограниченными возможностями должен посещать медицинские учреждения, до которых нужно добраться транспортным средством, которое полноценно не оборудовано специальными техническими средствами.⁴ Также не стоит забывать о том, что следить за доступностью обязаны не только федеральные структуры, но и коммерческие организации. Допустим, при аренде помещения для магазина арендатор обязан соблюдать все правила и обеспечить безбарьерную среду для инвалидов. При нарушении данного регламента правонарушители будут нести административное правонарушение. Очень жаль, что пока полностью механизм не отработан по регулированию выполнения данных обязательств.

Проблемой безбарьерной среды для инвалидов заинтересовано не только государство, но и само общество. Так, в нескольких регионах России была проведена общественная акция «Доступ есть». В ней принимали участие журналисты и известные личности. Участники должны были ощутить себя инвалидом с помощью коляски. Цель данной акции состоит в том, чтобы выявить все отрицательные стороны и трудности в передвижении на ули-

¹ Никонов К.К., Стремоухов Д.В., Крюков С.В. Право социального обеспечения России: Краткие учебные курсы юридических наук. – М.: Норма, 2014.

² Технологии социальной работы // Учебник под общ. ред. проф. Л.Н. Холостовой. – М.: ИНФРА-М., 2012. С. 78.

³ Павленок П.Д. Теория и методика социальной работы: Учебное пособие. 9-е изд., испр. и доп. – К., 2009. С. 56.

⁴ Право социального обеспечения в России: Учебник / Андреев К.А. 2-е изд., с изм. и доп. – М.: Юрид. лит., 2011. С. 88.

цах, посещении общественных мест на инвалидной коляске, тем самым привлечь внимание чиновников и призвать к помощи окружающих людей¹.

Сегодня государством предпринимаются самые серьезные меры по данной проблеме. На государственном уровне была создана Государственная Целевая программа «Доступная среда» на 2011-2020 гг. Цель этой программы заключается в предотвращении возникших проблем за долгие годы, связанные с доступностью жизнедеятельности людей с ограниченными возможностями. Как уже известно, инвалид – это человек, обладающий заболеваниями, которые выражаются ограничениями в жизнедеятельности, и когда инвалид не может самостоятельно сесть на поезд, самолет и другой вид транспорта, посетить музеи, театры, спортивные мероприятия, получить образование, заниматься трудовой деятельностью. Это нужно воспринимать не просто как равнодушие, это с правовой точки зрения нарушение прав Конституции Российской Федерации².

Основная часть малоподвижной группы населения имеют низкий уровень материальной обеспеченности, социально не востребованы, одиноки, не имеют полного доступа к общественным услугам и благам. Существуют специальные стационары для инвалидов и пожилых людей, которые проживают на полном иждивении и получают бесплатные медицинские услуги. Подобного рода стационары нуждаются в высокопрофессиональных обученных специалистах, а также в расширении спектра услуг.

Для того чтобы справиться со многими проблемами в сфере социального обеспечения, необходимо создавать масштабные целевые программы на государственном уровне, для решения таких задач, как: усовершенствование деятельности учреждений социального обслуживания и организаций, которые предоставляют инвалидам и пожилым людям жизненно важные услуги и условия проживания, реконструкция и строительство учреждений социального обеспечения, с учетом темпов старения создать новые формы социального обслуживания пожилых людей, повышение мастерства социальных работников и подготовка специалистов в сфере социального обслуживания, а также расширение кадрового состава³.

Социальная защита инвалидов – это комплекс социальных, экономических и правовых мер, которые гарантируются государством. Государство обеспечивает условия для преодоления преград для полной жизнедеятельности, а также создает равные возможности с другими участвовать в жизни общества. Но, несмотря на достаточный объем помощи инвалидам, остаются проблемы, такие как строительство инфраструктур не предусматривает специальные приспособления, пандусы для облегчения в передвижении граждан

¹ Саламатина М.В. Право социального обеспечения: Учебник для вузов. 1-е изд., перераб. и доп. – М.: Дашков и Ко, 2010. С. 34.

² Иванова Р.И., Мачульская А.В. Право социального обеспечения: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Книжный мир, 2015. С. 78.

³ Серебрякова Г.Г. История права социального обеспечения: перспективы развития // Юридический мир. – М.: Юридический мир; ВК. 2009. № 8. С. 24.

с ограниченными возможностями, нехватка технических средств для реабилитации инвалидов.

Люди с ограниченными возможностями так же изъявляют желание посещать библиотеки, общественные заведения. В каждом регионе страны необходимо разработать специально оборудованную машину с подъемником. Это предоставляет возможность забрать инвалида из дома и доставить в необходимое ему место.

Наблюдаются попытки хоть как-то решить данную проблему, есть кнопки вызова при входе на вокзал для инвалидов. По вызову работники вокзала обязаны помочь человеку с ограниченными способностями, а также для инвалидов-колясочников оборудован санузел.

Инвалиды сталкиваются еще с одной проблемой в сфере социальной помощи – это обеспечение в занятости инвалидов. В крайне сложных условиях современного рынка труда их трудоустройство затруднено. Во-первых, следует отметить, что необходимо создать условия для подготовки конкурентоспособных специалистов, так как спектр специальностей, которые получали инвалиды, однообразен, во-вторых, для предприятий экономически невыгодно трудоустройство инвалидов¹.

Следует решить данную проблему реформированием трудового законодательства, обеспечить инвалидов необходимыми техническими приспособлениями для трудовой деятельности, быта и других сфер деятельности, а также создание новых рабочих мест для инвалидов².

Несмотря на многие трудности в правовом регулировании, все же некое совершенствование в законодательстве в области инвалидности произошло. Это связано с обучением граждан с ограниченными возможностями. Так, Министерством социального развития и труда Астраханской области в 2015 г. был создан компьютерный класс для граждан с ограниченными возможностями на базе Всероссийского общества слепых (ВОС). Возможно индивидуальное либо парное обучение. Для оснащения компьютерного класса была приобретена необходимая компьютерная техника, а также мебель. В классе обучаются более 20 человек. В первую очередь, это говорит о том, что люди с ограниченными возможностями не брошены, и могут смело надеяться на отклик помощи.

Инвалидность можно рассматривать как феномен. Никто от этого феномена не застрахован, и каждый человек может ощутить на себе все тягости этой болезни. Поэтому сейчас наше государство и общество должны, каждый день трудиться для создания доступной среды и достойной жизни в целом для людей с ограниченными возможностями. Стоит отметить, что эффективность государственной политики зависит от масштаба инвалидности, которые выражаются различными факторами. Например, уровень здравоохранения, здоровье нации, качество экологической системы, история нашей стра-

¹ Технологии социальной работы // Учебник под общ. ред. проф. Л.Н. Холостовой. – М.: ИНФРА-М, 2012. С. 98.

² Саламатина М.В. Право социального обеспечения: Учебник для вузов. 1-е изд., перераб. и доп. – М.: Дашков и Ко, 2010. С. 67.

ны и т. д. В каждом факторе есть свои негативные показатели, что и предоставляет высокую планку инвалидности в обществе.

За счет многолетних представлений об инвалидах, им трудно стать полноценными членами общества. Мы редко можем встретить человека с ограниченными возможностями в средней школе, в университетах и т.д. Поэтому нужно сделать все, чтобы инвалиды могли себя чувствовать в обществе комфортно.

Барсамова Е.В.,

студентка Астраханского филиала Международного юридического института

Иванова Л.А.,

канд. юрид. наук, доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин
Астраханского филиала Международного юридического института

Barsamova E.V.,

student of the Astrakhan branch International Law Institute

Ivanova L.A.,

Cand. jurid. Sci., Associate Professor of the Department of Civil Law
Disciplines Astrakhan branch of the International Law Institute

ИСПОЛНИТЕЛЬНОЕ ПРОИЗВОДСТВО – ЗАКЛЮЧИТЕЛЬНАЯ СТАДИЯ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА EXECUTIVE PRODUCTION IS THE CONCLUDING STAGE OF THE CIVIL PROCESS

***Аннотация.** Результатом исследования выступает то, что процесс своевременного и точного исполнения актов судебных и иных органов должен не только обеспечить конечный результат, но также должен избежать юридические, временные и материальные задержки по исполнению решения суда и актов иных органов, при этом придерживаться мнения лиц, которые связаны с этой сферой. Наилучшим способом может послужить добровольное исполнение соответствующего решения обязанными лицами через определенную систему действий либо путем воздержания от их совершения.*

***Ключевые слова:** исполнительное производство, законодательство, регулирующее исполнительное производство, исполнение судебных актов и актов иных органов.*

***Abstract.** The result of the study is that the process of timely and accurate execution of acts of judicial and other bodies should not only ensure the final result, but also legal, temporary and material delays in the execution of court decisions and acts of other bodies, while adhering to the views of persons who are connected With this sphere. The best way can be the voluntary execution of the decision by the responsible persons through a certain system of actions or by refraining from committing them.*

Key words: Enforcement proceedings, legislation regulating enforcement proceedings, execution of judicial acts and acts of other bodies.

Последней и обязательной стадией в гражданском процессе является стадия исполнения судебного акта, а также акта иного органа. Данная стадия является результатом рассмотрения и разрешения гражданского дела, а также защитой субъективных гражданских прав и законных интересов.

В рассмотрении любого гражданского дела заключительной целью будет являться постановление законного и обоснованного судебного решения. После того как данное постановление или решение вступило в законную силу, оно становится общеобязательным. Из этого постановления или решения бесспорно следует совершение тех действий, в том объеме и теми лицами, в отношении которых вынесено судебное решение. А также органами исполнения судебных и иных актов в установленном законодательством порядке следует общеобязательная реализация принудительного воздействия с их стороны на лиц, в отношении которых были вынесены судебный акт или акт иного органа¹.

Для того чтобы судебный пристав-исполнитель начал совершать исполнительные действия по принудительному исполнению, нужно, чтобы к нему поступил не сам акт, а выданный на основании этого акта и в порядке, предусмотренном законодательством, исполнительный документ.

Исполнительный документ – это документ, подтверждающий присутствие предусмотренных законом условий для применения к должнику мер принудительного исполнения. Если отсутствуют такие условия, тогда исполнительный документ не выдается.

Законодательство предъявляет установленные требования к содержанию исполнительного документа. В исполнительном документе в обязательном порядке должны быть указаны: наименование суда или другого органа, выдавшего исполнительный документ; дело или материалы, по которым выдан исполнительный документ, а также их номера; дата принятия судебного акта или акта другого органа, подлежащего исполнению; наименования взыскателя-организации и должника-организации, их адреса; фамилия, имя, отчество взыскателя-гражданина и должника-гражданина, их место жительства, дата и место рождения должника-гражданина, и место его работы; резолютивная часть судебного акта или акта другого органа; дата вступления в силу судебного акта или акта другого органа; дата выдачи исполнительного документа и срок предъявления его к исполнению. Исполнительный документ будет считаться официальным лишь после подписи судьи и заверенный гербовой печатью суда.

На основании ст. 211 и 212 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации исполнительный лист должен быть выдан судом взыскателю лишь после вступления решения в законную силу, кроме случаев немедленного исполнения. Лишь в этих случаях исполнительный лист

¹ Треушников М.К. Гражданский процесс: Учебник для вузов. [Текст]. – М.: Городец. 2010. С. 783.

выдается немедленно после вынесения решения. А в соответствии со ст. 203 и 434 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации отсрочка исполнения решения может препятствовать применению к должнику принудительных мер в период предоставленной отсрочки, но не может послужить препятствием для выдачи исполнительного листа¹.

Исполнительный лист выдается взыскателю либо по его просьбе направляется для исполнения непосредственно судом, а также может быть выдан представителю по доверенности, оформленной нотариальным органом.

В исполнительном производстве сторонами исполнительного производства являются взыскатель и должник.

Участие суда в исполнительном производстве заключается в том, что:

1) суд разрешает вопросы об обеспечении иска как гарантии предстоящего исполнения его решения;

2) судебные приставы-исполнители должны исполнять ту часть решения, которая называется резолютивной².

В соответствии с ч. 1 ст. 49 Федерального закона от 02.10.2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» взыскателем является гражданин или организация, в пользу или в интересах которых выдан исполнительный документ.

В соответствии с ч. 4 ст. 49 Федерального закона от 02.10.2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» должником являются гражданин или организация, обязанные по исполнительному документу совершить определенные действия (передать денежные средства и иное имущество, исполнить иные обязанности или запреты, предусмотренные исполнительным документом) или воздержаться от их совершения.

Согласно ч. 5 ст. 49 Федерального закона от 02.10.2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» в исполнительном производстве могут участвовать несколько взыскателей или должников (солидарщиков). Каждый из них участвует в исполнительном производстве самостоятельно. Солидарщик может поручить представлять свои интересы в исполнительном производстве другому солидарщику с его согласия³.

Лица, на которых возложены полномочия по представлению организаций, обязаны располагать документами, которые доказывают их должностное положение и полномочия.

Существует несколько стадий исполнительного производства, к ним относятся: возбуждение исполнительного производства; подготовка к

¹ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 19.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // Собрание законодательства РФ. 18.11.2002. № 46. Ст. 4532.

² Алексей П.В. Гражданское процессуальное право России: Учебник для вузов. – М.: Юнити-Дана.- 2011. С. 303.

³ Федеральный закон от 02.10.2007 № 229-ФЗ (ред. от 28.12.2016) «Об исполнительном производстве» // Собрание законодательства РФ. 08.10.2007. № 41. Ст. 4849.

осуществлению исполнительных действий; осуществление исполнительных действий; завершение исполнительного производства¹.

Возбуждение исполнительного производства происходит после того как судебному приставу-исполнителю поступило заявление с исполнительным документом от взыскателя. После подачи данных документов судебный пристав-исполнитель вправе вынести постановление о возбуждении исполнительного производства. В данном постановлении определяется срок для добровольного исполнения решения должником, который не превышает 5 дней со дня возбуждения исполнительного производства. Исполнительные действия по исполнению решения суда судебным приставом-исполнителем производятся в течение двух месяцев со дня поступления к нему исполнительного документа.

На стадии подготовки к осуществлению исполнительных действий производятся разные действия, обращенные на принудительное исполнение исполнительного документа, так как должник отказался либо не смог в добровольном порядке исполнить решение суда. Принимаются такие меры, как: розыск имущества должника; розыск ребенка; арест имущества, а также иные действия, предусмотренные в рамках Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве»².

А также под исполнительным розыском должника, его имущества или исполнительным розыском ребенка (далее – розыск) понимаются проводимые судебным приставом-исполнителем, на которого возложены функции по розыску (далее – судебный пристав-исполнитель, осуществляющий розыск), предусмотренные законом исполнительно-розыскные действия, направленные на установление местонахождения должника, имущества должника или местонахождения ребенка³.

Существует несколько видов завершения исполнительного производства. К данным видам относятся: приостановление исполнительного производства, возобновление исполнительного производства, прекращение исполнительного производства и последний завешающий вид – это окончание исполнительного производства. Рассмотрим каждый вид исполнительного производства по отдельности.

Приостановление исполнительного производства – это прекращение исполнительных действий на неопределенный срок, по причине условий, прописанных в законе.

При приостановлении исполнительного производства прекращаются какие-либо исполнительные действия судебным приставом-исполнителем, а именно в той части, в какой исполнительное производство приостановлено. На основании ч. 1 ст. 39 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» судья должен приостановить исполнительное производство: если предъявление иска об освобождении от наложенного

¹ Ярков В.В. Гражданский процесс: Учебник для вузов. – М.: Волтерс Клувер. 2006. С. 643.

² Федеральный закон от 02.10.2007 № 229-ФЗ (ред. от 28.12.2016) «Об исполнительном производстве» // Собрание законодательства РФ. 08.10.2007. № 41. Ст. 4849.

³ Там же.

ареста (исключении из описи) имущества, на которое обращено взыскание по исполнительному документу; если оспариваются результаты оценки арестованного имущества; если оспаривают постановление судебного пристава-исполнителя о взыскании исполнительского сбора; а также в других случаях, предусмотренных настоящим Федеральным законом¹.

Судебный пристав-исполнитель вправе приостановить исполнительное производство самостоятельно в соответствии с ч. 1 ст. 40 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве»: смерть должника, объявление его умершим или признанным безвестно отсутствующим, в том случае если установлено судебным актом, актом другого органа или должностного лица требования или обязанности допускают правопреемство; если должник утратил дееспособность; если должник участвует в боевых действиях в составе Вооруженных Сил Российской Федерации, иных войск, воинских формирований и органов, созданных в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также при выполнении должником задач в условиях чрезвычайного или военного положения, вооруженного конфликта либо просьбы взыскателя, находящегося в таких же условиях; если произошел отзыв у должника – кредитной организации лицензии на осуществление банковских операций, за исключением исполнительного производства о взыскании задолженности по текущим платежам².

Возобновить исполнительные действия возможно лишь судом, арбитражным судом, которые приостановили исполнительное производство, по заявлению взыскателя, судебного пристава-исполнителя или по инициативе суда после устранения обстоятельств, побудивших его приостановление (ч. 1 ст. 438 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации³, а также ч. 5 ст. 327 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации⁴).

Прекращение исполнительного производства – это абсолютное прекращение исполнительных действий, если имеются обстоятельства, исключающие вероятность его возобновления.

Окончание исполнительного производства – это стадия завершения судебным приставом-исполнителем исполнительных действий по конкретным исполнительным документам в случаях, предусмотренных ст. 47 Федерального закона от 02.10.2007 № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве»⁵.

¹ Федеральный закон от 02.10.2007 № 229-ФЗ (ред. от 28.12.2016) «Об исполнительном производстве».

² Там же. Собрание законодательства РФ. 08.10.2007. № 41. Ст. 4849.

³ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 19.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // Собрание законодательства РФ. 18.11.2002. № 46. Ст. 4532.

⁴ Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 19.12.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // Собрание законодательства РФ. 29.07.2002. № 30. Ст. 3012.

⁵ Федеральный закон от 02.10.2007 № 229-ФЗ (ред. от 28.12.2016) «Об исполнительном производстве» // Собрание законодательства РФ. 08.10.2007. № 41. Ст. 4849.

После окончания исполнительного производства судебный пристав-исполнитель должен вынести постановление об окончании исполнительного производства. Также данное постановление может быть отменено старшим судебным приставом по собственной инициативе или по заявлению взыскателя, в случае если имеется необходимость вторичного совершения исполнительных действий и использования в том числе повторных мер принудительного исполнения.

В настоящее время в гражданском процессе Российской Федерации гарантией защиты прав и свобод человека (гражданина) является судебная защита. Но право защиты судебной власти не заканчивается вынесением решения или постановления, а лишь является основой их своевременного исполнения.

Качественное и своевременное исполнение решения или постановления судебного органа является залогом устойчивости и гарантии защиты прав и свобод гражданина.

Исполнительное производство не может быть отнесено к стадии гражданского судопроизводства, так как оно является самостоятельным производством, которое включает в себя совокупность отношений, возникающих после возбуждения исполнительного производства судебным приставом-исполнителем, а именно между взыскателем и должником, а также иными участниками исполнительного производства, связанного с исполнением судебного акта или акта иного органа.

В основных федеральных законах, регулирующих все стадии исполнительного производства, а именно в ФЗ-№ 229 «Об исполнительном производстве» и № 118-ФЗ «О судебных приставах»¹, содержатся решения многих важных вопросов, касающихся полного и своевременного ведения исполнительного производства. В связи с чем необходимо заметить, что в ФЗ-№ 229 «Об исполнительном производстве» можно выявить некие просчеты и недостатки².

Так, к примеру, стадия возбуждения исполнительного производства определяется и закрепляется за судебным приставом-исполнителем. Однако вопросы по приостановлению исполнительного производства разрешают органы судебной власти. Если органы судебной власти можно было бы освободить от данных обязанностей, то в органах судебной власти снизилась бы загруженность, а также у судебных приставов-исполнителей появилась бы возможность более оперативно и качественно выполнять свои обязанности по исполнительному производству. А за соблюдением качества и точности судебного пристава-исполнителя в выполнении своих обязанностей по исполнительному производству возложены не только на судебные и надзорные органы власти, но и закрепились бы за сторонами данного исполнительного производства, которые, в свою очередь, имеют

¹ Федеральный закон от 21.07.1997 № 118-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «О судебных приставах» // Собрание законодательства РФ. 28.07.1997. № 30. Ст. 3590.

² Федеральный закон от 02.10.2007 № 229-ФЗ (ред. от 28.12.2016) «Об исполнительном производстве» // Собрание законодательства РФ. 08.10.2007. № 41. ст. 4849.

право обжаловать любые действия судебного пристава-исполнителя в судебные органы.

В нормах № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» не прописан процесс привлечения физического лица к гражданско-правовой либо уголовной ответственности за задолженности юридических лиц. На сегодняшний день не составляет особого труда получить денежные средства от кредиторов, растратить или просто присвоить имущество фирмы, сменив местонахождение данной фирмы. В данном случае учредители данной фирмы не несут ответственности за образовавшуюся задолженность на этой фирме, а директор в качестве наемного работника является уволенным, при этом имущество, на которое можно обратить взыскание, отсутствует, если также при этом произошла смена местонахождения данной фирмы, тогда судебный пристав-исполнитель в соответствии со ст. 43 настоящего Закона возвращает исполнительный документ в связи с невозможностью взыскания задолженности. Целесообразным будет внесение небольшой корректировки в вышеуказанную статью, а именно должен быть прописан пункт по привлечению физического лица к гражданско-правовой или уголовной ответственности в качестве бывшего или нынешнего юридического лица созданной им организации, за которой имеется задолженность.

Выполнение перечисленных выше мероприятий, а также в случае если они приведут к положительным результатам, можно будет считать исполнительное производство полным и законченным в своей мере.

Таким образом, можно сделать вывод, что процесс исполнения актов судебных и иных органов должен не только обеспечить конечный результат, но и упорядочить его с тем, чтобы он прошел с наименьшими юридическими, временными и материальными издержками, взяв во внимание интересы лиц, вовлеченных в эту сферу. Наилучшим способом может послужить добровольное исполнение соответствующего решения обязанными лицами через определенную систему действий либо путем воздержания от их совершения.

Булатов А.Х.,
студент Астраханского филиала Международного юридического института

Иванова Л.А.,
канд. юрид. наук, доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин
Астраханского филиала Международного юридического института

Bulatov A.Kh.,
student of the Astrakhan branch International Law Institute

Ivanova L.A.,
Cand. jurid. Sci., Associate Professor of the Department of Civil Law
Disciplines Astrakhan branch of the International Law Institute

СТРАХОВАНИЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ **INSURANCE OF ENTERPRISE ACTIVITY**

***Аннотация.** В настоящей статье классифицирован и разграничен предпринимательский риск как вид страхования, а также разъяснены соотношения «финансовых» и «предпринимательских» рисков.*

***Ключевые слова:** страхование, предприниматель, страховой случай, риск, страховая сумма.*

***Abstract.** In this article we have been classified and demarcated business risk as a type of insurance, as well as rayasneny ratio «financial» and «business» risks.*

***Key words:** insurance, entrepreneur, insurance event risk, the insured amount.*

Предпринимательская деятельность представляет собой инициативу, идущую от граждан, при которой происходит соединение и организация факторов производства для создания материальных благ или услуг. Основой предпринимательской деятельности является получение максимально возможной прибыли. Быть предпринимателем в современном обществе становится очень модно. Интерес развития бизнеса есть не только у самих предпринимателей, но и у государства, в основном за счет увеличения рабочих мест в стране. Существует множество программ, способствующих поддержке развития малого, среднего и крупного бизнеса. Но не нужно забывать и о рисках, которые всегда присутствуют в данной сфере. Помощь государства не включает в свои обязанности покрытие расходов предприятия в случае неблагоприятных обстоятельств.

На рынке очень часто происходят повышение и снижение курса валют, увеличение числа конкурентов, снижение спроса, эти и другие факторы мешают в полной мере развиваться предпринимательской отрасли. Страхование предпринимательских рисков является одним из механизмов поддержки деятельности предпринимателей, но не каждый предприниматель это понимает, поэтому данная тема очень актуальна.

Риск – это потенциальная, численно измеримая возможность неблагоприятных ситуации и связанных с ним последствий, в связи с неопределен-

ностью, то есть со случайными неблагоприятными изменениями условий экономической деятельности¹. Предпринимательский риск подразумевает под собой угрозу неполучения ожидаемых доходов, в связи с простым производством или с нарушением обязательств контрагентами.

Относительно правового регулирования вопросов страхования предпринимательского риска, сегодня действующее гражданское законодательство определяет страхование предпринимательского риска как вид договора имущественного страхования. Часть 2 ст. 929 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее по тексту – ГК РФ) определяет, что по договору имущественного страхования может быть застрахован в том числе и предпринимательский риск, т.е. риск убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения своих обязательств контрагентами предпринимателя или изменения условий этой деятельности по независящим от предпринимателя обстоятельствам, в том числе риск неполучения ожидаемых доходов. Помимо ГК РФ отношения, связанные с предпринимательским риском, регулируют нормы Закона РФ от 27.11.1992 № 4015-1 «Об организации страхового дела в Российской Федерации»².

Страхование предпринимательских рисков относится к подотрасли имущественного страхования и представляет собой обязанности страховщика по выплате страхового возмещения (в пределах страховой суммы) страхователю-предпринимателю при наступлении страховых событий (случаев), воздействующих на материальные, денежные ресурсы, результаты предпринимательской деятельности и причиняющих убытки, потери дохода и дополнительные расходы предпринимателю.

Субъектами такого вида страхования выступают страхователь и страховщик. Под страхователем понимают физическое или юридическое лицо, ведущее предпринимательскую деятельность. Страховщиком является страховая организация, имеющая лицензию на страхование предпринимательских рисков.

Объектом страхования предпринимательских рисков выступает коммерческая деятельность застрахованной компании, цель которой получение прибыли с минимальными издержками. Снизить их под силу страхованию, так как при наступлении страхового случая убытки предпринимателя будут гораздо меньшими. Так, в случае простоев, которые могут возникнуть из-за поломки оборудования, несвоевременной поставки сырья и материалов, по договору возмещаются упущенная прибыль и затраты по уменьшению ущерба, объемы которых не зависят от оборотов предприятия. Под упущенной прибылью понимается потенциальная прибыль предприятия, которая могла быть получена, если бы деятельность предприятия не была прервана.

Необходимо отметить, что законодателем для страхования предпринимательского риска введена категория страховой стоимости. В соответствии с

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 23.05.2016) // Собрание законодательства РФ. 29.01.1996. № 5. Ст. 410.

² Закон РФ от 27.11.1992 № 4015-1 (ред. от 03.07.2016) «Об организации страхового дела в Российской Федерации» // Российская газета. № 6. 12.01.1993.

ГК РФ страховая стоимость – это возможный размер убытков от предпринимательской деятельности (п. 2 ст. 947 ГК РФ). Договор страхования предпринимательского риска может быть признан ничтожным в той части, где размер страховой суммы превышает страховую стоимость. В таком случае уплаченная излишне часть страховой премии возврату не подлежит.

Страховая сумма по договору страхования предпринимательского риска – это страховое возмещение, которое страховщик обязан выплатить страхователю в случае наступления страхового случая.

Страховым случаем по данному договору является опасность, на случай наступления которой осуществляется данное страхование (ч. 2 ст. 929 ГК РФ).

Предметом договора выступает страхование рисков, главными из которых являются страхование неполучения дохода или возникновения убытков. Важно обратить внимание, что риск неполучения доходов, который не связан с предпринимательской деятельностью, не подлежит страхованию, в противном случае – это страховой случай другого договора – страхования имущества¹.

При определении страховой стоимости в договоре страхования предпринимательского риска невозможно точно рассчитать размер возможных убытков. Здесь должны учитываться средняя норма прибыли, объем коммерческого оборота страхователя, возможный срок перерыва коммерческой деятельности и т.п. Поэтому согласованная страховая стоимость в таких случаях является приблизительной, и непокрытая страхованием часть убытка (если таковая имела место) остается на страхователе.

При всей удобности и необходимости договора страхования предпринимательских рисков, как для страхователя, так и для страховщика, все же данный договор имеет свои недочеты, как на законодательном уровне, так и в других аспектах. Во-первых в ГК РФ не определено конкретно понятие договора страхования предпринимательских рисков, что создает некоторые разногласия при трактовке этого договора. Также на законодательном уровне не определено понятие страхового интереса при страховании предпринимательских рисков. Что касается перечня предпринимательских рисков, подлежащих страхованию, то он является неполным и не отражает существующие потребности в страховании предпринимательских рисков.

Все эти и другие проблемы в той или иной степени тормозят развитие страхования предпринимательских рисков в России.

Что же касается статистики заключения договоров страхования предпринимательских рисков, то их можно рассмотреть на конкретном примере страховой компании «Росгосстрах».

В связи с развитием страховых продуктов страховой компании «Росгосстрах» и объективными проблемами в экономике России, начиная с 2014 г., происходит заметный рост оборотов страхования предпринимательских рисков, о чем можно судить по динамике страховых премий СК «Росгосстрах».

¹ Введение в анализ предпринимательских рисков и проектный анализ: учебное пособие / Г.Р. Сафина. – Казань: Изд-во Казан. гос. технол. ун-та, 2014. С. 32.

Год	2012	2013	2014
Страховые премии, тыс. руб.	1 174 902	265 470	827 862
Страховые выплаты, тыс. руб.	219 800	140 541	414 246

Объем страховых премий в 2014 г. по сравнению с 2013 г., вырос в 3,12 раза, а показатель страховых выплат увеличился в 2,95 раз.

За 2014 г. СК «Росгосстрах» по добровольному страхованию предпринимательских рисков заключил 4 856 договоров. Доля компании по данному виду страхования составила 11,52 % в общероссийском показателе (сборы по добровольному страхованию предпринимательских рисков составили 827 862 тыс. руб.). Общий уровень выплат (соотношение выплат к сборам) у Росгосстраха по добровольному страхованию предпринимательских рисков составил 50 %, валовый доход – 412 756 тыс. руб.¹

Таким образом, действующее гражданское и страховое законодательство закрепляет общие условия страхования предпринимательского риска, а также требования к договору страхования предпринимательского риска.

Практика страхования предпринимательских рисков очень распространена за рубежом, в нашей стране она еще только набирает обороты, а в связи с нестабильностью экономики становится очень популярна.

Данная отрасль страхования находится на слабом этапе развития в нашей стране, в основном это связано со сложностями процедуры страхования, с низким спросом на услуги страховых компаний, недостаточности ресурсов у потенциальных страхователей, а также высокому уровню выплат по данному виду страхования. Поэтому необходимо развивать данную отрасль при помощи повышения культуры страхования среди предприятий.

Без сомнения, страхование предпринимательских рисков поддержит стабильное положение компаний в условиях рыночной экономики. Оно будет способствовать обеспечению эффективной защиты предпринимателей в ходе хозяйственной деятельности, а также положительному воздействию на экономику страны в целом.

¹ Дедиков С.В. Страхование предпринимательского и финансовых рисков // Законы России: опыт, анализ, практика. 2014. № 7. С. 86-94.

Григоров В.В.,
студент Астраханского филиала Международного юридического института
Степин А.Б.,
канд. юрид. наук, доцент кафедры гражданского права Астраханского
государственного университета
Grigorov V.V.,
student of the Astrakhan branch International Law Institute
Stepin A.B.,
Cand. jurid. Sci., Associate Professor, Chair of Civil Law
Astrakhan State University

**ОСОБЕННОСТИ ОТВЕТСТВЕННОСТИ РАБОТНИКА
ЗА НЕИСПОЛНЕНИЕ ВОЗЛОЖЕННЫХ НА НЕГО ОБЯЗАННОСТЕЙ
PECULIARITIES OF THE LIABILITY OF THE EMPLOYER
FOR NON-EXECUTION OF DUTIES**

***Аннотация.** В статье автором рассмотрены основания привлечения работника к ответственности за неисполнение возложенных обязанностей в трудовых правоотношениях, проанализирована судебная практика.*

***Ключевые слова:** трудовые правоотношения, вред, ущерб, персональная ответственность.*

***Abstract.** In the article the author considers the Foundation of the attraction of the worker to liability for breach of duties in the labor legal relations, the article analyses the judicial practice.*

***Key words:** labor relations, harm, damage, personal liability.*

Общие основания ответственности за причинение вреда установлены ст. 1064 ГК РФ. В норме ч. 2 п. 1 данной статьи ГК РФ конкретизировано, что обязанность по возмещению вреда может быть возложена законом на лицо, не являющееся причинителем вреда. Например, в силу ст. 1068 ГК РФ организация или индивидуальный предприниматель обязаны возместить вред, причиненный сотрудником при исполнении трудовых (служебных, должностных) обязанностей. В таком же порядке применяется норма, предусмотренная ч. 2 ст. 238 ТК РФ, в соответствии с которой работодатель отвечает за ущерб, причиненный его работником третьим лицам.

В законе и на практике имеют место случаи, когда ответственность возлагается на самого работника за неисполнение возложенных на него обязанностей. Так, согласно ч. 1 ст. 238 ТК РФ предусмотрена материальная ответственность работника за ущерб, причиненный работодателю противоправными, виновными действиями или бездействием в процессе трудовой деятельности. В этом случае работник обязан возместить работодателю причиненный ему прямой действительный ущерб, под которым понимается реальное уменьшение наличного имущества работодателя или ухудшение состояния указанного имущества (в т.ч. имущества третьих лиц, находящегося

у работодателя, если работодатель несет ответственность за сохранность этого имущества), а также необходимость для работодателя произвести затраты либо излишние выплаты на приобретение, восстановление имущества либо на возмещение ущерба, причиненного работником третьим лицам¹. К прямому действительному ущербу могут быть отнесены: недостача денежных или имущественных ценностей, порча материалов и оборудования, расходы на ремонт поврежденного имущества, выплаты за время вынужденного прогула или простоя, суммы уплаченного штрафа.

Критерием освобождения работодателя от ответственности за действия работника, вследствие неисполнения возложенных на него обязанностей, является принятие юридическим лицом (индивидуальным предпринимателем) всех мер по недопущению нарушений. В этом случае предполагается, что ответственность должен нести сам работник. Судебная практика содержит не мало примеров, когда индивидуальные предприниматели освобождаются от ответственности за неприменение работником ККТ, если предпринимателем представлены доказательства того, что его вина отсутствует (постановления Президиума ВАС РФ от 22.05.2007 № 16234/06; ФАС УО от 15.07.2008 № Ф09-4992/08-С1, от 25.03.2008 № Ф09-1842/08-С1; ФАС ЦО от 17.01.2008 № А64-2541/07-15, от 14.01.2008 № А64-2540/07-15; ФАС ДО от 21.07.2004 № Ф03-А73/04-2/1684 и др.).

Одним из множества таких примеров может служить то, что в магазине, принадлежащем предпринимателю, имелась зарегистрированная в налоговой инспекции ККМ, с продавцом заключен трудовой договор и договор о полной материальной ответственности, продавец ознакомлен с должностной инструкцией². При таких обстоятельствах суд пришел к выводу, что инспекция не доказала вину предпринимателя. В результате ФАС УО освободил последнего от ответственности³.

Таким образом, особенности персональной ответственности работника связаны с конкретным видом правоотношения. По общему праву в гражданско-правовых и трудовых отношениях ответственность за действия работника несет работодатель. В то же время в отдельных случаях, в рамках трудовых и административных правоотношений, возможно наступление персональной ответственности работника, если это предусмотрено договором, и юридическим лицом (индивидуальным предпринимателем) приняты все зависящие от него меры по соблюдению правил и норм, за нарушение которых предусмотрена ответственность.

¹ Алексеев С.С. Гражданское право в современную эпоху. – М., 2010. С. 40.

² Электронный ресурс. Сайт ГАРАНТ.РУ URL: <http://www.garant.ru/article/6555/#ixzz4bJxjph> К0.

³ Постановление ФАС УО от 25.03.2008 № Ф09-1842/08-С1.

Джаватханова У.И.,
студентка Астраханского филиала Международного юридического института
Степин А.Б.,
канд. юрид. наук, доцент кафедры гражданского права Астраханского
государственного университета
Javatkhanova U.I.,
student of the Astrakhan branch International Law Institute
Stepin A.B.,
cand. jurid. Sci., Associate Professor, Chair of Civil Law Astrakhan State University

МЕДИАЦИЯ КАК СРЕДСТВО ЗАЩИТЫ ГРАЖДАНСКИХ ПРАВ MEDIA AS A MEANS OF PROTECTION OF CIVIL RIGHTS

***Аннотация.** В статье рассмотрены взгляды современных ученых о медиации, определено понятие медиации, медиация рассматривается как средство защиты гражданских прав.*

***Ключевые слова:** медиатор, спор, посредник.*

***Abstract.** The article describes the views of modern scholars on mediation, defines the concept of mediation, mediation is seen as a means of protection of civil rights.*

***Key words:** mediator, dispute mediation.*

В современных условиях развития Российского государства особое внимание уделяется вопросам совершенствования медиации, как средства защиты гражданских прав.

В литературе медиация рассматривается с различных позиций: как форма (процедура) посредничества (примирения)¹, метод (способ) разрешения (урегулирования) правовых споров (конфликтов)², процесс (механизм, переговоры³) разрешения проблем между сторонами⁴, деятельность (система действий) специалиста⁵. Между тем особое значение приобретает рассмотрение медиации как средства защиты нарушенного права. Именно с этих позиций наиболее полно раскрываются сущностные стороны процесса медиации,

¹ Николюкин С.В. Правовые технологии посредничества (медиации) в Российской Федерации: Науч.-практ. пособие. – М., 2013. С. 2; Решетникова И.В. Право встречного движения. Посредничество и российский арбитражный процесс // Медиация и право. Посредничество и примирение. 2007. № 2 (4). С. 53.

² См: Гвоздарева М.В. Посредничество как метод альтернативного разрешения корпоративных конфликтов: Автореф. дис. ... канд. социол. наук. – М., 2006. С. 16; Николюкин С.В. Правовые технологии посредничества (медиации) в Российской Федерации: Науч.-практ. пособие. – М., 2013. С. 13.

³ Давыденко Д.Л. Как избежать судебного разбирательства. Посредничество в бизнес-конфликтах. – М., 2006. С. 42.

⁴ Аллаhverдова О.В. Школа посредничества (медиации) // Третейский суд. 2006. № 2. С. 177; Николюкин С.В. Правовые технологии посредничества (медиации) в Российской Федерации: Науч.-практ. пособие. – М., 2013. С. 20.

⁵ Коннов А.Ю. Понятие, классификация и основные виды альтернативных способов разрешения споров // Журнал российского права. 2004. № 12. С. 13; Яковлев В.Ф. Закон свободного применения // Медиация и право. Посредничество и примирение. 2006. № 1. С. 13.

его роль в развитии и совершенствовании современного российского законодательства.

Институт медиации существует в России более 10 лет. По оценке Верховного Суда РФ, по состоянию на 2015 г. более чем в 60 субъектах РФ были созданы организации, осуществляющие медиативную деятельность. В 2015 г. судами общей юрисдикции по первой инстанции рассмотрено с вынесением решения (судебного приказа) 15819942 гражданских дела и дел, возникающих из публичных правоотношений. Путем проведения медиации спор урегулирован в 1115 делах (0,007 % от числа рассмотренных), из которых в 916 делах на основе медиативного соглашения утверждено мировое соглашение¹. Данные статистики свидетельствуют о том, что процедура медиации применяется не достаточно часто.

Применение процедуры медиации как средства защиты гражданских прав является важным, поскольку применение медиации на практике связано с решением ряда вопросов: каким образом должно осуществляться взаимодействие участников судебного разбирательства и медиатора на стадии рассмотрения спора в суде, какие требования предъявляются к медиатору как посреднику в урегулировании спора, каковы возможности применения специальной отраслевой медиации (например по трудовым, семейным спорам, спорам, связанным с защитой прав потребителей)?

Специальная отраслевая медиация направлена на соблюдение и правильное применение норм процессуального и материального права, ее значение состоит в том, что она позволяет не только понять истоки возникновения спора и пути разрешения конфликтной ситуации, но и устранить обстоятельства, при которых были нарушены гражданские права участников правоотношений.

В Федеральном законе «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» не содержится положений о специальной отраслевой медиации. Также хотелось бы обратить внимание на то, что в Законе не указаны требования к медиаторам, касающиеся специализации в конкретной отрасли права, т.е. нет разграничения между медиаторами по трудовым спорам, по семейным делам и др. Означает ли это, что медиатор может урегулировать спор, касающийся любой отрасли права? На наш взгляд, это не всегда возможно. Думается, что необходимо устранить данный пробел в законодательстве, а именно внести п. 8 в ст. 15 Федерального закона «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)», который будет содержать следующее положение: «Дополнительным требованием, предъявляемым к лицу, осуществляющему деятельность медиатора, как на профессиональной, так и на непрофессиональной основе является наличие специальной правовой и психологической подготовки по урегулированию отдельной категории спора».

¹ Справка о практике применения судами Федерального закона от 27.07.2010 № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)» за 2015 г.» (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 22.06.2016).

Дургарян К.В.,
старший преподаватель кафедры гражданского права Смоленского филиала
Международного юридического института
Durgaryan K.V.,
Senior lecturer of the department of civil law Smolensk branch
of the International Law Institute

**БАНКРОТСТВО ФИЗИЧЕСКИХ ЛИЦ:
ТЕОРИЯ И ПРАКТИКА РАБОТЫ ПО НОВЫМ НОРМАМ
BANKRUPTCY OF PHYSICAL PERSONS:
THEORY AND PRACTICE OF WORK ON NEW NORMS**

***Аннотация.** Статья посвящена рассмотрению вопросов применения законодательства о банкротстве физических лиц. Дается анализ статистики применения процедуры банкротства граждан, акцентируется внимание на проблемах, с которыми столкнулись суды, должники и кредиторы при обращении и рассмотрении данной категории дел.*

***Ключевые слова:** банкротство, физические лица, должник, кредитор, арбитражный управляющий.*

***Abstract.** The article is devoted to consideration of the application of the law on bankruptcy of physical persons is Given to the statistical analysis of the procedure of bankruptcy of citizens, focuses on the problems faced by courts, debtors and creditors when handling and consideration of this category cases.*

***Key words:** bankruptcy, individuals, debtors, creditors, the arbitration manager.*

Уже больше года начала свою работу новая для российской правовой системы процедура банкротства физических лиц. Специальный порядок банкротства гражданина – один из тех редких пробелов, предусмотренных российским законом и долгое время остававшихся неразрешенным. По задумке законодателей, он должен стать одним из наиболее часто применяемых институтов несостоятельности в России.

Согласно сводным статистическим сведениям о деятельности арбитражных судов по рассмотрению дел о банкротстве, только за первое полугодие 2016 г. в арбитражные суды было подано 14 852 заявления о банкротстве гражданина, около 1 686 заявлений – это заявления о банкротстве индивидуальных предпринимателей, 60 – крестьянских (фермерских) хозяйств. Для сравнения, за этот же период в отношении различного рода организаций принято порядка 17 883 заявлений о признании должника банкротом. Отсюда вытекает вывод, что общее количество обращений в арбитражные суды о признании должника-гражданина банкротом сопоставимо с количеством заявлений о банкротстве юридических лиц.

В начале 2017 г. Федеральная служба государственной статистики заявила о падении реальных доходов граждан почти на 6 %, в связи с чем можно

предположить, что стоит ожидать роста количества заявлений о признании граждан банкротами.

Среди россиян бытует мнение о том, что физическое лицо – гражданин сразу становится банкротом как минимум с момента подачи заявления в суд или принятия дела судом к производству и признания заявления обоснованным¹.

По общему правилу, заявление о признании гражданина банкротом может быть подано конкурсным кредитором или уполномоченным органом при наличии решения суда, вступившего в законную силу, хотя имеются и некоторые исключения. Требования к гражданину-должнику должны составлять не менее чем 500 тыс. руб. и быть не исполнены должником в течение трех месяцев.

Закон также выделяет институт самобанкротства, при котором должник имеет право или обязан обратиться в суд с заявлением о признании себя банкротом.

Обязанность должника по обращению в суд с таким заявлением возникает при одновременном наличии двух условий. Во-первых, если размер неисполненных денежных обязательств (как с наступившим сроком исполнения, так и с ненаступившим) составляет не менее чем 500 тыс. руб. А во-вторых, если удовлетворение требования одного или нескольких кредиторов приведет к невозможности исполнения обязательств перед другими кредиторами.

Примечательно, что право на обращение в суд с заявлением о признании себя банкротом возникает у гражданина в случае предвидения банкротства. Категория «предвидение банкротства» заключается в наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что гражданин не в состоянии исполнить денежные обязательства в установленный срок. При этом гражданин отвечает признакам неплатежеспособности и (или) недостаточности имущества. Причем в данном случае размер не исполненных должником денежных обязательств значения не имеет².

При этом гражданин вместе с заявлением о признании банкротом должен предоставить имеющиеся доказательства, свидетельствующие о том, что у него имеется имущество, достаточное для погашения расходов по банкротному делу. В противном случае, в соответствии с п. 1 ст. 57 Закона о банкротстве, суд прекращает производство по делу о банкротстве.

На данный момент имеются судебные прецеденты, и начинает складываться определенного рода практика. Так, рассматривая заявление гражданина о признании его банкротом, арбитражный суд учел размер пенсионного обеспечения заявителя-должника, размер ежемесячного прожиточного минимума, установленный в регионе, а также сумму алиментов, удерживаемых с заявителя на содержание его несовершеннолетней дочери. Суд установил, что при таких условиях свободными к обращению у гражданина-должника

¹ Кустов В. Как стать банкротом. О чем спрашивают граждане, сильно задолжавшие по кредитам, «примеряя» на себя Закон о несостоятельности // Юрист спешит на помощь. 2015. № 11. С. 21

² Железняк А. Банкротство гражданина. Истинные цели и первый опыт правоприменения // ЭЖ-Юрист. 2016. № 22. С. 5.

остаются денежные средства в размере 4598,85 руб. ежемесячно. У должника отсутствует имущество, за счет которого возможно погашение судебных расходов.

Несмотря на то, что заявление гражданина-должника мотивировано наличием у него непосильной задолженности перед кредитными организациями в размере 1142323,05 руб., суд прекратил производство по делу в связи с отсутствием средств, достаточных для возмещения судебных расходов на проведение процедур, применяемых в деле о банкротстве.

Стоит также обратить внимание на тот факт, что некоторые документы должник может получить только на платной основе, а это является также затратами, связанными с производством по делу. Стоимость может варьироваться в зависимости от характера документа и организации, в которой он должен быть получен. При любом случае стоимость справок, транспортные расходы следует включить в бюджет процесса банкротства.

Абсолютно точно установить итоговую сумму затрат на проведение банкротства гражданина невозможно, так как каждое дело уникально, исходя из количества применяемых процедур, объема имущества, размера обязательств. Также имеется свой перечень сведений, подлежащих обязательному опубликованию. По самым скромным подсчетам, любой гражданин понесет определенные минимальные материальные расходы, связанные с процедурой банкротства: с 1 января 2017 г. государственная пошлина – 300 руб.; направление копий заявлений всем известным кредиторам и уполномоченным органам с уведомлением о вручении – около 70 руб. за одно письмо (услуга «Почты России»); вознаграждение арбитражному управляющему¹ за одну процедуру – 10 тыс. руб. (вносится в депозит суда); опубликование сведений о признании обоснованным заявления о признании гражданина банкротом в Едином федеральном реестре сведений о банкротстве и в официальном издании (в качестве официального издания Правительством РФ определена газета «Коммерсант» (Распоряжение Правительства РФ от 21.07.2008 № 1049-р) – 357 руб. (ЕФРСБ), от 4 тыс. руб., причем стоимость зависит от текста объявления.

В качестве дополнительных расходов стоит отметить оплату услуг торговой площадки и в ряде случаев – оплату услуг независимого оценщика.

Конечно, согласно п. 4 ст. 213.4 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)», должник может обратиться в суд с ходатайством об отсрочке внесения вознаграждения, но только сроком до даты судебного заседания по рассмотрению обоснованности заявления о признании гражданина банкротом, однако обязательство по оплате все равно сохраняется.

Таким образом, на осуществление процедур банкротства гражданину-должнику придется немало потратиться.

¹ Дургарян К.В. Актуальные вопросы ответственности арбитражных управляющих // Вестник Международного юридического института. 2015. № 1 (52). С. 23.

С момента начала производства по делу о банкротстве физического лица, в его отношении вводится существенный ряд ограничений, направленный в дальнейшем на возможность рассчитаться по всем своим обязательствам.

Но в данном положении дел имеются положительные моменты: прекращается начисление неустоек (штрафов, пеней) и прочих финансовых санкций, а также процентов по всем обязательствам гражданина, за исключением текущих платежей (то есть сумма долга не будет увеличиваться и нельзя применить к должнику штрафные санкции); с момента вынесения судом определения о признании гражданина банкротом прекращаются рассмотрение всех исков, ранее предъявленных должнику, они будут оставлены без рассмотрения; приостанавливается исполнительное производство по всем имущественным взысканиям с гражданина¹.

Таким образом, на сегодняшний день в работе арбитражных судов по стране находится большое количество производств, причем доля производств в Смоленской области относительно других видов дел сравнительно небольшая и составляет около 5 %. Инициаторами такого рода дел выступают как должники, так и кредиторы.

Стоит предположить, что дефиниции законодательства о банкротстве будут претерпевать изменения в зависимости от складывающейся практики и требований модели экономики.

В целом нормы Закона о банкротстве, регулирующие правовое положение гражданина-должника, можно отметить как перспективный инструмент для добросовестных должников, желающих реабилитировать собственное сложное финансовое положение.

Положения института банкротства гражданина, регламентирующие процедуру реструктуризации задолженности, требуют от должника определенной финансовой культуры, основанной в том числе на долгосрочном и краткосрочном финансовом планировании.

Судебная практика обнадеживает, что граждане будут ответственнее подходить к вопросу осуществления сделок и принятия на себя различного рода обязательств. Среди россиян имеются ожидания, что процедура банкротства даст разрешить и мирно урегулировать вопросы по взаимодействию граждан с кредиторами.

¹ Кустов В. Как стать банкротом. О чем спрашивают граждане, сильно задолжавшие по кредитам, «примеряя» на себя Закон о несостоятельности // Юрист спешит на помощь. 2015. № 11. С. 23.

Иванов И.С.,
канд. юрид. наук, доцент кафедры государственно-правовых дисциплин
Астраханского филиала Саратовской государственной юридической академии
Кусков А.С.,
магистр юриспруденции генеральный директор ООО «Правовой центр Юрпрофи»
Ivanov I.S.,
Cand. jurid. Sci., Associate Professor state-legal disciplines Astrakhan Branch
Saratov State Law Academy
Kuskov A.S.,
master of jurisprudence CEO Legal Center «Yurprofi» LLC

**ОСОБЕННОСТИ ВЫБОРА И ИСПОЛЬЗОВАНИЯ УЧЕБНОЙ
ЛИТЕРАТУРЫ ПО ДИСЦИПЛИНЕ «НАЛОГОВОЕ ПРАВО»
(НА ПРИМЕРЕ ТЕМЫ «НАЛОГОВЫЕ ПРАВООТНОШЕНИЯ»)
PECULIARITIES OF ELECTION AND USE OF EDUCATIONAL
LITERATURE ON THE DISCIPLINE «TAX LAW»
(ON THE EXAMPLE OF TOPIC «TAX RIGHTS»)**

***Аннотация.** В представленной работе проводится комплексный анализ учебной литературы по дисциплине «Налоговое право» на примере темы «Налоговые правоотношения». Уделяется внимание основным свойствам учебников – иллюстративности, удобству, понятности, практикоориентированности. Сделаны выводы о том, что необходимо готовить учебники, ориентированные прежде всего на потребителя, а также периодически актуализирующиеся в соответствии с действующим законодательством.*

***Ключевые слова:** бакалавр юриспруденции; налоговое право; налоговые правоотношения; учебник.*

***Abstract.** In the presented work the complex analysis of educational literature on discipline «Fiscal law» on the example of the subject «Fiscal law relationship» is carried out. The attention is paid to the main properties of textbooks – to exemplariness, convenience, clearness, focus on practice. Conclusions are drawn that it is necessary to prepare the textbooks focused, first of all on the consumer, and also periodically renewed according to the current legislation.*

***Key words:** bachelor of law; fiscal law; fiscal law relationship; textbook.*

Одним из наиболее значимых условий получения качественного образования обучающимися по юридическим направлениям является наличие учебной литературы по всем предметам, преподаваемым в соответствии с Федеральными государственными образовательными стандартами и учебными планами высших учебных заведений, осуществляющих подготовку бакалавров юриспруденции. И приоритетное, главенствующее место во всем массиве учебной литературы занимают учебники. В представленной работе проводится комплексный анализ основных учебников по курсу «Налоговое право» с акцентом на их роли в активизации познавательной деятельности студентов при изучении темы «Налоговые правоотношения».

Учебники отличаются от иных видов учебных изданий тем, что: а) учебник является основной учебной книгой по дисциплине; б) для них характерны фундаментальность и глубина изложения материала; в) в них обязательно должны раскрываться все темы, входящие в базовую программу дисциплины; г) в учебниках, в отличие от учебных пособий, излагается устойчивая система знаний, что сводит к минимуму включение в текст дискуссионных позиций и полемических материалов; д) авторский подход к структурированию и изложению материала подчинен требованиям ФГОС ВО и базовой программе дисциплины, разработанной в УМО.

Мы в своей работе выделили пять основных учебников по дисциплине «Налоговое право» и провели их комплексный анализ, результаты которого представлены в виде таблицы 1.

Таблица 1

Комплексный анализ учебников по дисциплине «Налоговое право»

Характеристика	№ 1	№ 2	№ 3	№ 4	№ 5
Тип издания	Учебник	Учебник	Учебник	Учебник	Учебник
Количество изданий	2	8	2	2	5
Соответствие базовой программе	-1	+1	0	+1	0
Актуализация при переизданиях	-1	0	+1	-1	0
Библиография и ее новизна	-1	0	+1	-1	-1
Научное оформление	+1	0	+1	+1	0
Методическое оформление	0	-1	+1	0	-1
Иллюстративное оформление	-1	-1	+1	0	0
Удобство работы с учебником	0	0	+1	0	0
Объем главы	+1	0	+1	+1	+1
Степень раскрытия главы	0	-1	+1	+1	+1
ИТОГО	-2	-2	+8	+2	0

1. Винницкий Д. В. Налоговое право / Д. В. Винницкий. – М.: Юрайт, 2017. 360 с. (№ 1).
2. Крохина Ю. А. Налоговое право / Ю. А. Крохина. – М.: Юрайт, 2017. 428 с. (№ 2).
3. Налоговое право / под ред. С. Г. Пепеляева. – М.: Альпина Паблишер, 2015. 796 с. (№ 3).
4. Налоговое право / под ред. Е. Ю. Грачевой, О. В. Болтиновой. – М.: Проспект, 2017. 312 с. (№ 4).
5. Тедеев А. А. Налоговое право России / А. А. Тедеев, В. А. Парыгина. – М.: Юрайт, 2017. 499 с. (№ 5).

Исходя из проведенного анализа, следует, что наиболее соответствует базовой учебной программе дисциплины учебник под ред. Е.Ю. Грачевой и О.В. Болтиновой, что, впрочем, объясняется созданием данного учебника на базе МГЮУ, где функционирует УМО по юридическому образованию. Наиболее удобен для работы, богато иллюстрирован и максимально полно раскрывает тему «Налоговые правоотношения» учебник, подготовленный коллективом авторов под руководством С.Г. Пепеляева. Однако самую большую популярность у читателей (о чем свидетельствует и большое количество переизданий) снискал учебник Ю.А. Крохиной.

Проведенный нами анализ весьма актуален, так как подготовка к занятиям и преподавателей и студентов начинается с подбора и изучения учебной литературы. В 2016-2017 гг. увидели свет учебники по налоговому праву таких авторов, как Д.В. Винницкий, Ю.А. Крохина, А.А. Тедеев, В.А. Парыги-

на, а также выпущенные под редакцией Е.Ю. Грачевой и О.В. Болтиновой, С.Г. Пепеляева, И.И. Кучерова. Существующее многообразие ставит перед преподавателем задачу выбора достойного, универсального учебника, который можно порекомендовать студентам, изучающим налоговое право. Вопрос о том «какой учебник самый лучший?» задается студентами очень часто и требует четкого ответа.

Одним из источников получения информации об учебниках являются отзывы и рецензии. Отзывы чаще всего размещаются в интернете и даются самими студентами, а рецензии готовятся и публикуются представителями профессионального сообщества, являясь, тем самым, более достоверным источником информации, влияющим на выбор того или иного учебника.

Так, учебник под редакцией С.Г. Пепеляева получил следующую оценку одного из читателей: «В учебнике много субъективных суждений, взятых «с потолка» и ничем не обоснованных. «Пепеляев групп» и редактор С.Г. Пепеляев навязывает свои позиции и выдает их за непреложные истины. Студент может принять многие мысли за устоявшиеся в правовой науке, а это не так. Только очень сведущий может разобраться в этом учебнике: что из этого действительно так, а что выдумали». И в этом же отзыве отмечается, что «темы соответствуют образовательным стандартам. Предлагают полезные схемы. Неплохо изложено».

На наш взгляд, любой учебник в сфере юриспруденции, являясь продуктом исследовательской работы автора, транслятором его научных и образовательных интересов, претендовать на статус источника «истины в последней инстанции» не может. Многие авторы учебников по налоговому праву уделяют достаточно много внимания обзорам существующих мнений и подходов, зачастую забывая о главном требовании, предъявляемом к любому учебнику – в учебнике должно излагаться устоявшееся знание, что требует от его авторов ухода от дискутирования и полемизации материала.

Важным критерием выбора учебника является степень его актуализации при каждом переиздании. Так, не редкость ситуации, когда в аннотации к учебнику, изданному или переизданному в 2017 г., указано, что законодательство представлено, например, по состоянию на 1 сентября 2013 г. (учебник под редакцией Е.Ю. Грачевой и О.В. Болтиновой). Учитывая то, что налоговое право – очень динамичная отрасль, а налоговое законодательство меняется чрезвычайно быстро, учебники с законодательством годичной давности уже не следует рекомендовать студентам в качестве базовых. Актуализируется только учебник под редакцией С.Г. Пепеляева, являющегося признанным специалистом-практиком. Такая же ситуация наблюдается и с новизной библиографического списка.

Следует акцентировать внимание на особенностях оформления учебной литературы по налоговому праву. Мы считаем необходимым оценивать оформление учебной литературы по трем направлениям – иллюстративному, научному и методическому. Наиболее выигрышным в этом плане оказывается снова учебник под редакцией С.Г. Пепеляева, авторский коллектив кото-

рого предложил очень удобный для работы, богато иллюстрированный и методически разнообразно оформленный продукт. Остальные авторы ограничились традиционными вопросами и заданиями в конце главы, а также единичными рисунками и схемами в самом тексте работы.

Тема «Налоговые правоотношения» выделяется далеко не всеми авторами и рассматривается с различной степенью фундаментальности и глубины. Прежде всего, критического осмысления требует формулировка темы. Именно так поименована глава девятая учебника А.А. Тедеева и В.А. Парыгиной. Точное применение специальной терминологии является обязательным условием профессионального взаимодействия юристов, основы которого закладываются преподавателями правовых дисциплин. В учебной, научной литературе и в ходе аудиторных занятий все участники образовательного процесса должны стремиться вкладывать в термины изучаемых дисциплин одинаковый смысл с опорой на нормы действующего законодательства в их многообразии и системном единстве. Отметим, что практически во всех учебниках данная тема присутствует, но в разном статусе (или параграф, или глава, или даже целый раздел, к примеру, в учебнике под редакцией С.Г. Пепеляева) и в разных вариациях названия.

Словосочетание «налоговые правоотношения» встречается в части первой НК РФ только в наименовании раздела второго «Налогоплательщики и плательщики сборов, плательщики страховых взносов. Налоговые агенты. Представительство в налоговых правоотношениях» и при этом не вполне соответствует содержанию главы, имеющей к словосочетанию прямое отношение. Сама глава четвертая, входящая в раздел, называется «Представительство в отношениях, регулируемых законодательством о налогах и сборах». В п. 4 ст. 26 НК РФ закреплено: «Правила, предусмотренные настоящей главой, распространяются на плательщиков сборов, плательщиков страховых взносов и налоговых агентов».

В связи с вышесказанным необходимо объяснять студентам, что отношения, регулируемые законодательством о налогах и сборах, в настоящее время являются не только налоговыми, так как складываются по поводу уплаты налогов, а также сборов и некоторых видов страховых взносов (например ст. 8 НК РФ). Правовые основания ставить знак равенства между понятиями «налоговые правоотношения» и «отношения, регулируемые законодательством о налогах и сборах» отсутствуют. Включать в понятие «налоговые правоотношения» сборы и страховые взносы тоже нет правовых оснований, во всяком случае до внесения изменений в НК РФ.

Слабой стороной освещения рассматриваемой темы является теоретизированность и полемичность учебных текстов. Безусловно, тема сама по себе теоретическая, однако, как известно, «самая лучшая теория – это практика». Не правоприменительная, а практика самостоятельной репродуктивной и творческой деятельности студента. Учебник, по-нашему мнению, должен решать не столько задачу информирования студента, сколько его стимулирования путем создания в сознании новых образов и ассоциативных связей, что

корректируется, а иногда и затрудняется использованием в настоящее время не печатных, а электронных носителей информации.

Так, обычно понятие налоговых правоотношений раскрывается перечислением их существенных признаков: возникают в сфере налогообложения, охраняются государством, являются социально значимыми, права и обязанности субъектов отношений закрепляются нормами налогового права. В этой подаче отсутствует главное – иллюстрации и фразы-стимулы, побуждающие к осмысленному восприятию учебного текста. Говоря об иллюстрациях, мы имеем в виду не только яркие цитаты из нормативных актов, примеры из жизни или статистические сведения.

Представляется, что учебники по налоговому праву можно и нужно в разумных пропорциях снабжать фотографиями или зарисовками знаковых объектов (людей, документов, памятников истории, зданий и т. д.), фрагментами сообщений СМИ, высказываниями высших должностных и иных публичных лиц. Вполне уместными могли бы стать цветные вкладки с фоторепортажами о буднях налоговых органов, содержащими эпизоды налоговых проверок, совещаний и т. д. Однако в силу традиции визуальное иллюстрирование юридических учебников (за исключением, пожалуй, криминалистики), предназначенных для студентов, считается факультативным и, как правило, сводится к таблицам и схемам.

В теме «Налоговые правоотношения» удобными в плане иллюстрирования представляются виды налоговых правоотношений: по установлению, введению и взиманию налогов, сборов и страховых взносов в РФ; обязательственные (в связи с исполнением обязанностей по исчислению и уплате налогов, сборов и страховых взносов); контрольные; договорные; в процессе обжалования актов налоговых органов, действий (бездействия) их должностных лиц; в процессе налоговых споров; деликтные. Мы считаем важным в скобках делать отсылки на разделы, главы или статьи НК РФ, прямо указывающие на каждый называемый вид отношений. Учебник должен создать условия для удержания внимания студента на дидактических единицах преподаваемых ему преподавателем знаний.

В одном из учебников мы обнаружили дефицит разъяснений к выделяемым автором особенностям налоговых правоотношений, таким как возникновение этих отношений по инициативе любой из сторон, применение к ним процессуальных норм позитивного (регулятивного) характера. Не разъясняется, в чем конкретно проявляется неравенство сторон отношений, кто такой «публично-правовой участник». Учитывая, что в юридической науке по большинству понятий и утверждений существуют минимум две трактовки, считаем, что авторы учебников должны ставить перед собой задачу, жертвуя описанием существующих трактовок, давать в обязательном порядке свою трактовку, пояснения, примеры или отсылки.

В целом скупость на примеры – характерная черта большинства учебников по налоговому праву, причем порой в них содержится солидная историческая часть, как мы видим в упомянутом выше учебнике А.А. Тедеева и

В.А. Парыгиной, глава вторая которого называется «История возникновения и развития налогообложения и налогового права». Полагаем, что оба параграфа, входящие в главу, можно было бы украсить тематическими фотографиями и рисунками. Положительным примером в этом плане является учебник под редакцией С.Г. Пепеляева, в котором исторические аспекты достаточно гармонично вплетаются в текст всех глав работы.

Второе, практически не применяемое в академических изданиях, средство активизации мыслительной деятельности студента – это диалог со студентом, прямое к нему обращение. Как показывает практика, успех часто приходит к той профессиональной литературе, в которой автор ведет диалог с читателем, не засушивает его излишними подробностями, теоретическими выкладками, сухими фактами. Таким образом, и печатное слово может быть интерактивным, а посему убеждение в том, что диалог с читателем – атрибуты «несерьезной» литературы, мы считаем заблуждением. В свете сказанного сразу хотелось бы возразить тем, кто выход из ситуации видит в контрольных вопросах, которыми сопровождается большинство издаваемых сегодня учебников, в том числе по налоговому праву. Мы считаем, что вопросы следует распределять по параграфам равномерно, делая выноски на полях или иначе отделяя их от основного текста.

В учебниках мы никогда не видим личного опыта автора, интересных живых историй, неожиданных параллелей – всего того, что принято произносить лишь устно во время лекций или семинарских занятий, и что бывает чаще всего только на платных тренингах и мастер-классах.

Желательно к важным дидактическим единицам знаний давать как минимум ссылку (не только к нормам или литературе, но возможно и к другому параграфу того же учебника) или короткий пример. Если выделяется такая особенность налоговых правоотношений, как применение административного или судебного порядка при возникновении спора, то целесообразно указать, где закреплен данный порядок. Когда автор указывает среди особенностей налоговых правоотношений неравенство их сторон, то целесообразно хотя бы в общем продемонстрировать перевес прав одной стороны над правами другой в конкретном виде отношений.

Если автор пишет об особом составе участников налоговых правоотношений, то желательно показать, в чем это проявляется, а лучше сравнить с правоотношениями в рамках хорошо знакомой студентам отрасли права, например гражданского или уголовного. Если утверждать, что налоговые правоотношения имеют целевую системность, так как направлены на единую цель по установлению и взиманию налогов, надо привести такое обоснование, чтобы снять возможные сомнения, а таковые могут возникнуть. Указывая на то, что налоговые правоотношения являются организационно-имущественными, так как способствуют перераспределению частной собственности, в результате которого она становится публичной (государственной, муниципальной), автору следует упомянуть о роли Бюджетного кодекса в РФ в установлении правил такого распределения.

Еще одно средство улучшения учебников видится в изменении стиля языка, в новых подходах к построению предложений. Проблема «трудных» текстов, а также высказывания практикующих юристов существует давно. Больше всего затруднений у студентов возникает при чтении научных статей, однако громоздкими и непонятными бывают и учебники. Но следует заметить, что трудности восприятия текста могут быть вызваны не только стилем, но и отсутствием аргументов, иллюстраций, диалога со студентом либо четкого понимания автором того, о чем он пишет.

Наконец, еще одно средство, весьма редко используемое на страницах учебников по налоговому праву, заключается в показе межотраслевых связей во всех случаях, когда это способствует уяснению студентом учебного материала. Например, автор раскрывает понятие «состав налогового правоотношения» и пишет, что составом налогового правоотношения признается совокупность его участников. Весьма уместным было бы заметить там же, что омоним «состав» имеет и другое, более известное значение (состав правонарушения). В равной степени сказанное касается понятия «объект правоотношения». Трансляцию межотраслевых связей следует усиливать и при разъяснении содержания налоговой правосубъектности (праводееспособности), налоговой правоспособности и дееспособности.

Итак, можно сделать следующие выводы. Во-первых, на российском рынке практически нет максимально отвечающих запросам и преподавателей и студентов, учебников по дисциплине «Налоговое право». Во-вторых, идеальность любого учебника складывается из системы четырех взаимообусловленных свойств: «понятность – визуализация – удобство – практикоориентированность». В-третьих, раскрытие любой темы в учебнике необходимо сопровождать визуализацией, делать материал главы понятным для студента, иллюстрировать его личными и иными примерами. В-четвертых, учебник – основной источник знаний по дисциплине, что требует постоянной актуализации его материала в соответствии с законодательством и современными доктринальными изысканиями.

Инджиева Е.А.,
студентка Астраханского государственного технического университета
Inzhieva E.A.,
female student Astrakhan State Technical University

**ПОРЯДОК ИЗМЕНЕНИЯ И РАСТОРЖЕНИЯ ГРАЖДАНСКО-
ПРАВОВОГО ДОГОВОРА
THE ORDER OF CHANGING AND TERMINATION
OF THE CIVIL LEGAL AGREEMENT**

***Аннотация.** Подробно анализируются основания изменения и расторжения гражданско-правовых договоров. Рассматривается порядок изменения и расторжения договоров, а также правовые последствия, возникающие при изменении и расторжении договоров. Приводятся примеры из судебной практики, дающие полное представление о соответствующих гражданско-правовых действиях.*

***Ключевые слова:** изменение договора, расторжение договора, свобода договора, соглашение сторон, нарушение договора.*

***Abstract.** Analyzed in detail the grounds for changing and termination of civil contracts. We consider the procedure for amendment and termination of contracts and the legal consequences arising from a change and termination of contracts. Examples of judicial practice, giving a complete picture of the relevant civil legal actions.*

***Key words:** changing the contract, termination of contract, freedom of contract, the parties' agreement, breach of contract.*

В условиях рыночных отношений договор является самым распространенным основанием возникновения обязательств. Договор – это соглашение двух или более сторон об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (ст. 420 ч. 1 ГК РФ)¹. С помощью договора осуществляется материально-техническое снабжение, реализация готовой продукции, капитальное строительство, перевозка грузов, бытовое обслуживание граждан, розничная торговля и др.

Заключенные договоры должны соответствовать достигнутому соглашению сторон и оставаться постоянными. Такое универсальное правило вносит постоянство гражданскому обороту. Данное положение применяется и тогда, когда после заключения договора утверждается закон, устанавливающий неукоснительные для сторон правила, другие, чем те, которые функционировали при заключении договора. В этих случаях условия заключенного договора по всеобщему правилу (п. 2 ст. 422 ГК РФ) сохраняют силу². Следовательно, у сторон договора возникает уверенность в

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 31.01.2016) // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301; СЗ РФ. 2016. № 5. Ст. 559.

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 31.01.2016) // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301; СЗ РФ. 2016. № 5. Ст. 559.

постоянности условий заключенного ими договора, обязательная для стабильного усовершенствования гражданского оборота.

Однако может возникнуть и такая ситуация, когда интересы общества требуют изменения условий уже заключенных договоров.

Основаниями для изменения и расторжения договора являются:

- 1) соглашение сторон;
- 2) существенное нарушение договора;
- 3) иные обстоятельства, предусмотренные законом или договором.

Остановимся на каждом из аспектов подробнее.

Соглашение об изменении (расторжении) договора представляет собой двух- или многостороннюю сделку. Следовательно, к нему используются всеобщие правила о совершении сделок (гл. 9 ГК). Как и любые договоры, они заключаются через акцепта одной из сторон соответствующего предложения, принятого контрагентом. Лицо, внесшее предложение об изменении или расторжении договора, не извлекшее от контрагента ответа на это предложение в течение тридцати дней, может потребовать расторжения или изменения договора через суд.

Законом или договором согласно к некоторым видам договоров могут быть учтены как принципиальная неосуществимость изменения или расторжения договора, так и некоторые факторы, порядок и исход изменения (расторжения) договора¹. Примером закона, регламентирующего полную устойчивость и стабильность договоров, может послужить п. 4 ст. 817 ГК. Говоря о договоре государственного займа, в котором заемщиком является Российская Федерация или ее субъект, Кодекс регламентирует, что корректировка требований изданного в обращение займа не разрешается (такое же правило действует и на займы, издаваемые муниципальными образованиями). По договору продажи предприятия, регламентированные ГК правила об изменении или расторжении договора купли-продажи, предполагающие возврат или взыскание в натуре полученного по договору с одной стороны или с обеих сторон, применяются, если такие последствия существенно не нарушают права и охраняемые законом интересы кредиторов продавца и покупателя, других лиц и не противоречат общественным интересам (ст. 566 ГК).

В тех случаях, когда возможность изменения или расторжения договора не предусмотрена законом или договором и сторонами не достигнуто об этом соглашение, договор может быть изменен или расторгнут по требованию одной из сторон только по решению суда и только в следующих случаях:

- при существенном нарушении договора другой стороной;
- в иных случаях, предусмотренных законом или договором (ст. 450 ГК РФ).

Одним из самых значительных обстоятельств изменения или расторжения договора в «иных случаях, предусмотренных законом или договором»

¹ Казанцев М.Ф. Понимание гражданско-правового договора: традиционные взгляды и новые подходы // Научный ежегодник Института философии и права Уральского отделения Российской академии наук. 2002. № 3. С. 57–58.

является изменение или расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при его заключении¹.

Другие случаи, регламентированные законом или договором, означают строго определенные нарушения некоторых видов договоров (также не имеющие признаков существенного несоблюдения условий договора), которые расцениваются поводом для изменения (расторжения) договора по волеизъявлению одной из сторон. Например, несоблюдение продавцом обязательства по передаче покупателю товара не обремененным от каких-либо прав третьих лиц дает покупателю право запросить уменьшения цены товара или расторжения договора купли-продажи, если не будет доказано, что покупатель знал или должен был знать о правах третьих лиц на этот товар (п. 1 ст. 460 ГК)². Так судья Похвистневского районного суда Самарской области рассмотрел исковое заявление истца о расторжении договора купли-продажи транспортного средства. Истцу стало известно, что на данный автомобиль наложен запрет о регистрации действий в отношении данного автомобиля. Ответчик не сообщил истцу о правах третьих лиц на данный автомобиль и наличии обременений. Суд вынес решение удовлетворить требования истца и расторгнуть договор купли-продажи, а также взыскать с ответчика расходы по оплате государственной пошлины³.

Проанализируем следующую причину расторжения договора по п. 2 ст. 450 ГК РФ: «в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором».

Договор может быть расторгнут или изменен через суд по заявлению одной стороны при условии выполнения последней конкретного порядка. Сущность его состоит в том, что такое заявление может быть высказано стороной в суд, если получит отказ от другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом или договором, а при его отсутствии – в тридцатидневный срок (п. 2 ст. 452 ГК). На случай согласия с данным предложением договор можно считать соответственно расторгнутым или измененным по соглашению сторон (с момента получения лицом, направлявшим предложение, письменного сообщения контрагента о его согласии с расторжением или изменением договора). Ключев А.А. обратился в суд с иском к Барышеву Р.К. для расторжения договора купли-продажи транспортного средства, обосновав это тем, что ответчик должен был оплачивать стоимость ежемесячно равными долями, но ответчик уклонялся от оплаты и игнорировал обращение истца к нему, который дважды высказывал ему претензии. Суд

¹ Нестерова Н.В. Некоторые особенности регулирования гражданско-правового договора // Актуальные проблемы экономики и права. 2012. № 11. С. 55–57.

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (в ред. от 23.05.2016) // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410; СЗ РФ. 2016. № 22. Ст. 3094.

³ Решение Похвистневского районного суда Самарской области по делу № 2-2000/2016-М-1983/2016 о расторжении договора купли-продажи // <https://rospravosudie.com/court-poxvistnevskij-rajonnyj-sud-samarskaya-oblast-s/act-537531504/>

исковое требование А.А. Ключева удовлетворил и истребовал из незаконного владения Р.К. Барышева транспортное средство¹.

Требование об изменении или о расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии – в тридцатидневный срок².

Исковое заявление возможно подать в суд исключительно после того, как от противоположной стороны был получен отказ на изменение или расторжение договора, или по истечении срока, в пределах которого необходимо получить ответ от противоположной стороны.

Когда данный срок регламентирован законодательством, то он обязан расцениваться как наименьший срок: стороны данной договоренностью могут повысить его. Также если данный срок регламентирован договором, то сторона, которая заявляет о том, чтобы изменили или расторгнули договор, тоже вправе его повысить, потому что повышение срока пойдет на благо адресата.

Следовательно, процедура изменения и расторжения договора находится в зависимости от применяемого порядка расторжения или изменения договора. Если договор изменяется или расторгается по соглашению сторон, то необходимо, чтобы применялся порядок заключения этого договора, а также требования, представляемые к форме данного договора, потому что она обязана быть сходной той, в которой заключался договор (ст. 452 ГК). Однако законом, иным правовым актом или договором могут быть предположены другие запросы к форме соглашения об изменении и расторжении договора. Иное может вытекать и из обычаев делового оборота. Например, договором, включающим критерии о предварительной оплате товаров, может быть рассчитано, что оплата их в наименьшей сумме, чем предписано в договоре, обозначает отказ от части товаров, т.е. изменение условия договора о количестве подлежащих передаче товаров. В этом случае, несмотря на то, что договор заключался в простой письменной форме, основанием его изменения будет считаться не письменное соглашение сторон, как того требует общее правило, а конклюдентные действия покупателя.

Важным критерием изменения или расторжения договора в суде по заявлению одной из сторон представляется выполнение особой досудебной процедуры решения спора непосредственно между сторонами договора.

В соответствии со ст. 453 ГК РФ, если договор изменяется, то обязанности сторон остаются неизменными. Если же договор подлежит расторжению, обязательства сторон прекращаются, если иное не предусмотрено законом, договором или не вытекает из существа обязательства. Разрешая споры, связанные с расторжением договоров, суды должны иметь в виду, что по

¹ Решение Советского районного суда г. Томска по делу № 2-2344/2016 о расторжении договора купли-продажи // URL: <https://rospravosudie.com/court-tomskij-oblastnoj-sud-tomskaya-oblast-s/act-535778651/>

² Козлова Н.Н. О некоторых особенностях гражданско-правового договора // Вестник Финансового университета. 2008. № 2. С. 66–72.

смыслу п. 2 ст. 453 ГК РФ при расторжении договора прекращается обязанность должника совершать в будущем действия, которые являются предметом договора (например, отгружать товары по договору поставки, выполнять работы по договору подряда, выдавать денежные средства по договору кредита и т.п.). Поэтому неустойка, установленная на случай неисполнения или ненадлежащего исполнения указанной обязанности, начисляется до даты прекращения этого обязательства, то есть до даты расторжения договора¹.

Расторжение или изменение договора может сопровождаться выражением стороны требования о возмещении причиненных этим убытков. Однако удовлетворение судом такого требования возможно лишь в случае, когда основанием для расторжения или изменения договора послужило существенное нарушение этой стороной (ответчиком) условий договора (ст. 450 ГК). Так, Пантелеев Н.В. обратился в суд с иском к Андреевой Е.Е., указав, что он заключил договор купли-продажи по изготовлению и монтажу оконных конструкций и балкона с ИП Андреевой, по которому внес предоплату. Он обратился с претензией с требованием исполнения обязательств по заключенному договору. Однако взятые на себя обязательства ответчиком не исполнены. В соответствии с положениями ст. 450 ГК РФ по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только: при существенном нарушении договора другой стороной; в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Учитывая изложенное, изучив условия договора, которые были нарушены ответчиком, суд считает, что исковые требования истца Н.В. Пантелеева обоснованы и подлежат удовлетворению².

Вместе с тем судебная практика исходит из того, что сторона, ссылающаяся на существенное нарушение договора контрагентом, должна доказать не только сам факт нарушения, но и его существенный характер, невозможность достижения цели договора. Одностороннее расторжение допускается только в исключительных случаях при существенном нарушении договора другой стороной, либо при существенном изменении обстоятельств, из которых исходили стороны при заключении договора. Рассмотрение оснований расторжения сделок в одностороннем порядке должно строиться не только на основе обнаружения особенностей правового регулирования отдельных типов и видов договоров, но и, прежде всего, с учетом природы договорных отношений и субъектного состава сделок. Действительно, для отдельных видов договоров законодательством установлен ряд специальных оснований изменения и расторжения договора. Например, согласно ст. 523 ГК РФ поставщик

¹ Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 6 июня 2014 г. № 35 «О последствиях расторжения договора» // ВВАС РФ. 2014. № 35.

² Решение Усть-Вымского районного суда Республики Коми по делу № 2-82/2016 о расторжении договора купли-продажи // URL: <https://rospravosudie.com/court-ust-vymskij-rajonnyj-sud-respublika-komi-s/act-537366295/>

вправе отказаться от исполнения своих обязательств по договору в случае неоднократного отказа заказчика от оплаты стоимости поставленного товара.

Отдельный случай являет собой расторжение или изменение договора по причине существенного изменения обстоятельств (ст. 451 ГК)¹. Так, например, ПАО Сбербанк в лице Кировского отделения обратилось в суд с иском к Сидорову И.П. о расторжении кредитного договора и взыскании задолженности по кредитному договору. В обосновании исковых требований указано, что между истцом и ответчиком заключен кредитный договор. Ответчик же систематически не исполняет свои обязательства. Суд, руководствуясь ст. 451 ГКРФ, условиями кредитного договора, учитывая ненадлежащее исполнение ответчиком условий кредитного договора, удовлетворяет требование истца о расторжении кредитного договора².

Итак, главные правила о изменении и расторжении договора находятся в гл. 29 ГК. Изменение и расторжение договора – определения различные, хоть и близкие. Если при изменении договора обязанности сторон остаются измененными, то при расторжении договора обязанности сторон прекращаются на ближайшее время. Следует сказать, что изменение и расторжение договора могут быть тесно взаимосвязаны, несмотря на столь очевидное различие их правовых последствий.

Карпова Д.Н.,
магистрант Астраханского государственного технического университета
Карпова D.N.,
graduate student Astrakhan State Technical University

**НЕКОТОРЫЕ ОСОБЕННОСТИ СТАТУСА
НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНЕГО КАК ОСОБОГО СУБЪЕКТА
АДМИНИСТРАТИВНО-ПРАВОВОЙ ЗАЩИТЫ
SOME PECULIARITIES OF THE STATUS OF MINOR-YEAR AS
A SPECIAL SUBJECT OF ADMINISTRATIVE-LEGAL PROTECTION**

Аннотация. Анализ действующего законодательства о правах и обязанностях несовершеннолетних показывает, что в настоящее время нет четкого определения правового положения этой категории граждан. Федеральное законодательство, определяя общие гарантии прав ребенка, не закрепляет в полной мере правового статуса несовершеннолетних. В различных отраслях права – административном, гражданском, семейном, уголовном содержатся нормы, лишь частично регулирующие правовое положение несовершеннолетних как участников тех или иных общественных отношений.

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 31.01.2016) // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301; СЗ РФ. 2016. № 5. Ст. 559.

² Решение Кирово-Чепецкого районного суда Кировской области по делу № 2-3753/2016 о расторжении кредитного договора // URL: <https://rospravosudie.com/court-kirovko-chepeckij-rajonnyj-sud-kirovskaya-oblast-s/act-537218348/>

Ключевые слова: несовершеннолетние, совершеннолетние, права ребенка, законодательство, правоограничение, ответственность.

Abstract. *The Analysis of the current legislation on the rights and responsibilities of minors, shows that currently there is no clear definition of the legal status of this category of citizens. Federal legislation, defining the General guarantees of children's rights, does not confer full legal status as minors. In various branches of law – administrative, civil, family, criminal contains the rules only partially regulating the legal situation of minors as participants of those or other public relations.*

Key words: *juvenile, adult, child rights, legislation, pravoohranitelnye, responsibility.*

Международная Конвенция ООН о правах ребенка 1989 г. в ст. 1 говорит о несовершеннолетнем как о человеческом существе до достижения им 18-летнего возраста, если по закону, применимому к данному ребенку, он не достиг совершеннолетия ранее¹.

В свою очередь, возраст 18 лет как рубеж достижения совершеннолетия является условным, однако личность конкретного человека может не соответствовать заложенному в законе представлению о моменте наступления юридической зрелости (т.е. может отставать в своем развитии или, наоборот, обгонять свой возраст).

Особенностью правового статуса ребенка является его психофизиологическая (физическая) и социальная беспомощность, в силу которых он не может реализовать большую часть своих прав.

В различных отраслях права существуют разные возрастные границы реализации несовершеннолетними предоставленных им прав и возложенных на них обязанностей. Так, например, в уголовном и уголовно-процессуальном законодательстве установлено два возраста уголовной ответственности: 16 и 14 лет, в гражданском праве в ст. 28 ГК РФ дано понятие малолетнего ребенка, которым охватываются дети, не достигшие возраста 14 лет, также существует и дополнительная дифференциация в рамках этого периода.

Таким образом, в силу наличия у несовершеннолетнего определенных возрастных особенностей он не в состоянии самостоятельно защитить свои права так же эффективно, как и взрослый, и именно это является главной причиной создания и действия в России специальных правовых средств защиты детей, и соответственно дети как особая категория граждан нуждаются в особой повышенной защите.

Административно-правовой статус личности составляет важнейшую и органическую часть общего правового статуса. В административно-правовом статусе в обобщенном виде конкретизируются разнообразные права, обязанности и гарантии с учетом отраслевой право- и дееспособности².

¹ Карташкин В.А., Лукашева Е.А. Международные акты о правах человека. Сборник документов. – М.: Норма, 2011. С. 265.

² Малышко А.Ю. Правовой статус граждан Российской Федерации при оказании медицинской помощи (Административно-правовой аспект): Дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2004. С. 164.

Административно-правовой статус также раскрывается и в отношениях между гражданами и органами управления, а также другими субъектами права. Следовательно, административно-правовой статус определяется правами, свободами, их гарантиями, обязанностями, правоограничениями и объемом ответственности¹.

Несовершеннолетние как субъекты общего административно-правового статуса могут одновременно иметь один или несколько специальных административно-правовых статусов. Любой специальный статус накладывается на общий статус гражданина.

Административная правоспособность несовершеннолетних отличается от других категорий граждан РФ. Дети относятся к категории субъектов административной опеки и в силу своей слабой социальной защищенности нуждаются в специальной помощи государства².

Формально несовершеннолетние обладают большими правами, чем иные лица, их административно-правовой статус определяется не только общим статусом гражданина РФ, но и специальными нормами, содержащимися в ряде законов и подзаконных актов, актов органов местного самоуправления³.

Следует отметить, что административная дееспособность несовершеннолетних, как правило, возникает при достижении 16-летнего возраста. Особенность заключается в том, что в случаях, законодательно установленных, несовершеннолетние могут приобретать субъективные права и обязанности через своих законных представителей (родителей, опекунов, уполномоченных представителей органов государственной власти).

С точки зрения Д.Н. Бахраха: «Административная ответственность несовершеннолетних – следствие нарушения (неисполнения или ненадлежащего исполнения) различных административных норм»⁴.

Административная ответственность несовершеннолетних, являясь составной частью института административной ответственности, имеет специфические особенности. Основываясь на нормативной базе административной ответственности несовершеннолетних⁵, выделяют следующие специфические особенности этого правового института:

1. Суженная административная деликтоспособность лица в возрасте от 16 до 18 лет, обусловленная психофизиологическими особенностями личности, которая заключается в невозможности претерпевания несовершеннолетним всех негативных последствий собственного противоправного поведения.

¹ Бахрах Д.Н., Росинский Б.В., Стариков Ю.Н. Административное право: Учебник для вузов. 3-е изд., пересмотр, и доп. – М.: Норма, 2007. С. 75.

² Бахрах Д.Н., Росинский Б.В., Стариков Ю.Н. Указ соч. С. 35–37.

³ Худойкина Т.В., Сагина О.В. Журнал Марийский юридический вестник. 2009. № 7. С. 79.

⁴ Бахрах Д.Н. Административное право России: Учебник для вузов. – М.: Эксмо., 2010. С. 75.

⁵ Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ (ред. от 06.07.2016, с изм. от 17.11.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 03.10.2016) // Официальный интернет-портал правовой информации [электронный ресурс] <http://www.pravo.gov.ru> // СПС КонсультантПлюс (дата обращения 20.01.2017 г.).

2. Административная ответственность несовершеннолетних в большей степени, чем административная ответственность взрослых правонарушителей, преследует нравственно-воспитательную цель.

3. Совершение правонарушения подростком в большинстве случаев является отражением проблем его социализации, вызванных различными детерминантами: негативной общественной средой, трудностью в общении с непосредственным окружением, противоречиями во внутреннем мире подростка и т.д. При этом административная ответственность несовершеннолетних призвана не только устранять, негативные обстоятельства, сделавшие возможным совершение правонарушения подростком, но и при помощи дифференцированного, индивидуального подхода должна послужить основанием для стимулирования социально- полезного поведения несовершеннолетнего в будущем.

4. Административные деликты несовершеннолетних одновременно могут являться самостоятельным основанием для применения административно-принудительных мер для привлечения к административной ответственности их родителей (ст. 5.35, 20.22 КоАП РФ)¹.

Следует также отметить, что единственной статьей административного законодательства, выделяющей несовершеннолетнего как особенного субъекта административного правонарушения, является ст. 20.22 – появление несовершеннолетних в состоянии опьянения, а равно распитие ими алкогольной и спиртосодержащей продукции, потребление ими наркотических средств или психотропных веществ в общественных местах.

КоАП РФ не предусматривает специальных видов административных наказаний, применяемых только к несовершеннолетним, но существуют особенности при применении некоторых видов административных наказаний.

В настоящее время к несовершеннолетним гражданам РФ, совершившим административные правонарушения, могут применяться следующие виды административных наказаний: предупреждение, административный штраф, возмездное изъятие орудия совершения или предмета административного правонарушения, конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения.

Последний вид административного наказания применяется к несовершеннолетним, которые приобрели дееспособность в полном объеме в соответствии с п. 2 ст. 21 или со ст. 27 ГК РФ. В свою очередь, применение комиссиями по делам несовершеннолетних и защите их прав мер воздействия (административных санкций) имущественного характера обусловлено наличием у правонарушителя гражданской дееспособности².

Основная цель применяемых административных наказаний к несовершеннолетним, совершившим правонарушения – восстановление социальной

¹ Танкова Т.А. Правовые проблемы в правоприменительной практике комиссий по делам несовершеннолетних и защите их прав // Проблемы в российском законодательстве. Юридический журнал. 2011. № 4. С. 242.

² Агапов А.Б. Постатейный комментарий к кодексу РФ об административных правонарушениях. – М., 2012. С. 65.

справедливости, а также исправление и предупреждение совершения ими новых правонарушений и преступлений. Помимо цели исправления, заключающегося в выработке у подростка стойкого неприятия всего, что связано с антиобщественной деятельностью, а тем более неправомерным поведением, применение административного наказания должно преследовать и чисто воспитательные цели. При этом административное законодательство не предусматривает каких-либо административных наказаний принудительно-воспитательного воздействия применяемых к несовершеннолетним правонарушителям, в то время как к взрослым правонарушителям может быть применен административный арест сроком до 15 суток.

Как нам видится, решить данную проблему возможно введением в систему мер воспитательного воздействия и административных наказаний альтернативы административному штрафу – такого вида наказания, как обязательные работы. Аргументом за введение этого вида воздействия служит, как нам видится, тот факт, что родители, не выполняющие должным образом своих родительских обязанностей, как правило, являются малоимущими, а административный штраф и без того ухудшает материальное положение семьи, в том числе и несовершеннолетнего.

Также следует отметить, что введение такой альтернативы административного наказания как обязательные работы требует дополнительных исследований (в частности определения их продолжительности) и, кроме того, практики экспериментальной реализации этого вида административного наказания¹.

Основаниями для применения мер воздействия к подросткам, совершившим правонарушения, как известно, служат характер совершенных правонарушений, их общественная вредность и тяжесть последствий, причины и условия, способствующие их совершению, условия семейной жизни и воспитания, окружающая среда подростка, возраст и уровень интеллектуального развития правонарушителя, его поведение в прошлом и отношение к совершенному правонарушению.

Правовое положение несовершеннолетних как особых субъектов административной ответственности определяет специфику административно-процессуальных гарантий, призванных стимулировать социально-полезное поведение подростков, привить им позитивные морально-нравственные установки.

Одной из главных особенностей административной ответственности несовершеннолетних является ее неразрывная связь с административной ответственностью родителей.

Административная ответственность родителей предусмотрена законодательством в связи с совершением подростками таких нарушений правопорядка, за которые сами несовершеннолетние не несут юридической ответственности, но подвергаются иным мерам правового принуждения. Поэтому указанные правонарушения подростков являются одновременно и частью основания для применения административной ответственности к родителям, и самостоятель-

¹ Минашкин Г.Г. Исполнение административного наказания как стадия производства по делам об административных правонарушениях // Юридическая наука. 2015. № 1. С. 74.

ным основанием для применения принудительных мер к ним самим¹. При этом административную ответственность родителей нельзя рассматривать в отрыве от правовых обязанностей по воспитанию детей и надзору за ними².

Интегрируя все изложенное выше и подводя итог, необходимо акцентировать внимание на том факте, что, изучая административно-правовой статус несовершеннолетних, важно понимать, какое место они занимают среди других индивидуальных субъектов правовых отношений. Учитывая чрезвычайную социальную значимость проблем воспитания подрастающего поколения и защиты прав и законных интересов несовершеннолетних, представляется, что, выделяя их в качестве особой категории граждан, обладающих специальным правовым статусом, можно выдвинуть следующие положения:

1) неполная правосубъектность несовершеннолетних определяет особый характер взаимодействия этой категории граждан с системой органов исполнительной власти и местного самоуправления, что требует, в свою очередь, применения особого порядка правового регулирования их статуса;

2) невозможность несовершеннолетними самостоятельно обеспечивать защиту своих прав и законных интересов, требует наличия эффективных и реализуемых государственных гарантий и их правового обеспечения;

3) участие несовершеннолетних как специальных субъектов в большом количестве общественных отношений, регулируемых различными отраслями права, обуславливает необходимость более четкого нормативного закрепления их правового статуса.

Анализ действующего законодательства о правах и обязанностях несовершеннолетних показывает, что в настоящее время нет четкого определения правового положения этой категории граждан. Федеральное законодательство, определяя общие гарантии прав ребенка, не закрепляет в полной мере правового статуса несовершеннолетних. В различных отраслях права – административном, гражданском, семейном, уголовном – содержатся нормы, лишь частично регулирующие правовое положение несовершеннолетних как участников тех или иных общественных отношений.

Для решения проблемы правового регулирования статуса несовершеннолетних граждан необходимо дальнейшее изучение взаимодействия и взаимовлияния норм различных отраслей права, что даст возможность комплексно изучить все юридические грани правового статуса рассматриваемой категории граждан.

¹ Барановский Н.А. Особенности генезиса и детерминации правонарушений несовершеннолетних // Социологический альманах. 2012. № 3. С. 319.

² Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.10.2006 г. № 18 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Особенной части Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» (в ред. от 09.02.2012 г.) // Российская газета. 2008. № 140 <http://www.pravo.gov.ru> // СПС КонсультантПлюс (дата обращения 27.02.2017).

Каршгалиева Г.Т.,
студентка Астраханского филиала Международного юридического института

Иванова Л.А.,
канд. юрид. наук, доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин
Астраханского филиала Международного юридического института

Karshgalieva G.T.,
student of the Astrakhan branch International Law Institute

Ivanova L.A.,
Cand. jurid. Sci., Associate Professor of the Department of Civil Law
Disciplines Astrakhan branch of the International Law Institute

РЕГУЛИРОВАНИЕ СОЦИАЛЬНОЙ ПОЛИТИКИ В КОРПОРАЦИИ **REGULATION OF SOCIAL POLICY IN CORPORATION**

***Аннотация.** На основе анализа различных подходов к структуре корпоративной социальной политики сформулирована позиция, что корпоративная социальная политика рассматривается как механизм управления воспроизводства потенциала человека, как жителя определенной территории, как труженика, как потребителя и как субъекта свободного времени.*

***Ключевые слова:** корпорация, коллективный договор, социальная политика, социальные программы.*

***Abstract.** Based on the analysis of different approaches to the structure of its corporate social responsibility policy States the position that corporate social policy is seen as a control mechanism of reproduction of human potential, as a resident of a certain area, as a worker, as a consumer and as a subject of free time.*

***Key words:** corporation, collective agreement, social policy, social programs.*

Корпорация представляет собой не просто абстрактную юридическую форму, осуществляющую определенную деятельность, а то, что ее главной составляющей является коллектив. Большая роль – работа организации – принадлежит самим работникам предприятия. Поэтому так важна экономическая защищенность работников, определяющая условия их социального обеспечения.

Трудовое и социальное законодательство играет особую роль в регулировании социальной политики на предприятии, которое прежде всего в социальном партнерстве закладывает основы деятельности корпорации по обеспечению интересов ее членов.

Социальное партнерство – система взаимоотношений между работниками (представителями работников), работодателями (представителями работодателей), органами государственной власти, органами местного самоуправления, направленная на обеспечение согласования интересов работников и работодателей по вопросам регулирования трудовых отношений и иных непосредственно связанных с ними отношений.

Коллективный договор – это социально-экономическое соглашение, определяющее существенные характеристики модели построения отношений коллектива работников и работодателей в сфере выполнения взаимных трудовых обязательств.

Рассмотрим подходы некоторых авторов, так, например, А.С. Минзов акцентирует свои доводы на двух основных составляющих корпоративной социальной политики, которые нашли отражение во внутренней (т.е. социальной деятельности, осуществляемой для сотрудников предприятия: развитие персонала, повышение профессионально-квалификационного уровня работников; создание безопасных условий труда, что является самым важным; формирование корпоративной культуры; оздоровление работников и оказание медицинской помощи и членам их семей; привлечение и поддержка молодежи, реализация образовательных проектов; проведение спортивных и культурных мероприятий, также с привлечением молодежи для развития; оказание материальной помощи, предоставление льгот работникам и членам их семей; помощь ветеранам; реализация детских программ как для детей сотрудников, так и для всех детей населения), а также во внешней (осуществляемая за рамками компании на территории ведения бизнеса, которая заключается в поддержке образовательных учреждений; сотрудничестве с религиозными организациями; поддержке объектов культурно-исторического и жилищно-коммунального хозяйства значения; поддержке социально незащищенных слоев населения; оказании поддержки детству и юношеству; спонсировании спортивных и культурных мероприятий; борьбе с алкоголизмом, с наркоманией, и другими зависимостями...)»¹.

Если рассматривать научные исследования А. Костина, рассказывающие о социальной политике через «вложения и мероприятия компаний по социальному развитию собственного персонала, а также благотворительные проекты федерального и местного значения для нуждающихся слоев населения, еще можно увидеть развитие в различных областях образования, культуры, спорта, в рамках социально ответственного бизнеса»². Ф. Бурджалов характеризует через социальную активность социальную политику предприятия, отражающуюся «...на переменах в структуре трудовых издержек. Последние касаются соотношения основных компонентов оплаты труда в виде социальных выплат и заработной платы»³. Николай Усатый определяет социальную политику предприятия «как деятельность работодателей и менеджмента по согласованию социальных интересов и реализации социальных прав, а также гарантий наемных работников»⁴.

¹ Минзов А.С. Корпоративные университеты: проблемы создания и тенденции развития [Текст] / А.С. Минзов, Е.Н. Черемисина // Вестник Российской академии естественных наук. 2008. Т. 8. № 1. С. 63-70.

² Костин А. Корпоративная социальная ответственность: мировой опыт и концепция для России // Стратегии России. 2004. № 2. С. 63–69.

³ Бурджалов Ф. Социальная сфера предприятия: корпоративный вариант // Труд за рубежом. 2004. № 1. С. 95–112.

⁴ Усатый Н. Предприятие как субъект социальной политики // Человек и труд. 2008. № 6. С. 37–38.

Социальная политика предприятия – это деятельность, направленная на управление персоналом в части создания необходимых условий для трудовой деятельности человека (трудового коллектива) и управления услугами социального характера. Помимо заработной платы на основе закона, коллективных договоров или добровольно, она включает в себя все услуги, предоставленные своим сотрудникам и членам их семей. Таким образом, по структуре социальная политика на предприятии включает в себя следующие элементы: законные обязательства предприятия, которые обеспечивают социальную защиту своих сотрудников; социальные услуги, так же являющиеся предметом коллективного регулирования трудовых отношений и коллективных договоров; социальные услуги предприятия, которые предоставляются добровольно, а именно без обязательств по коллективному соглашению и по закону.

При использовании термина «корпоративная социальная политика», следует отметить, что реализуется она на уровне крупных компаний (корпораций). Так, в России, сравнивая с малыми и средними предприятиями, они группируют внутри себя большое количество занятых, которые затем являются градообразующим населением.

Так, рассмотрим некоторые примеры проведения социальной политики крупных корпораций в РФ.

ЛУКОЙЛ – одна из крупнейших международных вертикально интегрированных нефтегазовых компаний по размеру доказанных запасов углеводородов. Реализация социальных обязательств осуществляется профсоюзным комитетом Компании и закрепляется в коллективном договоре между Обществом и профсоюзным комитетом, а также в локальных нормативных актах.

Система управления персоналом в Группе «ЛУКОЙЛ» опирается на Функциональную стратегию управления персоналом, Кодекс деловой этики, Правила корпоративной культуры, а также на Социальный кодекс ПАО «ЛУКОЙЛ». Компания полностью соблюдает требования законодательства в части гарантий и компенсаций, полагающихся работникам, а также берет на себя ряд дополнительных обязательств в рамках действующего Соглашения между работодателем и профобъединением на 2015–2017 гг.

По результатам специальной оценки условий труда Компания в полном объеме предоставляет работникам компенсации за вредные условия труда в виде сокращенной рабочей недели, дополнительного отпуска, оплаты труда в повышенном размере в зависимости от установленной степени вреда здоровью на рабочем месте.

В числе прочих компенсаций, предоставляемых работникам ЛУКОЙЛ, следует выделить: бесплатное обеспечение за счет работодателя качественной, сертифицированной специальной одеждой, специальной обувью и другими средствами индивидуальной защиты; бесплатную выдачу по действующим пищевых продуктов, лечебно-профилактического питания, обеспечение углубленных медицинских осмотров и др; организация профессиональной переподготовки и предоставление другой работы работникам, имеющим медицинские; оплата один раз в два г. проезда к месту использова-

ния основного отпуска в пределах территории РФ работнику и неработающим членам семьи, проживающим в районах Крайнего Севера.

В состав Международной ассоциации профсоюзных объединений ПАО «ЛУКОЙЛ» входят: Межрегиональная профсоюзная организация ПАО «ЛУКОЙЛ» Нефтегазстройпрофсоюза России – 23 объединенных и 22 первичных профсоюзных организаций с общей численностью более 120 тысяч членов профсоюза (из числа работающих) в 37 субъектах РФ; 2 синдиката и 7 профсоюзных организаций зарубежных предприятий с общей численностью работающих членов профсоюза более 11 тысяч человек в семи странах мира – Азербайджан, Белоруссия, Болгария, Молдавия, Румыния, Сербия, Украина.

Соглашение между Компанией и МОПО – программное обязательство Компании, в котором установлены взаимные обязательства Компании и ее работников в социально-трудовой сфере по вопросам трудовых отношений, режима труда и отдыха, оплаты труда, охраны труда и здоровья, социальных льгот и гарантий, работы с молодежью, определяет гарантии прав профобъединения и профсоюзных организаций с учетом требований действующего законодательства.

Большое внимание в своей деятельности профобъединение и профсоюзные комитеты уделяют заботе о ветеранах Группы «ЛУКОЙЛ» и социальной поддержке неработающих пенсионеров, работе с молодыми работниками и молодыми специалистами.

С момента образования Компании в ней действовала корпоративная система негосударственного пенсионного обеспечения, которая предполагала финансирование дополнительных пенсий за счет работодателя. Начиная с 2004 г., в корпоративную пенсионную систему была введена пенсионная программа на принципе долевого финансирования.

К моменту достижения работником пенсионного возраста и при условии его увольнения на пенсию из организации Группы «ЛУКОЙЛ», Компания дополнительно формирует на именном счете в Фонде пенсионный капитал, эквивалентный средствам, вложенным самим работником за время работы в Компании.

Система охраны здоровья работников организаций Группы «ЛУКОЙЛ» содержит комплекс мер экономического, социального, медицинского, санитарно-эпидемиологического характера, направленных на повышение эффективности труда персонала на основе сохранения и укрепления физического и психологического здоровья работников и пенсионеров организаций Группы «ЛУКОЙЛ». Она предусматривает, в частности, следующие основные направления: добровольное медицинское страхование работников; выплаты пособий по временной нетрудоспособности, беременности и родам; оздоровление и отдых работников; оказание первичной медико-санитарной помощи в здравпунктах организаций; профилактические мероприятия.

Основу системы охраны здоровья составляет программа Добровольного медицинского страхования (ДМС), которая обеспечивает работникам возможность получить дополнительные услуги по сравнению с программами

обязательного медицинского страхования, воспользоваться результатами высокотехнологичных исследований, а также получить медицинскую помощь более высокого качества.

Одной из корпоративных ценностей является ориентация на здоровый образ жизни. Продвижение в основе корпоративных спортивных программ и мероприятий, уже ставших традицией на основных предприятиях Компании, спартакиад, региональных и областных соревнований и турниров, туристических слетов и экскурсионных поездок работников, членов их семей и ветеранов. В организациях Компании первичная медико-санитарная помощь оказывается на базе более 100 медпунктов, кабинетов предрейсового осмотра, фельдшерских и врачебных здравпунктов. Ежегодно проводится вакцинация против гриппа, клещевого энцефалита и других опасных заболеваний.

Перейдем к другой не менее крупной компании и рассмотрим иную социальную политику. Бесспорный лидер гражданской авиации России, который осознает свою ответственность перед обществом и будущими поколениями – «Аэрофлот». Она стремится к обеспечению устойчивого экологического равновесия во всех сферах своей деятельности. ПАО «Аэрофлот» имеет сертификат соответствия организации работ по охране труда установленным государственным нормативным требованиям.

В 2015 г. велась системная работа по обеспечению безопасности и охраны труда. Приоритетное внимание было уделено таким направлениям, как обучение и инструктаж по вопросам охраны труда, контроль условий и состояния охраны труда, предотвращение случаев травматизма, профилактика профессиональных заболеваний.

В соответствии с Федеральным законом № 426-ФЗ «О специальной оценке условий труда»¹ в ПАО «Аэрофлот» в отчетном году была проведена специальная оценка условий труда на 5 615 рабочих местах.

В отчетном году произошло 19 несчастных случаев различной степени тяжести. Причины были тщательно проанализированы, руководители соответствующих структурных подразделений довели до подчиненных работников обстоятельства и причины случаев, были проведены инструктажи по охране труда. Социальная политика Компании формируется и реализуется на системной основе в соответствии с Коллективным договором ПАО «Аэрофлот» и утвержденными локальными нормативными документами. Текущая редакция коллективного договора была принята в 2014 г. на период до 1 декабря 2017 г.

Главной целью социальных программ Компании является привлечение и удержание персонала, способствующего своим трудом укреплению бизнеса и достижению стратегических целей авиакомпания. Социальные льготы, предусмотренные социальными программами, являются частью компенсационного пакета и способствуют созданию благоприятных условий для эффективного выполнения работниками производственных задач, обеспечивают

¹ Федеральный закон от 28.12.2013 № 426-ФЗ (ред. от 01.05.2016) «О специальной оценке условий труда» // Собрание законодательства РФ. 30.12.2013. № 52 (ч. I). Ст. 6991.

социальную защиту персонала и поддерживают имидж авиакомпании «Аэрофлот».

В рамках программы санаторно-курортного лечения работники Компании и члены их семей направляются в санаторно-курортные учреждения различных регионов России и за рубежом по медицинским показаниям. В 2015 г. в санатории за счет средств Компании были направлены 2 495 работников, в том числе 72 ребенка совместно с родителями прошли лечение по программе «Мать и дитя». Финансирование программы осуществляется за счет средств добровольного медицинского страхования, средств бюджета Фонда социального страхования Российской Федерации – страхование от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний.

В 2015 г. в жилищной программе с субсидированием процентных ставок банковских ипотечных кредитов на приобретение жилья за счет средств Компании участвовали 47 пилотов.

В рамках деятельности Комиссии по социальной политике ПАО «Аэрофлот» 114 работникам и бывшим работникам Компании была оказана материальная помощь в связи со сложными жизненными ситуациями.

Таким образом, сфера корпоративной социальной политики включает управление деятельностью компании в области экологии, промышленной безопасности, охраны труда и развития персонала; управление внешней социальной деятельностью; взаимоотношения компании со всеми группами общественности. Социально ответственное поведение – это возможность для корпорации реализовать свои основные потребности в выживании, безопасности и устойчивости.

Следует отметить тот факт, что систематический характер внешней составляющей социальной ответственности бизнеса встречается, как правило, лишь у крупных компаний («Газпром», «Лукойл», «Сбербанк», «Роснефть» и т.п.). В этой ситуации малый бизнес, можно так назвать, оказывается «за бортом». Деятельность малых предприятий в большинстве своем пытаются «свести концы с концами». Задачей малого бизнеса является своевременная оплата налогов, создание достойно оплачиваемых рабочих мест, выплата заработной платы и предоставление новых рабочих мест. В свою же очередь, крупный бизнес, дает работу сотням тысяч людей, а также ответственен как за их материальное благополучие, условия их развития, так и за развитие крупных регионов и страны в целом.

Достаточно много проблем, стоящих перед малым бизнесом, которые мешают ему быть социально ответственным. Отличительной чертой модели социальной ответственности в малом бизнесе является широко распространенная практика несоблюдения принципов (условий) социально ответственного поведения подавляющим большинством малых предприятий. В реальном времени для большинства малых предприятий доминирующей является стратегия выживания, а не роста. Средний жизненный цикл малого предприятия составляет чуть более четырех лет. Низкие показатели доходности малых предприятий объясняются не только неумением отечественных бизнес-

менов эффективно работать, сколько несовершенством качества институциональной среды, а также наличием системных проблем в государственной политике поддержки малого предпринимательства.

Козлов А.А.,
студент Астраханского филиала Международного юридического института

Усова Е.В.,
канд. полит. наук, зав. кафедрой гражданско-правовых дисциплин
Астраханского филиала Международного юридического института

Kozlov A.A.,
student of the Astrakhan branch International Law Institute

Usova E.V.,
Cand. polit. Sciences, Head. Chair of Civil and Legal Disciplines Astrakhan
branch of the International Law Institute

**РОЛЬ ПЕНСИОННОГО ФОНДА И ДРУГИХ ГОСУДАРСТВЕННЫХ
УЧРЕЖДЕНИЙ В РЕАЛИЗАЦИИ ПРАВА НЕТРУДОСПОСОБНЫХ
ЛИЦ НА ОСУЩЕСТВЛЕНИЕ ЗА НИМИ УХОДА И
КОМПЕНСАЦИОННУЮ ВЫПЛАТУ**

**THE ROLE OF THE PENSION FUND AND OTHER STATE
INSTITUTIONS IN THE IMPLEMENTATION OF THE RIGHT
OF INDEPENDENT PERSONS FOR THE IMPLEMENTATION OF THE
CARE AND THE COMPENSATORY PAYMENT**

***Аннотация.** В статье дается характеристика функций Пенсионного фонда Российской Федерации, определяются направления деятельности. Также определены направления взаимодействия органов Пенсионного фонда с другими государственными учреждениями при назначении компенсационной выплаты. Автор приходит к выводу о центральной роли Пенсионного фонда в процессе назначения компенсационной выплаты.*

***Ключевые слова:** компенсационная выплата, нетрудоспособный, взаимодействие.*

***Abstract.** The article gives the characteristic functions of the Pension Fund of the Russian Federation determines the direction of activities. Also the directions of interaction of bodies of the Pension Fund with other public agencies in the appointment of compensation. The author comes to the conclusion about the Central role of the Pension Fund in the designation process compensation payments.*

***Key words:** compensation payments, disability interaction.*

Пенсионный фонд Российской Федерации (далее – ПФР) является некоммерческой организацией, самостоятельно выполняющей финансово-кредитные операции и созданной в целях государственного управления финансами пенсионного обеспечения в Российской Федерации.

При реализации своих полномочий ПФР имеет право осуществлять отдельные банковские операции, к которым предъявляются требования соответствия законодательству России о банках и банковской деятельности. Все денежные средства и имущество ПФР принадлежат государству на праве собственности. Между тем денежные средства ПФР не входят в состав других фондов России и не подлежат изъятию. Само имущество ПФР не является частью финансовых средств ПФР и потому учитывается отдельно от средств государственного пенсионного страхования. Управление ПФР осуществляется Правлением ПФР и Исполнительной дирекцией ПФР¹.

Являясь юридическим лицом, ПФР имеет свою печать с гербовым изображением и наименованием ПФР. ПФР имеет расчетные счета и иные счета в ЦБ РФ, а также в других банках, имеющих право осуществлять свою деятельность на территории России.

К основным задачам ПФР относятся:

– назначение и выплата всех видов пенсий, их перерасчет, в том числе организация доставки и пересылки пенсий, а также организация методического обеспечения такой деятельности;

– создание, организация и ведение всероссийского единого банка данных о пенсионерах и страхователях, входящих в систему пенсионного страхования;

– осуществление надзора и контроля за своевременностью и полнотой поступлений в ПФР страховых взносов и за соответствием законодательству использования средств фонда (с 1 января 2017 г. все страховые взносы уплачиваются в Федеральную налоговую службу);

– капитализация средств обязательного пенсионного страхования;

– сбор, обобщение и изучение правоприменительной практики по вопросам применения законодательства о пенсионном обеспечении граждан России;

– организация и проведение научно-исследовательской деятельности по вопросам деятельности ПФР;

– организация международного сотрудничества по обмену опытом, информации, а также подготовке международно-правовых актов по вопросам деятельности ПФР.

К основным правам ПФР относятся:

– осуществлять проверку документов, дающих право на назначение и выплату пенсий и проверку иной информации, связанной с деятельностью ПФР;

– затребовать у граждан, состоящих на учете, дополнительной информации в виде справок и иных документов для осуществления своей деятельности (исключение составляют документы, составляющие коммерческую или государственную тайну);

¹ Положение о Пенсионном фонде Российской Федерации (России), утв. Постановлением ВС РФ от 27.12.1991 № 2122-1 (ред. от 05.08.2000) // Ведомости СНД и ВС РСФСР. 30.01.1992. № 5. Ст. 180.

– требовать устранения нарушений пенсионного законодательства от работодателей и иных должностных лиц, выявленных в ходе проведения проверки;

– запрашивать и получать от Федеральной налоговой службы информацию, способствующую установить наличие граждан, в отношении которых должны производиться страховые выплаты (для осуществления этого права запрашивает в том числе налоговые декларации и иные документы, содержащие налоговую тайну);

– осуществлять управление средствами бюджета ПФР и контроль за их расходованием;

– защищать интересы застрахованных лиц перед работодателями и иными должностными лицами;

– осуществлять возврат денежных средств в тех случаях, когда не представляется возможным установить, в отношении какого застрахованного лица они перечислены.

В ведение ПФР отнесено и назначение компенсационной выплаты и ежемесячной выплаты по уходу за нетрудоспособными гражданами. К функциям ПФР в данной области отнесены:

– прием документов для установления выплаты по уходу за нетрудоспособными;

– проверка правильности представленных документов;

– осуществление запросов в иные органы государственной власти, с целью получения сведений, необходимых для установления компенсационной выплаты;

– непосредственно осуществление выплаты компенсации по уходу за нетрудоспособными.

За назначением компенсации по уходу заявители должны обращаться в тот территориальный орган ПФР, в котором пенсионер, за которым будет осуществляться уход, получает пенсию. Это, как правило, районные Управления. Так, на территории Астраханской области действует 4 городских Управления ПФР (в Кировском, Ленинском, Советском и Труссовском районах), а также Управления и Отдел ПФР в Астраханской области (всего в областных районах – 10 УПФР и 1 Отдел ПФР).

Территориальным органом ПФР делаются запросы в иные государственные органы, органы местного самоуправления либо подведомственные государственным органам или органам местного самоуправления организации, если представлены не все документы, необходимые для назначения компенсации, и их предоставление не возлагается на заявителя. Так, в законодательстве определен перечень документов, которые отнесены к документам «личного хранения», обязанность предоставления которых возлагается на заявителя. А, следовательно, если документы не включены в перечень документов личного хранения, то заявитель не обязан представлять их. В этом случае по собственному желанию заявитель может их предоставить, но де-

вать этого не обязан. Если заявитель не представил указанные документы, то их территориальные органы ПФР запрашивают самостоятельно.

Так, в процессе определения права ухаживающего лица на получение им компенсационной выплаты, территориальные органы ПФР взаимодействуют со следующими государственными и иными органами и учреждениями:

1. С органами службы занятости населения. Для назначения компенсации необходимо убедиться в том, что ухаживающее лицо не состоит в службе занятости населения и не получает пособие по безработице. Поэтому специалист территориального органа ПФР делает соответствующий запрос в службу занятости по месту жительства лица, осуществляющего уход. Так, на территории Астраханской области действует Агентство по занятости населения Астраханской области, которое является исполнительным органом государственной власти Астраханской области, и осуществляет отдельные государственные полномочия в области занятости населения, входит в структуру исполнительных органов государственной власти Астраханской области и в единую систему государственной службы занятости населения. Агентство находится в ведении Министерства социального развития и труда Астраханской области. Агентство осуществляет свою деятельность непосредственно и через подведомственные государственные казенные учреждения Астраханской области (центры занятости населения) во взаимодействии с иными исполнительными органами государственной власти Астраханской области, государственными органами, органами местного самоуправления, общественными объединениями и иными организациями¹. Соответствующий центр занятости, получив запрос из ПФР, готовит ответ на него и направляет в ПФР.

2. При необходимости подтверждения, что ухаживающее лицо не получает пенсию по линии какого-либо ведомства (по линии Министерства обороны, внутренних дел и др.), специалист ПФР запрашивает справку в соответствующих Министерствах.

3. При необходимости подтверждения места жительства, места пребывания ухаживающего лица специалисту ПФР приходится взаимодействовать с территориальным органом Федеральной миграционной службы путем запроса необходимых сведений.

Таким образом, мы видим, что установление компенсации по уходу за нетрудоспособными гражданами требует установления взаимодействия территориальных органов ПФР с другими государственными органами или учреждениями. Такое взаимодействие осуществляется в настоящее время при помощи запросов и ответов на них, направляемых в электронной форме.

Принципиально новый вид взаимодействия органов ПФР с другими учреждениями при установлении компенсационной выплаты по уходу – это взаимодействие с многофункциональными центрами (далее – МФЦ). МФЦ осуществляют прием документов на разные государственные и муниципаль-

¹ Положение об агентстве по занятости населения Астраханской области (утв. Постановлением Правительства Астраханской области от 28 декабря 2006 г. № 449-П) (ред. от 02.07.2015) // Интерактивный портал службы занятости населения Астраханской области: <https://rabota.astrobl.ru/czn/index>

ные услуги, в том числе те услуги, которые входят в сферу деятельности Пенсионного фонда. Так, граждане имеют право подать заявление и документы о назначении компенсационных выплат не только, пройдя в ПФР, но и обратившись в любое отделение МФЦ с соответствующим заявлением и документами. В этом случае на специалистов МФЦ возлагаются функции по приему и проверке документов для установления выплаты компенсации, затем документы передаются в ПФР и само назначение осуществляется в ПФР, денежные средства также выплачиваются из фонда ПФР. То есть МФЦ в данном случае играет роль посредника между гражданином и ПФР, посредничество при этом сводится к приему документов от заявителей и передаче их в ПФР.

Обратим внимание на то, какая характеристика дается МФЦ современными исследователями. Так, например, М.Ю. Берников указывает: «Многофункциональные центры предоставления государственных и муниципальных услуг представляют собой единое место приема, регистрации и выдачи необходимых документов гражданам и юридическим лицам при предоставлении государственных и муниципальных услуг. Другими словами, МФЦ – это своего рода «супермаркет» государственных и муниципальных услуг»¹. «Их деятельность направлена на максимальное повышение комфортности граждан, обращающихся за получением государственных и муниципальных услуг, и на данный момент можно сделать вывод о том, что эта деятельность весьма положительно оценивается российским населением, является востребованной гражданами страны и выступает реальным фактором модернизации системы местного самоуправления и муниципального управления в рамках реализации административной реформы»². Таким образом, можно сказать, что в системе органов власти появилось специализированное учреждение, которое оказывает услуги по приему документов на оказание разного рода государственных и муниципальных услуг разными органами власти. МФЦ созданы для того, чтобы улучшить обслуживание граждан, которые обращаются в органы власти, в том числе и в сфере социального обеспечения.

Таким образом, можно сделать следующие выводы.

Компенсационные выплаты обладают набором юридических свойств, свидетельствующих об их отраслевой принадлежности. Во-первых, объективная обусловленность их предоставления физическим лицам в связи с социальным риском. Во-вторых, необходимость покрытия социального вреда или удовлетворения социальных потребностей лиц, испытавших влияние социального риска. В-третьих, законодательное регулирование условий и порядка предоставления социальных компенсаций. В-четвертых, компенсационные выплаты в системе социального обеспечения предоставляются гражданам безвозмездно и безвозвратно из средств разных бюджетов.

¹ Берников М.Ю. Развитие системы многофункциональных центров предоставления государственных и муниципальных услуг // Вестник государственного и муниципального управления. 2015. № 3. С. 58-59.

² Ляхов В.П. Региональный опыт реализации МФЦ в России в контексте оптимизации функционирования местного самоуправления и модернизации российского общества // Власть. 2015. № 1. С. 48.

В законодательстве о социальном обеспечении отсутствует закрепленное понятие компенсационных выплат, в связи с этим, в настоящее время законодателем и специалистами в сфере социального обеспечения используются различные термины «социальные выплаты», «компенсации», «компенсационные выплаты» и др. Одним из видов компенсаций является предоставление трудоспособным гражданам компенсации по уходу за нетрудоспособными лицами (инвалидами I группы, лицами пожилого возраста, достигшими 80 лет, лицами, нуждающимися в постоянном постороннем уходе, детьми-инвалидами, инвалидами с детства I группы).

Также мы пришли к выводу о том, что вопрос о компенсационных выплатах по уходу за нетрудоспособными достаточно полно урегулирован нормами права. Законодательное закрепление получили порядок установления данных выплат, их размеры, круг лиц, имеющих право на выплату и др. Особенно хочется отметить, что в последние годы были разработаны административные регламенты по предоставлению услуг по установлению компенсационных выплат по уходу за нетрудоспособными, один из которых был принят в 2016 г.

Также следует указать на то, что ПФР при установлении данной выплаты взаимодействует с различными органами власти и управления. Это также делается для того, чтобы облегчить гражданам сбор документов. Данное положение получило законодательное закрепление.

Козлов А.А.,
студент Астраханского филиала Международного юридического института

Иванова Л.А.,
канд. юрид. наук, доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин
Астраханского филиала Международного юридического института

Kozlov A.A.,
student of the Astrakhan branch International Law Institute

Ivanova L.A.,
Cand. jurid. Sci., Associate Professor of the Department of Civil Law Disci-
plines Astrakhan branch of the International Law Institute

БРАЧНЫЙ ДОГОВОР **MARRIAGE CONTRACT**

***Аннотация.** Современный человек должен знать свои личные, гражданские, социальные, экономические и трудовые права. Специфика брачного договора заключается в его длящемся характере, в связи с чем законодатель предусматривает возможность изменения его основных условий, по прошествии какого-то промежутка времени, иначе в составлении данного контракта не было бы смысла.*

***Ключевые слова:** брачный договор, гражданские права, личные отношения супругов.*

***Abstract.** The article deals with the right of citizens in the field of health. The author reveals the essence of the rights of citizens in sphere of health protection in the Russian Federation. Analyzed the characteristics of the realization of their right to health protection in the Russian Federation. Identified and justified the need for possible improvements of the realization of citizens ' right to health in Russia.*

***Key words:** the marriage contract, civil rights, personal relations between spouses.*

В российском законодательстве брачный договор появился недавно. Брачный договор вступил в силу с принятием Семейного кодекса РФ 1 марта 1996 г. (предполагает, что у супругов общее имущество). Ранее действовавший в Кодексе о браке и семье РСФСР от 30 июля 1969 г. предполагал только один режим собственности супругов – режим собственной собственности (ст. 20 КоБС РСФСР).

Взятая тема была подобрана не случайным образом. Непременно, современный человек обязан знать и уметь применять собственные гражданские, общественные, финансовые, и трудовые права. Поэтому в вопросах семейного и гражданского права нужно разбираться не только людям, состоящим в законном браке, но и готовым в него вступить, а также растущему поколению людей.

Правовое регулирование – это процесс воздействия государства на общественные отношения с помощью специальных юридических средств и методов, которые ориентированы на их стабилизацию и упорядочивание.

Особенность правового регулирования заключается в том, что воздействие на общественные отношения и поведение людей реализуется исключительно при помощи специальных правовых методов и средств. Использование других любых средств правового характера, специально предназначенных для этого, не считаются правовым регулированием. И поэтому любое воздействие на поведение людей путем пропаганды или агитации через средства массовой информации не являются правовым регулированием, потому что не представляют собой юридическую деятельность, направленную на упорядочивание общественных отношений.

Обусловлена актуальная тема брачного договора тем, что вопросы регулирования семейных правоотношений в современное время приобрели особую значимость в сфере правового регулирования. Конечно же, в первую очередь это связано с тем, что личные отношения супругов построены на уважении, доверии, любви, являющихся их внутренней ценностью в тот момент, когда имущественные права и обязанности супругов затрагивают не только их самих, но так же и других лиц, например кредиторов, сторон по сделкам, органов местного самоуправления и государственной власти, детей и других наследников и т.д.

Законодательство развитых государств Запаदा издавна признавало подходящим заключение брачного договора. В разных странах этот институт владеет индивидуальностью, однако главной целью брачного договора считается предоставление супругам довольно огромных возможностей для определения в браке, собственных имущественных взаимоотношений с тем, чтобы они имели выбор отойти от режима имущества, установленного законодательством, который начинает действовать с момента заключения брака.

Самостоятельным субъектом имущественных отношений считается каждый из супругов, юридически супруги одинаковы, имеют автономную волю и формально не зависят друг от друга, то есть владеют всеми важными и необходимыми показателями для того, чтобы у них имелась возможность вступать в имущественные отношения, регулируемые гражданским правом. Однако в Семейном кодексе РФ отсутствует специальная норма о правах супругов заключать между собой сделки, между тем это преимущество у супругов непременно есть, как у субъектов, наделенных гражданской правоспособностью и дееспособностью. Супруги могут совершать любые гражданско-правовые сделки друг с другом, не противоречащие закону. Совершенно важным считается использование такого инструмента семейного законодательства, как брачный договор, для стабилизации и становления взаимоотношений в семье, никак не лишь личных, но и деловых. Одним из недостатков в регулировке института брачного договора считается отсутствие в законодательстве РФ (а также зарубежных государств) общественных норм, подробно характеризующих права и обязанности супругов в рамках разных

правовых режимов, отличающихся от законного режима. Некую неопределенность законодательного регулирования брачного договора выявила практика применения института брачного договора в российском и зарубежном гражданском и семейном праве, а в неких вариантах, в том числе и проблемы в семейном законодательстве на этот счет. Понятие «имущество» супругов, употребляемое в законодательстве, вызывает правовые споры. Не решен вопрос о долгах супругов. Никак не редкостны ситуации опротестования брачных договоров на основании «очень негативного расположения» одной из сторон договора. Между тем само понятие «очень негативное расположение» в российском законодательстве не определено.

Если заглянуть в историю, то можно увидеть, что проблема брачных отношений существовала во все времена. Так, реформы Петра I затронули в том числе правовое регулирование брачных отношений. Было положено, что обручение становится расторгимым. Запрещается снабжать его сговорной записью и включать в нее условие о неустойке (заряде) на случай, если брак не состоится. В дальнейшем это положение получило развитие в Своде законов. Свод Законов гражданских прямо гласит, что брак не может быть предметом гражданско-правовых сделок, и потому обещание вступить в него может быть не выполнено без всяких последствий для обещавшего.

Принцип раздельности имущества супругов был установлен в своде законов, из которого вытекала вероятность супруга без помощи других воспользоваться собственным богатством. На мужа возлагалась обязанность содержания семьи. В Польше, которая входила в состав Российской империи, применялся Предбрачный договор. Предбрачный договор будущие супруги могли заключить только до брака, он подлежал нотариальному удостоверению, обязан был быть указан в акте бракосочетания и мог изменять только те имущественные отношения супругов, которые определялись местными законами.

В 1882 г. Парламентом России был принят закон о собственности замужних женщин. В нем описывалось, что вся собственность, принадлежащая ей к этому моменту, а также приобретенная впоследствии станет подчиняться тому режиму, которому подчиняется собственность в случае заключения контракта о раздельности имущества супругов. Другими словами, устанавливается режим раздельной собственности. У замужней женщины было право распоряжаться этой собственностью или завещать ее.

Место брачного договора в системе правового регулирования семейных отношений таково, что заключение брачного договора оказывает серьезное влияние на отношения в паре. Согласно семейной психологии и оценкам специалистов брачный договор не провоцирует пары к разводу, как многие считают, а в большинстве случаев удерживает от него. Также отношения в браке будут более продуманными. При брачном договоре, составленном надлежащим образом, ни 1 и 2 супруг не заинтересован в создании «разводной» ситуации. Но если ситуация дошла до расторжения брачного договора, то это решение супругов будет подтверждено готовностью понести какие-то материальные потери.

В соответствии с СК РФ гл. 4 ст. 16 основаниями для расторжения брачного договора являются две причины:

1) Брак прекращается вследствие смерти или вследствие признания судом одного из супругов умершим.

2) Брак может быть прекращен путем его расторжения по заявлению одного или обоих супругов.

Однако к п. 2 ст. 16 СК РФ можно добавить, что в соответствии со ст. 17 СК РФ. «Муж не имеет права без согласия жены возбуждать дело о расторжении брака во время беременности жены и в течение г. после рождения ребенка».

Фактически изменение брачного договора зависит от волеизъявления сторон, его заключивших. Так, при согласии обеих сторон в текст договора могут быть внесены необходимые поправки, а в случае отсутствия взаимного согласия что-либо изменять такой договор может быть исправлен только по решению суда. Брачный договор может быть отменен или изменен при нарушении общих требований, предъявляемых к гражданским сделкам. Изменения в брачный договор должны вноситься в письменной форме с удостоверительной подписью нотариуса.

В российском законодательстве перечислены всего два основания изменения брачного договора:

- нарушение существенных условий, указанных в брачном договоре;
- изменение обстановки настолько, что дальнейшее выполнение заключенного договора теряет всякий здравый смысл.

Под нарушением существенных условий следует понимать такое нарушение, в результате которого один из супругов утрачивал в большей мере то, на что мог надеяться при подписании брачного соглашения.

Судебная практика исходит из того, что изменение и расторжение брачного договора должно быть произведено только при существенном изменении обстоятельств и одновременном соблюдении четырех условий:

- в момент подписания этого договора оба супруга не могли предположить наступления существенного изменения обстоятельств;
- возникшие обстоятельства не могли быть преодолены одной из сторон самостоятельно;
- выполнение действующих условий настолько нарушило баланс прав и обязанностей обеих сторон, что одна из сторон лишилась бы большей части прав, на которые она надеялась при подписании договора;
- из текста или фактического содержания договора не должно следовать, что риски потенциального изменения обстоятельств возлагается на заинтересованного супруга.

Порядок изменения брачного договора предусматривает следующие условия:

1) Если между супругами достигнуто взаимное согласие об изменении условий брачного договора:

а) необходимо представить нотариусу дополнительное соглашение к договору. В его тексте должно быть перечислено, какие статьи брачного договора подлежат изменению;

б) кроме самого соглашения о внесении новых условий в брачный договор нотариусу следует предъявить: сам брачный договор, документы, подтверждающие уплату госпошлины на совершение юридически значимых действий, документы, подтверждающие личности супругов, свидетельство о заключении брака;

в) нотариус проверит полноту сведений и подлинность представленных документов и разъяснит супругам последствия заключения такого дополнительного соглашения. В присутствии нотариуса супруги подписывают дополнительное соглашение. После чего каждому из них нотариус вручает по заверенному экземпляру.

2) Если самостоятельно супруги не смогли договориться об условиях нового брачного контракта:

а) вначале следует уведомить супруга о желании изменить условия брачного договора:

- можно вручить данное письмо, под роспись подробно указав в письме, какие именно условия вы хотели бы изменить;

- если супруг уклоняется от получения такого уведомления, необходимо направить его заказным письмом с уведомлением по почте;

- необходимо дождаться ответа. Если в указанный в письме срок ответ не получен, можно смело подавать документы в суд;

б) подготовка пакета документов для суда. Напишите исковое заявление, которое следует направить мировому судье с приложением документов, подтверждающих факты, указанные в иске;

в) при удовлетворении иска, измененный брачный договор вступает в силу со дня вступления в силу решения суда.

Брачный договор может быть недействительным по разным основаниям: как ничтожная или как оспоримая сделка (ст. 166 ГК РФ).

Брачный договор признается недействительным, если суд признал недействительным брак супругов (п. 2 ст. 30 СК РФ). Все вышеизложенное позволяет сделать следующий вывод: брачный договор предоставляет достаточно широкие возможности для определения в браке своих имущественных и неимущественных отношений.

Согласно ст. 40 Семейного кодекса РФ, брачный договор представляет собой соглашение лиц, вступающих в брак, или соглашение супругов, определяющее имущественные права и обязанности супругов в браке и в случае его расторжения.

Безусловно, современный человек должен знать свои личные, гражданские, социальные, экономические и трудовые права. Специфика брачного договора заключается в его длящемся характере, в связи с чем законодатель предусматривает возможность изменения его основных условий, по проше-

ствии какого-то промежутка времени, иначе в составлении данного контракта не было бы смысла..

Все вышеизложенное позволяет сделать следующие выводы:

1. Брачный договор может изменить законный режим совместной собственности, т.к. супруги вправе сами определить свои права и обязанности.

2. Брачный договор может быть изменен или расторгнут по взаимному согласию супругов в любое время и может быть признан недействительным по основаниям, предусмотренным ГК РФ в судебном порядке.

3. В условиях нынешней жизни брачный договор является одной из реалий и возможно средством для избежания материальных конфликтов и разногласий при расторжении брака.

В разных странах этот институт имеет свои особенности, но основная цель брачного договора – предоставить супругам достаточно широкие возможности для определения в браке своих имущественных и неимущественных отношений.

Корина Е.А.,
студентка Астраханского филиала Международного юридического института

Иванова Л.А.,
канд. юрид. наук, доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин
Астраханского филиала Международного юридического института

Korina E.A.,
student of the Astrakhan branch International Law Institute
Ivanova L.A.,
Cand. jurid. Sci., Associate Professor of the Department of Civil Law Disciplines
Astrakhan branch of the International Law Institute

ИСТОРИЯ АЛИМЕНТНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ В РОССИИ **HISTORY OF ALIMENTARY OBLIGATIONS IN RUSSIA**

***Аннотация.** Законодательство в сфере алиментных правоотношений претерпело существенные изменения от истоков формирования алиментных обязательств до наших дней. Существенной проблемой в сфере алиментных обязательств выступает невыплата алиментов поскольку страдают лица, которым полагается поддержка со стороны членов семьи, а поскольку они не получают содержания, их права нарушаются. Но, несмотря ни на что, в действующем законодательстве постепенно происходят изменения, которые в дальнейшем, возможно, позволят устранить такую существующую проблему, как невыплата алиментов.*

***Ключевые слова:** алиментные обязательства супругов и иных членов семьи, исторические изменения семейного законодательства, защита прав детей, супругов и нетрудоспособных членов семьи.*

***Abstract.** The legislation in the sphere of alimentary legal relationship has undergone essential changes from sources of formation of alimentary obligations*

up to now. As a vital issue in the sphere of alimentary obligations nonpayment of the alimony acts as persons who need support from family members and as they don't acquire contents suffer, their right are broken. But despite of everything, in the current legislation gradually there are changes which further, perhaps, will allow to fix such existing problem as nonpayment of the alimony.

Key words: *alimentary obligations of spouses and other family members, historical changes of the family legislation, protection of the rights of children, spouses and disabled family members.*

Алиментные обязательства как важная часть действующего семейного права с истоков своего формирования по сегодняшний день претерпели колоссальные изменения.

Основополагающим началом алиментных обязательств является право на получение финансовой поддержки от членов семьи.

В Древней Греции и Риме первоначально была только нравственная обязанность папы за собственного детей. По истечению определенного времени возникла и обязанность за детьми обеспечивать своих нетрудоспособных и престарелых членов семьи¹.

В Древнем Риме со временем ослабление безграничной власти отца над членами семьи подвергла к законодательному утверждению обязательства содержания одних членов семьи другими.

В наши дни алиментные правоотношения обладают довольно проблематичным характером, в связи с чем заслуживают интереса со стороны государства. Судебные тяжбы в данной области внутрисемейных отношений обязаны иметь верное разрешение, поскольку от данного решения чаще зависит судьба людей.

Согласно статистическим данным судебными приставами-исполнителями Астраханской области в 2016 г. были взысканы алиментные платежи на содержание детей и родителей по 6053 исполнительным производством, в сравнении с аналогичным периодом 2015 г. по 6627 исполнительным производствам.

Всемирно популярный в XVI в. в Испании писатель Мигель де Сервантес сказал: «История является сокровищницей наших деяний, свидетельницей прошлого, пример и поучение для настоящего, предостережение для будущего».

В древности, когда женщины не обладали такими же правами, что и мужчины в наследственной сфере, лица, исключавшие женщину, которая не замужем, из права на наследование, должны были дать ей приданое. В Древней Руси брачный союз представлял собой ритуальный обряд, который порождает имущественные правоотношения не только лишь среди супругов, но и среди родственников мужа и жены.

В связи с принятием христианства в ведении церкви начали находиться семейные отношения. Кормчая книга выступала единственным источником

¹ Антокольская М.В. Семейное право. – М.: Юристъ, 2009. С. 458.

права данного этапа, который регламентировал семейные правоотношения. Согласно Кормчей книги, брачный союз – это «тайна от Христа Бога, установленная во умножение рода человеческого и в воспитание чад к славе Божьей в нерушимый союз любви и дружества и во взаимную помощь». На основании вышеизложенного нормы религии предписывали равные алиментные обязательства родителей и детей.

Первым нормативно-правовым актом на Руси, в котором упомянута обязанность детей обеспечивать своих родителей, выступает Русская Правда, изданная в 1015 г. В ст. 103 указано: «... на часть имущества матери дети не могут иметь никакого притязания; но кому она ее назначит – тому и взять; назначит всем – то и разделить между всеми; если же умрет без языка, то, у кого она жила и кто ее содержал, тому и взять ее достояние». В данном нормативно-правовом акте не было норм, которые непосредственно указывали на возможность супруга иметь наследственное право на имущество, принадлежащее жене, после ее кончины. Несмотря на это, супруг не терял способность обладать и использовать имущество умершей супруги¹.

В связи с формированием в Древней Руси правоотношений между людьми проводятся реформы правового регулирования брачных отношений. К примеру в Псковской судной грамоте, изданной 1467 г., регламентировано: «...аже сын отца или мать не скормит до смерти, а пойдет из дому, части ему не взять». На основании вышеизложенного можно сделать вывод, что в данный период социального развития термин «содержание» родителя, который нуждается в помощи, стал ощутимо шире. Наряду со всем, было определено, что обязательство по содержанию родителя будет прекращено только со смертью лица, которое обязано содержать родителя.

Несмотря на то, что в XV в. брачные отношения были урегулированы обычаями и традициями, между супругами заключался договор, во исполнение которого муж и жена были обязаны проявлять заботу друг о друге, данные обязательства послужили толчком формирования алиментных семейных правоотношений.

При изучении ст. 99 Русской Правды было выявлено, что в данной статье заключена обязанность заботы о детях опекунов. В данном случае можно провести сравнение с действующим законодательством. К примеру, ст. 97 СК РФ регламентирует, что отчим и мачеха, неспособные к труду и которым необходима помощь, на иждивение которых находились пасынки и падчерицы, вправе в судебном порядке требовать обеспечения их материальной поддержкой пасынками и падчерицами, являющимися трудоспособными и совершеннолетними, которые обладают финансовыми возможностями, в том случае если нет возможности получения поддержки от собственных детей, являющихся совершеннолетними и трудоспособными, а также от супруга (бывшего супруга). На основании вышеизложенного обязанностью мачехи и

¹ Цатурова М.К. Русское семейное право XVI-XVIII вв. – М.: Юридическая литература. 1991, С. 56.

отчима является обязанность о детях, как и у детей обязанность перед мачехой и отчимом¹.

В XV-XVIII вв. как советское, так и церковное право регламентировало семейные отношения. Во исполнение постановлений Церковного Собора от 1666-1667 гг. необходимо было ведение метрических книг для фиксации сведений о заключении брака между супругами. На законодательном уровне были закреплены нормы семейного содержания, которые обязывали детей содержать престарелых родителей и нормы, которые ограничивали родителей в принятии монашеского пострига при условии нахождения у них на иждивении малолетних или необеспеченных детей, вместе с тем была регламентирована обязанность отца обеспечивать ребенка, рожденного вне брака, и мать ребенка в соответствии с его материальным положением.

В связи с принятием христианства изменяются и семейные взаимоотношения между мужем и женой. Меняется статус замужней женщины, теперь она выступает не как имущество супруга, но и как самостоятельная личность. Вообще церковный брак выступает таинством, которое постижимо между супругами и заключено на небесах, в этой интерпретации на первый план выступает взаимосвязь духовных и физических частей брака.

Новый сдвиг в формировании семейного права произошел при развитии реформ Петра I. В 1721 г. Петром I был издан указ, согласно которому обязательным было ведение церковными служителями метрических книг в связи с тем, что, несмотря на то, что метрические книги о заключении браков велись, но записи практически туда не вносились. Данный нормативно-правовой акт свидетельствовал, что государь внимательно относится к практике заключения браков, а также пытается защитить участников семейных отношений.

В данный период брак мог прекратиться только либо смертью супруга либо супруги, а также разводом. Особенным видом прекращения брака служило принятие пострига супругой либо супругом и уход в монастырь, что можно приравнивать к смерти супруги либо супруга, однако в случае ухода в монастырь супруга жена не обладала правом на получение «вдовьего прожитка». В случае смерти мужа жена могла получить «вдовый прожиток», который выплачивался деньгами, однако размер его зависел от обстоятельств смерти мужа. Размер «вдовьего прожитка» был закреплен в Морском уставе Петра I от 1720 г., согласно которому вдова могла получить 1/8 часть от жалованья, которое муж получал в прошлом, сумма была назначена вдовам в возрасте от 40 лет либо пожизненно. В случае если вдова была младше 40 лет ей выплачивалось единовременное годовое жалование мужа².

В XVII в. законодательно была введена уголовная ответственность на детей, которые отказывались обеспечивать своих нетрудоспособных родите-

¹ Титов Ю.П. Хрестоматия по истории государства и права России. – М.: Проспект, 2003. С. 24.

² Макеева О.А. Алиментные отношения: понятие, содержание, специфика правового регулирования// Ростов н/Д. 2009. С. 11.

лей, наказанием служило битье кнутом. В период XV-XVIII вв. наблюдалось отсутствие правовых норм, регулирующих обеспечение других членов семьи.

Согласно Своду законов Российской Империи, изданному в 1835 г., список оснований возникновения обязательств по содержанию родителей был значительно шире. Также было регламентировано освобождение детей от исполнения алиментных обязательств перед своими членами семьи и назначен конкретный круг обязанных лиц. Алиментной обязанностью по содержанию своих родителей обладали не только совершеннолетние дети, но и несовершеннолетние и недееспособные дети, которые имели самостоятельный доход. В Своде законов было назначено наказание в виде ареста за неисполнения обязательств детьми перед своими родителями.

Г.Ф. Шершеневич, при изучении вопроса об основаниях прекращения алиментной обязанности родителей считал, что алиментные обязательства зависели не от достижения совершеннолетия ребенком, но и от условий, когда дети могут самостоятельно себя обеспечивать¹.

В период XVIII – начала XX вв. всеобщее внимание было уделено вопросам обеспечения помощи, необходимой для членов семьи. На данном этапе формировались и развивались вопросы супружеского содержания. Неотчуждаемым и первостепенным считалось право жены на содержание супругом, данное право имелось у жены независимо от того, имелся ли у мужа капитал на содержание жены или нет. Однако наличие у жены имущества, которое позволяло ей вести образ жизни, какой ей мог обеспечить супруг, лишало ее права требовать содержания.

Законодательство в сфере алиментного обязательства к началу XX в. обрело многие схожие черты с действующим законодательством в России, а именно женщины и дети были юридически защищены государством по сравнению с предыдущими периодами. На данном этапе только лишь супруги, родители и дети были связаны алиментными обязательствами.

В период с 1917 по 1968 гг. в законодательстве о семейных отношениях произошли изменения. О.А. Макеева в своем труде пишет: «Реформы в области семейного законодательства начались в 1918 г., а именно был издан первый российский кодекс – Кодекс Законов об Актах гражданского состояния, Брачном, Семейном и Опекунском Праве, который появился в тот период, когда не было ни гражданского, ни уголовного законодательства».

Реформа, проведенная после октября 1917 г., имела насильственный характер, поскольку население страны было не готово к такой реформе. Согласно замечанию Л.Н. Завадской «женский вопрос» был проведен без учета мнения женщин. В связи с тем, что при решении проблем, которые были связаны с правами женщин и детей, мнение женщин не было учтено, данное обстоятельство послужило к принятию актов, которые отбросили Россию на десятилетие назад².

¹ Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. – М.: Статут. 2005. С. 320-321.

² Завадская Л.П. Гендерная экспертиза российского законодательства. – М.: Издательство БЕК. 2001. С. 153.

Декретом о расторжении брака от 19.12.1917 г. были решены вопросы алиментных обязательств, согласно которым муж обязан был в одностороннем порядке обеспечивать жену после бракоразводного процесса. Данный нормативно-правовой акт закреплял право мужа и жены разрешить вопрос о содержании жены соглашением и вводил в практику временное взыскание алиментов.

Кодексом 1918 г. была установлена взаимная алиментная обязанность, которая наступала при необходимости помощи и нетрудоспособности одного супруга и возможности другого супруга оказывать помощь; в случае расторжения брака супруг, который нуждается в поддержке, имел право на содержание пожизненно; исковая давность по алиментным делам отсутствовала.

Законодательно в период действия УК РСФСР 1960 г. наряду с правами детей охранялись и права нетрудоспособных родителей, это способствовало укреплению семейных отношений и заботе детей за своими нетрудоспособными родителями, прививало им чувство долга.

После распада СССР в 90-х гг., а именно в 1996 г. был принят УК РФ, в соответствии с которым одна из главных задач кодекса – это охрана прав и свобод человека и гражданина¹.

Уголовной ответственности за преступления против семьи и несовершеннолетних отведена гл. 20 УК РФ

Действующее законодательство регламентирует, что ответственность за содержание нетрудоспособных лиц в силу возраста либо старости несут совершеннолетние трудоспособные члены семьи. В основе алиментных обязательств лежит право на получение необходимых средств от членов семьи. «В семье должен быть обеспечен тот уровень материального благополучия, который позволяет не только элементарно выживать, но и индивидуально развиваться каждому члену семьи, в первую очередь несовершеннолетним детям».

Алиментным обязательством является правоотношение, которое возникает вследствие наступления юридических фактов, предусмотренных законом: на основании вынесенного решения судьи, судебного приказа или соглашения сторон, при исполнении вышеуказанных документов одни члены семьи должны содержать других членов семьи, которые наделены правом требовать такого обеспечения.

Возникновение алиментных правоотношений регламентировано общими основаниями, а именно: родственная или иная семейная связь между субъектами алиментных правоотношений, условия, которые предусмотрены законом или соглашением сторон.

Право на получение содержания от указанных лиц имеют несовершеннолетние и совершеннолетние нетрудоспособные, нуждающиеся в помощи братья и сестры, внуки, дедушки и бабушки, фактические воспитатели, мачехи и отчимы. В теории семейного права алиментные

¹ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ (ред. от 07.02.2017) // Собрание законодательства РФ. 17.06.1996. № 25. Ст. 2954.

обязательства других членов семьи отнесены к обязательствам второй очереди, так как они возникают в случае невозможности получения содержания от родителей, детей, супругов. Алиментная обязанность других членов семьи может выполняться на основе соглашения, а при его отсутствие – по решению суда. Специфика алиментных обязательств других членов семьи зависит от их субъектного состава.

В наши дни в случае невыполнения родителями обязанности по содержанию несовершеннолетних детей Федеральная служба судебных приставов как орган принудительного исполнения судебных актов, актов иных органов и должностных лиц призвана обеспечить соблюдения прав гражданина на получение алиментов посредством применения к должникам мер принудительного исполнения, предусмотренных законодательством об исполнительном производстве. Основные проблемы, с которыми сталкиваются судебные приставы при взыскании алиментов, связаны прежде всего с социально-экономическим характером.

Основными проблемами взыскания алиментных платежей являются:

- 1) аморальный образ жизни должников;
- 2) отсутствие места работы у должника;
- 3) отсутствие у должников имущества, на которое можно обратить взыскание;
- 4) отсутствие должника по месту жительства.

В процессе осуществления выезда по месту жительства должника судебные приставы-исполнители сталкиваются с проблемой отсутствия должника по адресу, указанному в исполнительном документе. Очень часто должники скрываются от судебных приставов-исполнителей, переезжая с места на место, проживая у своих друзей и родственников для дальнейшего уклонения от уплаты алиментов. В связи с чем судебным приставам-исполнителям приходится проводить исполнительный розыск должника, что является долгосрочным процессом.

Федеральная служба судебных приставов тесно взаимодействует с органами службы занятости населения субъектов РФ по вопросам содействия в трудоустройстве граждан-должников.

В настоящий момент законодательно предусмотрены и «нематериальные» меры воздействия на должников, а именно: запрет на выезд должника за пределы Российской Федерации и временное ограничение на пользование должником специальным правом, предусмотренные ст. 67 и 67.1 ФЗ «Об исполнительном производстве»¹. Временное ограничение права на выезд за пределы Российской Федерации, как показала практика, является весьма эффективным механизмом принуждения в первую очередь состоятельных должников к исполнению своих алиментных обязательств. Согласно статистическим данным судебными приставами-исполнителями Астраханской области в 2016 г. было вынесено по исполнительным произ-

¹ Федеральный закон от 02.10.2007 № 229-ФЗ (ред. от 28.12.2016) «Об исполнительном производстве» // Собрание законодательства РФ. 08.10.2007. № 41. Ст. 4849.

водствам 5067 постановлений о временном ограничении на выезд должника из Российской Федерации.

Что касается проблемы розыска должника и его имущества, имеются положительные тенденции привлечения для этих целей частных детективных агентств. Законодательно на судебных приставах возложена большая нагрузка, а розыск места нахождения должника и его имущества является очень длительным и трудоемким процессом. В связи с чем для облегчения работы судебных приставов и привлекаются частные детективы, также это позволяет более своевременно и быстро осуществлять розыск. При этом сами судебные приставы не нанимают частных детективов, это должен сделать взыскатель по своей инициативе.

Кроме того, хотелось бы сказать о том, что судебные приставы и дальше должны применять способы воздействия на должников через моральный аспект. Призвать должника к ответственности можно с помощью размещения информации о нем в публичных местах, например в автобусах, трамваях, на уличных рекламных баннерах, плакатах. Такие способы дают положительные результаты, призывают должников к ответу.

Минюст России разработал законопроект, согласно которому у должников могут забирать за долги единственное жильё, если оно превышает установленные законом нормы метража на одного человека. Согласно разработанному законопроекту, который пока находится на стадии общественного обсуждения, Минюст предлагает снять запрет на изъятие единственного жилья, которое превышает двукратный размер законодательных норм. Согласно законопроекту, после продажи единственного жилья должника, суд должен будет вернуть ему деньги, оставшиеся после вычета долга. При этом суммы должно хватить на покупку нового жилья, соответствующего государственным нормам по метражу. Однако, если должник в течение трех месяцев не купит себе новую жилплощадь, то эти деньги перечислят в фонд муниципалитета, который должен будет предоставить муниципальное жильё.

Данный законопроект будет являться значительным и эффективным в решении проблемы взыскания алиментных платежей, поскольку будет побуждать злостных неплательщиков задуматься и оплатить свои долги.

Несмотря на то, что существует множество проблем взыскания алиментных платежей при проведении полного комплекса мероприятий судебными приставами-исполнителями, существуют на эти проблемы и пути решения, законодатель с каждым годом разрабатывает все более инновационные идеи, которые служат эффективным средством принудительного взыскания алиментов.

Крипакова Д.Р.,
канд. юрид. наук, доцент, доцент кафедры гражданского права
Астраханского государственного университета
Умбетова А.,
студентка Астраханского государственного университета
Kripakova D.R.,
Cand. jurid. Sci., Associate Professor, associate professor of the chair of
civil law Astrakhan State University
Umbetova A.,
female student Astrakhan State University

К ВОПРОСУ О БАНКРОТСТВЕ ФИЗИЧЕСКИХ ЛИЦ TO THE QUESTION OF BANKRUPTCY OF PHYSICAL PERSONS

***Аннотация.** В статье проведен предварительный анализ возможного круга физических лиц, подпадающих под действие нового закона о банкротстве физических лиц. Выявлены преимущества и недостатки банкротства физических лиц для всех участников процесса.*

***Ключевые слова:** арбитражный процесс, банкротство, физическое лицо.*

***Abstract.** The article gives a preliminary analysis of the possible circle of individuals subject to the new law bankruptcy individuals. advantages and nedostatochnosti individuals for all participants in the process.*

***Key words:** arbitration process, a bankruptcy, an individual.*

С 1 октября 2015 г. в законную силу вступили изменения, внесенные Федеральным законом № 154-ФЗ от 29.06.2015 в Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» (далее – Закон о банкротстве), регламентирующие порядок проведения процедур банкротства в отношении граждан. Достаточно длительное время процедуры банкротства распространялись только на индивидуальных предпринимателей и юридических лиц. С принятием данного закона стало возможным банкротство физического лица.

Закон о банкротстве имеет, конечно же, положительные моменты и для кредиторов, и для заемщиков. Несостоятельным должникам Закон может помочь выйти из сложной тупиковой ситуации путем освобождения от долга посредством длительной, очень сложной процедуры банкротства. Кредиторам Закон дает механизм решения конфликтов с проблемными заемщиками, предусматривающий возможность списать долги.

Однако эти новеллы, предусмотренные законом, недостаточно совершенны и в их реализации имеются проблемы. Рассматривая положения данного закона можно сказать о том, что в нем нет четкого механизма проведения процедуры банкротства, используемые в деле о банкротстве гражданина-должника.

Рассмотрим основные моменты данного документа.

Статья 213.4 Закона о банкротстве определяет порядок подачи гражданином заявления о признании его банкротом, а п. 3 данной статьи определяет перечень документов, которые гражданин должен приложить к заявлению. Приказ Минэкономразвития России от 05.08.2015 № 530 определяет форму подачи таких сведений. Однако на данном этапе невозможно установить сведения о том, что данная информация предоставлена гражданином в полном объеме, без сокрытия имущества.

Полноту сведений может установить финансовый управляющий и только при организации мероприятий по выявлению сокрытого имущества¹.

Таким образом, можно сказать, что закон не возлагает никакой ответственности на гражданина за неполное представление сведений об имуществе, а также иных сведений. Я думаю, что это следовало бы сделать, так как возникает мнение о том, что гражданин, уклоняющийся от передачи информации финансовому управляющему, ограничивается лишь штрафом, а последний несет ответственность.

Пункт 4 ст. 213.4 возлагает на гражданина обязанность перечислить денежные средства в счет вознаграждения на депозит арбитражного суда. В том случае если гражданин не внесет денежные средства, суд вправе оставить заявления о признании гражданина банкротом без движения до устранения обстоятельств, препятствующих движению дела. А если гражданин не внесет в установленный срок денежные средства, то суд возвращает заявление².

Похожая ситуация возникает и в том случае, если суд предоставил гражданину отсрочку по внесению денежных средств до даты рассмотрения заявления. Таким образом, перечисление денежных средств на вознаграждение управляющему на депозит арбитражного суда выступает явным основанием для принятия заявления к производству суда. Аналогичная позиция применяется и при подаче заявления уполномоченным органом или конкурсным кредитором. Именно этим законодатель предоставил гарантию финансовому управляющему на вознаграждение за проведенную им работу³.

Однако такого невозможно сказать о порядке дачи согласия на привлечение лиц, которые обеспечивают исполнение обязанностей, возложенных на финансового управляющего (п. 5 ст. 213.4 Закона о банкротстве). Согласно п. 5 данной статьи гражданин должен дать согласие в заявлении о признании его банкротом, и на депозит суда должен быть внесен максимальный размер денежных средств. Тот же порядок предусмотрен и в том случае если заявления подают конкурсный кредитор или уполномоченный орган. Таким образом, можно сказать, что законодатель определил момент дачи согласия – при подаче заявления о признании гражданина банкротом в суд. В том случае, если согласия при подаче заявления в суд дано не было, и на депозит суда не были внесены денежные средства, какие же действия обязан принять финан-

¹ Селютин А.В. Банкротство гражданина (физического лица) по законодательству о банкротстве 2015 г. // Территория науки. С. 168.

² Пичуров С.Н. Финансовые аспекты процедуры банкротства физических лиц // Региональное развитие: электронный научно-практический журнал. 2015. С. 150.

³ Ионина М.Б. Банкротство физических лиц // Вестник Омской юридической академии. 2015. С. 49.

совый управляющий – непонятно. Законодателем не урегулировал механизм получения согласия, т.е. по данному вопросу еще не отработана практика. В настоящее время данное обстоятельство является проблемой.

Закон определяет, что суд по ходатайству гражданина вправе предоставить отсрочку для внесения суммы на привлечения лиц, однако срок предоставления отсрочки законом не предусмотрен.

Точно также законодатель не предусмотрел последствия невнесения денежных средств, направленных на привлечение к делу специалистов, когда уже процедура банкротства введена.

Логачева Н.Д.,
студентка Астраханского филиала Международного юридического института
Усова Е.В.,
канд. полит. наук, зав. кафедрой гражданско-правовых дисциплин
Астраханского филиала Международного юридического института
Logacheva N.D.,
student of the Astrakhan branch International Law Institute
Usova E.V.,
Cand. polit. Sciences, Head. Chair of Civil and Legal Disciplines Astrakhan
branch of the International Law Institute

**СОЦИАЛЬНОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ГРАЖДАН, ПРИЗНАННЫХ
ИНВАЛИДАМИ, В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**
**SOCIAL SECURITY OF CITIZENS RECOGNIZED BY DISABLED
PEOPLE IN THE RUSSIAN FEDERATION**

***Аннотация.** В статье рассмотрены вопросы нормативно-правового регулирования правового статуса инвалидов в современном российском государстве. Автор анализирует понятие инвалидности, процедуру установления и значение в сфере социального обеспечения.*

***Ключевые слова:** инвалид, лица с ограниченными возможностями, социальное обеспечение.*

***Abstract.** In the article the questions of legal regulation of the legal status of persons with disabilities in the modern Russian state. The author analyzes the concept of disability, the procedure of establishing and the value in the field of social security.*

***Key words:** disabled, persons with disabilities, social security.*

Конституция Российской Федерации закрепляет социальные гарантии для различных категорий граждан, в том числе для инвалидов. И так, первым законодательным актом Российской Федерации (после Конституции) в сфере социального обеспечения инвалидов стал принятый в 1995 году Федераль-

ный закон «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации»¹, который является правовой основой по регулированию общественных отношений, складывающихся в процессе жизнедеятельности инвалидов в Российской Федерации. Он затрагивает все сферы жизнедеятельности инвалида, предусматривает меры социального обеспечения инвалидов в РФ.

В 1995 г. также был принят и действует в настоящее время Федеральный закон «О ветеранах»². Данный закон регламентирует меры социальной поддержки такой категории инвалидов, как «инвалиды войны». В ст. 4 дается исчерпывающий перечень лиц, которые относятся к категории «инвалиды войны», а в ст. 14 определяются меры социальной поддержки инвалидов войны (инвалидов Великой Отечественной войны и инвалидов боевых действий). Закон РФ 1993 г. «О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу»³ устанавливает категории инвалидов, на которых распространяет меры социального обеспечения данный правовой акт.

Серия указов, принятых Президентом Российской Федерации, предопределила основные направления в обеспечении благополучия инвалидов, создания благоприятных условий для их жизни. Следует назвать следующие указы: о дополнительных мерах государственной поддержки инвалидов, 1992 г.⁴; о мерах государственной поддержки деятельности общероссийских общественных объединений инвалидов, 1993 г.⁵; о мерах по улучшению материального положения инвалидов вследствие военной травмы, 2005 г.⁶ и др.

В 2007 г. Указом Президента Российской Федерации была утверждена Концепция демографической политики РФ, которая рассчитана до 2025 г. В данном нормативно-правовом акте президент определил основные задачи по укреплению здоровья населения, для реализации которых предусмотрено «обеспечение безбарьерной среды обитания для лиц с ограниченными возможностями, развитие реабилитационной индустрии, направленной на обеспечение максимальной социализации инвалидов»⁷.

Поворотным шагом в сфере социального обеспечения и социальной защиты инвалидов является событие, связанное подписанием Россией Кон-

¹ Федеральный закон от 24.11.1995 № 181-ФЗ «О социальной защите инвалидов в Российской Федерации» // Российская газета. 02.12.1995. № 234.

² Федеральный закон от 12.01.1995 № 5-ФЗ «О ветеранах» // Собрание законодательства РФ. 16.01.1995. № 3. Ст. 168.

³ Закон РФ от 12.02.1993 № 4468-1 «О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу, службу в органах внутренних дел, Государственной противопожарной службе, органах по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, учреждениях и органах уголовно-исполнительной системы, Федеральной службе войск Национальной гвардии и их семей» // Ведомости СНД РФ и ВС РФ. 04.03.1993. № 9. Ст. 328.

⁴ Указ Президента РФ от 02.10.1992 № 1157 «О дополнительных мерах государственной поддержки инвалидов» // Собрание актов Президента и Правительства РФ. 05.10.1992. № 14. Ст. 1098.

⁵ Указ Президента РФ от 22.12.1993 № 2254 «О мерах государственной поддержки деятельности общероссийских общественных объединений инвалидов» // Собрание актов Президента и Правительства РФ. 27.12.1993.

⁶ Указ Президента РФ от 01.08.2005 № 887 «О мерах по улучшению материального положения инвалидов вследствие военной травмы» // Российская газета. 03.08.2005. № 168.

⁷ Указ Президента РФ от 09.10.2007 № 1351 «Об утверждении Концепции демографической политики Российской Федерации на период до 2025 г.» // Собрание законодательства РФ. 15.10.2007. № 42. Ст. 5009.

венции о правах инвалидов¹ и вступлением ее в силу на территории Российской Федерации 25 октября 2012 г. С этого момента в России активно стали приниматься нормативно-правовые акты в сфере социального обеспечения инвалидов и создания для них благоприятных условий. Так, можно назвать следующие нормативно-правовые акты: о Комиссии при Президенте Российской Федерации по делам инвалидов, 2012 г.²; о ежемесячных выплатах лицам, осуществляющим уход за детьми-инвалидами и инвалидами с детства I группы, 2013 г.³

Также приняты административные регламенты по оказанию государственных услуг в сфере установления пенсионного обеспечения по инвалидности⁴; выплаты пенсий по инвалидности⁵; прохождению медико-социальной экспертизы⁶.

Установление инвалидности гражданину дает ему основание для предоставления различных видов социального обеспечения. Отнесение гражданина к категории «инвалид» осуществляется при помощи прохождения медико-социальной экспертизы. Организация и проведение медико-социальной экспертизы имеет строго определенный законом характер. Основные нормы о МСЭ, как уже было сказано, содержатся в Федеральном законе «О социальной защите инвалидов в РФ». Более подробно раскрывают положения данного закона, конкретизируют их нормы другие нормативно-правовые акты. В их числе можно назвать: нормативно-правовые акты, которые утверждают формы документов по прохождению МСЭ⁷; вопросы по организации деятельности учреждений МСЭ⁸.

¹ Конвенция о правах инвалидов (Заключена в г. Нью-Йорке 13.12.2006) // Бюллетень международных договоров. 2013. № 7. С. 45-67.

² Указ Президента РФ от 21.08.2012 № 1201 «О Комиссии при Президенте Российской Федерации по делам инвалидов» // Собрание законодательства РФ. 27.08.2012. № 35. Ст. 4776.

³ Указ Президента РФ от 26.02.2013 № 175 «О ежемесячных выплатах лицам, осуществляющим уход за детьми-инвалидами и инвалидами с детства I группы» // Собрание законодательства РФ. 04.03.2013. № 9. Ст. 938.

⁴ Приказ Минтруда России от 19.01.2016 № 14н «Об утверждении Административного регламента предоставления Пенсионным фондом Российской Федерации государственной услуги по установлению страховых пенсий, накопительной пенсии и пенсий по государственному пенсионному обеспечению» // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru> 20.02.2016.

⁵ Приказ Минтруда России от 28.03.2014 № 156н «Об утверждении Административного регламента предоставления Пенсионным фондом Российской Федерации государственной услуги по выплате трудовых пенсий и пенсий по государственному пенсионному обеспечению» // Российская газета. 28.11.2014. № 272.

⁶ Приказ Минтруда России от 29.01.2014 № 59н «Об утверждении Административного регламента по предоставлению государственной услуги по проведению медико-социальной экспертизы» // Российская газета. 09.07.2014. № 151.

⁷ Приказ Минздравсоцразвития РФ от 31.01.2007 № 77 «Об утверждении формы направления на медико-социальную экспертизу организацией, оказывающей лечебно-профилактическую помощь» // Российская газета. 22.03.2007. № 58; Приказ Минтруда России от 31.07.2015 № 528н «Об утверждении Порядка разработки и реализации индивидуальной программы реабилитации или абилитации инвалида, индивидуальной программы реабилитации или абилитации ребенка-инвалида, выдаваемых федеральными государственными учреждениями медико-социальной экспертизы, и их форм» // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 24.08.2015.

⁸ Приказ Минтруда России от 11.10.2012 № 310н «Об утверждении Порядка организации и деятельности федеральных государственных учреждений медико-социальной экспертизы» // Российская газета. 28.12.2012. № 301; Постановление Правительства РФ от 20.02.2006 № 95 «О порядке и условиях признания лица инвалидом» // Собрание законодательства РФ. 27.02.2006. № 9. Ст. 1018.

В РФ приняты правовые акты о социальном обеспечении инвалидов: по вопросам пенсионного обеспечения¹; по вопросам выплаты пособий и компенсаций гражданам, признанным инвалидами²; по вопросам предоставления социальных услуг³.

Законодателем регламентированы также вопросы по предоставлению средств реабилитации инвалидам⁴, предоставление собак-проводников для слепых инвалидов⁵, услуг по переводу жестового языка глухим инвалидам⁶, предоставлению жилплощади⁷ и др.

¹ Федеральный закон от 28.12.2013 № 400-ФЗ «О страховых пенсиях» // Российская газета. 31.12.2013. № 296; Федеральный закон от 15.12.2001 № 166-ФЗ «О государственном пенсионном обеспечении в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 17.12.2001. № 51. Ст. 4831; Закон РФ от 12.02.1993 № 4468-1 «О пенсионном обеспечении лиц, проходивших военную службу, службу в органах внутренних дел, Государственной противопожарной службе, органах по контролю за оборотом наркотических средств и психотропных веществ, учреждениях и органах уголовно-исполнительной системы, Федеральной службе войск Национальной гвардии и их семей» // Ведомости СНД РФ и ВС РФ. 04.03.1993. № 9. Ст. 328.

² Федеральный закон от 29.12.2006 № 255-ФЗ «Об обязательном социальном страховании на случай временной нетрудоспособности и в связи с материнством» // Российская газета. 31.12.2006. № 297; Закон РФ от 15.05.1991 № 1244-1 «О социальной защите граждан, подвергшихся воздействию радиации вследствие катастрофы на Чернобыльской АЭС» // Ведомости СНД и ВС РСФСР. 1991. № 21. Ст. 699; Федеральный закон от 30.03.1995 № 38-ФЗ «О предупреждении распространения в Российской Федерации заболевания, вызываемого вирусом иммунодефицита человека (ВИЧ-инфекции)» // Российская газета. 12.04.1995. № 72; Федеральный закон от 07.11.2011 № 306-ФЗ «О денежном довольствии военнослужащих и предоставлении им отдельных выплат» // Российская газета. 09.11.2011. № 251 и др.

³ Федеральный закон от 28.12.2013 № 442-ФЗ «Об основах социального обслуживания граждан в Российской Федерации» // Российская газета. 30.12.2013. № 295; Федеральный закон от 19.12.2016 № 422-ФЗ «О нормативе финансовых затрат в месяц на одного гражданина, получающего государственную социальную помощь в виде социальной услуги по обеспечению лекарственными препаратами, медицинскими изделиями, а также специализированными продуктами лечебного питания для детей-инвалидов, на 2017 год» // Российская газета. 23.12.2016. № 292; Приказ Минтруда России от 31.07.2015 № 528н «Об утверждении Порядка разработки и реализации индивидуальной программы реабилитации или абилитации инвалида, индивидуальной программы реабилитации или абилитации ребенка-инвалида, выдаваемых федеральными государственными учреждениями медико-социальной экспертизы, и их форм» // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 24.08.2015; Федеральный закон от 17.07.1999 № 178-ФЗ «О государственной социальной помощи» // Российская газета. 23.07.1999. № 142; и др.

⁴ Приказ Минздравсоцразвития России от 31.01.2011 № 57н «Об утверждении Порядка выплаты компенсации за самостоятельно приобретенное инвалидом техническое средство реабилитации и (или) оказанную услугу, включая порядок определения ее размера и порядок информирования граждан о размере указанной компенсации» // Российская газета. 11.02.2011. № 29; Приказ Минтруда России от 09.12.2014 № 998н «Об утверждении перечня показаний и противопоказаний для обеспечения инвалидов техническими средствами реабилитации» // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 29.01.2015; Распоряжение Правительства РФ от 30.12.2005 № 2347-р «О федеральном перечне реабилитационных мероприятий, технических средств реабилитации и услуг, предоставляемых инвалиду» // Собрание законодательства РФ. 23.01.2006. № 4. Ст. 453; Постановление Правительства РФ от 07.04.2008 № 240 «О порядке обеспечения инвалидов техническими средствами реабилитации и отдельных категорий граждан из числа ветеранов протезами (кроме зубных протезов), протезно-ортопедическими изделиями» // Собрание законодательства РФ. 14.04.2008. № 15. Ст. 1550.

⁵ Постановление Правительства РФ от 30.11.2005 № 708 «Об утверждении Правил обеспечения инвалидов собаками-проводниками, включая выплату ежегодной денежной компенсации расходов на содержание и ветеринарное обслуживание собак-проводников» // Собрание законодательства РФ. 05.12.2005. № 49. Ст. 5226.

⁶ Постановление Правительства РФ от 25.09.2007 № 608 «О порядке предоставления инвалидам услуг по переводу русского жестового языка (сурдопереводу, тифлосурдопереводу)» // Российская газета. 28.09.2007. № 216.

⁷ Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 188-ФЗ // Российская газета. 12.01.2005. № 1; Постановление Правительства РФ от 21.12.2004 № 817 «Об утверждении перечня заболеваний, дающих инвалидам, страдающим ими, право на дополнительную жилую площадь» // Российская газета. 29.12.2004. № 289.

Также следует отметить, что в Российской Федерации и Астраханской области, в частности, реализуются мероприятия по созданию «безбарьерной среды для инвалидов». Создание безбарьерной среды для инвалидов представляет собой доступность объектов инфраструктуры, которые обеспечивают свободное пользование, либо передвижение инвалида для осуществления своих личных потребностей. Создание безбарьерной среды обеспечивает улучшение качества жизни людей с ограниченными возможностями. Если в городах будет отсутствовать безбарьерная обстановка, то большинство трудностей, с которыми может столкнуться инвалид, он не сможет самостоятельно преодолеть.

Сегодня государством предпринимаются самые серьезные меры по данной проблеме. На государственном уровне была создана Государственная Целевая программа «Доступная среда» на 2011-2020 гг.¹ Цель этой программы заключается в предотвращении возникших проблем за долгие годы, связанных с доступностью жизнедеятельности людей с ограниченными возможностями.

Следует отметить, что за второе полугодие 2015 г. принято 16 нормативно-правовых актов, которые устанавливают требования по оборудованию различных объектов для доступности их инвалидам: зданий Минюста², объектов культурного наследия³, объектов системы МВД⁴ и др.

В научной литературе высказываются разные определения «инвалида» и «инвалидности». Но многие исследования сводятся к тому, что в нашем обществе отношение к инвалидам имеет в большей степени негативный окрас. Эти люди не воспринимаются обществом полноценными людьми, однако государственная политика в сфере социального обеспечения в настоящее время направлена на то, чтобы изменить отношение к инвалидам и сделать доступными для них все блага, которыми пользуется любой здоровый человек, который лишен каких-либо физических или психических недостатков. В подтверждение этому приведем следующие высказывания современных авторов. Так, например, Н.А. Коростелева утверждает следующее: «термин «инвалид» в силу сложившейся традиции несет в себе дискриминационную

¹ Постановление Правительства РФ от 01.12.2015 № 1297 «Об утверждении государственной программы Российской Федерации «Доступная среда» на 2011–2020 годы» // Собрание законодательства РФ. 07.12.2015. № 49. Ст. 6987.

² Приказ Минюста России от 19.08.2015 № 202 «Об утверждении Порядка обеспечения условий доступности для инвалидов объектов (административные здания, строения, сооружения и помещения) Минюста России, территориальных органов Минюста России, федеральных бюджетных учреждений Минюста России, федеральных служб, подведомственных Минюсту России, территориальных органов и учреждений федеральных служб, подведомственных Минюсту России, и предоставляемых услуг в сфере юстиции, а также оказания инвалидам при этом необходимой помощи») // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 02.11.2015. № 44.

³ Приказ Минкультуры России от 20.11.2015 № 2834 «Об утверждении Порядка обеспечения условий доступности для инвалидов объектов культурного наследия, включенных в единый государственный реестр объектов культурного наследия (памятников истории и культуры) народов Российской Федерации» // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 01.02.2016. № 5.

⁴ Приказ МВД России от 30.07.2015 № 809 «Об утверждении Порядка обеспечения условий доступности объектов системы МВД России и предоставляемых услуг для инвалидов, а также оказания им при этом необходимой помощи» // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. 09.11.2015. № 45.

идею, выражает отношение общества к инвалиду, как к социально бесполезной категории. Во многом это обусловлено тем, что инвалид ограничен в связях с окружающим миром и мобильности в силу субъективных факторов (состояние его физического и психического здоровья) и сложившимся общественным сознанием»¹. Т.А. Добровольская констатирует, что: «Существующее стереотипное представление об интеллектуальной и физической неполноценности обрекает этих людей на полную изоляцию: их редко можно встретить на улице, в культурных и образовательных учреждениях. Результаты многолетних исследований показывают, что отношение здоровых к инвалидам в целом характеризовалось как откровенно неблагоприятное: им часто приписывались такие черты, как зависть, недоверие к здоровым, недостаток инициативности, повышенное чувство жалости к самому себе. При социальном взаимодействии с инвалидами здоровые стремятся поскорее его прекратить, используют меньший, чем обычно, словарный запас, выражают не собственное мнение, а то, которое, им кажется, должно нравиться инвалиду. По наблюдениям многих исследователей, подобные негативные установки прослеживаются во всех возрастных группах»².

Согласно Декларации о правах инвалидов: «Инвалид – это лицо, которое не может самостоятельно обеспечить полностью или частично потребности нормальной личной и (или) социальной жизни в силу недостатка, будь то врожденного или нет, его физических или умственных возможностей»³.

Н.А. Коростелева обращает внимание на существование двух основных подходов к инвалидности: «1) медицинская модель инвалидности (традиционный подход); 2) социальная модель инвалидности»⁴. Г.Г. Зак указывает особенности медицинской модели, которые состоят в следующем: «Медицинская модель инвалидности (традиционный подход, до сих пор представленный в общественном сознании) определяет инвалидность как медицинский феномен («больной человек», «человек с тяжелыми физическими увечьями» и т.д.). Исходя из этой модели, инвалидность рассматривается как недуг, заболевание, патология. Медицинская модель определяет методiku работы с инвалидами, которая имеет патерналистский характер (т.е. ограничительно-покровительственная позиция общества) и предполагает лечение, трудотерапию, создание специальных служб, помогающих человеку выживать (например, в случае получения ребенком образования в учреждениях интернатного типа или вынужденного длительного пребывания инвалида в медицинском учреждении). При таком подходе инвалидам оказывается комплексная помощь (медико-социально-педагогический патронаж). Однако та-

¹ Коростелева Н.А. Социальная модель инвалидности как основа формирования толерантного отношения к инвалидам // Вестник Челябинского государственного педагогического университета. 2012. № 8. С. 84.

² Добровольская Т.А., Шабалина Н.Б., Демидов Н.А. Социальные проблемы инвалидности // Социологические исследования. 1988. № 4; Романов П.В., Ярская-Смирнова Е.Р. Политика инвалидности: Социальное гражданство инвалидов в современной России. – Саратов: Научная книга, 2006.

³ Декларация о правах инвалидов. ООН от 9 дек. 1975. [Электронный ресурс]. Режим доступа к журн.: www.rodnikzhi7ni.ru

⁴ Коростелева Н.А. Социальная модель инвалидности как основа формирования толерантного отношения к инвалидам // Вестник Челябинского государственного педагогического университета. 2012. № 8. С. 85.

кая модель вольно или невольно ослабляет позицию человека, имеющего инвалидность, снижает его социальную значимость, обособляет от нормального общества, усугубляет его неравный социальный статус»¹.

Сущность социальной модели состоит в том, что в ней рассматриваются проблемы инвалидности в качестве результата отношения общества к их особым потребностям. В рамках социальной модели инвалидность рассматривается как социальная проблема, а не как свойство человека. По содержанию социальной модели становится понятным, что многое зависит от вмешательства в эту сферу политических процессов. Это связано с тем, что проблема инвалидности состоит в непригодности окружающей среды.

В настоящее время в России осуществляется переход от медицинской модели инвалидности к социальной. Актуальность социальной модели состоит в том, что в ее рамках инвалиды не рассматриваются как люди, с которыми что-то не в порядке. Причины их ограничения рассматриваются в не подходящей архитектурной среде, несовершенных законах и др., которые следует приспособить для использования инвалидов. Социальная модель предлагает решать проблемы инвалидности при помощи: предоставления инвалидам равных прав на участие во всех сферах жизни общества, которые необходимо закрепить законодательно, стандартизировать положения и правила во всех сферах жизнедеятельности человека и обеспечить равными возможностями, создаваемыми социальной структурой.

В соответствии с Порядком признания лица инвалидом предусматриваются группы инвалидности²: I группа инвалидности, которая устанавливается на два года; II группа инвалидности, которая устанавливается на один год; III группа инвалидности, которая устанавливается на один год; лицу, не достигшему 18 лет – устанавливается категория «ребенок-инвалид» на срок один год, два г. либо пять лет, а также до достижения возраста 18 лет. Группа инвалидности определяется в зависимости от того, какова степень выраженности стойких расстройств функций организма, которые возникли в результате заболеваний, последствий травм или дефектов. При прохождении медико-социальной экспертизы для установления инвалидности всегда устанавливается причинно-следственная связь. То есть, что именно, какие события повлекли за собой утрату трудоспособности, расстройство функций организма. В зависимости от того, какая причина инвалидности указана в выписке из акта медико-социальной экспертизы, будет определяться размер пенсии инвалида, размер устанавливаемых компенсаций и льгот. Поэтому очень важно, чтобы причина инвалидности была установлена правильно, так как от этого зависит уровень социального обеспечения инвалида.

Далее рассмотрим процедуру установления инвалидности, которая регламентирована Административным регламентом, вступившим в силу с 20 июля 2014 г. Прохождение медико-социальной экспертизы согласно регла-

¹ Зак Г.Г. Историко-генетический анализ инвалидности как социальной проблемы // Специальное образование. 2008. № 10. С. 23.

² Постановление Правительства РФ от 20.02.2006 № 95 «О порядке и условиях признания лица инвалидом» // Российская газета. 28.02.2006. № 40.

менту осуществляется бесплатно. Ожидать в очереди при обращении в Бюро МСЭ гражданин должен не дольше 15 минут. Административный регламент устанавливает также требования к помещениям, в которых осуществляется прохождение МСЭ: «Помещения, в которых предоставляется государственная услуга, должны размещаться преимущественно на нижних этажах зданий, оборудованных отдельным входом, или в отдельно стоящих зданиях. Расположение бюро (главного бюро, Федерального бюро) выше первого этажа допускается при наличии в здании специально оборудованного лифта или подъемника для инвалидов и иных маломобильных групп населения. Вход и выход из помещения оборудуются пандусами, расширенными проходами, позволяющими обеспечить беспрепятственный доступ для инвалидов и иных маломобильных групп населения. На территории, прилегающей к месторасположению бюро (главного бюро, Федерального бюро), оборудуются места для парковки автотранспортных средств для лиц с ограниченными возможностями здоровья, в том числе передвигающихся в кресле-коляске. Помещения, в которых предоставляется государственная услуга, должны соответствовать санитарно-гигиеническим, противопожарным требованиям и требованиям техники безопасности, а также обеспечивать свободный доступ к ним маломобильных групп населения»¹.

Таким образом, в настоящее время процедура по прохождению МСЭ по установлению инвалидности четко определена в законодательстве. И даже в этом новом законодательстве, в частности в административном регламенте, отражаются тенденции по созданию для инвалидов доступной среды.

Ляпина М.В.,
студентка Астраханского государственного технического университета
Lyapina M.V.,
female student Astrakhan State Technical University

НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ РЕАЛИЗАЦИИ ПРИНЦИПА СВОБОДЫ ДОГОВОРА SOME QUESTIONS OF IMPLEMENTATION OF THE PRINCIPLE OF FREEDOM OF THE CONTRACT

***Аннотация.** В статье рассматривается понятие принципа свободы договора, его основные элементы, а также основания ее ограничения. Исследуется реализация принципа свободы договора на примере отдельных видов договоров, а также свобода в определении отдельных договорных условий.*

***Ключевые слова:** принцип свободы договора, элементы принципа свободы договора, свобода в определении условий договора.*

¹ Приказ Минтруда России от 29.01.2014 № 59н «Об утверждении Административного регламента по предоставлению государственной услуги по проведению медико-социальной экспертизы» // Российская газета. 09.07.2014. № 151.

***Abstract.** The article discusses the concept of the principle of freedom of contract, its essential elements, as well as the grounds for its limitation. There is examines the implementation of the principle of freedom of contract in certain types of contracts, as well as freedom in defining of contracts terms.*

***Key words:** The principle of freedom of contract, elements of the principle of freedom of contract, freedom in determining the terms of the contract.*

Гражданско-правовой договор является общераспространенной формой взаимодействия участников гражданского оборота. Он предоставляет своим участникам возможность свободно согласовать свои интересы и цели и определить необходимые действия по их достижению. Принцип свободы заключения гражданско-правовых договоров рассматривается в нынешнем гражданском законодательстве в качестве основных начал гражданского права. В частности, п. 1 ст. 1 Гражданского кодекса РФ устанавливает, что гражданское законодательство основывается на признании свободы договора. Кроме того, в той или иной степени элементы свободы договора упоминаются в большинстве норм как части первой ГК, содержащей общие правила договорного права, так и части второй Кодекса, включающей в себя большое количество диспозитивных норм, рассчитанных на свободное усмотрение сторон при заключении гражданско-правовых договоров, определении их условий, выборе контрагента по договору и т.д.

М.Ю. Щетинкина определяет принцип свободы договора как установленную гражданским правом возможность субъектов гражданских правоотношений по своему усмотрению и в своем интересе реализовывать правомочия, заложенные в принципах и нормах гражданского права, а также предусматривать в договоре права и обязанности, хотя бы не предусмотренные законом, но и не противоречащие гражданскому праву¹.

Для реализации принципа свободы договора имеет значение выделение его основных составляющих.

Во-первых, непосредственно свобода в заключении, изменении и расторжении договора. Так, согласно п. 1 ст. 421 ГК РФ, понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена ГК РФ, законом или добровольно принятым обязательством². Примерами таких случаев могут служить императивно установленные законом случаи при заключении публичных договоров, либо предварительного договора, из существа которых вытекает обязанность стороны заключить договор. Так, согласно п. 3 ст. 426 ГК РФ коммерческая организация при заключении публичного договора не вправе отказываться от заключения договора при наличии возможности исполнить соответствующее обязательство. Пункт 1 ст. 429 ГК РФ также гласит, что по предварительному договору стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче иму-

¹ Щетинкина М.Ю. Реализация и ограничение действия принципа свободы договора: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2009. 25 с.

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (в ред. от 03.07.2016) // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301; 2016. № 27. Ст. 4169.

щества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором. К примеру, между Т.Н. Рогачевой и И.В. Жулиным был заключен предварительный договор купли-продажи жилого помещения, по условиям которого ответчик обязался в срок до 30.09.2015 г. заключить с истцом основной договор купли-продажи жилого помещения. Однако в назначенный день Жулин не явился для оформления основного договора. Суд удовлетворил исковое заявление Т.Н. Рогачевой на основании ст. 426 ГК РФ¹.

Во-вторых, свобода в выборе контрагента по договору. Контрагентами являются физические и юридические лица, связанные обязательствами по договору, сотрудничающие в процессе выполнения договора. Другими словами каждый субъект договорных отношений вправе сам решать, с кем ему заключать договор.

Свобода выбора партнера по договору может быть ограничена, к примеру, нормой, содержащейся в ст. 250 ГК РФ. На основании данной статьи при продаже доли в праве общей собственности постороннему лицу остальные участники долевой собственности имеют преимущественное право покупки продаваемой доли по цене, за которую она продается, и на прочих равных условиях. Так, суд удовлетворил исковое требование Е.С. Морозовой к С.Н. Морозову о переводе на нее прав покупателя доли в праве собственности на квартиру, расположенную по адресу: ул. Литейная д. 80, которую С.Н. Морозов продал без надлежащего уведомления истца в силу ст. 250 ГК РФ².

Для совершения сделки необходимо в первую очередь желание ее совершения, которое называют внутренней волей. При нарушении указанного правила наступают условия, связанные с пороками воли, при которых сделка может быть признана недействительной. К сделкам с пороками воли относятся сделки, при совершении которых внутренняя воля сформировалась в ненадлежащих условиях, например, под влиянием обмана, насилия, угрозы или неблагоприятных обстоятельств (ст. 179 ГК РФ) или заблуждения (ст. 178 ГК РФ).

Например, договор дарения квартиры заключенный между Н.А. Артамоновой и А.А. Артамоновым был признан недействительным на основании ст. 179 ГК РФ. Суд признал, что волеизъявление Артамоновой не являлось свободным из-за наличия со стороны Артамонова требований заключения договора с регулярным применением физической силы по отношению к инвалиду первой группы Артамоновой, лишением ее паспорта и средств теле-

¹ Решение Хасанского районного суда Приморского края по делу № М-902/2015 по иску Т.Н. Рогачевой к И.В. Жулину // РосПравосудие. Официальный сайт URL: <https://rospravosudie.com/court-xasanskij-rajonnyj-sud-primorskij-kraj-s/act-535438598/>

² Решение Александровского городского суда Владимирской области по делу № 2-906/2016 г. по иску Морозовой Е.С. к Морозову С.Н. и Еськовой Т.М. // ГАС Правосудие. Официальный сайт URL: https://aleksandrovsky--wld.sudrf.ru/modules.php?name=sud_delo&srv_num=1&name_op=doc&number=110266097&dela_id=1540005&new=&text_number=1

фонной связи¹. Таким образом, признание сделки недействительной по данным основаниям призвано гарантировать обеспечение права субъектов свободно формировать и изъяслять свою волю при заключении договоров.

В-третьих, свобода в определении характера заключаемого договора. А именно, субъекты имущественного (гражданского) оборота сами решают, какой договор им заключить. В ряде случаев законодательство предписывает строго определенный вид заключаемого договора, либо запрещает использование определенной модели при оформлении правоотношения. В частности, п. 1 ст. 835 ГК РФ устанавливает, что только банки могут привлекать денежные средства и только на основании договора банковского вклада.

В-четвертых, стороны свободны в определении условий договора. Данный элемент является фундаментальным элементом принципа свободы договора. Данное правомочие законодательно подтверждается в п. 2 ст. 1 ГК РФ, устанавливающим, что граждане (физические лица) и юридические лица свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Договорные условия, которые могут определяться по усмотрению сторон полностью, – это условия, при формировании которых стороны свободны как в решении вопроса о содержании данного условия, так и вообще в решении вопроса об отражении и включении данного условия в договор². Такие условия устанавливаются законодателем в диспозитивных нормах, и предусматривают их применение, если иное не предусмотрено сторонами, которые могут по соглашению друг с другом предусмотреть условие, отличное от указанного в норме законодательства, либо вообще исключить его применение.

Так, согласно п. 4 ст. 421 ГК РФ условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами. Примером императивно устанавливаемых условий могут служить условия о цене приобретаемого товара в случаях, когда таковая определяется по установленным государством тарифам, ставкам и т.п.³

Кроме того, подобного рода ограничение происходит при вступлении в правоотношения с банковскими, страховыми организациями, а также с организациями, занимающими доминирующее положение в экономике, а именно электроснабжающие, газоснабжающие и т.д. Например, при заключении договора с банком, его контрагенту предлагают определенные условия догово-

¹ Решение Бабушкинского районного суда г. Москвы от 05.02.2014 года по делу № 2-421/14 по иску Артамоновой Н.А. к Артамонову А.А. о признании договора дарения недействительным // URL: <http://sudact.ru/regular/doc/UGtIN8q9r4ZZ/>

² Маркелов Д.С., Маркова М.Г. Свобода определения договорных условий // Журнал научных публикаций аспирантов и докторантов. 2007. № 3(9). С. 37-38.

³ Суханов Е.А. Гражданское право: Учебник. Т. 2 // Под ред. Суханова Е.А. 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Статут, 2008.

ра, разработанные самой организацией, при этом клиент практически не имеет возможности влиять или включать дополнительные условия в договор¹.

Диспозитивные нормы устанавливаются положениями ГК РФ для различных видов договоров. В частности, ст. 701 ГК РФ предусматривает, что договор безвозмездного пользования прекращается в случае смерти гражданина-ссудополучателя или ликвидации юридического лица-ссудополучателя, если иное не предусмотрено договором. Именно формулировка, «если иное не предусмотрено договором» предопределяет диспозитивность данной нормы и позволяет сторонам самостоятельно определить условия, касающиеся действия договора безвозмездного пользования после смерти гражданина ссудополучателя или ликвидации юридического лица. Статья 610 ГК РФ содержит диспозитивные нормы относительно договора аренды. Так стороны вправе предусмотреть в договоре аренды срок, на который он заключается, либо заключить договор без указания срока его действия.

При этом п. 2 ст. 610 ГК РФ предусматривает право каждой из сторон договора аренды, заключенного на неопределенный срок, немотивированно отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону в названные в данной норме сроки. Эта норма хотя и не содержит явно выраженного запрета на установление иного соглашения сторон, но из существа законодательного регулирования договора аренды как договора о передаче имущества во временное владение и пользование или во временное пользование (статья 606 ГК РФ) следует, что стороны такого договора аренды не могут полностью исключить право на отказ от договора, так как в результате этого передача имущества во владение и пользование фактически утратила бы временный характер.

Стороны при заключении договора могут свободно определять не только условия о сроке заключения договора или порядке его прекращения, но и, например, устанавливать ответственность сторон. Так, ст. 588 ГК РФ предусматривает, что за просрочку выплаты ренты плательщик ренты уплачивает получателю ренты проценты, предусмотренные ст. 395 ГК РФ, если иной размер процентов не установлен договором ренты. Таким образом, стороны свободны в установлении ответственности за нарушение условий договора. Однако свобода в установлении иной ответственности ограничена, так как стороны не вправе по соглашению уменьшать размер ответственности, а могут лишь договориться о повышенной ответственности.

Существуют случаи, когда свобода в определении одних условий зависит от иных условий, указанных в договоре. В соответствии с п. 1 ст. 544 ГК РФ оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон. Однако, в случае когда плата за единицу поставляемого ресурса регулируется, то данная норма может быть истолкована следующим образом: установление

¹ Татаринова А.А. Пределы ограничения принципа свободы договора // Евразийский юридический журнал. 2011. № 10. С. 75–77.

соглашением сторон иного количества энергии, которое оплачивает абонент (потребитель, покупатель), допускается только тогда, когда невозможно определить фактически принятое им количество энергии в соответствии с данными учета, а закон или иные правовые акты не содержат порядка определения такого количества в отсутствие данных учета¹.

Однако законом могут быть предусмотрены положения, нарушение которых невозможно. Такие положения закрепляются в императивных нормах и определяют обязательные для сторон условия, отступление от которых может повлечь недействительность договора. Императивной является норма п. 3 ст. 838 ГК РФ, которая устанавливает, что определенный договором банковского вклада размер процентов на вклад, внесенный гражданином на условиях его выдачи по истечении определенного срока либо по наступлении предусмотренных договором обстоятельств, не может быть односторонне уменьшен банком, если иное не предусмотрено законом.

Так АО «Тинькофф Банк» обратилось в суд с апелляционной жалобой, в которой банк указал, что мировой судья ошибочно удовлетворил требования истца И.Г. Шур, так как действия банка по одностороннему изменению процентной ставки на пополнение депозита соответствуют условиям договора и нормам действующего законодательства. Суд, проанализировав действующее законодательство и сославшись на ст. 838 ГК РФ и ст. 29 Федерального закона «О банках и банковской деятельности», которая также гласит, что процентные ставки по кредитам, вкладам (депозитам) и комиссионное вознаграждение по операциям устанавливаются кредитной организацией по соглашению с клиентами, принял решение об отказе в удовлетворении апелляционной жалобы и оставлении решения мирового судьи без изменения².

При этом возможно исключение из общего правила. В частности, ст. 310 ГК РФ допускает согласование в договоре права на одностороннее изменение или односторонний отказ от договора только в случаях, когда договор заключается в связи с осуществлением обеими его сторонами предпринимательской деятельности. Цель данной нормы состоит в защите слабой стороны договора.

Таким образом, принцип свободы договора является одним из основных принципов гражданского права. Его реализация проявляется в установлении для субъектов договорных отношений свободы заключения, изменения и расторжения договора по взаимному согласию, выбора контрагента и вида договора, а также свободного определения его содержания. Особое значение имеет такой элемент, как свобода сторон в определении условий договора, которая позволяет сторонам самостоятельно, по-своему усмотрению опреде-

¹ Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 14 марта 2014 г. № 16 «О свободе договора и ее пределах» // ВВАС РФ. 2014. № 5.

² Апелляционное определение Орджоникидзевского районного суда г. Екатеринбурга от 04.10.2016 г. на решение мирового судьи судебного участка № 7 Орджоникидзевского судебного района г. Екатеринбурга от 29.04.2016 по иску Шур И. Г. к Акционерному обществу «Тинькофф Банк» // РосПравосудие. Официальный сайт URL: <https://rospravosudie.com/court-ordzhonikidzevskij-rajonnyj-sud-g-ekaterinburga-sverdlovskaya-oblast-s/act-535205284/>

лять ключевые условия договора в рамках, установленных диспозитивными нормами гражданского законодательства. Однако стороны должны соблюдать императивные нормы, которые устанавливают обязательные для включения в договор условия.

Махнач Д.А.,
студентка Витебского государственного университета им. П.М. Машерова
Makhnach D.A.,
female student Vitebsk State University. Masherov

ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ТРАНСПЛАНТАЦИИ В ОТДЕЛЬНЫХ ГОСУДАРСТВАХ PECULIARITIES OF LEGAL REGULATION OF TRANSPLANTATION IN SELECTED STATES

***Аннотация.** Охрана и защита жизни и здоровья – одно из самых главных благ человека, что в настоящее время имеет очень важное значение. Это свидетельствует о необходимости и важности исследования и изучения социальных отношений в сфере здравоохранения. Абсолютно в любом государстве существуют проблемы и спорные вопросы в области защиты гражданских прав и свобод личности. Все эти проблемы и вопросы как на подзаконном, так и на законодательном уровне нуждаются в правовой регламентации.*

***Ключевые слова:** трансплантация органов и тканей человека, презумпция согласия, презумпция несогласия, изъятие органов, лист ожидания, «донор-карта», умерший донор, живой донор.*

***Abstract.** protection of life and health is one of the main benefits of the person that currently has a very important significance. This demonstrates the need and importance of research and study of social relations in health care. In any country there are problems and issues in the field of protection of civil rights and individual freedoms. All of these problems and issues both at the subordinate and at the legislative level are in need of legal regulation.*

***Key words:** transplantation of organs and tissues of human origin, presumed consent, presumed consent, organ procurement, waiting lists, «donor card», the deceased donor, a living donor.*

При существующем международном законодательстве и принципах в области пересадки органов и тканей нельзя сказать, что во всех странах одинаковое законодательство. Примером может стать норма, касающаяся принципа «презумпции несогласия», при которой необходимо обязательное полу-

чение согласия на изъятие органов после смерти самого умершего (прижизненное волеизъявление) или его близких родственников¹.

В Республике Армения закреплена презумпция несогласия. Согласно ст. 7 Закона Республики Армении от 16 апреля 2002 г. «О трансплантации органов и (или) тканей человека» органы и (или) ткани у трупа в целях трансплантации могут быть изъяты только в случаях, если при жизни данное лицо дало на это письменное согласие².

В ст. 9 Закона Азербайджанской Республики от 28 октября 1999 г. «О трансплантации человеческих органов и (или) тканей» и ч. 1 ст. 16 закона Украины от 16 июля 1999 г. «О трансплантации органов и других анатомических материалов человеку» во внимание принимается следующее: выразил ли потенциальный донор при жизни согласие или несогласие стать таковым. В случае если лицо не сделало этого, после смерти извлечение органов и тканей допускается с согласия его близких родственников или законных представителей. В Украине данные лица должны проживать с потенциальным донором до смерти. В Таджикистане определяющим фактом является согласие близких родственников умершего и разрешение главного врача учреждения здравоохранения (ст. 11 Закона Республики Таджикистана от 30 июля 2007 г. «О трансплантации человеческих органов и (или) тканей»). Можно сделать вывод о том, что в данных странах при отсутствии намерения лица стать донором после смерти решение принимают его близкие родственники³.

В ФРГ 1.09.2012 г. вступил в силу Закон о донорстве органов. Каждый житель Германии старше 16 лет должен опрашиваться на предмет готовности стать донором органов. В силу Закона он обязан указывать в медицинском полисе – согласен ли он в случае смерти на изъятие донорских органов. Законом предусмотрены специальные удостоверения, которые донорам предписано носить с собой. Если такой документ донора найдут в бумажнике у погибшего вместе с документом, удостоверяющим личность гражданина, то можно изымать органы без запросов родственникам. Если паспорта нет, то необходимо связаться с родственниками. Во всех крупных больницах Германии созданы бригады забора органов, которые готовы работать круглосуточно, и приезжают в стационар незамедлительно сразу после вызова. К сожалению, случаи привлечения уголовной ответственности медицинских работников, связанных с пересадкой органов в Германии, не являются единичными. Так, в 2013 г. были уволены врачи из клиники Лейпцига. По их вине первыми в очереди на операцию оказывались не те пациенты, для которых это последний шанс, а другие люди. Было выявлено 37 случаев, когда пациентам пересаживали печень вне очереди. Медицинские карты подделывались, чтобы больной стал на бумаге умирающим. Все случаи неправомерных операций

¹ Степанова Е.Н. О «презумпции согласия» в правовом регулировании трансплантации органов человека / Е. Н. Степанова, В. И. Малярчук, Н. В. Степанов // Вестник Российского университета дружбы народов. Сер: Медицина. 2002. № 3. С. 17.

² Анцух Н. Законодательство Республики Беларусь в сфере трансплантации органов и тканей, донорства крови и ее компонентов: проблемные аспекты / Н. Анцух// Юстыцыя Беларусі. 2012. № 12. С. 41.

³ Там же.

расследовала специальная комиссия. Торговля органами в Германии запрещена¹.

В ряде стран мира, в частности в США, документ о согласии на забор органов для последующей их трансплантации человек оформляет при жизни. Юридическая форма прижизненного согласия быть донором в случае смерти («донор-карта») существует в США. Во всех штатах действует закон «О едином акте анатомического дара», который определяет правила дарения всего или части человеческого тела после смерти для специальных целей. Практика оформления прижизненного согласия на изъятие органов человека после его смерти внедряется в Бразилии, Китае, Польше². В настоящее время в Нидерландах для того, чтобы стать донором органов после смерти, необходимо заранее зарегистрироваться в специальной организации³.

Получение согласия человека или его родственников на использование его органов для трансплантации связано с рядом этико-психологических проблем. Получение согласия у человека, находящегося в терминальном состоянии, практически невозможно и по этическим причинам, и по медицинским, так как человек, как правило, физически находится в таком состоянии, когда не может принимать добровольных, ответственных решений на основе полной и достоверной информации, предоставленной ему в доступной форме. Общение с родственниками умирающего или только что умершего человека также чрезвычайно сложная и ответственная этико-психологическая задача⁴.

«Система отсутствия согласия» («презумпция согласия»), при которой изъятие органов для трансплантации может быть произведено без согласия родственников, за исключением случаев, когда медицинское учреждение ставится в известность о том, что сам умерший или кто-либо из его близких возражали против подобной процедуры⁵. Презумпция согласия основана на общепризнанных принципах и нормах международного права. О чем свидетельствуют принципы Всемирной организации здравоохранения по трансплантации человеческих клеток, тканей и органов и Дополнительный протокол к Конвенции Совета Европы по правам человека и биомедицине относительно трансплантации органов и тканей человеческого происхождения. Изъятие органов и (или) тканей у трупа не допускается, если учреждение

¹ Гильфанова А. Ш. Правовые проблемы трансплантации органов и тканей человека в России и зарубежных странах / А. Ш. Гильфанова // Пробелы в российском законодательстве. 2014. № 5. С. 172.

² Этические проблемы трансплантации органов и тканей: [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.relga.ru/Environ/WebObjects/tgu-www.woa/wa/Main%3Ftextid%3D2726%26level1%3Dmain%26level2%3Darticle> Дата доступа: 13.11.2016.

³ Парламент Нидерландов одобрил законопроект о признании всех граждан посмертными донорами органов [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://tjournal.ru/34300-parlament-niderlandov-odobril-zakonoproekt-o-priznanii-vseh-grazhdan-posmertnimi-donorami-organov>. Дата доступа: 13.11.2016.

⁴ Этические проблемы трансплантации органов и тканей: [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.relga.ru/Environ/WebObjects/tgu-www.woa/wa/Main%3Ftextid%3D2726%26level1%3Dmain%26level2%3Darticle> Дата доступа: 13.11.2016.

⁵ Степанова Е.Н. О «презумпции согласия» в правовом регулировании трансплантации органов человека / Е.Н. Степанова, В.И. Малярчук, Н.В. Степанов // Вестник Российского университета дружбы народов. Сер: Медицина. 2002. № 3. С. 17.

здравоохранения на момент изъятия поставлено в известность о том, что при жизни данное лицо либо его близкие родственники или законный представитель заявили о своем несогласии на изъятие его органов и (или) тканей после смерти для трансплантации реципиенту. Таким образом, данный принцип допускает взятие тканей и органов у трупа, если умерший человек, или его родственники, не выразили на это своего несогласия¹.

Презумпция согласия действует во Франции, Бельгии, Испании, Финляндии, Дании, Италии, Норвегии, Швеции и ряде других стран. Она подразумевает, что человек априори согласен на изъятие органов в случае смерти, если нет письменных или иных указаний. А в Австрии, например, органы могут быть изъяты даже без учета мнения родственников. Презумпция согласия не предполагает, что органы будут изъяты у любого подходящего человека после его смерти. Если кто-то не согласен отдавать свои органы, он может заполнить заявление свободной формы. Если пациент попадает в медучреждение, родственники могут сразу обратиться к врачу или в администрацию больницы. Достаточно даже устной формы. Палата представителей парламента Нидерландов одобрила законопроект, который делает всех жителей страны посмертными донорами органов. Закон вступит в силу, если за него проголосует большинство представителей Сената и подпишет король Нидерландов. За законопроект 75 из 111 депутатов, при этом 74 парламентария выступили против. Документ о донорах органов подготовила Пиа Дейкстра. По ее словам, система, при которой каждый житель страны автоматически станет донором, позволит получить больше органов для трансплантации и спасет не одну жизнь. «Это очень хорошая новость для всех, кто находится в списке ожидания. Каждый год умирают около 111 человек, жизни которых можно было бы спасти при наличии органов для пересадки», – сказала она. Все жители стран старше 18 лет автоматически становятся потенциальными посмертными донорами органов, если заранее не внесут свое имя в список отказников².

Нормативной базой, регулирующей донорство и трансплантацию органов и тканей, в Российской Федерации закреплена в Федеральном законе «Об основах охраны здоровья граждан в РФ», ст. 47 которого «Донорство органов и тканей человека и их трансплантация (пересадка)» закрепляет основания и условия для трансплантации органов и тканей человека, устанавливает обязательное наличие информированного добровольного согласия реципиента и донора, закрепляет недопустимость принуждения к изъятию органов и тканей человека для трансплантации³. Кроме указанного закона, данные правоотношения регулируются специальным Законом РФ «О трансплантации ор-

¹ Выбор между этикой и жизнью: [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://rapsinews.ru/legislation_publication/20160316/275633829.html Дата доступа: 13.11.2016.

² Выбор между этикой и жизнью.

³ Федеральный закон № 323-ФЗ от 21 ноября 2011 г. «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://rg.ru/2011/11/23/zdorovie-dok.html>. Дата доступа: 20.06.2016.

ганов и (или) тканей человека»¹, Федеральным законом «О погребении и похоронном деле», ст. 5 данного закона регулирует отношения по волеизъявлению лица о достойном отношении к его телу после смерти путем дачи согласия или несогласия на изъятие органов и (или) тканей из его тела². Отличительной особенностью законодательства Республики Беларусь является так называемая презумпция согласия, закреплённая также в Австрии, Швеции, Бельгии, Нидерландах, Венгрии и многих других странах. Содержание данной презумпции заключено в ст. 11 закона Республики Беларусь «О трансплантации органов и тканей человека», согласно которой забор органов у умершего донора разрешается с момента констатации смерти, если отсутствовало предварительно зарегистрированное письменное заявление о несогласии на забор органов для трансплантации после смерти, а также если близкие родственники умирающего человека выразили свое несогласие на забор органов в устной или письменной форме. В той же ситуации, если этих родственников нет или они находятся вне возможности общения с врачом, считается, что человек согласен. Следует заметить, что в 2012 г. Постановлением Правительства РФ были приняты Правила передачи невостребованного тела, органов и тканей умершего человека для использования в медицинских, научных и учебных целях, а также использования невостребованного тела, органов и тканей умершего человека в указанных целях. Согласно п. 3 Правил органы и ткани умершего человека при отсутствии супруга, близких родственников, иных родственников либо законного представителя умершего или при невозможности осуществить ими погребение, а также при отсутствии иных лиц, взявших на себя обязанность осуществить погребение, могут быть переданы для использования в медицинских, научных и учебных целях образовательным, научным, а также медицинским организациям³. Трансплантация органов и тканей человека регулируется также в таких подзаконных актах, как Порядок оказания медицинской помощи по профилю «хирургия (трансплантация органов и (или) тканей человека)», Перечне органов и (или) тканей человека – объектов трансплантации, Перечне учреждений здравоохранения, осуществляющих забор, заготовку и трансплантацию органов и (или) тканей человека и др. Согласно ст. 1 Федерального закона Российской Федерации «О трансплантации органов и (или) тканей человека» трансплантация органов и (или) тканей допускается исключительно с согласия живого донора и, как правило, с согласия реципиента, органы и (или) ткани человека не могут быть предметом купли-продажи⁴. Однако россий-

¹ Закон РФ № 4180-1 от 22 декабря 1992 г. «О трансплантации органов и (или) тканей человека» // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 2. С. 62.

² Федеральный закон № 8-ФЗ от 12 января 1996 г. «О погребении и похоронном деле» // Собрание законодательства Российской Федерации. 1996. № 3. С. 146.

³ Постановление Правительства РФ № 711 от 21 июля 2012 г. «Об утверждении Правил передачи невостребованного тела, органов и тканей умершего человека для использования в медицинских, научных и учебных целях, а также использования невостребованного тела, органов и тканей умершего человека в указанных целях» [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://pravo.gov.ru/proxy/ips/?docbody=&nd=102158324&rdk=&backlink=1>. Дата доступа: 20.06.2016.

⁴ Закон РФ № 4180-1 от 22 декабря 1992 г. «О трансплантации органов и (или) тканей человека» // Ведомости СНД и ВС РФ. 1993. № 2. С. 62.

ский исследователь Л.В. Осипова обращает внимание на наличие в данном случае правового пробела. Так, при буквальном толковании данной нормы она делает вывод о том, что законодателем установлен запрет только на сделку купли-продажи органов и тканей человека, а другие виды сделок (к примеру, дарение, завещание и др.) с органами и тканями человека допустимы. Между тем обозначенная норма имеет на практике расширительное толкование, предполагающее запрет на заключение любых сделок, направленных на извлечение прибыли. Законодательством Республики Беларусь более полно регулируются данные отношения: органы и (или) ткани человека не могут быть объектом гражданско-правовых сделок, за исключением сделок, носящих безвозмездный характер. Следует заметить, что согласно ст. 21 Конвенции о правах человека и биомедицине «тело человека и его части не должны как таковые являться источником получения финансовой выгоды»¹. Однако Российская Федерация не является участником данной Конвенции, что оставляет открытым вопрос о видах безвозмездных сделок, предметом которых могут выступать анатомические материалы человека (например, договор дарения и др.).

Трансплантация (пересадка) органов или тканей является медицинской процедурой, которая способна спасти пациента от смерти и восстановить здоровье.

В связи с бурным развитием современных медицинских технологий и увеличением количества преступлений, связанных с продажей донорских органов, полученных незаконным путем, актуальным становится вопрос правового урегулирования проблемы трансплантации и донорства. Трансплантация (пересадка) органов или тканей является медицинской процедурой, которая способна спасти пациента от смерти и восстановить здоровье. Однако крайне важно, чтобы трансплантация была осуществлена при условии соблюдения действующего законодательства, всеобщего принципа гуманизма, прав и свобод человека и гражданина.

Что же касается вопроса трансплантации в мусульманских странах, можно сказать о том, что когда речь идет о сохранении жизни и здоровья человека, законы шариата становятся «гибкими», и поэтому существуют способы послабления для больных людей. Например, в случае нахождения человека на грани голодной смерти, в то время как единственной доступной пищей будет спиртное и свинина, он может съесть небольшое количество этих продуктов, для спасения своей жизни².

Алляма Хамави в своем комментарии к Аль-Ашбаван-Назаир выделяет пять уровней состояния человека, когда запретное становится дозволенным.

¹ Конвенция о защите прав и достоинства человека в связи с применением достижений биологии и медицины: конвенция о правах человека и биомедицине от 4 апреля 1997 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://evolutio.info/content/view/178/38/>. Дата доступа: 20.02.2016.

² Шариат: Закон жизни мусульман. Ответы Шариата на проблемы современности [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://www.e-reading.club/bookreader.php/1048000/Kerimov_-_Shariat_Zakon_zhizni_musulman._Otvetny_Shariata_na_problemy_sovremennosti.html Дата доступа: 24.02.2017.

Один из этих уровней содержится в Шариате. Это состояние называется «дарура». Дарура – состояние, близкое к смерти, когда разрешается использовать недозволенное для спасения жизни, оно считается наступившим в тех случаях, когда соблюдены три условия:

1) человек болен до такой степени, что его жизнь действительно находится в опасности;

2) опасность для жизни должен подтвердить надежный врач, и лечение действительно невозможно при помощи только дозволенных средств;

3) врач имеет твердое убеждение, что болезнь будет излечена при помощи недозволенных средств¹.

Однако существуют случаи, когда при угрозе здоровью или жизни запретное остается запретным. Так, например, чтобы спасти свою жизнь, нельзя убить другого человека. В связи с тем, что Шариат дает равные права каждому человеку, жизнь одного не будет более предпочтительнее жизни другого человека. Пересадка жизненно важного органа живого человека, например, сердца – Шариатом запрещена. В случаях если пересадка органа живого человека повлечет за собой осложнение одной из его жизненных функций, но не грозит летальным исходом, она все равно будет запрещена.

В настоящее время во время проведения операций к человеческому телу относятся очень бережно, и трансплантация органов больше не считается у простых людей и у специалистов в области биомедицины как осквернение человеческого тела².

Однако завещать свои органы для трансплантации после смерти не дозволено, так как человек не является владельцем собственного тела, тело доверено человеку Всевышнему, и делать что-либо со своим телом он не может. Лишь в случае опасности для человеческой жизни допустимо пожертвовать или принять чужие органы. Следуя Шариатским положениям, пересадка органа от живого донора разрешается, если пересаживаемый орган обладает способностью регенерации.

Трансплантация трупного органа разрешается при тех обстоятельствах, когда от этого зависят жизненно важные функции организма или жизнь больного. В данном случае необходимо, чтобы донор органа при жизни, либо родственники донора после его смерти дали согласие на такую операцию. При тех обстоятельствах, когда личность умершего не удастся установить, а также не найдены родственники, согласие на пересадку дает полномочный глава мусульман. Основное правило Шариата – согласие на трансплантацию не является актом продажи органа, в связи с тем, что купля-продажа человеческих органов запрещена.

В Саудовской Аравии было подписано юридически-религиозное заключение, которое позволяет приговоренным к смертной казни быть донорами органов. Считается, что спасения жизней людей путем донорства заслуживает похвалы и вознаграждения. В мусульманских странах, часто об-

¹ Там же.

² Там же.

ращаются к родственникам людей, которые находятся в состоянии клинической смерти, с просьбой пожертвовать органы своих близких для больных, которых еще можно спасти.

Например, в Иране пересадка органов возможна только между людьми одной национальности.

На сегодняшний день есть люди, которые способны бескорыстно пожертвовать своими органами, однако пока их единицы. В США, странах ЕС, Израиле, Японии существует такое понятие, как «бескорыстный обмен органами». Бескорыстный обмен происходит в тех случаях, когда один близкий родственник пациента хочет отдать ему свой орган, но по каким-либо причинам орган не подходит. И есть другая семья с такой же ситуацией. Но при этом органы этих двух людей можно пересадить больным. Здесь и возникает почва для бескорыстного обмена. Главное условие любой трансплантации в том, что орган не стоит ничего. Можно заплатить за операцию, использование оборудования, лекарства, перевязочный материал, но за органы платить нельзя. После пересадки люди живут 30–40 лет.

В среднем, после смерти человек может спасти две жизни, но бывают случаи, когда можно спасти и пять жизней. Чаще всего донорами служат люди, которые страдают заболеваниями головного мозга, в возрасте от 44 до 55 лет.

Таким образом, несмотря на большие перспективы в области оказания медицинской помощи людям, трансплантология остается в значительной степени областью научных исследований и экспериментов. Для большинства медицинских работников этические проблемы современной трансплантологии являются примером решения моральных проблем, возникающих в области манипуляций с телом человека, как живым, так и мертвым.

Петренко Н.Е.,
студентка Астраханского государственного технического университета
Petrenko N.E.,
female student Astrakhan State Technical University

СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА О ПРИЗНАНИИ НИЧТОЖНОЙ СДЕЛКИ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОЙ JUDICIAL PRACTICE OF RECOGNITION OF AN EXCLUSIVE TRANSACTION

***Аннотация.** В статье рассматривается судебная практика по гражданским делам, связанным с признанием ничтожной сделки недействительной. Раскрываются некоторые случаи признания ничтожных сделок недействительными.*

***Ключевые слова:** ничтожная сделка недействительная сделка; сделки, совершаемые с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности; сделки, совершенные несовершеннолетними в возрасте от 14 до*

18 лет без согласия их родителей, усыновителей или попечителя; сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов.

***Abstract.** In article court practice on the civil cases connected with recognition of the insignificant transaction invalid is considered. Some cases of recognition of insignificant transactions invalid reveal.*

***Key words:** the insignificant transaction, the invalid transaction, transactions made on purpose, obviously opposite to bases of law and order and morality, the transactions made by minors aged from 14 up to 18 years without consent of their parents, adoptive parents or the trustee, the transaction which is not conforming to requirements of the law or other legal acts.*

Немало теоретических исследований посвящено разграничению оспори- мых и ничтожных сделок, однако на практике этот вопрос неизменно вызывает дискуссии. Не только участники процесса, но и сами судьи теряются в определе- нии критериев по таким делам: одна инстанция считает сделку оспоримой, дру- гая ничтожной и наоборот. Однако практические последствия такого разграни- чения, как известно, весьма серьезны.

Ничтожная сделка является недействительной независимо от признания ее таковой судом. Однако Гражданский кодекс не исключает возможности предъ- явления исков о признании недействительной ничтожной сделки, в силу чего споры по таким требованиям подлежат разрешению судом в общем порядке по заявлению любого заинтересованного лица. В этом случае последствия недейст- вительности ничтожной сделки применяются судом по требованию любого заин- тересованного лица либо по собственной инициативе¹. В связи с тем, что ни- чтожная сделка не порождает юридических последствий, она может быть при- знана недействительной лишь с момента ее совершения.

Одни и те же сделки в зависимости от конкретных обстоятельств могут быть либо ничтожными, либо оспоримыми. Так, недействительность, связанная с незаконностью сделки, является ничтожной, если нормативными актами не пре- дусмотрено иное.

В настоящее время выработана достаточно обширная судебная практи- ка в отношении условий, при нарушении которых сделка может быть при- знана недействительной, что, в свою очередь, может обуславливать наступ- ление или ненаступление определенных последствий в результате признания ее таковой².

Оспоримая сделка влечет возникновение для сторон юридического ре- зультата. Если ни одна из сторон или заинтересованных лиц не предъявила иск о признании сделки недействительной, она может быть исполнена сторо- нами, что не противоречит закону. В данном случае участник отношений может прибегнуть к судебной форме защиты своего права. Такой характер

¹ Маймескул К.Н. Проблемы недействительности сделок // Время науки. № 1 (13). 2015. С. 316-319.

² Илюшина М.Н. Реформа института о недействительности сделок: современное состояние и нерешен- ные проблемы // Мониторинг правоприменения. № 2. 2014. С. 4-10.

сделки дает основание считать ее относительно недействительной¹. К оспоримым сделкам относятся сделки, совершенные, например, несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет.

Практика рассмотрения дел, связанных с недействительностью сделок, показывает, что эти дела возникают зачастую не в связи с желанием восстановить законное положение, а с целью получения каких-либо имущественных выгод. Несмотря на то, что сам институт недействительности сделок направлен на защиту прав и законных интересов граждан. Признание сделки недействительной, совершенной ребенком, совершенной недееспособным гражданином, а также лицами, которые не понимали значения своих действий в момент совершения сделки. Закон тем самым защищает имущественные права детей и других членов семьи от негативных последствий этих сделок. Так, 15.02.2016 г. Ленинский районный суд г. Ростова-на-Дону, рассмотрев материалы гражданского дела по иску Л.Ю. Слизкой действующей в интересах З.Р. Слизким к П.Е. Комиссарову о признании договора купли-продажи недействительным, установил следующее: З.Р. Слизкой 25.11.2000 г. рождения является сыном Л.Ю. Слизкой 12.06.2015 г., между З.Р. Слизким (покупатель) и П.Е. Комиссаровым (продавец) заключен договор купли-продажи транспортного средства, по условиям которого в собственность покупателя передан автомобиль ВАЗ с оплатой стоимости в размере 47000 рублей, оплата которой произведена в тот же день, о чем свидетельствует подпись продавца в их получении. На момент совершения сделки Слизкой З.Р. 25.11.2000 г. рождения являлся несовершеннолетним (15 лет). В данном случае согласия З.Р. Слизким от родителей на заключение указанной сделки получено не было. Данных о наличии заработка или иного дохода, позволяющего несовершеннолетнему распоряжаться денежными средствами в размере, необходимом для заключения оспариваемой сделки, суду представлено не было. Напротив, как следует из материалов дела, З.Р. Слизкой является студентом 1 курса очной формы обучения Ростовского института (филиала) ВГУЮ (РПА Минюста России) платной формы обучения, т.е. стипендию в данном случае не получает. Более того, само по себе приобретение автомобиля, управление которым предполагает наличие права управления транспортными средствами, чего в данном случае в силу возраста З.Р. Слизкого не имеет место быть в силу закона. На основании вышеизложенного суд решил признать недействительным договор купли-продажи транспортного средства от 12.06.2015 г., заключенного между П.Е. Комиссаровым и З.Р. Слизким в отношении автомобиля ВАЗ. Взыскал с П.Е. Комиссарова в пользу Л.Ю. Сизкой денежные средства в размере 47000 рублей и обязал Л.Ю. Сизкую вернуть П.Е. Комиссарову автомобиль ВАЗ².

Сделки, совершаемые с целью, заведомо противной основам правопорядка и нравственности, представляют собой квалифицированный состав недействительной сделки, не соответствующей требованиям закона. Согласно ст. 169 ГК РФ: сделка, совершенная с целью, заведомо противной основам правопорядка

¹ Крат В.И. Правовые последствия недействительности сделок // Проблемы законности. № 131. 2015. С. 53-61.

² Решение Ленинского районного суда г. Ростова-на-Дону от 12.02.2016 г. по делу 2-1199/2016 // «РосПравосудие» <https://rospravosudie.com> (дата обращения 01.12.2016).

или нравственности, ничтожна. Основными признаками данной сделки является, во-первых, цель: сделка совершается с целью, противной основам правопорядка или нравственности; во-вторых, умысел хотя бы у одной стороны, совершившей такую сделку¹.

Отрицательные последствия, предусмотренные законом, наступают для обеих сторон, исполнивших сделку. Все полученное каждой из них взыскивается в доход государства. Если договор исполнен только одной стороной, то с нее в доход государства взыскивается все полученное ею и также то, что причитается с нее другой стороне. Обе стороны, совершившие такую сделку, в равной мере несут последствия ее исполнения.

Последствия недействительности сделки по рассматриваемому основанию зависят от того, действовала ли каждая из сторон умышленно либо не знала или не осознавала цели сделки. Если умышленно действовала одна сторона, то она и несет отрицательные последствия исполнения сделки. Полученное ею по сделке должно быть возвращено другой стороне, а полученное последней, либо причитавшееся ей, взыскивается в доход государства.

Материалы правоприменительной практики показывают сложную природу данного состава правонарушения, а истина по конкретному делу устанавливается в результате действий нескольких правоприменительных органов. Так, по одному из дел суд, рассмотрев материалы гражданского дела, установил: Прокурор г. Ивделя обратился в суд в интересах Российской Федерации с иском к К.В. Гусеву о возмещении ущерба в сумме 50000 руб. по тем основаниям, что в соответствии с приговором суда Свердловской области от 10.08.2016 г. К.В. Гусев осужден по ч. 3 ст. 290 УК РФ к наказанию в виде штрафа в размере 50000 руб. за получение взятки в сумме 5000 руб., которая является предметом ничтожной сделки, повлекшей смену собственника на предмет взятки. К.В. Гусев в судебном заседании исковые требования признал и не отрицает получение указанной суммы в результате незаконной сделки и не возражает возратить ее в бюджет Российской Федерации. Учитывая, что в данном случае в результате ничтожной сделки нарушены интересы Российской Федерации, исковые требования прокурора следует признать обоснованными, предъявленными в пределах предоставленной законом компетенции. На основании вышеизложенного суд решил: удовлетворить иск и взыскал с К.В. Гусева в доход бюджета РФ 50000 руб.²

В силу ст. 168 ГК РФ сделка, не соответствующая требованиям закона или иных правовых актов, ничтожна, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения. Недействительность может быть вызвана как нарушениями общих требований ГК РФ к содержанию сделок, так и требований, установленных отдельными законами и другими нормативными актами к отдельным видам сделок. Она может быть следствием включения в нее условий, прямо запрещенных правовыми нормами либо

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 31.01.2016) // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301; СЗ РФ. 2016. № 5. Ст. 559.

² Решение Ивдельского городского суда Свердловской области от 10.10.2016 г. по делу 2-660/2016 // «РосПравосудие» <https://rospravosudie.com> (дата обращения 03.12.2016).

противоречащих им. Но может наступить и в результате изменения условий сделки, формулируемых нормативным актом в императивной форме.

Несоответствие закону или иному правовому акту в виде общего правила влечет за собой ничтожность сделки. Исключения из этого правила могут быть двоякого рода. Во-первых, закон, регулирующий определенные виды отношений, может предусмотреть оспоримость заключаемых, не соответствующих ему сделок (например сделки, совершенные с нарушением законодательства о лицензировании отдельных видов деятельности, – ст. 173 ГК, крупные сделки и сделки с заинтересованностью корпораций и унитарных предприятий). Во-вторых, могут быть установлены и другие последствия несоответствия сделки данному закону или акту. В этих случаях действует норма закона или соответствующего правового акта¹. Так, 22.07.2016 г. Приволжский районный суд Астраханской области, рассмотрев материалы гражданского дела, установил: администрация МО «Трехпротокский сельсовет» Приволжского района Астраханской области, администрации МО «Приволжский район» Астраханской области обратились в суд с иском о признании договора купли-продажи недействительным, исключении из Единого государственного реестра прав запись о правах, истребовании имущества из чужого незаконного владения к О.И. Курчеву, с учетом принятых судом изменений исковых требований в порядке ст. 39 ГПК РФ, указав, что ответчик О.И. Курчев на основании договора № от 28.12.2007 г. арендовал земельный участок для индивидуального жилищного строительства. 09.02.2012 г. О.И. Курчев заключил договор-заявку с ГУП «Сантехинвентаризация» с целью получения кадастрового паспорта на объект незавершенного строительства (жилой дом). Предоставив кадастровый паспорт на объект незавершенного строительства в Управление Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии по Астраханской области, О.И. Курчев получил свидетельство о государственной регистрации права собственности на жилой дом, который по факту отсутствовал на данном земельном участке.

Вследствие представленных О.И. Курчевым документов 29.06.2012 г. администрацией МО «Приволжский район» Астраханской области на основании ст. 36 Земельного кодекса РФ вынесено постановление № «О предоставлении в собственность за плату Е.Е. Иванову земельного участка, для эксплуатации объекта недвижимости». На основании данного постановления, между ответчиком О.И. Курчевым и Комитетом по управлению муниципальным имуществом МО «Приволжский район» Астраханской области заключен договор купли-продажи находящегося в государственной собственности земельного участка, для эксплуатации объекта недвижимости № от 30.10.2012 года, согласно которому О.И. Курчеву был предоставлен данный земельный участок по льготной цене, без торгов. Таким образом, земельный участок выбыл из владения МО «Приволжский район», чем были нарушены имущественные права Муниципального образования. Приговором Приволжского районного суда Астраханской области от 27 марта 2015 г. ответчик О.И. Курчев был осужден

¹ Крашенинников П.В. Гражданский кодекс Российской Федерации. Постатейный комментарий к главам 1, 2, 3. – М., 2013.

по ч. 1 ст. 159 УК РФ по факту приобретения права собственности на земельный участок по льготной цене.

На основании вышеизложенного суд решил: иск администрации МО «Трехпротокский сельсовет» Приволжского района Астраханской области, администрации МО «Приволжский район» Астраханской области к О.И. Курчеву о признании договора купли-продажи недействительным, исключении из Единого государственного реестра прав запись о правах, истребовании имущества из чужого незаконного владения – удовлетворить. Признать договор купли-продажи недействительным. Применить последствия недействительности сделки, возвратив стороны в первоначальное положение¹.

По мнению Н.В. Рабиновича, деление сделок на ничтожные и оспоримые весьма оправданно. В одних случаях сделка недействительна сама по себе и суд обязан объявить ее таковой, установив те обстоятельства, в силу которых она должна быть аннулирована. В других случаях она должна быть признана недействительной, но только при условии возбуждения против нее спора². В настоящее время для оспоримых сделок вообще не допускается признание их недействительными по инициативе суда. Правомочие суда по своей инициативе применять последствия недействительности ничтожной сделки ограничено случаями, прямо предусмотренными законом и защитой публичных интересов. Суд вправе и обязан применять последствия недействительности ничтожной сделки по своей инициативе в тех случаях, когда эти последствия носят публично-правовой характер, то есть когда имущество лица, переданное или подлежащее передаче по сделке, изымается и обращается в доход государства.

В соответствии с Постановлением Пленума ВС РФ № 10, Пленума ВАС РФ № 22³ при рассмотрении исков об истребовании имущества из чужого незаконного владения арбитражные суды вправе давать юридическую оценку сделкам, на которых истцы основывают свой титул собственника, независимо от того, предъявлялись ли требования о признании таких сделок недействительными. Представляется, что в связи с изменением презумпции недействительных сделок суд вправе по своей инициативе признать вышеуказанные сделки недействительными, если их ничтожность прямо установлена законом или установлено, что она посягает на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, согласно п. 2 ст. 168 ГК РФ⁴. Последствием будет являться отказ в истребовании имущества из чужого незаконного владения, но суд в резолютивной части решения не указывает, что сделка, на которой истцы основывают свой титул собственника, является ничтожной.

¹ Решение Приволжского районного суда Астраханской области от 22.07.2016 года по делу 2-653/2016 // «РосПравосудие» <https://rospravosudie.com> (дата обращения 03.01.2016).

² Рабинович Н.В. Недействительность сделок и ее последствия. – Л.: Изд-во Ленингр. ун-та, 1960.

³ Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 10, Пленума ВАС РФ № 22 от 29.04.2010 (ред. от 23.06.2015) «О некоторых вопросах, возникающих в судебной практике при разрешении споров, связанных с защитой права собственности и других вещных прав» // РГ. 21.05.2010. № 109; Вестник ВАС РФ. 2010. № 6; Бюллетень ВС РФ. 07.07.2010. № 7.

⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 31.01.2016) // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301; СЗ РФ. 2016. № 5. Ст. 559.

В отношении ничтожных сделок, в отличие от оспоримых, суд не вправе принять отказ от исковых требований по причине ничтожности сделки, утверждать между сторонами мировое соглашение, предметом которого является сохранение в силе ничтожной сделки либо ее части.

Петрова В.В.,
студентка Астраханского филиала Международного юридического института
Иванова Л.А.,
канд. юрид. наук, доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин
Астраханского филиала Международного юридического института
Petrova V.V.,
student of the Astrakhan branch International Law Institute
Ivanova L.A.,
Cand. jurid. Sci., Associate Professor of the Department of Civil Law Disciplines
Astrakhan branch of the International Law Institute

**ПРАВОВОЕ ПОЛОЖЕНИЕ ИНОСТРАННЫХ ГРАЖДАН И ЛИЦ БЕЗ
ГРАЖДАНСТВА В ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ ОТНОШЕНИЯХ
LEGAL STATUS OF FOREIGN CITIZENS AND PERSONS WITHOUT
CITIZENSHIP IN CIVIL LEGAL RELATIONS**

***Аннотация.** Статья посвящена вопросу о правовом состоянии личности субъектов конституционного права, который является одним из важнейших, так как они выступают участниками практически всех правовых отношений.*

***Ключевые слова:** защита прав, иностранные граждане, лица без гражданства, правовой статус.*

***Abstract.** The article is devoted to the question of the legal status of the personality of the subjects of constitutional law, which is one of the most important, as they act as participants in almost all legal relations.*

***Key words:** protection of the rights of foreign citizens, persons without citizenship, legal status.*

Защита прав гражданина и человека – это одна из самых важных проблем современности. Так как государство устанавливает правовой режим для своих граждан, а также и для иностранных граждан и лиц без гражданства, находящихся на его территории.

Самый главный принцип, определяющий правовой статус иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации закреплен в ч. 3 ст. 62 Конституции Российской Федерации.

Само правовое положение лиц без гражданства и иностранных граждан формируется на основе принципов общепризнанных и норм международного права, международных договоров, права страны гражданства лица, права егостраны пребывания.

В связи с этим влияние закона, который регулирует правовой статус иностранцев и лиц без гражданства в России, осуществляет Федеральный закон «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации» от 25.07.2002 г., который содержит соответствующие определения¹.

В самом законе говорится, что иностранным гражданином в Российской Федерации признается физическое лицо, не являющееся гражданином Российской Федерации и имеющее доказательства наличия гражданства иностранного государства. Гражданство подтверждается паспортом или иным действительным документом, удостоверяющим личность².

А вот находящиеся в Российской Федерации и не обладающие ее гражданством могут быть лица без гражданства, так как они не являются гражданами Российской Федерации и не имеют доказательств наличия у них гражданства иностранного государства. К таким лицам можно отнести иммигрантов (иностранного гражданин или апатрид, поселившийся постоянно или на длительное время на территории другого государства и получивший в национальных органах власти вид на жительство).

В тексте Федерального закона дается уточнение, что понятие «иностранец» включает в себя значение «лицо без гражданства», но только когда федеральным законом для лиц без гражданства устанавливаются специальные правила, отличающиеся от правил, установленных для иностранных граждан.

Также постоянно проживающие иностранные граждане имеют право избирать и быть избранными в органы местного самоуправления, а также участвовать в местном референдуме, но лишены тех прав, преимущественно из категории политических, которые согласно Конституции и законам предоставляются только гражданам России (участие в политических партиях, занятие определенных должностей, право избирать и быть избранными в органы государственной власти, участие в референдумах и др.). Существуют ограничения некоторых прав, например свободы передвижений. Иностранец вправе свои права защищать всеми предусмотренными Конституцией Российской Федерации средствами, включая право на обращение в суд.

Иностранец, который виновен в нарушении законодательства Российской Федерации, привлекается к ответственности в соответствии с законодательством Российской Федерации. При этом иностранец, незаконно находящийся в Российской Федерации, подлежит учету, фотографированию и обязательной государственной дактилоскопической регистрации с последующим помещением полученных сведений в центральный банк данных.

Перемещения иностранных граждан, связанные с их въездом в Россию, транзитным проездом, передвижением по территории России, при изменении

¹ О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации: Федеральный закон от 25 июля 2002 г. (в ред. от 28 июня 2009 г.) // СЗ РФ. 2002 № 30.

² О гражданстве Российской Федерации: Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 62-ФЗ (ред. от 28.06.2009) // Собрание законодательства РФ. 2002. № 22. Ст. 2031.

места жительства регулируются Федеральным законом «О миграционном учете иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации» от 18.07.2006 г. Предусмотрены уведомительный и разрешительный порядок регистрации по месту жительства, права и обязанности таких лиц, ответственность за нарушение правил миграционного учета¹.

Согласно статистических данных в 2015 г. в Управление Федеральной службы судебных приставов по Астраханской области поступило более 92 постановлений судей о принудительном выдворении иностранных граждан и лиц без гражданства за пределы Российской Федерации с препровождением указанных лиц в специальное учреждение. На основании данных постановлений судебными приставами по обеспечению установленного порядка деятельности судов УФС СП России по Астраханской области препровождено в специальные учреждения 92 иностранных гражданина (лиц без гражданства).

По постановлениям судебных приставов-исполнителей препровождено до пунктов пропуска через Государственную границу России и фактически выдворено за пределы страны 90 иностранных граждан из 90 подлежащих административному выдворению. Среди указанных лиц были граждане Китайской Народной Республики (2), Кыргызской Республики (3), Республики Узбекистан (62), Азербайджанской Республики (9), Республики Таджикистан (9), Туркменистана (1), Республики Казахстан (2) и Республики Армения (2)².

Свобода выезда граждан за пределы Российской Федерации, закрепленная в ч. 2 ст. 27 Конституции РФ и Федеральным законом от 15 августа 1996 г.: № 114-ФЗ «О порядке выезда из Российской Федерации и въезда в Российскую Федерацию», а также привлечение на территорию России иностранной рабочей силы и трудоустройство граждан Российской Федерации за границей существенно сказались на расширении контактов российских граждан с иностранцами и, как следствие, на увеличении количества «интернациональных» браков.

Не случайно, что каждый год количество браков, заключенных гражданами РФ с иностранными гражданами, удваивается. Указанная тенденция, прежде всего, касается браков, заключаемых на территории РФ. Только в Москве их регистрируется около полутора тысяч в год.

Иностранные граждане и лица без гражданства вправе вступать на территории РФ в брак по собственному усмотрению, как с гражданами своего, так и другого государства, в том числе и с гражданами Российской Федерации. Закон не предусматривает каких-либо препятствий для граждан к вступлению в брак на территории Российской Федерации по национальному или расовому признаку. Способность лица к вступлению в брак определяется законодательством государства, гражданином которого данное лицо является.

В соответствии с п. 1 ст. 156 Семейного кодекса форма и порядок заключения брака на территории Российской Федерации, независимо от гражданства лиц, вступающих в брак, определяются законодательством Россий-

¹ Хабриева Т.Я. Миграционное право. Теория и практика. – М., 2008. С. 336.

² <http://r30.fssprus.ru/news/document21976937/>

ской Федерации. Отсюда следует, что на территории Российской Федерации брак во всех случаях должен заключаться в органах загса. Брак, совершенный по религиозным обрядам, а также фактические брачные отношения не порождают правовых последствий.

Государственная регистрация заключения брака производится в личном присутствии лиц, вступающих в брак. Государственная регистрация заключения брака производится в порядке, установленном для государственной регистрации актов гражданского состояния. Отказ органа ЗАГСа в государственной регистрации брака может быть обжалован в суд лицами, желающими вступить в брак. Из правила о форме и порядке заключения брака на территории РФ имеется одно исключение, предусмотренное п. 2 ст. 157 Семейного кодекса.

Так оно касается заключения браков между иностранными гражданами на территории РФ в дипломатических представительствах и консульских учреждениях иностранных государств. Такие браки признаются действительными в Российской Федерации на условиях взаимности, если вступившие в брак лица в момент заключения брака являлись гражданами иностранного государства, назначившего посла или консула в Российской Федерации.

Ранее действовавшим законодательством к заключению браков иностранных граждан между собой или с гражданами РСФСР на территории РФ предусматривалось применение только отечественного семейного права, т.е. действовал так называемый «территориальный» подход. Между тем Семейным кодексом РФ установлены принципиально иные требования к условиям заключения таких браков, но с другой стороны, для них может существовать обязанность соблюдения условий заключения брака, которые не предусмотрены СК РФ, но закрепленных национальным законодательством (например, получение разрешения на брак соответствующего компетентного органа своего государства)¹.

В том случае, когда на территории РФ заключается брак между иностранными гражданами, к каждому из них должно применяться законодательство государства, гражданином которого лицо является.

Также заключения брака на территории России с лицом без гражданства определяются законодательством государства, в котором это лицо имеет постоянное место жительства (п. 4 ст. 156 СК РФ)².

Таким образом, если лицо без гражданства постоянно проживает в Российской Федерации, то условия вступления в брак будут для него определяться по российскому законодательству.

Затронутая тема заключения брака порождает вопрос о регистрации новорожденных детей. Так, согласно российскому законодательству, одним из способов получения статуса гражданина РФ является приобретение гражданства по принципу почвы, то есть, чтобы стать подданным страны, необ-

¹ Корсик К.А. Проблемы правового регулирования статуса иностранных граждан в России. – М.: Моск. юрид. инт МВД России. 2007. С. 470.

² Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 30.12.2015) / Собрание законодательства РФ. 01.01.1996. № 1. Ст. 16.

ходимо родиться на ее территории. Однако чтобы приобретенное при рождении подданство имело законную силу, родителям или законным представителям малыша необходимо пройти установленную специальными нормативными актами процедуру, результатом которой является получение подтверждающего документа.

Ранее в качестве подтверждения статуса гражданина РФ использовался специальный вкладыш, но в 2007 г., в связи с некоторыми изменениями в законодательстве, эта функция перешла к штампу, который проставляется на обороте свидетельства о рождении ребенка. При этом вкладыши, выданные до 2007 г., действительны.

Оформление подданства происходит на основании свидетельства о рождении, поэтому, прежде чем заняться этим вопросом, необходимо зарегистрировать новорожденного в ЗАГСе. При рождении малыша, не по месту регистрации родителей, свидетельство можно получить в отделении ЗАГСа по месту рождения ребенка. В связи с этим на регистрацию новорожденного законодателем отводится срок в один месяц, истечение которого начинается с момента рождения малыша.

Между тем, если оба родителя являются иностранцами, для оформления гражданства ребенка нужно обратиться в консульство страны, подданными которой они являются. Чтобы получить двойное гражданство, необходимо обратиться в посольство страны, на территории которой родился ребенок. Прежде чем обречь своего малыша на двойное гражданство, нужно детально изучить все преимущества и недостатки (а их немало) такого статуса. Бывают случаи, когда брачный союз между родителями малыша расторгнут до его рождения и местонахождение второго из бывших супругов неизвестно. Тогда при обращении в ФМС с прошением о получении гражданства новорожденным заявитель (мать или отец ребенка) должен приложить соответствующее заявление об отсутствии данных о местонахождении второго родителя. Документ составляется в произвольной форме.

Законодательное закрепление права иностранных граждан и лиц без гражданства обращаться в российские органы правосудия и пользоваться гражданскими процессуальными правами наравне с российскими гражданами означает предоставление им национального режима в области защиты своих прав и охраняемых законом интересов. Стороны наделены равными процессуальными правами.

Особую категорию иностранных граждан и лиц без гражданства составляют беженцы. Закон РФ от 25 марта 1993 г. «О беженцах» дает легальное определение беженца (лицо, которое не является российским гражданином и которое в силу вполне обоснованных опасений стать жертвой преследований по признаку расы, вероисповедания, гражданства, национальности, принадлежности к определенной социальной группе или политических убеждений находится вне страны своей гражданской принадлежности и не может пользоваться защитой этой страны или не желает пользоваться защитой вследствие таких опасений). Но беженцем считается также такое лицо, кото-

рое не имеет определенного гражданства и находится вне страны своего обычного местожительства в результате подобных событий, в связи с чем оно не может вернуться туда вследствие обоснованных опасений¹.

Среди беженцев встречаются иностранные граждане и лица без гражданства, покинувшие по политическим мотивам государство своей гражданской принадлежности или прежнее местожительство на территории другой страны. Такие лица могут ходатайствовать перед национальными властями государства о предоставлении им политического убежища.

Так, судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда РФ оставила без изменения решения Санкт-Петербургского городского суда, которым оставлена без удовлетворения жалоба гражданина Иордании на действия Миграционной службы Санкт-Петербурга, отказавшей ему в предоставлении статуса беженца. Суд всесторонне исследовал причины, побудившие заявителя выехать из Ливана и не возвращаться в страну его гражданской принадлежности – Иорданию, и сделал вывод о том, что ими явились опасность преследования со стороны властей этих государств не за политические убеждения, а за конкретную военную деятельность, а также социально – экономические причины: нестабильность обстановки в данном регионе, слабо развитость экономики, желание заявителя дать своим детям возможность жить в иных условиях.

Можно сказать, что анализ ныне действующих конституций стран мира показывает, что почти все суверенные государства гарантируют в настоящее время иностранным гражданам и лицам без гражданства политическое убежище с правом неограниченного пребывания (проживания) на территории принявшего их государства и возможностью пользоваться его защитой. Россия на основании ст. 63 Конституции РФ «предоставляет политическое убежище иностранным гражданам и лицам без гражданства в соответствии с общепризнанными нормами международного права». При этом «не допускается выдача другим государствам лиц, преследуемых за политические убеждения, а также за действия (или бездействие), не признаваемые в Российской Федерации преступлением».

В полном соответствии с общепринятыми нормами международного права, Конституция РФ закрепляет приравнивание иностранных граждан и лиц без гражданства в отношении их прав, и обязанностей к российским гражданам, т.е. устанавливает для этих лиц национальный режим².

Законодательство о правовом положении иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации основывается на нормах Конституции РФ и состоит из Федерального закона от 25.07.2002 г. «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации», иных законодательных актов. Наряду с этими нормами правовое положение иностранных

¹ Кириллова Т.Н. Общее положение гражданской правосубъектности иностранцев: Учеб. для вузов / 2005. С. 435.

² Эжштайн К. Основные права и свободы. По российской Конституции и Европейской конвенции: Учеб. пособие для вузов. С. 286.

граждан в Российской Федерации определяется международными договорами Российской Федерации.

Использование иностранными гражданами и лицами без гражданства прав и свобод не должно наносить ущерб интересам российского общества и государства, правам и законным интересам граждан РФ и других лиц.

Находящиеся в Российской Федерации иностранные граждане и лица без гражданства обязаны уважать Конституцию Российской Федерации и соблюдать законы России.

Поэтому на основании всего вышеизложенного сделать можно вывод, что причиной возникновения проблем нахождения иностранных граждан и лиц без гражданства в Российской Федерации на ее территории является несовершенство российского законодательства, которое регулирует их правовой статус. Поэтому изменение и устранение имеющихся пробелов и противоречий права позволит сделать более доступным правовой статус иностранцев и апатридов, а также усовершенствовать деятельность миграционной службы.

Савочкин Е.Н.,

аспирант Саратовской государственной юридической академии

Степин А.Б.,

канд. юрид. наук, доцент кафедры гражданского права Астраханского государственного университета

Savochkin E.N.,

graduate student Saratov State Law Academy

Stepin A.B.,

cand. jurid. Sci., Associate Professor, Chair of Civil Law Astrakhan State University

**ВИДОВАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РЕШЕНИЙ СОБРАНИЙ
ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ
SPECIFIC CHARACTER OF THE DECISIONS OF THE MEETINGS
OF LEGAL PERSONS**

***Аннотация.** В статье определено значение классификации в науке, рассмотрены основания классификации решений собраний юридических лиц.*

***Ключевые слова:** основания классификации, решения собраний.*

***Abstract.** The article defines the importance of classification in science, considered the Foundation of the classification decisions of meetings of legal entities.*

***Key words:** the grounds of classification, decisions of meetings.*

При определении места и роли решения собрания в системе российского законодательства, как особого юридического факта, влекущего возникновение, осуществление и прекращение субъективных гражданских прав, особое значение придается их классификации. Являясь методом научного познания, классификация позволяет определить сущность рассматриваемых явлений и многоаспектность их проявлений. Классификация решений собрания

носит теоретический и практический характер, позволяющая определить объем прав и обязанностей сторон, систему правовых норм, подлежащих применению в процессе возникновения, осуществления и прекращения гражданских правоотношений. Классификация предполагает выделение критериев градации решения собрания и как правовой категории, характеризующей способ защиты гражданских прав.

Решения собрания можно классифицировать по его правовым последствиям, по предмету и методу правового регулирования, по форме проведения, по субъектному составу, по действию во времени, по сфере выражения, по характеру информации, по самостоятельности принятия решения, по волеизъявлению субъектов правоотношения, по его правозащитной роли, по функциональному значению и др.

Остановимся на указанных основаниях классификации решения собрания более подробно.

1. По правовым последствиям решения собрания подразделяются на первичные (правоустанавливающие) и вторичные (правопродолжаемые). К первичным относятся решения об утверждении правового порядка, образовании юридического лица с особой организационно-правовой формой. Например, решение общего собрания акционерного общества об избрании и утверждении совета директоров (наблюдательного совета) и др.

К вторичным относятся решения собрания, связанные с изменениями уже существующего правового порядка. Например, решение общего собрания акционеров (учредителей) о внесении в устав общества изменения порядка управления им, что изменяет изначально сложившийся порядок управления и порождает новые права и обязанности¹.

2. По предмету правового регулирования решения собрания подразделяются на предпринимательские и управленческие.

3. По методу правового регулирования решения собрания подразделяются на решения, имеющие властные предписания (об изменении формы правления), решения, имеющие рекомендательный характер, решения имеющие обязывающий и управомачивающий характер (решение общего собрания об избрании совета директоров).

4. По правовым основаниям решения собрания подразделяются на срочные, внеочередные, специальные, чрезвычайные. К срочным можно отнести такие решения собрания, как ежемесячные, ежеквартальные, полугодовые и годовые, проведение которых необходимо в строго оговоренные сроки и закреплено в нормативно-правовом акте общества, товарищества либо иной организации. Проводимые помимо ежегодного общего собрания общие собрания собственников помещений в многоквартирном доме, например, уже являются внеочередными собраниями. Ежегодное и внеочередное общее собрание собственников помещений в многоквартирном доме может быть созвано по инициативе любого из собственников помещений в многоквартир-

¹ Маковская А.А. Правовые последствия недействительности решений общего собрания акционеров и совета директоров акционерного общества. – М., 2006. С. 51.

ном доме¹. К специальным можно отнести такие как решение собрания совета директоров акционерного общества о заключении крупной сделки с иным субъектом, при совершении которой возможно существенное изменение финансового состояния данного общества. К чрезвычайным можно отнести решение общего собрания ТСН о выборе специальной организации для дополнительного привлечения в устранении неполадок в системе водоснабжения в зимнее время.

5. По форме проведения решения собрания могут быть заочными, очными.

6. По субъектному составу принятия решения собрания подразделяются на собрания общие, собрания управленческих лиц коллектива.

7. По действию во времени решения собрания подразделяются на решения, принимаемые на период действия конкретного договора, решения, принимаемые на время исполнения определенных обязанностей юридического лица, например выплата дивидендов по акциям, решение сезонного характера.

8. По сфере выражения решения собраний подразделяются на внутренние решения (решения, касающиеся деятельности органов юридического лица) и внешние решения, например вхождение юридического лица в состав другого юридического лица и др.

9. По характеру содержащихся в них информации решения собраний могут быть закрытыми и открытыми.

10. По волеизъявлению субъектов правоотношения, решения собраний подразделяются на принимаемые по инициативе лица или группы лиц и решения, принимаемые по инициативе руководящего органа, например правления кооператива.

11. По правозащитной роли решения собрания могут быть приняты в защиту лица или группы лиц по профессиональному признаку, а также в защиту лица или группы лиц по иным признакам.

12. Решения собрания могут подразделяться в зависимости от своего функционального значения. Это также характеризует их правовой статус.

Приведенные основания классификации позволяют охарактеризовать многосторонность решений собраний и особенности их правового регулирования. Следует отметить, что комплексный подход к анализу статуса решения собрания, как института гражданского права, невозможен без анализа оснований их возникновения и соответствующей классификации.

¹ Симанович Л.Н. Совершенствование законодательства в сфере принятия собственниками жилья решений по управлению общим имуществом // Бюллетень нотариальной практики. 2009. № 2. С. 17.

Самофал Т.О.,
студентка Астраханского филиала Международного юридического института

Быкова С.И.,
старший преподаватель кафедры гражданско-правовых дисциплин
Астраханского филиала Международного юридического института

Samofal T.O.,
female student Astrakhan branch of the International Law Institute

Bykova S.I.,
Senior lecturer of the Department of Civil Law Disciplines Astrakhan
branch of the International Law Institute

**ОБЖАЛОВАНИЕ ПОСТАНОВЛЕНИЙ, ДЕЙСТВИЙ (БЕЗДЕЙСТВИЯ)
ДОЛЖНОСТНЫХ ЛИЦ СЛУЖБЫ СУДЕБНЫХ ПРИСТАВОВ.
СУДЕБНЫЙ И ВНЕСУДЕБНЫЙ ПОРЯДОК
APPEAL OF DECISIONS, ACTIONS (INACTIVITY) OF OFFICERS
OF THE SERVICE OF JUDGES. JUDICIAL AND EXTRAORDINARY
ORDER**

***Аннотация.** В ходе исследования автор проанализировал теоретические и практические аспекты обжалования действий (бездействия) должностных лиц службы судебных приставов.*

***Ключевые слова:** порядок обжалования, должностные лица.*

***Abstract.** In this study the author has analysed theoretical and practical aspects of the appeal of actions (inactivity) of officials of service of bailiffs.*

***Key words:** appeal, officials.*

До вступления в силу с 15 сентября 2015 г. Кодекса административного судопроизводства обжалование постановлений судебных приставов-исполнителей, их действий (бездействия) предусматривалось по процессуальным нормам АПК РФ и ГПК РФ. С 15 сентября 2015 г. в соответствии с требованиями гл. 22 КАС РФ стал недействительным порядок обжалования, предусмотренный в подразд. 3 ГПК РФ.

Помимо КАС РФ рассмотрение дел об оспаривании действий (бездействия) государственных органов и их должностных лиц регулируется гл. 24 АПК РФ.

В соответствии с положениями КАС РФ сторонами в административном деле называются административный истец и ответчик (ст. 38 КАС РФ). К участию в административном деле привлекается и территориальный орган ФССП РФ.

В качестве предварительной меры защиты по административному иску предусмотрено приостановление действия оспариваемого постановления судебного пристава, эти меры аналогичны обеспечению иска в арбитражном и гражданском процессах. Кстати, в административном судопроизводстве предусмотрено применение привода не только в отношении свидетелей (как в

гражданском процессе), но и для сторон административного дела, в случае признания судом обязательности их явки (ст. 120 КАС РФ).

Вначале необходимо определить подсудность. Заинтересованная сторона исполнительного производства вправе обратиться с административным исковым заявлением в районный суд или в арбитражный суд с соблюдением требований формы и содержания заявления, предусмотренных ст. 220 КАС РФ и 199 АПК РФ по месту нахождения ответчика (территориального органа ФССП), в районе деятельности которого исполняют свои обязанности должностные лица, чьи действия обжалуются. При несовпадении места нахождения и осуществления полномочий должностного лица истец вправе выбрать районный суд по месту распространения полномочий органа ФССП или по месту исполнения своих обязанностей должностным лицом (с. 22, 24 КАС РФ). Кстати для подачи административного искового заявления, так же как и для подачи жалобы в порядке подчиненности, предусмотрен одинаковый десятидневный срок – Ч. 3 ст. 219 КАС РФ, ст. 122 ФЗ РФ «Об исполнительном производстве».

Не рассмотрение или несвоевременное рассмотрение предшествовавшей жалобы в порядке подчиненности не является основанием для отказа в принятии административного искового заявления. Административный истец освобождается от уплаты госпошлины (абз. 3 подпункт 7.п. 1 ст. 333.36 НК РФ.)

При каких обстоятельствах возможно обращение в арбитражный суд. Правом оспаривания постановлений, действий (бездействия) наделены взыскатель и должник, органы и учреждения. Такое право есть и у прокурора (ст. 39 КАС РФ, ст. 198 АПК РФ).

Рассмотрим вариант, когда ко времени рассмотрения дела в суде вышестоящим должностным лицом отменено оспариваемое постановление судебного пристава-исполнителя. Прекращать производство по делу у суда не будет оснований, если административный истец указывает на нарушение его прав и законных интересов. Это относится и к случаям, когда исполнительное производство окончено или прекращено, но административный истец указывает о неблагоприятных для него последствиях.

Автор работы, кроме изучения темы работы в теоретическом плане, ознакомился с судебной практикой по данной категории дел. Интересным в качестве примера является апелляционное определение Ульяновского областного суда от 22 декабря 2015 г. по административному иску Ф., действующей в своих интересах и в интересах своей несовершеннолетней дочери Г. Одним из требований заявительницы было признать незаконными: действия судебных приставов-исполнителей отдела судебных приставов по г. Димитровграду Управления ФССП России по Ульяновской области по выставлению требования на списание денежных средств с социального счета, открытого на ее имя в Сбербанке России, поскольку судебные приставы не извещали ее о наличии какой-либо задолженности, по наложению ареста на социальный счет, открытый на ее имя, для перечисления пенсии по случаю потери кормильца ее дочери. Публично-правовой характер данного спора обуславливает нерав-

ное правовое положение взыскателя как участника исполнительного производства и судебного пристава. Но наделение последнего властными полномочиями не предполагает их свободную реализацию, все должно быть в рамках законности.

Как установлено судом, судебными приставами-исполнителями ОСП по г. Дмитровграду УФС СП по Ульяновской области в отношении должника Ф. было возбуждено несколько исполнительных производств и в их рамках наложен арест на открытый в ОАО «Сбербанк России» на имя заявительницы социальный счет, на который поступает государственная социальная пенсия и социальная доплата к пенсии ее несовершеннолетней дочери. Действительно, в соответствии с ФЗ РФ «Об исполнительном производстве» исключена возможность реализации категории доходов, обладающих имущественным иммунитетом. И к их числу относится пенсия по случаю потери кормильца, являющаяся адресной федеральной выплатой нетрудоспособному члену его семьи (п. 10 ч. 1 ст. 101 Федерального закона № 229-ФЗ).

При этом фактическое поступление денежных средств в распоряжение законного представителя несовершеннолетнего, которым являлась заявительница, в соответствии с ч. 2 ст. 60 Семейного кодекса РФ адресного назначения выплаты не меняет.

Суд первой инстанции удовлетворил жалобу и признал необоснованными действия судебных приставов-исполнителей по выставлению требований на списание денежных средств с социального счета заявительницы как противоречащими требованиям ст. 101 Федерального закона № 229-ФЗ, а нарушенное право Ф. подлежит восстановлению путем взыскания денежных средств с Управления ФССП по Ульяновской области.

Однако с названным решением не согласилась апелляционная инстанция Ульяновского областного суда.

В сведениях, представленных службе судебных приставов, ОАО «Сбербанк России» в рамках информационного взаимодействия не представил информацию о назначении счетов, открытых в указанном банке на имя Ф., проигнорировал предупреждение о необходимости сообщения о счетах, обладающих имущественным иммунитетом, к которым относится социальный счет Ф. При таких установленных по делу обстоятельствах у суда не имелось основания для признания действий судебных приставов-исполнителей незаконными, да еще и взыскании денежных средств в пользу Ф. со службы судебных приставов. Из ведомственной переписки, представленной в судебную коллегия, усматривается факт обращения службы судебных приставов к администратору доходов бюджета, то есть совершения действий, направленных на возврате ошибочно перечисленных денежных средств на социальный счет Ф. Не были приняты во внимания положения ст. 6 и п. 2. ст. 160 Бюджетного кодекса РФ об отнесении к полномочиям администратора доходов бюджета возврата в случае с Ф. штрафа в ГИБДД и представления поручения в орган Федерального казначейства для осуществления возврата в порядке, установленном Министерством финансов РФ.

В указанном случае фактический возврат денежных средств не зависит от действий судебных приставов-исполнителей, которые со своей стороны в рамках заявленных Ф. требований приняли возможные меры, направленные на восстановление прав истицы.

Апелляционная инстанция исправила ошибку в применении нормы материального права, допущенную судом первой инстанции, отменила решение в части признания незаконными действий судебных приставов-исполнителей по выставлению требований на списание денежных средств с социального счета истицы и вынесла новое решение об отказе в иске.

Автор работы заинтересовался практикой рассмотрения гражданских дел по обжалованию постановлений приставов-исполнителей в части ограничения прав, ознакомившись со статистикой вступивших в законную силу решений судов общей юрисдикции и арбитражных судов за 3 квартал 2016 г. Можно рассмотреть примеры из судебной практики по ограничению прав управления транспортными средствами.

Кетовским районным судом Курганской области (дело № 2а-739/2016) рассмотрен административный иск М. на постановление судебного пристава-исполнителя Кетовского РО ФССП по Курганской области об ограничении М. в пользовании специальным правом в виде права управления транспортным средством – автомобилем. Это действие судебным приставом предусмотрено в рамках исполнительного производства по взысканию с М. алиментов по решению суда в размере 1/6 части заработка на содержание несовершеннолетнего сына. Административный истец указал, что не были учтены обстоятельства нахождения на его иждивении матери – инвалида 2 группы, нуждающейся по заключению медицинской врачебной комиссии в постороннем уходе и для этого необходим транспорт. Автомобиль приобретен на средства матери, хотя находится в пользовании его семьи и используется в интересах его матери. Имеющееся у его матери заболевание связано с трудностями в передвижении и для выезда ее в больницу, на природу, дачный участок, автомобиль необходим.

Судом установлено, что Мельников с момента возбуждения исполнительного производства в 2010 г. не принимал мер к погашению образовавшейся задолженности по алиментам, несмотря на неоднократные предупреждения. Мельников не выполнил свое обязательство встать на учет в центр занятости по трудоустройству для поиска подходящей работы.

В соответствии с ФЗ РФ № 118 судебный пристав обязан принять меры по полному, своевременному и правильному исполнению требований исполнительных документов, для чего он вправе совершать любые не противоречащие закону действия.

В рамках вышеназванного исполнительного производства М. был лично уведомлен судебным приставом-исполнителем о возможном применении к нему такой меры принудительного исполнения, как ограничение в пользовании специальным правом в виде права управления транспортными средствами. Совершенными исполнительными действиями установлено отсутствие

у истца имущества, имущественных прав, денежных средств, достаточных на полное или частичное погашение сложившейся задолженности по алиментам. С учетом этих обстоятельств в соответствии со ст. 67.1 «Об исполнительном производстве» судебный пристав-исполнитель обоснованно решил вопрос об ограничении права М. до исполнения требований производства по взысканию алиментов на несовершеннолетнего сына.

На взгляд автора работы, упомянутое постановление судебного пристава-исполнителя является обоснованным, ведь у административного истца М. имеется автомобиль, а задолженность по алиментам своему несовершеннолетнему сыну он не выплачивает. И о возможности ограничения его в пользовании специальным правом в виде права управления автомобилем он был лично под роспись предупрежден судебным приставом-исполнителем.

Довод административного истца о том, что установление такого ограничения лишает его возможности осуществления полноценного ухода за матерью – инвалидом 2 группы, суд обоснованно признал несостоятельным, как не подтвержденным какими-либо относимыми и допустимыми доказательствами.

При указанных обстоятельствах суд постановил обоснованное решение об отказе в административном иске М, поскольку был соблюден порядок вынесения приставом-исполнителем постановления в отношении М.

Что же обязан выяснить суд в порядке административного судопроизводства: это соблюдение срока обращения в суд; соблюдение требований порядка принятия оспариваемого решения и совершения оспариваемого действия (бездействия).

В ст. 226 КАС Российской Федерации указаны особенности возложения на сторону обязанности доказывания.

За 9 месяцев 2016 г. в суды общей юрисдикции и арбитражные суды поступило 375 административных заявлений по оспариванию ограничения права выезда за пределы Российской Федерации. Для автора работы вызвал интерес вопрос ограничения специального права на выезд из России гражданина, условно осужденного к лишению свободы за совершение преступления. Ответ на него дан Верховным Судом Российской Федерации в постановлении от 11 мая 2016 г. об отмене ранее принятых судебных постановлений и принятии нового решения по признанию незаконным временного ограничения прав должника Л. на выезд из РФ.

Приговором Фрунзенского районного суда г. Санкт-Петербурга Л. назначено условное наказание в виде лишения свободы и штрафа 700 тыс. Судебным приставом-исполнителем Пушкинского РО ФССП по г. Санкт-Петербургу возбуждено исполнительное производство, в рамках которого временно ограничен выезд Л. из России до окончания рассрочки выплаты штрафа, предоставленной ему судом. С этим постановлением не согласился Л., считая его преждевременным. В заявлении Л. об оспаривании действий судебного пристава-исполнителя указано, что от исполнения приговора в

части уплаты штрафа он не уклонялся и погашал его в соответствии с установленным судом графиком.

Судом 24.11.2014 г. требования Л. удовлетворены, постановление пристава-исполнителя от 14 августа от 2014 г. признано незаконным. Это решение оставлено без изменения апелляционной инстанцией Санкт-Петербургского городского суда. Но с этими судебными постановлениями не согласилась служба судебных приставов и обжаловала их в кассационную инстанцию. Верховным Судом РФ установлено, что суды первой и апелляционной инстанций допустили существенные нарушения норм материального права, которые в соответствии со ст. 328 КАС РФ являются основанием для отмены или изменения судебных решений.

Так в чем же выражалась допущенная ошибка судов, принявших оспариваемые решения? В них указано, что судебный пристав-исполнитель не вправе был ограничивать Л. выезд из России с учетом требований ФЗ РФ «Об исполнительном производстве» и «О порядке выезда и порядке въезда в Российскую Федерацию».

Автор работы задается вопросом: почему же было оставлено без внимания право судебного пристава-исполнителя, предусмотренное п. 15 ч. 1 ст. 64 ФЗ РФ № 229 об ограничении права?

Это гражданское дело интересно в плане применения норм уголовного и уголовно-процессуального законодательства РФ, которые также необходимо знать судебному приставу. Приговором Фрунзенского районного суда г. Санкт-Петербурга принято решение в рамках уголовного судопроизводства о виновности Л. в совершении преступления и назначении ему наказания (п. 28 ст. 5 УПК РФ).

И конечно, очень значимым является вопрос: вправе ли судебный пристав-исполнитель ограничить выезд из России условно осужденному за совершение преступления?

Ответы на него находим в ст. 73 УК РФ. Он подтвержден и Конституционным Судом РФ. Еще ранее 08.12.2000 г. им рассматривался вопрос: соответствуют ли Основному закону России нормы ФЗ РФ, на которые сослался судебный пристав при ограничении права Л. Как же будет осуществляться реальный контроль за осужденными лицами со стороны уполномоченных органов государства, если временно не «притормозить» выезд их за пределы России. Цель применения названной временной меры: обеспечение исполнения обвинительного приговора суда как конституционно значимого акта судебной власти. Ведь приговор выносится от имени государства и начинается словами: «Именем Российской Федерации». Установлено, что штраф Л. в полном объеме не выплачен и, следовательно, наказание не выполнено.

Суды же ошибочно руководствовались нормой указанного закона, предусматривающей иной случай временного ограничения права граждан России на выезд из России. При нем должник уклоняется от исполнения обязательств, наложенных на него судом, до исполнения обязательства либо до достижения согласия сторон. Автор работы размышляет: это же из области

применения гражданского законодательства, а в случае с Л. применение уголовного законодательства.

Состоявшиеся по делу судебные решения первой и апелляционной инстанции были отменены и вынесено новое решение об отказе в административном иске Л.

На официальном сайте ФССП автор работы ознакомился со сведениями о вступивших в законную силу решениях судов, арбитражных судов о признании незаконными действий (бездействия) должностных лиц ФССП и ее территориальных органов за 3 квартал 2016 г. ФССП в целях предупреждения и устранения причин выявленных нарушений проведен ряд мероприятий, в т. ч. с подготовкой и направлением в территориальные органы ФССП обзоров судебной практики и информационных писем по наиболее сложным вопросам применения законодательства об исполнительном производстве.

Оспаривание постановлений должностных лиц службы судебных приставов, их действий (бездействия) предусмотрено ст. 121 ФЗ РФ «Об исполнительном производстве». Служба судебных приставов, как и любая другая структура, может работать неидеально. Однако ее деятельность контролируется законом, а значит, каждый имеет право требовать от судебных приставов-исполнителей надлежащего исполнения своих обязанностей. Итак, выбираем второй вариант – обратиться с жалобой на судебных приставов в порядке подчиненности. Для этого необходимо ознакомиться с порядком, указанным в гл. 18 (ст. 122-127) ФЗ РФ № 229 и с ФЗ РФ «О судебных приставах». Ведь именно в рамках этих законов действуют должностные лица ФССП России при осуществлении исполнительных действий. Из них узнаем, что можем получить отказ по жалобе, если будем обжаловать: результаты оценки имущества, произведенной оценщиком; при несоблюдении: установленных сроков обжалования и не поступлении от лица, подавшего жалобу, ходатайства о восстановлении пропущенного срока для обжалования либо отклонении такого ходатайства; требований, установленных ч. 1 и 2 ст. 124 ФЗ РФ № 229 в части формы и содержания жалобы.

Обращаясь к судебному приставу-исполнителю, кстати в последнюю стадию процесса (гражданского, административного, арбитражного и т.д.), сторона исполнительного производства определяет: каких же действий он вправе ожидать от исполнителя, работающего над его делом. Пристав имеет полное право на любые запросы касательно денежных средств должника, его ценных бумаг и имущественного положения. При необходимости он может накладывать арест на счета должника. Наконец, пристав может и обязан проводить мероприятия по розыску должника, если его местонахождение неизвестно. Законом предусмотрено право обжаловать как незаконные действия, так и бездействие судебного пристава-исполнителя.

Чаще всего сотрудники ФССП объясняют свое бездействие высокой загруженностью в работе. Очень хорошее разъяснение по этому поводу дано в ст. 15 Постановления Пленума ВС РФ № 50 от 17 ноября 2015 г. «О приме-

нении судами законодательства при рассмотрении некоторых вопросов, возникающих в ходе исполнительного производства».

Что же понимается под незаконным бездействием судебного пристава-исполнителя с точки зрения судебной практики: если он не использовал имеющуюся возможность по совершению исполнительных действий.

В работе структурного подразделения службы судебных приставов возможны случаи, когда не укомплектован штат; отсутствие приставов из-за болезни, нахождения в отпуске, в служебной командировке, пребывания на учебе или прекращения полномочий. Так вот судебная практика не принимает эти обстоятельства как оправдание превышения сроков исполнения¹.

Доказывать уважительность пропуска срока для исполнения должен судебный пристав – как должностное лицо и в этом особенность рассмотрения споров граждан с государством. Взыскатель имеет полное право следить за ходом работы по его делу, но не стоит ограничиваться материалами производства, которые будет предоставлять пристав. Ведь в интересах дела, да и самого взыскателя нужно помогать судебному приставу, предоставляя больше информации о должнике, его контактах и местах, где его следует искать. Постоянное плотное общение с приставом обеспечит его более полную заинтересованность в деле и поможет быстрее это дело закрыть. Однако если пристав недостаточно эффективно работает или допускает какие-то нарушения, взыскатель имеет полное право пожаловаться на него. Что может быть предметом жалобы. Прежде чем ее составить, необходимо быть уверенным в том, что претензии действительно будут не надуманными, и ходатайствующий имеет на это законные основания. Итак, что именно может быть обжаловано: бездействие пристава; постановление о возбуждении и прекращении исполнительного производства; незаконные действия по оценке, аресту, изъятию и продаже имущества; наложение приставом штрафа за неисполнение каких-либо его требований; другие незаконные действия, ущемляющие права участников исполнительного производства.

Для того чтобы удостовериться, что пристав действительно действует не в рамках своих служебных полномочий, следует подробно ознакомиться с документами, регулирующими деятельность ФССП. Необходимо уложиться в установленный десятидневный срок для подачи жалобы. А как его правильно определить: обратимся к ст. 122 ФЗ РФ № 229.

Итак, каков порядок подачи жалобы в порядке подчиненности, попросту говоря, начальству, в подчинении которого находится «провинившийся», на наш взгляд, пристав. Первая ступень – при несогласии с постановлением, действием (бездействием) судебного пристава, адресуем жалобу старшему приставу. Если оно было утверждено старшим приставом, следующая ступень – подача жалобы главному судебному приставу субъекта России, например Астраханской области.

И последняя инстанция в порядке подчиненности – это главный судебный пристав России – он же директор ФССП России. К нему можно обра-

¹ Постановление Пленума ВС РФ. № 50 от 17.11.2015.

таться с жалобой на заместителя главного судебного пристава России и главного судебного пристава субъекта России. Но если будет отказ в жалобе от главного судебного пристава России, не стоит переживать, тогда стоит обратиться в суд. Можно и не тратить время на рассмотрение жалоб начальниками судебных приставов, а сразу обратиться в суд.

Итак, пойдем по служебной лестнице приставов с жалобой в порядке подчиненности. Вначале нужно определиться, в чем суть нашего обращения, так как именно эти обстоятельства следует изложить в тексте. Допускается свободное изложение, но обязательно в письменной форме с указанием следующих сведений: должность, фамилия и инициалы государственного служащего, на которого подается жалоба; в чем выражается нарушение прав заявителя, факты, подтверждающие их нарушение, и законодательные нормативы, гарантирующие эти права; описание обстоятельств дела с подробным указанием дат; предмет жалобы: действие или бездействие, либо судебное постановление. Необходимо указать данные о заявителе жалобы: фамилия, инициалы, где проживает. Закон не обязывает прикладывать к жалобе никакие документы, однако для скорейшего и более подробного рассмотрения без каких-либо искажений можно подшить к ней исполнительные листы и другие материалы, которые однозначно указывают на бездействие или неправомерные действия пристава. Жалобу подписывает обратившееся лицо или его представитель при наличии доверенности.

Заявителю целесообразнее в интересах дела приложить документы, подтверждающие довод жалобы. Но если такой возможности не имеется, при значимости таких документов судебный пристав имеет право запросить их.

Для этого требуется дополнительное время. В соответствии со ст. 124 ФЗ РФ № 229 на срок не более чем на 10 дней приостанавливается рассмотрение жалобы до получения необходимых документов. Какое решение может получить заявитель по результатам рассмотрения своей жалобы?

Если она обоснована, то вынесенное постановление:

– подлежит полной или частичной отмене;

– подлежит отмене с возложением на должностное лицо обязанности принять новое решение в соответствии с законодательством России.

На взгляд автора работы, самым действенным является вариант: отмены вышестоящим должностным лицом постановления с принятием нового решения о признании неправомерными действия (бездействия), отказа в совершении действий. При этом определяются меры, которые должны быть приняты в целях устранения допущенных нарушений. Получив результат рассмотрения жалобы на постановление, «провинившийся» пристав должен исполнить его в течение десяти дней.

Таким образом, при несогласии с постановлением должностного лица службы судебных приставов, а также с его действиями (бездействиями) их можно обжаловать как в порядке подчиненности, так и оспорить в судебном порядке, установленном процессуальным законодательством Российской Федерации.

Автор находит необходимым привести интересный пример рассмотрения жалобы Власова А.П., который обратился в суд с административным иском заявлением к Ленинскому РО судебных приставов г. Астрахани по Астраханской области на постановление об отказе в возобновлении исполнительного производства в отношении должника Ч.

Решением Ленинского районного суда г. Астрахани от 08.09.2016 г. отказано в удовлетворении заявленных требований. Власов не согласился с этим решением и обжаловал его в Астраханский областной суд, считая, что законом предусмотрена возможность повторного осуществления исполнительных действий в рамках уже оконченного исполнительного производства. Каковы обстоятельства дела: исполнительное производство в отношении должника Ч. было окончено ввиду фактического исполнения. Однако впоследствии Ч. вновь восстановила конструкцию, которую по ранее вынесенному решению суда обязана была демонтировать, т. е. продолжает чинить истцу препятствия в пользовании принадлежащими ему квартирами.

Апелляционная инстанция согласилась с решением суда.

Гражданское дело было рассмотрено в соответствии с требованиями Кодекса об административном судопроизводстве. В п. 1. ч. 1. ст. 47 ФЗ РФ «Об исполнительном производстве» приведено такое основание окончания исполнительного производства судебным приставом-исполнителем как фактическое исполнение требований, содержащихся в исполнительном документе. Как установлено судом, судебный пристав-исполнитель Ж. обладала достаточными сведениями об исполнении должником Ч. судебного решения. То обстоятельство, что должник вновь восстановила конструкцию, что препятствует истцу в пользовании принадлежащим ему имуществом, не свидетельствует о незаконности окончания исполнительного производства. Если же заявитель внимательно ознакомился с требованиями ст. 39–45 ФЗ РФ № 229, он бы не получил отказа по жалобе ни от судебного пристава, ни от суда. В законе указано, что требуемое заявителем восстановление производства возможно только после действий, связанных с приостановлением исполнительного производства, но никак с его окончанием в связи с фактическим исполнением. Власов не прислушался к разъяснениям судебного пристава о том, что ему нужно вновь подать заявление об исполнении решения суда. Также можно поставить вопрос о привлечении должника к установленной законом ответственности за неисполнение судебного решения.

По итогам проведенного исследования автор работы приходит к следующим выводам: службой судебных приставов России проводится большая работа по принудительному исполнению судебных постановлений.

Заинтересованные лица стали чаще пользоваться своим конституционным правом обжалования постановлений, действия (бездействия) судебных приставов-исполнителей, должностных лиц как в судебном порядке, так и в порядке подчиненности. Через службу судебных приставов наше государство выполняет свою конституционную обязанность, указанную в ст. 2 Конституции РФ.

Автор работы, проанализировав вопросы научной работы, находит более эффективным судебный порядок по следующим причинам: изменились требования и установлена особая процедура рассмотрения этой категории дел – как споров с государством в порядке административного судопроизводства по КАС РФ, вступившему в силу с 15 сентября 2015 г.; информация о вынесенных судебных решениях, которая, в отличие от решений по жалобам в порядке подчиненности, помещается в интернете, что является подтверждением позиции Президента России В.В. Путина о прозрачности российской юстиции; даже если решение по жалобе в порядке подчиненности примет главный судебный пристав России, то оно может быть обжаловано в суде.

Выступив в роли взыскателя – стороны исполнительного производства – автор работы, проанализировав теоретические и практические аспекты деятельности судебных приставов-исполнителей, убедился в значимости их работы по исполнению судебных постановлений. Эта профессия требует постоянного изучения материального и процессуального законодательства, выполнения своих обязанностей в соответствии с принципами исполнительного производства: законности, уважения чести и достоинства гражданина, своевременности совершения исполнительных документов и других, указанных в ст. 4 ФЗ РФ « Об исполнительном производстве». И это всего лишь часть необходимых требований к работе, чтобы не попасть за их нарушение под дисциплинарную или иную ответственность.

Сморгунова Ю.А.,
старший преподаватель кафедры ОПиСПД Смоленского филиала
Международного юридического института
Smorgunova Yu.A.,
senior lecturer of the department Smolensk branch of the International Law Institute

ЮРИДИЧЕСКАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ЭКОЛОГИЧЕСКИЕ ПРАВОНАРУШЕНИЯ LEGAL RESPONSIBILITY FOR ENVIRONMENTAL OFFENSES

***Аннотация.** В данной статье рассматриваются место юридической ответственности за экологические правонарушения, виды экологической ответственности в Российской Федерации.*

***Ключевые слова:** охрана окружающей среды, экологические правонарушения, юридическая ответственность, возмещение вреда.*

***Abstract.** This article discusses the place of legal liability for environmental offenses, types of environmental responsibility in the Russian Federation.*

***Key words:** environmental protection, environmental offenses, legal responsibility, indemnification.*

Экономическое развитие любой ценой, возрастающая антропогенная нагрузка на природу, которая в большинстве случаев необратима, и низкий

уровень производственных процессов приводят к неизбежным нарушениям принципов охраны окружающей среды и рационального природопользования. Решение данных проблем в полном объеме на современном этапе очевидно невозможно, однако уменьшить негативные последствия и возместить причиненный вред вполне возможно правовыми способами. Юридическая ответственность представляет собой действенный рычаг воздействия на нарушителей природоохранного законодательства.

В ст. 3 Федерального закона от 10 января 2002 г. «Об охране окружающей среды»¹ зафиксирован принцип ответственности за нарушение норм законодательства в области охраны окружающей среды. Данный принцип успешно имплантирован в Основы государственной политики в области экологического развития до 2030 г.², среди стратегических целей и принципов которых также закрепляется принцип ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации об охране окружающей среды. Также в Основах среди основных механизмов по реализации государственной политики в области экологического развития фиксируется усиление ответственности за нарушение законодательства Российской Федерации об охране окружающей среды и обеспечение неотвратимости наказания за экологические преступления и иные правонарушения.

Юридическая ответственность за экологические правонарушения обеспечивает принудительный порядок реализации экологических интересов субъектов экологических правоотношений. Статья 75 ФЗ «Об охране окружающей среды» за нарушение норм в области природопользования и охраны окружающей среды закрепляет имущественную, дисциплинарную, административную и уголовную виды ответственности.

Помимо названных в законе видов ответственности, по мнению М.М. Бринчука, необходимо выделить еще конституционную ответственность. Как он отмечает, данный особый вид юридической ответственности в отечественной литературе разработан недостаточно полно³. В коллективной монографии М.М. Бринчук дает характеристику источникам, субъектам конституционной ответственности (Президент РФ, Правительство РФ, Государственная Дума РФ), основаниям и порядку реализации конституционной ответственности органов местного самоуправления. Ученый делает вывод, что актуальными направлениями исследований должны быть разработка оснований конституционной ответственности применительно ко всем субъектам, а также особо –

¹ Федеральный закон от 10.01.2002 № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды» // Собрание законодательства РФ. 14.01.2002. № 2. Ст. 133.

² Основы государственной политики в области экологического развития России на период до 2030 г. (утв. Президентом РФ от 30 апреля 2012 г.) // Система ГАРАНТ: <http://base.garant.ru/70169264/#ixzz4bOVozftm>

³ Юридическая ответственность за экологические правонарушения / Отв. ред.: Дубовик О.Л. – М.: ИГИП РАН, 2012. С. 36-37.

оснований и специфики конституционной ответственности судов в сфере взаимодействия общества и природы¹.

Следуя теории права, правонарушения (в том числе и экологические) можно разделить на проступки и преступления в зависимости от степени общественной опасности и тяжести последствий, нанесенных личности, обществу или государству. Соответственно, за совершение экологического правонарушения могут быть применены меры имущественной, дисциплинарной, административной ответственности, а за преступления – уголовной.

Санкции, предусмотренные нормами ст. 192 Трудового кодекса РФ, – замечание, выговор, увольнение, а также другие дисциплинарные взыскания, предусмотренные законодательством, – будут применяться администрацией предприятий, организаций и учреждений любых форм собственности в случае привлечения субъекта экологического правонарушения к дисциплинарной ответственности.

Дисциплинарной ответственностью является обязанность работника отвечать за совершенный по его вине дисциплинарный проступок и, соответственно, нести меры взыскания, предусмотренные трудовым законодательством. Как отмечают Е.И. Майорова и В.А. Попов, данный вид ответственности в сфере природопользования распространяется на должностных лиц предприятий, организаций и учреждений любых форм собственности и наступает за экологические правонарушения, которые были совершены работником при исполнении его трудовых обязанностей, и при условии, что работник нарушил экологические правила, исполнение которых входило в круг его трудовых функций в силу трудового договора или временного поручения администрации².

В отличие от преступления дисциплинарный проступок не характеризуется общественной опасностью, а представляет собой общественно вредное деяние. Законодательно не установлены конкретные составы дисциплинарных проступков, за которые могут быть применены меры дисциплинарного взыскания, как, например, в уголовных правонарушениях. Дисциплинарное взыскание налагается непосредственно за обнаружением проступка и не позднее месяца со дня его обнаружения. Согласно нормам трудового законодательства за совершение каждого дисциплинарного проступка может применяться лишь одно дисциплинарное взыскание.

Стоит отметить, что в рамках трудовых правоотношений могут быть предусмотрены меры материальной ответственности работников и должностных лиц, виновных в совершении экологического правонарушения, экологический вред от которых возмещался предприятиями, учреждениями, организациями. Материальные санкции применяются только при наличии вины работника, не могут превышать сумму полного размера причиненного эколого-

¹ Рерихт А.А. 2013.02.038. Юридическая ответственность за экологические правонарушения / Отв. ред. Дубовик О.Л. – М.: ИГИП РАН, 2012. 170 с. // Социальные и гуманитарные науки. Отечественная и зарубежная литература. Серия 4: государство и право. Реферативный журнал. 2013. № 2. С. 140.

² Экологическое право. Практикум: Учебное пособие / Е.И. Майорова, В.А. Попов. 2-е изд., перераб. и доп. – М.: ИД ФОРУМ: ИНФРА-М, 2012. С. 37.

гического ущерба, с работника может взыскиваться лишь часть заработка, а также может применяться наряду с дисциплинарной, административной и уголовной ответственностью. Таким образом, материальная ответственность является компенсационной.

К административной ответственности привлекают в случае совершения физическим или юридическим лицом противоправного, виновного действия (бездействия), за которое нормами административного законодательства РФ или законами субъектов Российской Федерации об административных правонарушениях установлена административная ответственность¹. Таким образом, в случае посягательств на экологический правопорядок, экологические права и свободы граждан, на право собственности на природные ресурсы и порядок управления природопользованием и охраной окружающей среды, компетентные органы государства применяют меры административного взыскания. Административные составы экологических правонарушений, а также назначаемые за них санкции можно найти в восьмой главе КоАП РФ «Административные правонарушения в области охраны окружающей природной среды и природопользования». Также, частично составы экологических проступков есть в седьмой и десятой главе КоАП РФ. Среди видов административных наказаний за экологические проступки можно найти предупреждение (например, ст. 8.1, 8.4, 8.14 КоАП РФ), конфискация орудия совершения или предмета административного правонарушения (ст. 8.17, 8.20, 8.26 КоАП РФ), лишение специального права (ст. 8.37 КоАП РФ). Основной санкцией за экологические проступки является административный штраф, установленный в конкретных суммах, а не в МРОТ.

Размеры штрафных санкций за совершение административных правонарушений (в том числе экологических) могут варьироваться в субъектах Российской Федерации, так как административное законодательство и законодательство в области охраны окружающей среды конституционно относятся к совместному ведению РФ и ее субъектов. Также меры административной ответственности неодинаковы для граждан и должностных лиц по сравнению с предприятиями, учреждениями и организациями, так как тяжесть последствий от их деятельности может быть куда более серьезной. Однако стоит заметить, что несмотря на размеры штрафов, установленных административным законодательством, ущерб, нанесенный окружающей среде субъектами экологических правоотношений, зачастую оказывается гораздо больше размера санкций КоАП РФ.

Применяя к правонарушителям экологического законодательства санкции имущественного характера, восстанавливают нарушенные права в рамках гражданско-правовой ответственности. Данный вид санкций применяется к лицам, допустившим совершение гражданско-правового деликта, и выражается в виде лишения его субъективных гражданских прав, либо в возложении на него дополнительных обязанностей гражданско-правового содержа-

¹ Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ // Парламентская газета. № 2-5. 05.01.2002.

ния. Суть имущественной ответственности состоит в полном возмещении экологического ущерба. Вопрос возмещения экологического вреда – один из центральных в системе экологического права.

Возмещение вреда, причиненного окружающей среде юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями, подлежит возмещению в соответствии с утвержденными в установленном порядке таксами и методиками исчисления размера вреда окружающей среде, а при их отсутствии исходя из фактических затрат на восстановление нарушенного состояния окружающей среды, с учетом понесенных убытков, в том числе упущенной выгоды (ст. 75 ФЗ «Об охране окружающей среды»).

Правом предъявлять иски о возмещении вреда окружающей среде по действующему законодательству (ст. 5, 6, 11 и 12 ФЗ «Об охране окружающей среды») наделены федеральные органы власти, органы государственной власти субъектов Российской Федерации, граждане и некоммерческие организации, осуществляющие деятельность в области охраны окружающей среды.

Сегодня отсутствует целостный правовой механизм возмещения вреда, причиненного экологическим правонарушением. Существующие в действующем законодательстве нормы малоэффективны. В литературе вопрос об эффективности действия гражданско-правовой ответственности в области охраны окружающей среды рассматривается с позиций достижения превентивной и компенсационной цели такой ответственности¹.

Наибольшей общественной опасностью среди экологических правонарушений характеризуются экологические преступления, за которые предусмотрены санкции Уголовного кодекса РФ. И снова необходимо отметить, что степень причиненного окружающей среде вреда влияет на определение формы ответственности.

Легально закрепленного в нормах уголовного законодательства понятия экологического преступления не существует. Однако, можно предположить, что это будет общественно опасное преступное деяние, которое посягает на общественные отношения в сфере рационального природопользования и охраны окружающей среды, а также обеспечения экологической безопасности. Экологические преступления имеют ряд отличительных признаков, которые обусловлены спецификой объекта и предмета преступления. Говоря об объектах экологических преступлений, можно рассматривать вопрос о компонентах природной среды, природных объектах и природных комплексах.

В УК РФ экологическим преступлениям отведена гл. 26 «Экологические преступления». Однако за пределами данной главы можно найти иные специальные составы преступлений (ст. 215, 358 УК РФ), смежные (ст. 170, 216, 217 УК РФ) и дополнительные составы (ст. 285, 286, 293 УК РФ).

¹ Возмещение экологического вреда в российском праве: Монография / Мисник Г.А. – М.: ООО «ТК Велби»: Проспект, 2007. С. 52.

Степина Я.А.,
студентка Саратовской государственной юридической академии
Styopina Y.A.,
female student Saratov State Law Academy

ПРАВОПРЕЕМСТВО В АДМИНИСТРАТИВНОМ ПРОЦЕССЕ ADMINISTRATION IN THE ADMINISTRATIVE PROCESS

Аннотация. В статье дано определение правопреемства, рассмотрен вопрос изменения субъектного состава правоотношения в административном процессе.

Ключевые слова: правопреемство, правопреемник, правопредшественник, универсальное правопреемство.

Abstract. In the article the definition of succession, the question of changing the subject composition of legal relations in the administrative process.

Key words: succession, successor, predecessor, universal succession.

Вопросы правопреемства в административном процессе приобретают все большую актуальность в связи с изменениями в законодательстве, связанными с прекращением или наделением отдельными властными полномочиями государственных органов и учреждений.

Правопреемство связано с изменением публичного правоотношения и представляет собой переход прав и обязанностей (полномочий) от одного лица (субъекта права) к другому. По оценке Д.В. Носова, правопреемство – свойство правоотношений, представляющее собой не связанное с личностью субъекта правоотношение и не запрещенное законодательством изменение субъектного состава правоотношения, при котором в порядке производного приобретения субъективных прав и (или) юридических обязанностей происходит их переход от одного лица (правопредшественника) к другому лицу (правопреемнику) в отношении одного и того же объекта правоотношения¹.

На стадиях административного процесса возникает вопрос, является ли административный истец надлежащим, если в период рассмотрения дела он утратил свои отдельные властные полномочия, например, требовать от административного ответчика выплаты задолженности по обязательным платежам (налоги, страховые взносы).

Отличительно то, что в административном процессе изменение субъектного состава правоотношения и его содержания (полномочий) не связано с волеизъявлением юридического лица, государственного органа или органа местного самоуправления, а обусловлено изменениями в законодательстве, в связи с чем правопреемство является принудительным. В этом случае правопреемство связано с заменой административного истца или административ-

¹ Носов Д.В. Правопреемство (теоретико-правовое исследование): Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2011.

ного ответчика другим субъектом публичного правоотношения, обладающим необходимыми властными полномочиями.

На практике замена стороны публичного правоотношения не всегда связана с переходом всего объема полномочий к правопреемнику, что рассматривается как универсальное правопреемство. В отдельных случаях имеет место правопреемство отдельных полномочий. В теории права такое правопреемство получило название «сингулярное правопреемство», означающее замену стороны в одном или в нескольких правоотношениях и связанное с переходом отдельных (полномочий) прав или обязанностей.

Вопрос состоит в том, что если в гражданском праве основания правопреемства имеют расширительное толкование, то в административном праве перечень таких оснований является исчерпывающим.

Основания процессуального правопреемства в административном процессе закреплены в ст. 44 Кодекса административного судопроизводства РФ. К ним относятся реорганизация (юридического лица) государственного органа или органа местного самоуправления, упразднение государственного органа или органа местного самоуправления, освобождение должностного лица от замещаемой (занимаемой) должности, смерть гражданина, являвшегося субъектом спорного либо установленного судом административного или иного публичного правоотношения.

Во всех приведенных случаях имеет место универсальное правопреемство, связанное с выбытием одной стороны публичного правоотношения и переходом к правопреемнику всех принадлежащих ей властных полномочий (применительно к гражданину переход прав и обязанностей). Оснований для сингулярного правопреемства Кодексом административного судопроизводства РФ не предусмотрено, в связи с чем, если в силу внесенных в закон изменений имеет место прекращение отдельных властных полномочий государственного органа или учреждения, являющегося стороной публичного правоотношения, и данными публичными полномочиями наделяется другой государственный орган или учреждение, то правопреемство не возникает.

В административном процессе правопреемство связано с передачей всего объема государственных или иных публичных полномочий другому лицу, а не отдельных полномочий или прав и обязанностей.

Вместе с тем, если частичное изменение полномочий административного истца возникло в период рассмотрения дела, то решение вопроса о замене должника и (или) взыскателя его правопреемником при утрате отдельных властных полномочий (например административным истцом) возможно на стадии исполнения судебного акта. В данном случае правовыми основаниями процессуального правопреемства являются положения ст. 52 Федерального закона от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве», ст. 363 Кодекса административного судопроизводства РФ.

Шапиро И.М.

канд. юрид. наук, доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин
Астраханского филиала Международного юридического института

Кожанова Е. А.

студентка Астраханского филиала Международного юридического института

Shapiro I.M.

Cand. jurid. Sci., Associate Professor of the Department of Civil Law Disciplines Astrakhan branch of the International Law Institute

Kozhanova E.A.

female student Astrakhan branch of the International Law Institute

**ПРАВОВЫЕ ВОЗМОЖНОСТИ И ПЕРСПЕКТИВЫ РАЗВИТИЯ
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА В ОБЛАСТИ
СУРРОГАТНОГО МАТЕРИНСТВА
LEGAL OPPORTUNITIES AND PROSPECTS OF DEVELOPMENT OF
LEGISLATION IN THE FIELD OF SURROGATE MOTHERHOOD**

***Аннотация.** Проблемы правового регулирования как вспомогательных репродуктивных технологий в целом, так и суррогатного материнства в частности, связана с принципиальным пониманием значимости защиты основных прав и свобод человека и гражданина. Несмотря на то, как относятся определенные группы людей к данной проблеме, ясно одно, что суррогатное материнство, с точки зрения социально-парового явления, направлено на преодоление охраны репродуктивных прав граждан и бесплодия женщин, для которых данный метод является единственным возможным шансом иметь собственного ребенка. В статье рассмотрен правовой аспект суррогатного материнства.*

***Ключевые слова:** эмбрион, договор, биологические родители.*

***Abstract.** Problems of legal regulation as assisted reproductive technologies in General and surrogacy in particular, is associated with a fundamental understanding of the importance of the protection of fundamental rights and freedoms of man and citizen. Despite the fact, as are certain groups of people to this issue, one thing is clear that surrogacy, from the point of view of socio-steam phenomena aimed at addressing the reproductive rights of citizens and infertility women for whom this method is the only possible chance to have his own child. The article examines the legal aspect of surrogacy.*

***Key words:** the embryo, the contract, biological parents.*

Задача ученых-медиков, занимающихся изучением и лечением бесплодия, состоит в надлежащем и полном информировании о методах, содержании и возможности проведения данного вида вспомогательных репродуктивных технологий и его фактической доступности.

Использование процедуры суррогатного материнства должно быть основано только на медицинских показателях, с соблюдением требований, пре-

дусмотренных в ФЗ от 21.11.2011 № 323-ФЗ «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации»¹, за исключением случаев, когда в роли суррогатной матери может быть привлечена родственница бесплодной семейной пары.

С точки зрения права, как регулятора общественных отношений, в максимально четкой форме сделать прозрачными отношения в области суррогатного материнства, сбалансировать по максимуму права и интересы сторон договора по оказанию услуг суррогатного материнства с целью воспрепятствовать умалению человеческого достоинства через вымогательство и шантаж.

Важным представляется, что предметом договора суррогатного материнства выступает не «эмбрион», не сам новорожденный ребенок, а факт его рождения и передачи суррогатной матерью потенциальным родителям – заказчикам услуги. Эти условия имеют существенное значение.

Договор по оказанию услуг суррогатного материнства является консенсуальным, поскольку вступает в силу с момента согласования всех его существенных условий, двусторонним (наличие корреспондирующих друг другу прав и обязанностей сторон) с возможным участием медицинского учреждения.

Важным условием является указание вознаграждения по договору, если это условие согласовано сторонами оно приобретает существенное значение.

Согласие суррогатной матери также является существенным условием, которое и порождает все правоотношения в области суррогатного материнства. Нет согласия – нет предмета договора.

В целях исключения довольно частых случаев отказа от исполнения своих обязательств со стороны всех участников, указанных гражданско-правовых отношений, они должны регулироваться на основе договора между ними, с четко прописанными правами, обязанностями и ответственностью каждой из сторон.

Характер заключаемого договора позволяет применять нормы гражданско-правовой ответственности, а в некоторых случаях и иной, более суровой, в том числе при отказе суррогатной матерью от передачи биологическим родителям ребенка, либо же в желании прервать беременность.

В силу положений ст. 52 Семейного кодекса РФ,² биологические родители, не имеют реальной возможности на судебную защиту своих прав. В связи с этим было бы правильным: п. 3 ст. 52 и п. 4 ст. 51 Семейного кодекса РФ исключить; а п. 5 ст. 16 Федерального закона «Об актах гражданского состояния»³ изложить в следующей редакции: «при проведении государственной регистрации факта рождения ребенка по заявлению супругов, давших согласие на имплантацию эмбриона другой женщине в целях его вынашивания, должен быть предоставлен документ, выданный медицинской организацией,

¹ Федеральный закон от 21.11.2011 № 323-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // Российская газета. № 263. 23.11.2011.

² Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 30.12.2015) // Собрание законодательства РФ. 01.01.1996. № 1. Ст. 16.

³ Федеральный закон от 15.11.1997 № 143-ФЗ (ред. от 03.07.2016) «Об актах гражданского состояния» // Собрание законодательства РФ. 24.11.1997. № 47. Ст. 5340.

подтверждающий факт рождения ребенка для записи указанных супругов родителями ребенка».

Было бы целесообразно дополнить ст. 16 Федерального закона «Об актах гражданского состояния» п. 7 следующего содержания: «Суррогатная мать может быть записана в качестве матери, родившего ею ребенка, в случаях:

– если супруги, обратившиеся к ней за оказанием услуги, отказались от записи их в качестве родителей;

– если супруги, обратившиеся к ней за оказанием услуги, признаны судом недееспособными и ограниченно дееспособными;

– если супруги, обратившиеся к ней за оказанием услуги, по состоянию здоровья не могут осуществлять родительские права, при наличии медицинских показаний;

– если супруги, обратившиеся к ней за оказанием услуги, объявлены судом без вести пропавшими или признаны судом умершими.

Семейный кодекс РФ должен быть дополнен ст. 139.1 «Тайна суррогатного материнства» по аналогии со ст. 139 Семейного кодекса РФ «Тайна усыновления ребенка».

Для защиты интересов суррогатной матери предлагается введение института «временной регистрации ребенка». В связи с этим дополнить Федеральный закон «Об актах гражданского состояния» ст. 17.1 «Временная регистрация ребенка, рожденного суррогатной матерью, при наличии сомнений о родстве».

Отношения в области реализации суррогатного материнства породили ряд проблем, связанных с отцовством. В частности не урегулированы вопросы использования криоконсервированных донорских образцов для оплодотворения, уже после смерти донора¹.

Для признания отцом рожденного ребенка супруга его (ребенка) матери по истечении трехсот дней с момента расторжения их брака, признания его недействительным или с момента смерти супруга матери ребенка (ч. 1 и 2 ст. 48 Семейного кодекса РФ) предлагается предусмотреть положение, дающее возможность реализовать право на отцовство после смерти. В частности дополнить настоящую статью п. 2.1 следующего содержания: «Если ребенок родился от лиц, состоявших в браке, и с момента смерти супруга прошло после трехсот дней, то умерший супруг может быть признан отцом, при наличии документов, подтверждающих факт использования генетического (биологического) материала супруга».

Предлагается урегулировать правоотношение, по которому супруги-заказчики по договору привлечения суррогатной матери будут признаваться родителями даже в случае отсутствия у них взаимных прав и обязанностей по

¹ Приказ Минздрава России от 30.08.2012 № 107н (ред. от 11.06.2015) «О порядке использования вспомогательных репродуктивных технологий, противопоказаниях и ограничениях к их применению» (Зарегистрировано в Минюсте России 12.02.2013 № 27010) // Российская газета. Спецвыпуск. № 78/1. 11.04.2013.

причине расторжения брака, смерти одного из супругов как период вынашивания суррогатной матерью ребенка, так и на момент его рождения. Условие об установлении отцовства (материнства) в случае смерти одного из супругов обязательно должно быть предусмотрено в гражданско-правовом договоре суррогатного материнства.

По нашему мнению, было бы правильным изложить ст. 49 Семейного кодекса РФ в следующей редакции: «В случае рождения ребенка у родителей, не состоящих в браке между собой, и при отсутствии совместного заявления родителей или заявления отца ребенка (п. 4 ст. 48 настоящего Кодекса), происхождение ребенка от конкретного лица (отцовство) устанавливается в судебном порядке по заявлению одного из родителей, опекуна (попечителя) ребенка или по заявлению лица, на иждивении которого находится ребенок, а также по заявлению самого ребенка по достижении им совершеннолетия. В качестве доказательств могут быть использованы любые достоверные доказательства, подтверждающие происхождение ребенка от конкретного лица».

Правовая ситуация в отношении прав суррогатной матери, в случае отказа генетических (нареченных) родителей от ребенка, потребовать признания отцовства заказчика услуги требует юридического обоснования. Статья 80 Семейного кодекса РФ предусматривает гарантии ребенку на его содержание, в том числе по алиментному соглашению. В связи с этим логичным предусмотреть норму, регулиующую права суррогатной матери на обращение в суд об установлении отцовства и об определении размера алиментов супругов, не приобретших родительских прав в силу отказа от исполнения условий договора суррогатного материнства. Такая норма позволит сбалансировать интересы сторон гражданско-правового договора оказания услуг суррогатного материнства, а также защитить интересы ребенка, который должен быть освобожден от неблагоприятных последствий, наступивших в силу ненадлежащего исполнения договора недобросовестной стороной, в том числе и по причине психологических особенностей в период беременности суррогатной матери¹.

Критической может оказаться ситуация, когда от ребенка откажутся обе стороны договора. В связи с этим необходимо разработать правовой механизм установления отцовства, в случаях отказа от ребенка обеих сторон, поскольку суррогатное материнство предполагает не только правовые, но и морально-этические обязательства, что свидетельствует об их особенностях и повышенных к ним требованиях.

Особым остается вопрос о возможности использовать договор на оказание услуг суррогатного материнства женщинам, не желающим переносить тяготы и неудобства, возникающие в период беременности.

¹ Шелепина Н.А. Психологические особенности беременности суррогатной матери. Материалы XXI Международной конференции Российской Ассоциации Репродукции Человека «Репродуктивные технологии: сегодня и завтра (8-10 сентября 2011 г.). – СПб. 2011. С. 109-111.

Учитывая морально-этический аспект данного вопроса и нравственные основы права, воспользоваться правом на заключение договора суррогатного материнства должны только женщины, страдающие бесплодием и не могущие иметь детей по иным медицинским показателям, поскольку иначе основная цель применения вспомогательных репродуктивных технологий, как то «борьба» с бесплодием, не будет достигнута, а их методы, способствующие ее достижению, в том числе и суррогатное материнство, не должны становиться «заложниками» простой прихоти людей¹.

Данные предложения по совершенствованию законодательства не являются исчерпывающими, поскольку рассмотреть юридическое обоснование всех правовых проблем в области вспомогательных репродуктивных технологий и в частности суррогатного материнства в данной работе не представляется возможным.

Вместе с тем, полагаем, что уже предложенные юридические решения, позволяют отчасти разрешить проблему увеличения рождаемости, поскольку позволят соблюсти баланс интересов сторон и сделать отношения между суррогатной матерью и потенциальными родителями, юридически защищенными и прозрачными; повысят правовую ответственность как суррогатной матери, так и лиц, претендующих на услугу, и будут способствовать осмысленному принятию претендующих на услугу суррогатного материнства лиц, ответственного решения по выбору одного из нетрадиционных методов деторождения и формирования у них уверенности и надежности в своих действиях и действия суррогатной матери².

По нашему мнению, конкретизация условий гражданско-правового договора по оказанию услуг суррогатного материнства путем разработки универсальной формы договора, регламентации каждого спорного аспекта данных правоотношений, разработки мер ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение сторонами своих обязанностей по договору, будет способствовать соблюдению прав и законных интересов сторон, участников договора и ребенка, вынашиваемого суррогатной матерью, а также приведет к повышению правовой эффективности и качеству семейных норм, гарантирующих защиту прав детей, а значит, и будущего поколения, и гражданских норм, обеспечивающих соблюдение принципа равенства сторон в реализации своих прав в рамках договора оказания услуг суррогатного материнства.

Развитие законодательств в области реализации вспомогательных репродуктивных технологий в целом и суррогатного материнства в частности, приведет в ближайшей перспективе к формированию правового института вспомогательных репродуктивных технологий, а дальнейшем и основ «репродуктивного права» в рамках гражданско-правовой отрасли.

¹ Силуянова И.В., Силуянов К.А. Репродукция человека: этико-правовые проблемы // Медицинское право. 2013. № 4. С. 75.

² Афанасьева И.В., Пароконная К.Д. Правовые проблемы суррогатного материнства // Семейное и жилищное право. 2012. № 5. С. 22-24.

Особенности и специфика выявленных в ходе исследования проблем, позволяет нам говорить о перспективах развития правового регулирования услуг суррогатного материнства. Помимо прогнозов, указанных выше, нам представляется, что изменения будет претерпевать институт ответственности по договору суррогатного материнства.

По мнению Л.К. Айвар¹, только существенные санкции по взысканию расходов с недобросовестной стороны, по возмещению материального ущерба и морального вреда смогут дисциплинировать стороны договора.

Ответственность в договоре суррогатного материнства должна применяться к обеим сторонам договора, учитывая его двусторонне обязывающий характер. Поскольку надлежащее исполнение договора будет оказывать непосредственное влияние на жизнь и здоровье вынашиваемого суррогатной матерью ребенка, а также на ее собственное здоровье и на благополучие супругов-заказчиков, основания возникновения, формы (виды), размер ответственности должны быть в договоре подробно прописаны.

Следовательно, такие корректировки приведут к возникновению новых правоотношений, что наверняка повлияет на изменение содержания гражданско-правовых норм и внесение изменений в гражданское законодательство.

Полагаем, что изменения коснутся прав супругов-заказчиков, суррогатной матери на досрочное расторжение договора или односторонний отказ от его исполнения. Например, по факту сокрытия существенных личных данных или данных о здоровье, либо же предоставление заведомо ложных сведений и других. Логично предположить, что если программа суррогатного материнства не реализуется по вине самой суррогатной матери, то супругам заказчикам должно быть предоставлено право на отказ в выплате ей вознаграждения, и требовать компенсации расходов. Если вина неисполнения договора будет лежать на супругах – заказчиках услуги, выплата вознаграждения суррогатной матери должна быть произведена. Можно говорить о том, что основные черты гражданско-правовой ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора будет применен и к договору оказания услуг суррогатного материнства с учетом его особенностей. А значит, ответственность супругов-заказчиков за нарушение сроков оплаты будет соответствовать общему правилу о нарушении денежных обязательств.

Стороны договора оказания услуг суррогатного материнства будут освобождены от ответственности по договору, в случае наступления чрезвычайных (форс-мажорных) обстоятельств, которые ни одна сторона не в состоянии была предотвратить.

Полагаем, что в случае оставления суррогатной матерью после рождения ребенка себе, суррогатная мать обязана будет возместить все расходы, затраченные заказчиками услуги, связанные с ее беременностью, а также возместить моральный вред. Однако такое нововведение явно противоречит нормам Конституции РФ, в части защиты материнства/отцовства в Российской Федерации. Вместе с тем с развитием института суррогатного материн-

¹ Айвар Л.К. Правовая защита суррогатного материнства // Адвокат. 2006. № 3. С. 5.

ства изменения правового сознания лиц, участвующих в этой процедуре в частности и всего общества в целом, высшие судебные органы в скором времени дадут свою правовую оценку такому правому явлению. Соответствующее решение повлечет за собой изменение действующей редакции ст. 51 Семейного кодекса РФ, как ограничивающее права биологических родителей.

Законодательное развитие также коснется и договорных отношений между пациентами и самим медицинским учреждением, осуществляющим методы вспомогательных репродуктивных технологий. Велик риск злоупотреблений со стороны медицинских клиник по завышению стоимости услуг ЭКО, преднамеренного сговора между суррогатной матерью и медицинской клиникой по вымогательству денежных средств, выплат за так называемые «успешные роды».

Тайна суррогатного материнства, с точки зрения охраны прав граждан на частную жизнь, воспользовавшихся услугами суррогатной матери, было бы логично приравнять к иным видам тайн в соответствии с действующим в Российской Федерации законодательством.

Представляется возможным предположить, что изменения также затронут закон «Об актах гражданского состояния», в части регистрации одиноких граждан в качестве родителей ребенка, рожденного путем использования процесса суррогатного материнства. Единственный родитель может вырастить ребенка, обеспечить его материально, дать достойное образование и воспитание.

Закономерными будут являться процессы по усовершенствованию процедуры криоконсервации с целью последующего использования в результате осуществления вспомогательных репродуктивных технологий. Это приведет к изменениям требований, предъявляемых к суррогатным матерям, возможно, увеличится максимальный возраст суррогатной матери.

Нет сомнений, что все эти изменения – это процессы не одного дня. Невозможно разрешить сразу все то, что копилось годами. Вместе с тем российский опыт применения вспомогательных репродуктивных технологий и технологии зарубежных стран в этой области свидетельствует, что развитие национального законодательства в области оказания и осуществления услуг суррогатного материнства с каждым годом будет прогрессировать. Эффективность этого прогресса проявится, по нашему мнению, в понимании необходимости принятия самостоятельного нормативно-правового акта – закона, регулирующего институт вспомогательных технологий, с отдельной главой, посвященной суррогатному материнству.

Шукурова Н.А.,
преподаватель кафедры предпринимательского права Российско-
Таджикского (славянского) университета
Shukurova N.A.,
lecturer of the department of business law Russian-Tajik (Slavonic) University

**МЕСТО ДОГОВОРА ОБ ОКАЗАНИИ ПЛАТНЫХ МЕДИЦИНСКИХ
УСЛУГ В СИСТЕМЕ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ ДОГОВОРОВ
PLACE OF THE AGREEMENT FOR RENDERED MEDICAL SERVICES
IN THE SYSTEM OF CIVIL LEGAL TREATIES**

***Аннотация.** В статье определяется место договора об оказании платных медицинских услуг в системе договорного права. Обосновывается позиция о неадекватности с позиции гражданско-правового регулирования общественных отношений отводить данной конструкции самостоятельное место в системе гражданско-правовых договоров. Делается вывод, что договор об оказании платных медицинских услуг является разновидностью договора возмездного оказания услуг.*

***Ключевые слова:** договор об оказании платных медицинских услуг, договор возмездного оказания услуг, тип договора, кауза, правовое регулирование.*

***Abstract.** The article defines the place of the contract for the provision of paid medical services in the system of contract law. The author substantiates the position on irrationality from the position of civil-law regulation of public relations to assign this design an independent place in the system of civil-law contracts. It is concluded that the contract for the provision of paid medical services is a type of contract for provision of paid services.*

***Key words:** a contract for the provision of paid medical services, a contract for provision of paid services, the type of contract, the causa, legal regulation..*

Определяя место договора об оказании платных медицинских услуг в системе гражданско-правовых договоров, следует отметить, что данная договорная конструкция отнесена законодателем Республики Таджикистан к группе договоров возмездного оказания услуг. Однако в связи с тем, что отношения, возникающие в результате заключения данного договора, регулируются, помимо гражданского законодательства, также законодательством в сфере здравоохранения, иными соответствующими подзаконными нормативными актами и локальными нормами медицинских учреждений, некоторые исследователи отводят договорным отношениям в сфере оказания медицинских услуг самостоятельное место в системе договорного права. Такой позиции, в частности, придерживается Н.К. Елина. В качестве обоснования выделения договора на оказание медицинских услуг в самостоятельный договорной тип автор называет тот факт, что данная договорная конструкция отражает отличительные особенности сложных, многогранных отношений, воз-

никающих при осуществлении медицинской деятельности¹. Близким образом рассуждает Л.В. Санникова. По ее мнению, группа медицинских услуг требует создания специальных правовых режимов. Для этого необходимо выделить в Гражданском кодексе договор об оказании медицинских услуг в самостоятельный тип договоров².

Что касается нашей позиции, то, мы считаем, что для выделения договора об оказании платных медицинских услуг в самостоятельный тип договоров нет серьезных оснований. Тип договора, как это определено научной мыслью, представляет собой совокупность юридических признаков этого договора, закрепленных в нормах закона, образующих правовой институт³. Именно такое понимание категории «тип договора» лежит в основе разделения в Гражданском кодексе РФ гражданско-правовых договоров на отдельные типы. Всего в Гражданском кодексе РФ выделено 26 типов договоров, некоторые из которых имеют видовое разделение. Исходя из этого, о самостоятельности той или иной договорной конструкции в системе гражданско-правовых договоров можно заявлять только в том случае, если договор характеризуется наличием юридических признаков, которыми не обладают договоры, уже поименованные в Гражданском кодексе.

Если говорить о юридических признаках договора об оказании платных медицинских услуг, то его конструкция вполне укладывается в рамки договора возмездного оказания услуг, предусмотренного гл. 37 Гражданского кодекса РФ.

Более того, необходимость выделения гражданско-правового договора в качестве самостоятельной договорной конструкции может быть связана с наличием у него особой каузы (основания) – имеющей юридическое значение хозяйственной цели сделки, направленной на взаимообусловленные предоставления, опосредуемые данной сделкой в целом или в части, либо на совершение предоставления при принципиальном отсутствии встречного предоставления⁴. Кауза – это правовая цель, ради которой совершается сделка⁵. В свою очередь, правовая цель определяется в науке гражданского права как «непосредственный правовой результат, к которому стороны (сторона) стремятся, совершая сделку». В.А. Рясенцев дополнительно отмечает, что правовая цель – это «типичная и постоянная для данного вида сделок (купли-продажи, найма, подряда и т.п.) цель»⁶.

Соответственно типичной и постоянной целью договора возмездного оказания услуг является совершение на условиях оплаты в пользу опреде-

¹ Елина Н. К. Правовые проблемы оказания медицинских услуг: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Волгоград, 2006. С. 6.

² Санникова Л.В. Услуги в гражданском праве России. – М.: Волтерс Клувер, 2006. С. 146–160 с.

³ Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая. Текст, комментарии, алфавитно-предметный указатель / Под ред. О.М. Козырь, А.Л. Маковского, С.А. Хохлова. – М.: Изд-во Международного центра финансово-эконом. развития, 1996. С. 229.

⁴ Гражданское право / под ред. М.М. Агаркова, Д.М. Генкина. Т. 1. – М.: Юрид. изд-во НКЮ СССР, 1944. С. 103.

⁵ Гражданское право: Учебник: В 2 т. / отв. ред. Е.А. Суханов. – М., 2000. Т. 1. С. 331.

⁶ Советское гражданское право: Учебник. Т. 1 / Безрук Н.А., Брагинский М.И., Вердников В.Г., Занковская С.В., и др. / Отв. ред. Рясенцев В.А. – М.: Юрид. лит., 1965. С. 198–199.

ленного лица определенных действий или определенной деятельности. Медицинские услуги являются частным случаем возмездного оказания услуг. Поэтому, несмотря на специфичность договора об оказании платных медицинских услуг, связанную с такими высшими ценностями как жизнь и здоровье человека, правовая цель, обуславливающая его заключение, одной природы с правовой целью договора возмездного оказания услуг. Таким образом, правовую цель договора об оказании платных медицинских услуг нельзя назвать нетипичной. А значит, выделение его в качестве отдельного типа договоров является необоснованным. Если рассматривать названный Н.К. Елиной довод (отражение договора возмездного оказания медицинских услуг, особенности сложных, многогранных отношений, возникающих при осуществлении медицинской деятельности) в качестве достаточного аргумента для выделения договора об оказании платных медицинских услуг в самостоятельный договорной тип, то с таким же успехом можно придать статус самостоятельности всем иным договорным конструкциям, опосредующим оказание того или иного вида услуг (ветеринарных, аудиторских, консультационных, информационных услуг, услуг по обучению, туристическому обслуживанию и др.). Ведь все они, так же как и медицинские услуги, отражают особенности сложных, многогранных отношений, возникающих по поводу них. Вряд ли это обоснованно с точки зрения построения системы договорного права.

Перечень услуг, оказание которых может облекаться в конструкцию договора возмездного оказания услуг, очень разнообразен и не ограничивается услугами, перечисленными в ст. 798 Гражданского кодекса РФ. Законодатель и не ставит такую цель. Напротив, положения ст. 798 Гражданского кодекса учитывают невозможность отдельного регулирования всех существующих видов услуг ввиду их огромного разнообразия. Как отмечается в юридической литературе, целью введения конструкции возмездного оказания услуг явилось создание правовой основы для договоров услуг, которые могут возникнуть в будущем¹. Однако, несмотря на разнообразие услуг, договорные конструкции, опосредующие отношения по поводу них, имеют единую основную каузу.

Исходя из изложенного, мы считаем, что договор об оказании платных медицинских услуг по своему существу является разновидностью договора возмездного оказания услуги, вполне укладывается в рамки данного типа договора. Поэтому вряд ли разумно с позиции гражданско-правового регулирования общественных отношений отводить ему самостоятельное место в системе гражданско-правовых договоров. Какими бы особенностями не обладали медицинские услуги, к договорным отношениям по поводу них должны применяться общие положения о договорном типе, предусмотренные в гл. 37 Гражданского кодекса РФ. Соответственно, его условия не должны находиться в противоречии с нормами указанной главы.

¹ Мищенко Е.А. Особенности некоторых видов договоров возмездного оказания услуг // Юрист. – М.: Юрист, 2003. № 9. С. 33.

Само по себе отсутствие должного четкого правового регулирования договорных отношений в сфере оказания платных медицинских услуг не может рассматриваться в качестве аргумента для выделения их в самостоятельный тип договоров. В необходимости детального урегулирования договорных отношений и отведении им самостоятельного места в договорной системе лежат разные по своей природе основания.

Это означает, что несамостоятельное место договора об оказании платных медицинских услуг в системе договорного права не исключает его дополнительную правовую регламентацию. Напротив, мы считаем, что все перечисленные в ст. 798 Гражданского кодекса РФ виды услуг (медицинские, ветеринарные, аудиторские, консультационные, информационные, услуги по обучению, туристическому обслуживанию) в силу своей специфики должны получить четкую правовую регламентацию, но не как самостоятельные типы договоров, а как разновидности договора возмездного оказания услуг.

Разнообразие оказываемых возмездных услуг, которыми изобилует гражданский оборот, их специфика указывают на то, что гл. 37 Гражданского кодекса РФ не должна ограничиваться регламентацией общих положений договора возмездного оказания услуг. В ней должна найти отражение видовая классификация данного типа договора. Это требует расширения положений гл. 37 Гражданского кодекса РФ до масштабов, выходящих за пределы общих положений.

Таким образом, определяя место договора об оказании платных медицинских услуг, мы относим его к разновидности договора возмездного оказания услуг и считаем, что проблему отсутствия его должного регулирования необходимо решать не с помощью придания ему самостоятельности в договорной системе, а с помощью расширения главы 37 Гражданского кодекса РФ, где данная договорная конструкция должна получить четкое закрепление.

СЕКЦИЯ № 3 УГОЛОВНО-ПРАВОВЫЕ ОТНОШЕНИЯ

Ананенко А.А.,
студент Витебского государственного университета им. П.М. Машерова
Аnanenko A.A.,
student Vitebsk State University named after P.M. Masherov

ПОНЯТИЕ МАЛОЗНАЧИТЕЛЬНОСТИ ДЕЯНИЯ В СОВЕТСКОМ УГОЛОВНОМ ПРАВЕ THE CONCEPT OF LOWNNESS OF ACTION IN THE SOVIET CRIMINAL LAW

Аннотация. В статье рассматривается понятие «малозначительное деяние» и его развитие в советском уголовном законодательстве на основании УК РСФСР 1922 г., УПК БССР 1923 г., УК БССР 1928 г., УК БССР 1960 г., УПК БССР 1960 г. Раскрываются условия признания деяния малозначительным и правовые последствия признания его таковым.

Ключевые слова: преступление, признаки преступления, общественная опасность, состав преступления, малозначительность деяния.

Abstract. The article reviewed the concept «insignificant act» and development of the Soviet criminal legislation on the basis of the Criminal code of RSFSR of 1922, the Code of Criminal Procedure of BSSR of 1923, the Criminal code of BSSR of 1928, the Criminal code of BSSR of 1960, the Code of Criminal Procedure of BSSR of 1960. There's also consider conditions of recognition act insignificant and legal consequences of recognition by his that reveal.

Key words: crime, elements of crime, public danger, corpus delicti, insignificant act.

Понятие «уголовное право», в самом примитивном его смысле, можно определить как систему правовых норм о преступлении и наказании. Именно поэтому преступление занимает одно из центральных мест в уголовном праве. Преступление как самостоятельная уголовно-правовая категория обладает рядом присущих только ему признаков, отсутствие каждого из которых означает отсутствие преступления.

Признаки преступления вытекают непосредственно из самого понятия «преступление», содержащегося в ч. 1 ст. 11 УК Республики Беларусь, в которой преступление определяется как совершенное виновно общественно опасное деяние (действие или бездействие), характеризующееся признаками, предусмотренными Уголовным кодексом и запрещенное им под угрозой на-

казания. Отсюда, признаками преступления являются: виновность, общественная опасность, противоправность и наказуемость¹.

Некоторые авторы считают, что помимо данных признаков преступлению присуща еще и аморальность². Однако данный признак никак не отражен непосредственно в самом Уголовном законе и, как считают в литературе, выработан советской доктриной уголовного права³.

В уголовном праве существуют деяния, формально содержащие признаки, присущие преступлению, но таковыми не являются, так как не обладают общественной опасностью, присущей преступлению. Такие деяния в уголовном праве принято называть малозначительными. По своей правовой природе малозначительность деяния является обстоятельством, исключающим преступность деяния или одним из видов освобождения от уголовной ответственности.

Положение о малозначительности является не новеллой Уголовного кодекса Республики Беларусь 1999 г., так как содержалось еще в советском уголовном законодательстве. УК РСФСР 1922 г. под преступлением понимал общественно опасное деяние, угрожающее основам советского строя и правопорядку, установленному рабоче-крестьянской властью на переходный к коммунистическому строю период времени (ст. 6)⁴. Приведенное понятие, являясь материальным по своей конструкции, позволяло не признавать преступлением деяние, содержащееся в уголовном законе, но не обладающее общественной опасностью. Однако это прямо не закреплялось в УК, а лишь вытекало из понятия «преступление». Поэтому для исключения возможности привлечения к ответственности лиц, совершивших малозначительное деяние, НКЮ РСФСР установил, что совершенные деяния должны рассматриваться комплексно и всесторонне и в случае их малозначительности не должны влечь возбуждения уголовного дела⁵.

В 1923 г. был принят УПК БССР, включивший положения о малозначительности. Так, согласно ст. 4-а УПК, прокурор и суд могут отказать в возбуждении уголовного дела, прекратить производство по уголовному делу в случае, если деяние лица, привлекаемого к уголовной ответственности, хотя и содержит признаки преступления, предусмотренные УК, но не может признаваться общественно опасным из-за «незначительности, маловажности и ничтожности своих последствий, а равно когда возбуждение уголовного преследования и дальнейшее производство дела представляется явно нецелесо-

¹ Уголовный кодекс Республики Беларусь от 9 июля 1999 г. № 275-З (в ред. от 19 июля 2016 г. № 407-З) // КонсультантПлюс. Беларусь [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». Нац. центр правовой информ. Республики Беларусь. – Минск, 2017.

² Саркисова Э.А. Уголовное право. Общая часть: Учеб. пособие. – Минск: Тесей, 2005. С. 72-73.

³ Адельханян Р.А. Уголовное право России. Практический курс: Учебник / Под общ. ред. А.В. Наумова. 4-е изд., перераб. и доп. – М.: Волтерс Клувер, 2010. С. 44.

⁴ Уголовный кодекс РСФСР от 26 мая 1922 г. // СПС КонсультантПлюс [Электронный ресурс]. – М., 2017.

⁵ Якименко Н.М. Малозначительность деяния в истории советского уголовного права / Известия высших учебных заведений. Правоведение. 1983. № 1. С. 34-35.

образным»¹. Данная статья дублировала аналогичную в УПК РСФСР 1923 г. и, по сути, закрепляла понятие малозначительности деяния, под которым понималось деяние, содержащее признаки преступления, предусмотренные УК, но не являющееся общественно опасным из-за незначительности, маловажности и ничтожности своих последствий, а также в случае, если возбуждение уголовного дела и дальнейшее производство по нему нецелесообразно.

Таким образом, для признания деяния малозначительным на основании ст. 4-а УПК требовалось отсутствие в деянии признака общественной опасности. В свою очередь, отсутствие общественной опасности констатировалось при наличии одного из следующих условий: незначительность, маловажность и ничтожность последствий, наступивших в результате совершения деяния, а также нецелесообразность возбуждения уголовного дела и дальнейшего производства по нему. Разъяснение данных понятий в законе отсутствовало, что серьезно затрудняло правоприменение данной нормы.

Под незначительностью, маловажностью и ничтожностью последствий, наступивших после совершения деяния, обычно понимаются такие последствия, которые не причинили значимого вреда (ущерба) объекту уголовно-правовой охраны.

Нецелесообразность возбуждения уголовного дела и дальнейшего производства по делу, как представляется, связано с отсутствием необходимых оснований для этого.

Кроме этого, в УПК 1923 г. закреплен порядок прекращения предварительного следствия и дознания при усмотрении в деянии малозначительности. При производстве дознания в случае отсутствия такого признака преступления, как общественная опасность, и при наличии у следователя оснований для прекращения уголовного дела в силу его малозначительности он направлял его прокурору, который выносил решение о прекращении или продолжении производства по делу (ст. 222-а УПК). Подобный порядок установлен и ст. 203-а, закрепившей, что следователь, обнаруживший в деле, по которому должно производиться предварительное следствие, условия для признания его малозначительным, направляет прокурору дело со своим заключением, который, в случае согласия со следователем, направляет дело в суд или, в случае несогласия, возвращает дело следователю (ст. 203-а УПК)².

Верховный суд РСФСР в своих постановлениях расценивал отказ в возбуждении уголовного дела, а также прекращение производства по уголовному делу на основании ст. 4-а УПК как исключительный, требующий особой осторожности, вариант. Стоит добавить, что положение ст. 4-а УПК не применялось в отношении дел частного обвинения³.

¹ Уголовно-процессуальный кодекс БССР от 30 марта 1923 г. (по состоянию на декабрь 1927 г.) [Электронный ресурс]. Режим доступа: [http://www.pravo.by/ImgPravo/pdf/UPK_BSSR_1923_\(izmenen_do_1927\).pdf](http://www.pravo.by/ImgPravo/pdf/UPK_BSSR_1923_(izmenen_do_1927).pdf). Дата доступа: 10.02.2017.

² Там же.

³ Якименко Н.М. Малозначительность деяния в истории советского уголовного права // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 1983. № 1. С. 37-38.

В 1928 г. был принят первый УК БССР, который, в отличие от УК РСФСР, в первоначальной редакции закрепил понятие малозначительности деяния. В соответствии со ст. 12 УК меры социальной защиты не применяются в отношении лица, совершившего деяние, которое суд признал формально подпадающим под признаки состава какого-либо преступления, но не имеющим общественно опасного характера по своей малозначительности и отсутствию вредных последствий или в случае отсутствия общественной опасности лица, совершившего данное деяние¹.

Как заметно, ст. 12 УК 1928 г. изменила понимание малозначительности деяния по сравнению с ранее существовавшим и закреплённым в ст. 4-а УПК 1923 г. Теперь под малозначительностью деяния понималось деяние, признанное судом формально подпадающим под признаки состава какого-либо преступления, содержащегося в УК, но не имеющее общественно опасного характера в силу своей малозначительности и отсутствия вредных последствий, причиняемых деянием или, если лицо, совершившее данное деяние, не является общественно-опасным.

Таким образом, как следует из понятия малозначительного деяния, закреплённом в ст. 12 УК, оно признавалось таковым, если формально подпадает под признаки состава какого-либо преступления, содержащегося в УК, однако не имело общественно опасного характера из-за своей малозначительности и отсутствия вредных последствий, причиняемых деянием, или, если лицо, совершившее такое деяние не являлось общественно опасным.

Решение, является деяние малозначительным или нет, ныне относилось к компетенции суда. Следовательно и прокурор отныне, как отмечалось в разъяснении Пленума Верховного суда РСФСР от 20 июня 1927 г., если им подано заявление о совершении деяния, при наличии условий признания деяния малозначительным вправе отказывать в возбуждении уголовного дела на основании ст. 95 УПК из-за отсутствия признаков состава какого-либо преступления, предусмотренного УК².

Первое из альтернативных условий малозначительности, содержащихся в ст. 12 УК, гласит, что деяние, формально подпадающее под признаки состава какого-либо преступления, содержащегося в УК, но не имеющее общественно опасного характера из-за своей малозначительности и отсутствия вредных последствий, является малозначительным. Формально подпадающими под признаки состава какого-либо преступления являются деяния, запрещённые УК под угрозой наказания и содержащие все конститутивные признаки состава преступления, за исключением общественно опасного деяния. Отсутствие общественно опасной направленности деяния может быть из-за его малозначительности и отсутствия вредных последствий.

¹ Уголовный кодекс БССР от 23 сентября 1928 г. (по состоянию на 12 февраля 1957 г.) [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://www.law.bsu.by/pub/11/Ugolovnyy%20kodekc_1928.pdf. Дата доступа: 11.02.2017.

² Якименко Н.М. Малозначительность деяния в истории советского уголовного права // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 1983. № 1. С. 42-43.

Лицо, совершившее данное деяние, должно не быть общественно опасным. Это второе альтернативное условие малозначительности деяния и оно связано с личностью лица, совершившего малозначительное деяние. В законе объяснение данного условия, как и предыдущего, отсутствовало, что существенно затрудняло деятельность судей. Как представляется, не является общественно опасным такое лицо, у которого еще не выработалась склонность к антисоциальному поведению и совершению преступлений (особенно умышленных).

Новый Уголовный кодекс был принят в БССР 29 декабря 1960 г. Положение о малозначительности деяния, как и в современном УК Республики Беларусь, находится в статье, содержащей понятие «преступление». Согласно ч. 2 ст. 7, преступлением не является деяние, формально содержащее признаки состава какого-либо преступления, предусмотренного УК, но в силу малозначительности не представляющее общественной опасности¹.

Как следует из данной нормы, малозначительным является деяние, которое формально содержит в себе признаки состава какого-либо преступления, предусмотренного УК, но, не представляет общественной опасности из-за малозначительности.

Формально содержащим признаки деяния, предусмотренного уголовным законом, является такое деяние, которое сходно с преступлением, но в силу малозначительности не представляет общественной опасности.

Под содержащимся в ч. 2 ст. 7 УК таким свойством деяния, как малозначительность, понимается неспособность деяния повлечь наступления значимых общественно опасных последствий².

В случае установления малозначительности деяния, уголовное дело не возбуждалось, а возбужденное дело подлежало прекращению за отсутствием в деянии состава преступления (п. 2 ч. 1 ст. 5 УПК БССР 1960 г.)³.

Наряду с понятием «малозначительность деяния» выделялось такое понятие, как «малозначительное преступление», дела о которых могли быть переданы на рассмотрение товарищеского суда⁴.

Следует не согласиться с А.В. Ковальчуком о том, что в 1960-х гг. сведения о личности виновного при констатации малозначительности в расчет уже не брались, а лишь учитывались при выборе меры ответственности за содеянное⁵. Сведения, характеризующие личность, рассматривались при установлении общественной опасности деяния. Понятие «общественная опасность» должно рассматриваться не только с точки зрения причиненного вреда (ущерба), но и с позиции личности виновного, так как нельзя все списывать на объективный фактор, а необходимо рассматривать и субъективную

¹ Уголовный кодекс БССР от 29 декабря 1960 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://www.pravo.by/ImgPravo/pdf/UK_BSSR_1960.pdf. Дата доступа: 13.02.2017.

² Комментарий к Уголовному кодексу БССР от 29 декабря 1960 г. / И.И. Горелик и [др.]; под общ. ред. С.Т. Шардыко. – Минск: Беларусь, 1966. С. 20.

³ Уголовно-процессуальный кодекс БССР от 29 декабря 1960 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://www.pravo.by/ImgPravo/pdf/UK_BSSR_1960.pdf. Дата доступа: 14.02.2017.

⁴ Комментарий к Уголовному кодексу БССР от 29 декабря 1960 г.

⁵ Ковальчук А.В. Малозначительность деяния как средство определения границ преступного: правовая природа, проблемы правоприменения и законодательного закрепления. – Минск: Академия МВД, 2016. С. 15.

составляющую общественной опасности. Пренебрежение данным правилом делает невозможным реализацию такой задачи советского уголовного производства, как недопустимость неосновательного привлечения лиц к уголовной ответственности и их осуждения (ч. 1 ст. 2 УПК БССР 1960 г.)¹.

УПК БССР 1960 г. ч. 1 ст. 106 устанавливал перечень деяний, производство по которым при констатации малозначительности деяния не прекращалось. Таковыми, как и прежде, являлись дела частного обвинения. Однако данные дела могли быть прекращены в порядке, предусмотренном в ст. 48-49 УК БССР². В свою очередь, ст. 48 УК БССР 1960 г. предполагала освобождение от уголовной ответственности в силу утраты деянием или личностью общественной опасности. Статья 49 УК БССР предполагала освобождение от уголовной ответственности при возможности исправления лица без применения к нему мер уголовно-правового воздействия³. Для этого работникам дознания, следствия или суда необходимо было учитывать характер совершенного деяния и личность лица⁴. Положения данных статей (48-49) также свидетельствуют о необходимости учета личностного фактора.

К лицу, совершившему малозначительное деяние, могли быть применены меры общественного, дисциплинарного или административного воздействия⁵.

Таким образом, правильным будет отметить, что положение о малозначительности деяния прошло в советском праве немалый путь развития. Наличие данного понятия в советском уголовном праве позволило в дальнейшем закрепить его в уголовном законодательстве постсоветских государств, что, безусловно, является достаточно важным.

Башбаев А.С.,
студент Астраханского государственного университета
Bashbayev A.S.,
student Astrakhan State University

**ИНСТИТУТ ВЗАИМНОЙ ПРАВОВОЙ ПОМОЩИ ПО УГОЛОВНЫМ
ДЕЛАМ: ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ**
**INSTITUTE OF MUTUAL LEGAL AID FOR CRIMINAL CASES:
LEGAL REGULATION**

Аннотация. На основе анализа международного и национального права автор исследует проблему взаимной правовой помощи по уголовным делам. Выявляет основные проблемы в данной области.

¹ Уголовно-процессуальный кодекс БССР от 29 декабря 1960 г. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.pravo.by/ImgPravo/pdf/UK_BSSR_1960.pdf. – Дата доступа: 16.02.2017.

² Там же.

³ Уголовный кодекс БССР от 29 декабря 1960 г. [Электронный ресурс]. – Режим доступа: http://www.pravo.by/ImgPravo/pdf/UK_BSSR_1960.pdf. – Дата доступа: 16.02.2017.

⁴ Комментарий к Уголовному кодексу БССР от 29 декабря 1960 г. / И.И. Горелик и [др.]; под общ. ред. С.Т. Шардыко. – Минск: Беларусь, 1966. С. 120.

⁵ Там же. С. 20.

Ключевые слова: правовая помощь, борьба с преступностью, международное право, сотрудничество государств.

Abstract. *On the basis of the analysis of the international and national law the author investigates a problem of mutual legal assistance on criminal cases. Reveals the main problems in the field.*

Key words: *legal aid, fight against crime, international law, cooperation of the states.*

Одной из форм сотрудничества государств по борьбе с преступностью является институт взаимной правовой помощи по уголовным делам. Роль и значение данного института объяснимо состоянием преступности в современном мире. По мнению М.И. Смирнова, под правовой помощью по уголовным делам понимают основанную на законодательстве деятельность компетентных органов и должностных лиц запрашиваемого государства по оказанию помощи в досудебном производстве и судебном разбирательстве по производству процессуально-следственных и оперативно-розыскных действий для получения доказательств по расследуемому в запрашивающем государстве уголовному делу и его правильному разрешению¹.

В соответствии с Конвенцией о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам 1993 г.² в сферу правовой помощи по уголовным делам входят исполнение следственных поручений, выполнение следственных действий и оперативно-розыскных мероприятий, выдача лиц для привлечения к уголовной ответственности, осуществление уголовного преследования (ст. 7, 63). Отметим, что процессуальные действия осуществляют правоохранительные органы на основании запросов учреждений юстиции иностранных государств в соответствии с положениями международных договоров. Как и любая деятельность она имеет правовые основания. Правовую основу института правовой помощи по уголовным делам составляют:

- Европейская конвенция о взаимной правовой помощи по уголовным делам 1959 г. (ETS № 030)³, вступившая в силу с 12 июня 1962 г. Россия ратифицировала Конвенцию в 1999 г.⁴, установив вступление в действие с 9 марта 2000 г.

- Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам⁵ (Минск, 1993). Конвенция ратифициро-

¹ Смирнов М.И. Понятие и современное состояние института взаимной правовой помощи по уголовным делам // Известия высших учебных заведений. Правоведение. 2004. № 5 (256). С. 164.

² Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Заключена в г. Минске 22.01.1993) (вступила в силу 19.05.1994, для Российской Федерации 10.12.1994) (с изм. от 28.03.1997) // Бюллетень международных договоров. № 2. 1995.

³ Европейская конвенция о взаимной правовой помощи по уголовным делам (заключена в г. Страсбурге 20.04.1959) (с изм. от 17.03.1978) // Бюллетень международных договоров. 2000. № 9. С. 51–59.

⁴ Федеральный закон от 25.10.1999 № 193-ФЗ «О ратификации Европейской конвенции о взаимной правовой помощи по уголовным делам и дополнительного протокола к ней» // Собрание законодательства РФ. 25.10.1999. № 43. Ст. 5132.

⁵ Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Заключена в г. Минске 22.01.1993) (вступила в силу 19.05.1994, для Российской Федерации 10.12.1994) (с изм. от 28.03.1997) // Бюллетень международных договоров. № 2. 1995.

вана в 1994 г.¹ Конвенция вступила в силу с 19 мая 1994 г., для Российской Федерации с 10 декабря 1994 г.

Составляющей института взаимной правовой помощи по уголовным делам являются двусторонние международные договоры. В частности, Договор между Российской Федерацией и Японией о взаимной правовой помощи по уголовным делам, подписанный в г. Токио от 12 мая 2009 г.², ратифицированный РФ в 2010 г., вступивший в силу с 11 февраля 2011 г.; Договор между РФ и Объединенными Арабскими Эмиратами о взаимной правовой помощи по уголовным делам, подписанный в г. Абу-Даби от 25.11.2014 г.³, ратифицированный в 2016 г.; Договор между Российской Федерацией и Эстонской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам, подписанный в Москве от 26 января 1993 г.⁴, ратифицированный в 1994 г. и вступивший в силу с 20 марта 1995 г.

Структурно договоры состоят из нескольких частей: Общих положений, определяющих сущность и объем правовой помощи, порядок сношений, требования к документам и формам поручения об оказании правовой помощи, порядка исполнения; Специальной части, устанавливающей особенности оказания правовой помощи по разным категориям дел (гражданским, семейным и уголовным); Заключительных положений, содержащих оперативные нормы.

Международные договоры образуют особый пласт в национальной правовой системе. Состояние национальных правовых систем в XX–XXI вв. позволяет определить некоторые векторы в их развитии, связанные с учетом и заимствованием иностранного опыта с адаптацией к собственным правовым реалиям, сохранением национальных правовых традиций, а также интеграционными процессами⁵.

Объем и характер международно-правовой регламентации сотрудничества в этой сфере свидетельствуют о том, что в современном международном праве сформировалась самостоятельная отрасль «право международного сотрудничества в борьбе с преступностью». Обязательства государств по вышеуказанным договорам заключаются, прежде всего, в определении между-

¹ Федеральный закон от 04.08.1994 № 16-ФЗ «О ратификации Конвенции о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам»// Собрание законодательства РФ. 08.08.1994. № 15. Ст. 1684.

² Договор между Российской Федерацией и Японией о взаимной правовой помощи по уголовным делам (подписан в г. Токио 12.05.2009) (Договор ратифицирован Федеральным законом от 16.10.2010 № 273-ФЗ. Вступил в силу с 11 февраля 2011 года)//Бюллетень международных договоров. 2011. № 8. С. 59–68.

³ Договор между Российской Федерацией и Объединенными Арабскими Эмиратами о взаимной правовой помощи по уголовным делам (Подписан в г. Абу-Даби 25.11.2014) (Договор ратифицирован Федеральным законом от 15.02.2016 № 12-ФЗ) // Официальный интернет-портал правовой информации <http://www.pravo.gov.ru>, 20.04.2016

⁴ Договор между Российской Федерацией и Эстонской Республикой о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (подписан в г. Москве 26.01.1993) // Бюллетень международных договоров. 1998. № 3. С. 12–32.

⁵ Шафигулина С.Р. Правовая система как социокультурный феномен: факторы влияния и тенденции в развитии//Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики. 2015. № 11-2 (61). С. 213.

народных уголовно наказуемых деяний, мерах по предупреждению и пресечению преступлений, обеспечению ответственности преступников, установлению правил юрисдикции, регламентации правовой помощи по уголовным делам и регулированию взаимоотношений государств и международных правоохранительных организаций¹.

Анализ содержания договоров о взаимной правовой помощи показал, что она оказывается судебными органами, органами прокуратуры, другими соответствующими учреждениями государств, к компетенции которых отнесено расследование и рассмотрение уголовных дел.

В целом, оценивая правовую урегулированность института взаимной правовой помощи по уголовным делам, отметим, что в настоящее время достигнуты полнота и целостность регулирования на международном уровне.

Башбаев А.С.,
студент Астраханского государственного университета
Bashbayev A.S.,
student Astrakhan State University

**МЕЖДУНАРОДНОЕ АНТИКРИМИНАЛЬНОЕ СОТРУДНИЧЕСТВО:
ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ И ФОРМЫ
INTERNATIONAL ANTI-CRIMINAL COOPERATION:
LEGAL REGULATION AND FORMS**

***Аннотация.** В статье рассматриваются основные аспекты правового регулирования международного сотрудничества в борьбе с преступностью. Автор анализирует различные подходы к пониманию и классификации форм сотрудничества государств по противодействию преступности.*

***Ключевые слова:** международное сотрудничество, борьба с преступностью, правовая помощь по уголовным делам, противодействие преступности.*

***Abstract.** In article the main aspects of legal regulation of the international cooperation in fight against crime are considered. The author analyzes various approaches to understanding and classification of forms of cooperation of the states by crime counteraction.*

***Key words:** international cooperation, fight against crime, legal aid in criminal cases, crime counteraction.*

Одной из актуальных проблем, требующей рассмотрения с позиции, правового регулирования и функционирования, являются формы международного сотрудничества. В науке международного права и практике относи-

¹ Арсеньева Г.В., Шафигулина С.Р. Международно-правовая борьба с контрабандой: история и современность В книге: Научные исследования: информация, анализ, прогноз / Арсеньева Г.В., Вагина Л.С., Вяльшина О.Г. – М., 2012. С. 162.

тельно форм сотрудничества государств по противодействию преступности наблюдается поливариантность подходов:

- Н.О. Мороз выделяет договорно-правовую (конвенциональную) и институционную (внутри международных организаций) формы¹.

- А.Б. Попов выделяет многостороннее и двустороннее сотрудничество как формы сотрудничества государств в рассматриваемой сфере².

- В.П. Панов к ним относит: профилактику и пресечение преступлений, в отношении которых заключены специальные соглашения; передачу лиц, осужденных к лишению свободы, для отбывания наказания в государства их гражданства или постоянного места жительства; выдачу преступников; защиту прав и свобод граждан данного государства при осуществлении правосудия в другой стране; совместное изучение причин и других проблем преступности, а также обмен опытом работы полицейских и других органов; подготовку кадров, предоставление экспертных услуг, поставки специальных научно-технических средств и оказание материально-технической помощи другим государствам; обмен оперативной, правовой информацией³.

- Как отмечает В.А. Михайлов, важнейшей формой международного взаимодействия государств по борьбе с преступностью является сотрудничество в сфере судопроизводства по уголовным делам. Данная форма сотрудничества именуется также как оказание международной правовой помощи по уголовным делам, которую осуществляют компетентные органы суверенных государств⁴.

Анализ имеющихся подходов, современной практики дает возможность выделить следующие взаимодополняющие формы сотрудничества государств по противодействию преступности.

Во-первых, оказание содействия в вопросах правовой помощи по уголовным делам. В соответствии с Конвенцией о правовой помощи 1993 г.⁵ она состоит в исполнении следственных поручений, выполнении следственных действий и оперативно-розыскных мероприятий, выдаче лиц для привлечения к уголовной ответственности, осуществлении уголовного преследования (ст. 7, 63). По данным Генеральной прокуратуры Российской Федерации, в 2015 г. было рассмотрено более 10 тысяч запросов о выдаче и правовой помощи, как поступивших от государств-партнеров, так и предназначенных для направления иностранным партнерам.

¹ Мороз Н.О. Формы и направления международного сотрудничества в борьбе с преступностью в сфере высоких технологий // Ученые записки Крымского федерального университета им. В.И. Вернадского. Юридические науки. 2011. Т. 1. № 24 (63). С. 317.

² Попов А.Б. Международное сотрудничество государств в борьбе с компьютерной преступностью // Вестник Тамбовского университета. Серия: Гуманитарные науки. 2010. № 4 (84). С. 310.

³ Панов В.П. Сотрудничество государств в борьбе с международными уголовными преступлениями / В. П. Панов. М.: Юрист, 1993. С. 5-6.

⁴ Михайлов В.А. Межгосударственное сотрудничество в борьбе с экономическими преступлениями: правовые основы // Право и управление. XXI век. 2007. № 2. С. 10.

⁵ Конвенция о правовой помощи и правовых отношениях по гражданским, семейным и уголовным делам (Минск 1993 г.) // Бюллетень международных договоров. № 2. 1995.

Во-вторых, выдача лиц, которые совершили преступление, для привлечения к уголовной ответственности или исполнения наказания. Ключевым актом выступает Европейская Конвенция о выдаче 1957 г. (ETS № 024)¹, положения которой устанавливают основания выдачи правонарушителя, а также регламентируют процедурные вопросы. Институт выдачи регламентирован также многосторонними и двусторонними соглашениями, например Конвенцией о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ 1988 г.², содержащей специальный раздел (ст. 6); Договором между Российской Федерацией и Объединенными Арабскими Эмиратами о выдаче 2014 г. (ратифицирован РФ от 15.02.2016 № 11-ФЗ) и др. Обязательства государств по вышеуказанным договорам заключаются, прежде всего, в определении международных уголовно наказуемых деяний, мерах по предупреждению и пресечению таких преступлений, обеспечению ответственности преступников, установлению правил юрисдикции, регламентации правовой помощи по уголовным делам и регулировании взаимоотношений государств и международных правоохранительных организаций³.

В-третьих, передача осужденных к лишению свободы в государства их национальной принадлежности (гражданства) или постоянного местожительства для последующего отбывания наказания.

В-четвертых, обмен информацией (оперативной, правовой и т.д.), выполнение поручений по международному розыску. Важная роль принадлежит Международной организации уголовной полиции (INTERPOL), имеющей членство в 190 странах мира.

В-пятых, обеспечение прав и свобод граждан при осуществлении уголовного правосудия в другой стране.

В-шестых, кадровая подготовка, обмен опытом работы правоохранительных органов. В частности, Интерполом и Организацией Нидерландов по прикладным научным исследованиям (TNO) подписана совместная декларация о сотрудничестве в области борьбы с киберпреступностью. Заметим, что мировому сообществу не обойтись без заключения в рамках ООН договора о борьбе с преступностью в сфере информационных технологий.

В-седьмых, оказание консультативных, экспертных услуг, предоставление специальных научно-технических средств, которые необходимы для эффективного противодействия преступности.

В-восьмых, совместное исследование проблем преступности, выявление ее причин и условий, а также обсуждение проблем преступности и борьбы с ней, участие в официальных мероприятиях, научно-практических конференциях с целью выработки единых стандартов.

¹ Европейская Конвенция о выдаче ETS № 024 (Париж, 13 декабря 1957 г.)// Система ГАРАНТ: <http://base.garant.ru/1305906/#ixzz4DiqQhScR>

² Конвенция о борьбе против незаконного оборота наркотических средств и психотропных веществ (заключена в г. Вене 20.12.1988) // Сборник международных договоров СССР и Российской Федерации. Вып. XLVII. – М., 1994.

³ Арсеньева Г.В., Шафигулина С.Р. Международно-правовая борьба с контрабандой: история и современность В книге: Научные исследования: информация, анализ, прогноз. Арсеньева Г.В., Вагина Л.С., Вяльшина О.Г. – М., 2012. С. 162.

В итоге, можно говорить, что в современном мире сложилась система международной борьбы с преступностью. Выявленные формы сотрудничества государств в сфере борьбы с преступностью позволяют констатировать, что преступность и борьба с ней носит комплексный характер (универсальный, региональный, национальный), является многосторонней по форме.

Буклин А.В.,
магистрант Астраханского государственного университета
Buklin A.V.,
graduate student Astrakhan State University

**ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ОСНОВ КОНСТИТУЦИОННОГО СТРОЯ
В СИСТЕМЕ ПРЕСТУПЛЕНИЙ ПРОТИВ ГОСУДАРСТВЕННОЙ
ВЛАСТИ (ПО УГОЛОВНОМУ КОДЕКСУ РФ)
CRIMES AGAINST THE BASES OF THE CONSTITUTIONAL SYSTEM
IN THE SYSTEM OF CRIMES AGAINST THE STATE POWER
(ON THE CRIMINAL CODE OF THE RUSSIAN FEDERATION)**

***Аннотация.** В статье представлена система преступлений против государственной власти, предусмотренная Уголовным кодексом Российской Федерации. Автор отмечает, что наибольшую опасность среди преступлений против государственной власти представляют преступления против основ конституционного строя и безопасности государства, именно эти преступления ставят под угрозу не только деятельность органов государственной власти, но и существование государства в целом.*

***Ключевые слова:** система преступлений, государственная власть, конституционный строй, безопасность государства, уголовный кодекс.*

***Abstract.** The article presents a system of crimes against public authority provided for by the Criminal code of the Russian Federation. The author notes that the greatest danger among the crimes against the state are crimes against the constitutional order and security of the state, these crimes threaten not only the activities of public authorities, but the existence of the state as a whole.*

***Key words:** the system of crimes, the power of the state, constitutional order, state security, criminal code.*

Действующий Уголовный кодекс РФ¹ отразил изменившуюся идеологию постсоветского государства. На первое место в системе преступлений поставлены преступления против личности. Преступления против государственной власти впервые в истории российского права не рассматриваются законодателем как самые тяжкие преступления. Современная юридическая наука под преступлениями против государственной власти определяет как общественно опасные деяния, которые посягают на закрепленные в ст. 1

¹ Уголовный кодекс РФ от 13 июня 1996 г. (в ред. от 29.07.2017) // СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954.

Конституции Российской Федерации¹ основы конституционного строя, а также на нормальное функционирование государственной власти в целом, а также в лице законодательных, исполнительных и судебных органов государственной власти².

УК РФ сконцентрировал нормы, закрепившие ответственность за преступные деяния против государственной власти в разделе X «Преступления против государственной власти», который состоит из нескольких глав:

– преступления против основ конституционного строя и безопасности государства (гл. 29, ст. 275-284);

– преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления (гл. 30, ст. 285-293);

– преступления против правосудия (гл. 31, ст. 294-316);

– преступления против порядка управления (гл. 32, ст. 317-330).

Главы объединены в один раздел по признаку родового объекта, в качестве которого выступают общественные отношения, которые обеспечивают охрану интересов, а также нормальное (в соответствии с законом) функционирование государственной власти. Составными частями рассматриваемого видового объекта являются: основы конституционного строя, а также безопасности государства; нормальное функционирование всех органов государственной власти, а также государственных служб и органов местного самоуправления; нормальное и независимое функционирование судебных, а также других правоприменительных органов, в том числе и органов, которые относятся к органам исполнения наказания; нормальное функционирование органов, относящихся к исполнительной власти в сфере управленческой деятельности.

Структура соответствующих глав Уголовного кодекса РФ, а также предшествующего уголовного законодательства свидетельствуют, что объединение глав по признаку родового объекта в разделы является новеллой действующего УК РФ.

Наибольшую опасность среди указанных групп преступлений представляют преступления против основ конституционного строя и безопасности государства, именно эти преступления ставят под угрозу не только деятельность органов государственной власти, но и существование государства в целом. Под основами конституционного строя понимается совокупность общественных отношений, которые присущи российскому обществу и закреплены в Конституции РФ, которая провозглашает основополагающие принципы конституционного строя, правовой статус личности, основы экономических отношений, а также политической системы РФ. Под основами безопасности государства понимается состояние государственной защищенности жизненно важных интересов личности, общества и государства от внутренней, а также внешней опасности. Объектом рассматриваемых преступлений в зависимости от характера преступных действий могут выступать внешняя или экономическая безопасность

¹ Конституция РФ (с изм. от 30 декабря 2008 г. № 6-ФКЗ, от 30 декабря 2008 г. № 7-ФКЗ, от 5.02.2014 г. № 2-ФКЗ) // Российская газета. № 135. 10.01.2009.

² Комментарий к Уголовному кодексу Российской Федерации / Отв. ред. В.М. Лебедев <http://www.garant.ru/>

Российского государства, а также обороноспособность страны, суверенитет, территориальная неприкосновенность и т.д. Объективная сторона преступных деяний, направленных против основ конституционного строя и безопасности государства состоит в совершении активных действий, однако существует исключение – утрата документов, которые содержат государственную тайну, так как утрата возможна путем как действия, так и бездействия (ст. 284 УК РФ). Подавляющее большинство преступлений рассматриваемой группы законодатель признает оконченными с момента совершения предусмотренного в норме действия, при этом не учитывается факт наступления последствий. Подобная конструкция составов рассматривается как показатель повышенной степени опасности этих преступлений. С субъективной стороны преступления этой группы предполагают наличие только умышленной вины. В некоторых случаях обязательным признаком субъективной стороны преступления рассматривается цель. Субъектом преступлений против конституционного строя и общественной безопасности выступают граждане РФ, достигшие 16-ти лет, а так же граждане иностранных государств и лица без гражданства. Однако существует исключение – субъектом государственной измены (ст. 275 УК РФ) может выступать только российский гражданин, а шпионажа (ст. 276 УК РФ) – только граждане иностранных государств, а также лица без гражданства. Следует отметить, что некоторые преступления могут быть совершены только специальным субъектом, например, субъектом разглашения государственной тайны (ст. 283 УК РФ) может выступать лицо, которое обладает сведениями, составляющими государственную тайну, в силу службы.

В отечественной науке содержится несколько классификаций преступлений против основ конституционного строя и безопасности государства. Одна из наиболее полных классификаций предполагает деление преступлений рассматриваемой группы в зависимости от объекта посягательства на:

- преступления, направленные против внешней безопасности, к ним относятся государственная измена, шпионаж;
- преступления, направленные против лиц, которые осуществляют государственную или общественную деятельность, к ним относятся посягательство на жизнь государственного или общественного деятеля;
- преступления, направленные против внутренней безопасности, а также политической системы России, к ним относятся насильственный захват власти или насильственное удержание власти; вооруженный мятеж; публичные призывы к насильственному изменению конституционного строя РФ;
- преступления, направленные против экономической безопасности и обороноспособности, к ним относятся диверсия, разглашение государственной тайны, утрата документов, содержащих государственную тайну;
- преступления, направленные против провозглашенного Конституцией РФ принципа равенства граждан независимо от расы, вероисповедания

и национальности, к ним относятся возбуждение национальной, расовой или религиозной вражды вероисповедания¹.

Таким образом, действующее уголовное законодательство РФ к преступлениям против государственной власти отнесло: преступления против основ конституционного строя и безопасности государства, преступления против государственной власти, интересов государственной службы и службы в органах местного самоуправления, преступления против правосудия, преступления против порядка управления. Преступления против государственной власти влекут суровые наказания. Наибольшую опасность среди преступлений против государственной власти представляют преступления против основ конституционного строя и безопасности государства, именно эти преступления ставят под угрозу не только деятельность органов государственной власти, но и существование государства в целом.

Воронкин А.И.,
магистрант Астраханского государственного университета
Voronkin A.I.,
graduate student Astrakhan State University

РАЗВИТИЕ ИНСТИТУТА ВОСПИТАТЕЛЬНОГО ВОЗДЕЙСТВИЯ НА ОСУЖДЕННЫХ В СОВРЕМЕННОМ УГОЛОВНОМ ПРАВЕ DEVELOPMENT OF THE INSTITUTE OF EDUCATIONAL IMPACT ON CONDEMNEDS IN MODERN CRIMINAL LAW

***Аннотация.** В данной статье говорится о роли социальной справедливости в системе практики борьбы с преступностью и особенно о целесообразности ее существования в уголовном законе в качестве приоритетной цели назначения наказания.*

***Ключевые слова:** наказание, цель, закон, судья.*

***Abstract.** This article discusses the role of social justice in the system of practice in the fight against crime and particularly about the feasibility of its existence in the criminal law as the priority goals of sentencing.*

***Key words:** punishment, purpose, law, judge.*

В юридической литературе активизировалась дискуссия о роли социальной справедливости в системе практики борьбы с преступностью и особенно о целесообразности ее существования в уголовном законе в качестве приоритетной цели назначения наказания. В уголовном законодательстве советского периода вопрос о восстановлении социальной справедливости как цели наказания не ставился. В законе указывалось лишь на «восстановление нарушенного права». Несмотря на декларативный характер этой цели в связи с практической невозможностью ее достижения в момент вынесения уголовного наказания, она, как представляется, была сформулирована более определенно, чем это сделано в современном уголовном законе. Дело в том, что

¹ Курс уголовного права. В 5-и т. Т. 5 / Под ред. Г.Н. Борзенкова, В.С. Комисарова. – М., 2002. С. 7.

понятие «восстановление нарушенного права» акцентирует внимание на правах и законных интересах потерпевшего. Современный же закон формулирует цель уголовного наказания «восстановление социальной справедливости» двусмысленно. Неслучайно суды сегодня понимают эту цель лишь как указание на вынесение справедливого наказания виновному. Восстановление нарушенных преступлением прав и законных интересов потерпевшего лежит на совести подсудимого (осужденного) и на его возможности загладить причиненный вред. Неопределенность цели «восстановление социальной справедливости» при назначении наказания отмечена в юридической литературе многими учеными.

Большинство из них просто не признают эту цель. «Выражение «социальная справедливость» лишено правового содержания», – пишут авторы учебника по уголовному праву. Они вообще считают, что «признание восстановления социальной справедливости приоритетной целью наказания фактически означает сведение целей наказания все к той же каре»¹.

Однако начинают появляться гораздо более жесткие суждения, касающиеся современных целей уголовного наказания. Например, профессор А.Г. Безверхов пишет: «Поскольку цель есть «предмет стремления, или то, что надо... осуществить», а перечисленные в законе «стремления» неосуществимы одновременно в полной мере, постольку правосудие не может ориентироваться одновременно на несколько не всегда взаимосвязанных между собой целей без вреда для процесса принятия судебного решения, и должно быть освобождено от такой обязанности»². А.И. Марцев вообще считает, что и цель исправления не принадлежит наказанию, а относится к «исполнению наказания с широкой системой форм и методов воспитательного воздействия на правонарушителя»³. По-нашему мнению, бесцельным назначение наказания быть не может. Представленные в ст. 43 УК РФ цели наказания, на наш взгляд, не только не противоречат друг другу, но и дополняют друг друга. Каждая из названных в законе целей способствует достижению другой. В том числе и стремление суда к вынесению справедливого приговора должно способствовать достижению цели исправления виновного. Несправедливое наказание – либо слишком жесткое, либо неоправданно мягкое – может причинить вред не только частной, но и общей превенции. По сути, от суда в данном случае требуется соблюдение не только принципа законности при назначении наказания, но и принципа справедливости. Эти принципы при вынесении приговора взаимосвязаны. Данное требование, на наш взгляд, является важным ориентиром для суда при назначении наказания, так как у нас уже имеется горький опыт вынесения якобы законных, но несправедливых и жестких приговоров в не столь далеком прошлом. Об этом почему-то некоторые юристы не помнят, считая требование от суда справедливости при назначении наказания излишним. Справедливость – это общий принцип уго-

¹ Кругликов Л.Л. М Уголовное право России. Часть общая. – М.: Статут, 2011. С. 342.

² Безверхов А.Г. О законодательном закреплении дефиниции уголовного наказания // Российская юстиция. 2010. № 12. С. 16.

³ Марцев А.И. Диалектика и вопросы теории уголовного права. – Красноярск: СПР, 2010. С. 57.

ловного законодательства, закрепленный в ст. 6 УК РФ, являющийся одновременно и целью при назначении наказания. На наш взгляд, он включает в себя все остальные принципы уголовного законодательства: вины, законности, равенства граждан перед законом, гуманизма, а также связан с соответствующими функциями уголовного права¹. Очевидно, что основным критерием реализации всех этих принципов является содержание уголовного закона и его применение на стадии назначения наказания. При этом главная ответственность за соблюдение принципа справедливости лежит именно на судье при вынесении приговора, так как закон предоставляет ему альтернативу не только при определении вида и размера наказания, но и в предоставлении подсудимому определенных в законе льгот, где судебное решение может быть не вполне справедливым в зависимости от субъективного мнения судьи.

Например, женщине, осужденной к шести годам лишения свободы за растрату и присвоение имущества, имеющей трех малолетних детей, отсрочка исполнения наказания в виде лишения свободы не была назначена. Женщине, совершившей ДТП по неопытности в вождении автомобиля, в результате которого один человек погиб, другому причинен тяжкий вред здоровью, отсрочка исполнения наказания назначена в связи с наличием у нее ребенка.

По нашему мнению, принцип законности в данном случае соблюден, но нарушен принцип справедливости. Ссылка суда на то, что первое преступление совершено умышленно и срок наказания не позволяет применить ст. 82 УК РФ, а второе преступление совершено по неосторожности, носит, на наш взгляд, формальный характер. Закон не может учесть всех обстоятельств совершаемых преступлений. Но судья обязан принять справедливое решение, давая правовую оценку не только характера вины, но и последствий преступления, степени пользы многодетной матери для общества, так как судья руководствуется не только законом, но и своим правосознанием. В отношении виновницы ДТП нужно, видимо, смотреть на то, что заставило ее сесть за руль, не умея управлять автомобилем. Хотя автодорожные преступления во всех случаях признаются совершенными по неосторожности, однако, когда виновный сел за руль практически впервые, или не имея прав, или имея купленные права, либо в состоянии алкогольного (наркотического) опьянения, происшествие с человеческими жертвами, на наш взгляд, должно признаваться совершенным с косвенным умыслом, а не по неосторожности. В этих случаях, садясь за руль источника повышенной опасности, субъект не может не сознавать, что поступает опасно для окружающих. Это означает, что он предвидит возможный преступный результат, а следовательно, небрежность исключается. Аналогично, на наш взгляд, следует признавать автодорожную аварию с человеческими жертвами или причинившую тяжкий вред здоровью, совершенной с косвенным умыслом, если она произошла при вышеназванных обстоятельствах, со всеми вытекающими отсюда юридическими последствиями. Иначе при современном беспределе на автодорогах

¹ Разгильдиев Б.Т. Задачи уголовного права Российской Федерации и их реализация. – Саратов: Изд. СГА, 2013. С. 46.

мы так и будем за гибель двух и более человек при любой автоаварии назначать виновному два года лишения свободы условно, что часто вызывает справедливое недовольство законопослушной части населения. Практика показывает, что принцип справедливости часто нарушается еще задолго до вынесения приговора, уже на стадии возбуждения уголовного дела. Это происходит не только по причинам, связанным с несовершенством законодательства и коррупцией, но и с формальным подходом к исполнению закона лиц, призванных бороться с преступностью. Речь идет не о тех уголовных делах, которые не возбуждаются по указанным причинам, а о тех, которые возбуждаются, когда для этого фактически нет оснований.

«Всякое наказание, не вытекающее из абсолютной необходимости, – писал Ш. Монтескье, – является тираническим»¹. Даже убийство матерью новорожденного ребенка (ст. 106 УК РФ) имеет максимальное наказание только до 5 лет лишения свободы. Где же здесь законодательная логика?

Прав, на наш взгляд, профессор С.С. Босхолов: «Призывы к войне с преступностью, усилению борьбы с ней... ставят перед органами уголовной юстиции, государством и обществом несодержательную цель. Они не только дезориентируют, но и дезорганизуют их деятельность по обеспечению безопасности и правопорядка, влекут, как правило, массовые нарушения законности, прав и свободы граждан»². Социальная справедливость в борьбе с преступностью связана не с жестокостью закона, а с неотвратимостью наказания независимо от социального статуса виновного. Данный принцип существует в уголовном праве России уже на протяжении многих десятилетий, но мы до сих пор далеки от его исполнения. Это во многом связано с лоббированием ключевых изменений в уголовном законодательстве, принимаемых без учета мнения ведущих ученых-криминологов. Однако суть не только в том, что это решение законодателя будет мешать объективному расследованию наиболее серьезных экономических преступлений и создаст условия опасным преступникам уходить от наказания, оставаясь до суда на свободе.

Таким образом, мы приходим к выводу: справедливость в сфере борьбы с преступностью является не только принципом важным, но и необходимым при формировании законодательства и при совершении любых процессуальных действий, способствующих построению правового государства в России. В связи с этим представляется вполне оправданным и законодательное закрепление социальной справедливости в качестве приоритетной цели при назначении уголовного наказания, так как только при условии справедливого приговора возможно достижение ресоциализации осужденного, воспитательное воздействие приговора на неустойчивых лиц и моральное удовлетворение потерпевших.

¹ Беккариа Ч. О преступлениях и наказаниях. – М.: ИНФРА-М, 2013. С. 91.

² Босхолов С.С. Основы уголовной политики. – М.: Юрлитинформ, 2012. С. 39.

Гордейчик С.А.,
судья Волгоградского областного суда
Gordeychik S.A.,
judge Volgograd Regional Court

**ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЯ ПРИ РЕШЕНИИ ВОПРОСА ОБ ИЗМЕНЕНИИ
КАТЕГОРИИ ПРЕСТУПЛЕНИЯ
ABUSES WHILE DECISIONING THE QUESTION OF CHANGING
THE CATEGORY OF CRIME**

***Аннотация.** В статье рассматриваются некоторые наиболее распространенные способы злоупотреблений правом судейского усмотрения при решении вопроса об изменении категории преступления. Предлагается исключить из Уголовного кодекса Российской Федерации¹ ч. 6 ст. 15 УК РФ, наделяющую суд правом на изменение категории преступления.*

***Ключевые слова:** категория преступления, освобождение от уголовной ответственности, изменение категории преступления.*

***Abstract.** The article discusses some of the most common ways of abuse of the right of judicial discretion in resolving the issue of changing the category of the crime. The author proposes to exclude from the Criminal code part 6 article 15 of the criminal code, granting the court the right to change the category of crime.*

***Key words:** category of crimes, exemption from criminal responsibility, the change of the category of crimes.*

Федеральным законом «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» от 07.12.2011 № 420-ФЗ² ст. 15 УК РФ дополнена частью шестой, наделившей суд правом изменять категорию совершенного преступления на менее тяжкую.

Как известно, в российском уголовном праве категории преступлений оказывают существенное влияние на решение ряда уголовно-правовых вопросов (о рецидиве преступлений, об уголовной ответственности за неоконченное преступление, о видах исправительных учреждений при назначении наказания в виде лишения свободы, о возможности назначения смертной казни, при назначении наказания по совокупности преступлений, об освобождении от уголовной ответственности, об условно-досрочном освобождении от наказаний, об освобождении от наказания по иным основаниям (ст. 80-82 УК РФ), о сроках давности обвинительного приговора, о сроках погашения судимости, при назначении наказания несовершеннолетним, о применении принудительных мер воспитательного воздействия, об освобождении от наказания несовершеннолетних, применении к ним условно-досрочного осво-

¹ В дальнейшем – УК РФ.

² Собрание законодательства РФ. 2011. № 50. Ст. 7362.

бождения от отбывания наказания, сроков давности исполнения приговора и сроков погашения судимости).

С момента появления данная новелла стала объектом серьезной критики как со стороны ученых, так и практических работников. Ее противники не без оснований указывают на то, что в нарушение требований Конституции РФ суд наделяется правом вторгаться в сферу законодателя¹, кроме того, указанная поправка расширяет пределы судейского усмотрения, что создает почву для коррупции². В целом нововведение преимущественно отрицательно оценено учеными и фактически игнорируется судьями³.

Большинство судей честно исполняют свои служебные обязанности, однако «правосознание судей не способно выступать гарантией единства судебной практики и справедливости назначаемых наказаний»⁴. Нельзя пройти мимо того факта, что рассматриваемая поправка позволяет путем злоупотребления правом судейского усмотрения освободить от уголовной ответственности или существенно смягчить наказание лицам, совершившим преступления, в том числе и особо тяжкие. Рассмотрим наиболее типичные случаи.

В ряде норм УК РФ категория преступления является конструктивным признаком состава: клевета, соединенная с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления (ч. 5 ст. 128.1 УК РФ); вовлечение несовершеннолетнего в совершение тяжкого или особо тяжкого преступления (ч. 4 ст. 150 УК РФ); создание преступного сообщества в целях совместного совершения одного или нескольких тяжких либо особо тяжких преступлений (ч. 1 ст. 210 УК РФ); привлечение заведомо невиновного к уголовной ответственности, соединенное с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления (ч. 2 ст. 299 УК РФ); заранее не обещанное укрывательство особо тяжких преступлений (ст. 316 УК РФ); фальсификация доказательств по уголовному делу о тяжком или особо тяжком преступлении (ч. 3 ст. 303 УК РФ); заведомо ложный донос, соединенный с обвинением лица в совершении тяжкого или особо тяжкого преступления (ч. 2 ст. 306 УК РФ).

В этой связи у недобросовестных судей может возникнуть соблазн, изменив категорию преступления, помочь подсудимому избежать уголовной ответственности.

К примеру, некто обвиняется в приготовлении к совершению преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 228.1 УК РФ (сбыт наркотических средств). Согласно ч. 2 ст. 30 УК РФ, уголовная ответственность наступает за приготовление только к тяжкому и особо тяжкому преступлениям. Изменив кате-

¹ Малков В.П. Право суда на изменение категории преступления // Законность. 2013. № 11. СПС КонсультантПлюс.

² Денисюк А.А., Шищенко Е.А. Проблемы применения нормы об изменении категории преступления // Наука сегодня: реальность и перспективы : материалы междунар. науч.-практ. конф. Вологда: Научный центр «Диспут», 2016. С. 132-133.

³ Трофимова Г.А. Принцип судебного усмотрения: расширение границ правоприменения // Российский судья. 2014. № 6. С. 42-45. СПС КонсультантПлюс.

⁴ Севастьянов А.П. Пределы судейского усмотрения при назначении наказания: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Красноярск, 2004. С. 5. Цит. по: Бавсун М.В. Судебное усмотрение при назначении наказания и проблемы его ограничения в УК РФ // Журнал российского права. 2007. № 9. СПС КонсультантПлюс.

горию преступления, судья получает возможность констатировать отсутствие в действиях подсудимого состава преступления.

Несмотря на то, что в юридической литературе содержатся разъяснения о недопустимости подобных действий¹, строгого законодательного запрета принимать такие решения не имеется. Положения УК РФ по данному вопросу противоречат нормам УПК РФ. Согласно п. 6.1 ч. 1 ст. 299 УПК РФ, вопрос об изменении категории преступления судья решает до назначения наказания, а по смыслу ч. 6 ст. 15 УК РФ этот вопрос разрешается только после назначения наказания.

Одним из важных условий, позволяющих суду применить положения ч. 6 ст. 15 УК, является наличие определенных фактических обстоятельств преступления. Закон не содержит даже примерного перечня таких обстоятельств. Предлагается примерный перечень подобных обстоятельств, в том числе: второстепенная роль лица как соучастника преступления; неудавшийся добровольный отказ от совершения преступления; тяжелое материальное положение виновного; милосердие по отношению к потерпевшему; альтруизм; виктимное поведение потерпевшего².

Однако сколько бы законодатель ни пытался разработать данный перечень, он всегда будет неполным. Это предоставляет широкую возможность признавать в качестве фактических обстоятельств содеянного, дающих право на применение ч. 6 ст. 15 УК РФ, любые действия и события, в том числе те, которые никак не влияют на общественную опасность преступления.

Так, *согласно приговорам одного из районных судов г. Волгограда со-ответственно в отношении К. и С., обвиняемых в покушении на незаконный сбыт наркотических средств в значительном размере, в качестве названного фактического обстоятельства суд признал вид наркотического средства растительного происхождения (марихуана), его доступность*³.

Есть основания полагать, что данные обстоятельства не должны влиять на решение вопроса об изменении категории преступления на менее тяжкую, поскольку никак не уменьшают степень общественной опасности совершенного преступления.

Сама возможность злоупотребления правом судейского усмотрения прямо заложена в ч. 6 ст. 15 УК. Как обоснованно отмечает А.А. Джагрунов, «при изменении категории преступления становится неизбежным их «двойной учет» – первоначально при решении вопроса о виде и мере наказания в соответствии со ст. 60 УК РФ, а затем повторно при мотивировке решения об изменении категории преступления»⁴. То есть законодатель допускает воз-

¹ Фомин М.А. Изменение категории преступления на менее тяжкую // Уголовный процесс. 2015. № 11. С. 38.

² Никулин С.И. Вопросы применения ч. 6 ст. 15 УК РФ // Уголовное право. 2012. № 5. С. 99-101.

³ <http://zent.vol.sudrf.ru/> Доступ 14 апреля 2016 г.

⁴ Джагрунов А.А. Изменение категории преступления: проблемы и противоречия // Исторические, философские, политические и юридические науки, культурология и искусствоведение. Вопросы теории и практики. 2013. № 8-1. С. 78-81. Цит. по: Трофимова Г.А. Указ. соч. С. 42-45. СПС КонсультантПлюс.

возможность применения двойных стандартов по отношению к отдельным лицам, виновным в совершении преступления¹.

Определенными возможностями обладают судьи при решении вопроса о признании или непризнании в качестве отягчающего наказания обстоятельства совершения преступления в состоянии опьянения, вызванного употреблением алкоголя, наркотических средств или других одурманивающих веществ. Согласно ч. 1.1 ст. 63 УК РФ, это является правом, а не обязанностью суда.

Например, по уголовному делу по обвинению М. в совершении преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 105 УК РФ, суд, установив, что подсудимая в ходе распития спиртных напитков нанесла ножевое ранение сожителю, от чего последний скончался, не признал в качестве отягчающего наказания обстоятельства совершения преступления в состоянии опьянения, что среди прочего позволило изменить категорию преступления².

Нами рассмотрены далеко не все возможности для злоупотребления правом судейского усмотрения при решении вопроса об изменении категории преступления на менее тяжкую. Последствия подобных действий так или иначе нарушают закрепленный в ч. 1 ст. 6 УК РФ принцип справедливости. Для исправления этой ситуации правильным будет не совершенствовать закон, а исключить ч. 6 ст. 15 УК, что совпадает с точкой зрения большинства ученых и практиков³.

Гордейчик Т.С.,
учащаяся МОУ «Лицей № 6 Ворошиловского района г. Волгограда»
Gordeychik T.S.,
pupil MOU «Lyceum № 6 Voroshilovsky district of Volgograd» scientific
adviser

ВОВЛЕЧЕНИЕ В ТЕРРОРИЗМ: УГОЛОВНО-ПРАВОВОЙ АСПЕКТ⁴ **INVOLVEMENT IN TERRORISM: CRIMINAL-LEGAL ASPECT**

***Аннотация.** Статья посвящена некоторым проблемам понимания и применения уголовно-правовых норм о вовлечении в преступления террористической направленности.*

***Ключевые слова:** терроризм, вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления, вовлечение в преступление террористической направленности, вовлечение в акт международного терроризма, пропаганда терроризма.*

¹ Трофимова Г.А. Указ. соч. С. 42-45. (СПС КонсультантПлюс).

² <http://zent.vol.sudrf.ru/> Доступ 14 апреля 2016 г.

³ См., напр.: Толкаченко А.А. Межотраслевые аспекты современного уголовно-правового регулирования // Уголовное право. 2015. № 2. С. 85-93. СПС КонсультантПлюс. Малков В.П. Указ. соч. СПС КонсультантПлюс.

⁴ Научный руководитель Егорова Н.А., д-р. юрид. наук, профессор Волгоградской академии МВД России.

***Abstract.** The article is devoted to some problems of understanding and application of criminal law on the involvement in terrorism-related crimes*

***Key words:** terrorism, involvement of minors in the commission of a crime, involvement in the terrorism-related crime, involvement in an act of international terrorism, propaganda of terrorism.*

Проблема терроризма является одной из наиболее актуальных в наши дни. Террористам нужно постоянное пополнение рядов, поэтому ведется активная работа по вовлечению в эту опасную деятельность – в том числе лиц, не достигших совершеннолетия. Вовлечение в терроризм имеет ряд причин (политические, экономические и т.д.). Для их нейтрализации осуществляется ряд профилактических мер. Среди мер противодействия вовлечению в терроризм не последнее место занимают уголовно-правовые меры – прежде всего нормы об ответственности за вовлечение несовершеннолетнего в совершение преступления (ст. 150 Уголовного кодекса Российской Федерации¹) и за вовлечение лица в совершение преступления террористической направленности (ч. 1 ст. 205.1 УК РФ).

1. Анализ уголовного законодательства и разъяснений Пленума Верховного Суда РФ показывает, что за деятельность по вовлечению несовершеннолетних в терроризм виновные лица могут быть привлечены к уголовной ответственности как по ст. 150 УК РФ, так и по ч. 1 или ч. 2 ст. 205.1 УК РФ.

В ч. 1 ст. 150 УК РФ предусмотрена ответственность за вовлечение несовершеннолетнего «в совершение преступления путем обещаний, обмана, угроз или иным способом, совершенное лицом, достигшим восемнадцатилетнего возраста». Из диспозиции части статьи видно, что здесь подразумевается любое преступление, однако субъект вовлечения специальный – лицо, достигшее 18 лет.

В ч. 4 этой же статьи установлена ответственность за то же деяние, совершенное «с вовлечением несовершеннолетнего в преступную группу либо в совершение тяжкого или особо тяжкого преступления, а также в совершение преступления по мотивам политической, идеологической, расовой, национальной или религиозной ненависти или вражды либо по мотивам ненависти или вражды в отношении какой-либо социальной группы». Если учесть, что большинство преступлений террористической направленности относятся к тяжким или особо тяжким и, как правило, совершаются по названным мотивам, вовлечение несовершеннолетнего в терроризм может быть квалифицировано по ч. 4 ст. 150 УК РФ.

В то же время в ч. 1 ст. 205.1 УК РФ установлена ответственность за «склонение, вербовку или иное вовлечение лица в совершение хотя бы одного из преступлений, предусмотренных ст. 205, 205.2, 205.3, 205.4, 205.5, 206, 208, 211, 220, 221, 277, 278, 279, 360 и 361 настоящего Кодекса». В отличие от ст. 150 УК РФ здесь потерпевшим может быть лицо любого

¹ В дальнейшем – УК РФ.

возраста (в том числе несовершеннолетний), а субъект преступления – общий. Кроме того, по данной статье наказуемо вовлечение в совершение строго определенных преступлений.

Как выбрать норму, подлежащую применению, если в одно из перечисленных преступлений взрослый вовлекает несовершеннолетнего? Или же в таких ситуациях имеют место сразу два преступления? К сожалению, ответа на это вопрос нет в официальных разъяснениях Пленума Верховного Суда РФ. Сравнение санкций ч. 4 ст. 150 УК РФ и ч. 1 ст. 205.1 УК РФ свидетельствует о том, что за первое преступление предусмотрено менее строгое наказание (лишение свободы от пяти до восьми лет), чем за второе (лишение свободы на срок от пяти до десяти лет). Но само по себе это вряд ли поможет ответить на поставленный вопрос.

Кроме того, понятие «вовлечение» в двух указанных составах преступлений Пленум Верховного Суда РФ трактует неодинаково. Так, применительно к ст. 150 УК РФ он разъясняет: «Под вовлечением несовершеннолетнего в совершение преступления ... следует понимать действия взрослого лица, направленные на возбуждение желания совершить преступление... Действия взрослого лица могут выражаться как в форме обещаний, обмана и угроз, так и в форме предложения совершить преступление или антиобщественные действия, разжигания чувства зависти, мести и иных действий». Далее указано, что преступление считается оконченным «с момента совершения несовершеннолетним преступления, приготовления к преступлению, покушения на преступление» (курсив. авт.) (п. 42 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 1 февраля 2011 г. № 1 «О судебной практике применения законодательства, регламентирующего особенности уголовной ответственности и наказания несовершеннолетних»¹).

Иной подход наблюдается в постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 9 февраля 2012 г. № 1 «О некоторых вопросах судебной практики по уголовным делам о преступлениях террористической направленности»². Согласно п. 14 указанного постановления, «под склонением, вербовкой или иным вовлечением определенного лица (группы лиц) в совершение хотя бы одного из преступлений, перечисленных в ч. 1 ст. 205.1 УК РФ, следует понимать, в частности, умышленные действия, направленные на вовлечение определенного лица (группы лиц) в совершение одного или нескольких указанных преступлений, например путем уговоров, подкупа, угрозы, убеждения, просьб, предложений (в том числе совершенные посредством размещения материалов на различных носителях и распространения через информационно-телекоммуникационные сети), применения физического воздействия или посредством поиска лиц и вовлечения их в совершение хотя бы одного из указанных преступлений.

¹ СПС КонсультантПлюс.

² Там же.

Склонение, вербовку или иное вовлечение лица в совершение хотя бы одного из преступлений, перечисленных в ч. 1 ст. 205.1 УК РФ, следует считать оконченным преступлением *с момента совершения указанных действий* (курсив авт. – Т.Г.), независимо от того, совершило ли вовлекаемое лицо соответствующее преступление террористической направленности».

Вроде бы вовлечение несовершеннолетнего в террористическое преступление, как и в любое другое, совершается одними и теми же способами и в отношении конкретных лиц. Однако момент окончания преступления при вовлечении, предусмотренном ст. 150 УК РФ, Пленум связывает с фактическим совершением преступления (хотя бы неоконченного) несовершеннолетним. Вовлечение же в преступление террористической направленности признается оконченным с момента совершения самих действий по вовлечению, даже если они не привели к желаемому результату.

Такой подход представляется правильным в условиях активной вербовки молодежи в запрещенные законом террористические организации. Независимо от того, совершило ли вовлекаемое лицо преступление, вербовщик должен нести ответственность за оконченное преступление¹.

2. С введением в уголовное законодательство ст. 361 УК РФ появилась еще одна норма о вовлечении в терроризм – ч. 2 ст. 361 УК РФ. Имеется в виду вовлечение в акт международного терроризма, под которым понимается «совершение вне пределов территории Российской Федерации взрыва, поджога или иных действий, подвергающих опасности жизнь, здоровье, свободу или неприкосновенность граждан Российской Федерации в целях нарушения мирного сосуществования государств и народов либо направленных против интересов Российской Федерации, а также угроза совершения указанных действий»².

Проблема в том, что ответственность за такие действия предусмотрена также и ч. 1 ст. 205.1 УК РФ. Непонятно, какую из двух вышеназванных статей применять. Виды и меры наказаний, предусмотренные за эти два вида вовлечения, одинаковы.

3. При существовании трех статей, предусматривающих ответственность за вовлечение в терроризм, в УК РФ отсутствует самостоятельная статья о пропаганде терроризма. Под пропагандой терроризма понимается «распространение материалов или информации, призывающих к осуществлению террористической деятельности либо обосновывающих или оправдывающих необходимость осуществления такой деятельности» (пп. «е» п. 2 ст. 3 Федерального закона от 6 марта 2006 г. № 35-ФЗ «О противодействии терроризму»³). В отличие от вовлечения в преступление террористической направленности, пропаганда терроризма

¹ См., напр.: Панюшкин А., Напара Г. Спасенная в Дагестане школьница рассказала о вербовке террористами [Электронный ресурс]. URL: <http://www.tvc.ru/news/show/id/109335> (05.03.2017).

² Подробнее см., напр.: Кибальник А., Суворов В. Акт международного терроризма – новое преступление против мира и безопасности человечества // Уголовное право. 2016. № 6. С. 37-42.

³ СПС КонсультантПлюс.

может быть обращена к неопределенному кругу лиц. В отличие от преступления, предусмотренного ст. 205.2 УК РФ («Публичные призывы к осуществлению террористической деятельности или публичное оправдание терроризма»), пропаганда необязательно должна быть публичной.

Изложенное позволяет сделать вывод, что уголовное законодательство о вовлечении в терроризм несовершенно. Обозначенные проблемы должны быть решены путем внесения изменений и дополнений в УК РФ и официальных разъяснений Пленума Верховного Суда РФ.

Даркович Н.А.,
студентка Витебского государственного университета имени П.М. Машерова
Darkovich N.A.,
female student Vitebsk State University named after P.M. Masherov

**СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ ЮВЕНАЛЬНОЙ ЮСТИЦИИ
В ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАНАХ И ПЕРСПЕКТИВЫ ЕЕ РАЗВИТИЯ
В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ
COMPARATIVE-LEGAL ANALYSIS OF JUVENAL JUSTICE
IN FOREIGN COUNTRIES AND PROSPECTS OF ITS DEVELOPMENT
IN THE REPUBLIC OF BELARUS**

***Аннотация.** В данной статье рассматриваются актуальные вопросы, касающиеся формирования ювенальной юстиции. Определяется значимость и эффективность деятельности ювенальной юстиции в различных странах мира. Проводится анализ ее разновидностей и внедрения данных моделей в зарубежное судопроизводство.*

***Ключевые слова:** ювенальная юстиция, ювенальные суды, англо-американская модель, континентальная модель, скандинавская модель, права ребенка, несовершеннолетний правонарушитель.*

***Abstract.** This article discusses current issues concerning the development of juvenile justice. Determined significance and effectiveness of the juvenile justice system in various countries of the world. The analysis of its versions and implementation of these models is carried out to foreign legal proceedings.*

***Key words:** juvenile judiciary, juvenile courts, English-American model, continental model, Scandinavian model, rights of the child, juvenile offender.*

Одним из инструментов защиты прав детей является формирование особого порядка судопроизводства в отношении несовершеннолетних, совершивших противоправные действия – ювенальная юстиция. Это особая система правосудия для несовершеннолетних, в основе которой лежит доктрина «*parens patrie*», согласно которой государство ведет себя как попечитель или ответственное лицо за несовершеннолетних, защищая их от опасного поведения и вредного окружения.

Ювенальная юстиция по родоначалию входит в научное направление – ювенология (лат. *juvenalis* – юный), которая является междисциплинарной областью знаний, связанной с изучением молодежи как социально-возрастной группы и объединяющей социологический, психологический, политологический, правовой, культурологический подходы. Отсюда ювенальная юстиция является составной частью ювенологии¹.

Система ювенальной юстиции (англ. *juvenile justice system*) – сеть учреждений и организаций, совместно работающих с несовершеннолетними правонарушителями, деятельность которых осуществляется на основе законоположений и процессуальных норм, регламентирующих обращение с несовершеннолетними. Эти учреждения и организации включают в себя полицию, суды, прокуроров, обвинителей, пенитенциарные учреждения, службу пробации и управления исправительных учреждений для несовершеннолетних².

В самом начале существования судов для несовершеннолетних автономная ювенальная юстиция была создана в США, Канаде, Англии, Бельгии, Франции, Греции, Нидерландах, России, Польше, Венгрии, Египте, Японии, Австралии, Новой Зеландии.

С 1870-х гг. граждане американского города Бостона Кук и Аугустус начали предлагать судьям не применять к несовершеннолетним, способным встать на путь исправления, наказания, а передавать их под присмотр органов попечительского надзора. Для рассмотрения дел о несовершеннолетних было введено новое понятие «виновный», «правонарушитель» (англ. *delinquent*), отличающееся от понятия «преступник» (англ. *criminal*), нашел закрепление статус несовершеннолетнего правонарушителя, который стал субъектом ювенальной юстиции. Позднее идея ювенальной юстиции получила развитие в Великобритании, где в 1908 г. была принята серия законов о детях и молодежи. Во Франции первый ювенальный суд был учрежден в 1914 г. на основе опыта США, а затем и в других европейских странах³.

Первый суд по делам несовершеннолетних в Российской империи был открыт в Санкт-Петербурге 1910 г. Далее распространение новой судебной системы было очень быстрым. Достаточно сказать, что в 1917 г. такие суды действовали в Москве, Харькове, Киеве, Одессе, Риге, Томске, Саратове. Функции судьи по делам несовершеннолетних осуществлял специальный мировой судья. К его компетенции относились дела о преступлениях несовершеннолетних, а также взрослых подстрекателей подростков. Судья этого суда осуществлял судебный надзор за работой учреждений, принимающих на себя заботу о малолетних преступниках. Тем не менее автономная российская ювенальная юстиция перестала существовать по декрету Совнаркома

¹ Ювенология [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://ru.wikipedia.org/wiki/ Ювенология](https://ru.wikipedia.org/wiki/Ювенология). Дата доступа: 04.03.2017.

² Ювенальная юстиция [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://ru.wikipedia.org/wiki/ Ювенальная_юстиция](https://ru.wikipedia.org/wiki/Ювенальная_юстиция). Дата доступа: 04.03.2017.

³ История [Электронный ресурс]. Режим доступа: [https://ru.wikipedia.org/wiki / Ювенальная_юстиция](https://ru.wikipedia.org/wiki/Ювенальная_юстиция). Дата доступа: 04.03.2017.

России от 17 января 1918 г. и была заменена на другую систему, которая, по мнению ее создателей, мыслилась более гуманной, более приспособленной к обращению с детьми и подростками. Однако почти полное отсутствие соответствующих знаний и опыта, тем более в судебной деятельности, неизбежно привело к юридическому нигилизму¹.

Сегодня ювенальные суды функционируют более чем в 60 странах мира. Причем следует отметить, что при создании судов по делам несовершеннолетних сразу обнаружился неодинаковый подход в разных странах к виду указанной юрисдикции.

К настоящему времени в мире сложилось несколько моделей ювенальной юстиции: англо-американская, континентальная и скандинавская, в ряде стран ювенальная юстиция считается частью ювенальной системы органов и общественных организаций, занимающихся вопросами семьи и правами детей².

Французская система правосудия в отношении несовершеннолетних является образцом континентальной модели, наиболее ярко воплощая такие ее черты, как четкое разграничение компетенции судебных органов, органов предварительного следствия, регламентация судебной процедуры. Поскольку уголовный кодекс Франции прямо устанавливает, что несовершеннолетние лица, признанные виновными в совершении преступлений, становятся объектом защиты, помощи, надзора и воспитания при условиях и в порядке, установленном отдельным законом, правовую основу французской ювенальной юстиции составляет Закон № 45–174 от 2 февраля 1945 г.³

Суды по делам несовершеннолетних в Германии не являются обособленными судебными органами, а представляют собой специализированные отделы общеуголовного суда, однако со значительной долей автономности (особый состав и структура судов, специальная подсудность, собственная правовая база, особые принципы судопроизводства). Изучением личности несовершеннолетнего занимается в Германии специально созданная служба – Служба по оказанию судебной помощи несовершеннолетним, которая по результатам своей деятельности представляет отчет прокурору, полиции и суду⁴.

В основе ювенальной юстиции Германии лежит идея перевоспитания несовершеннолетнего преступника и дальнейшая его социализация, а прекращение уголовного преследования с применением соответствующих мер, непосредственно связано с профилактикой преступности и направлено на достижение специальной превенции. Все виды правонарушений и преступлений несовершеннолетних в континентальной правовой системе подсудны

¹ Мельникова Э.Б. Ювенальная юстиция: Проблемы уголовного права, уголовного процесса и криминологии: Учеб. пособие. – М.: Дело, 2001. С. 112-113.

² Там же.

³ Сравнительно-правовой анализ англосаксонской и континентальной моделей действующего ювенального права // Актуальные проблемы международного ювенального права: материалы всероссийской научной практической конференции, Волгоград, 15 марта 2006 г. / Волгоград. гос. ун-т; редкол.: М.И. Фетюхин (отв. ред.) [и др.]. – Волгоград, 2006. С. 197-202.

⁴ Сулейманова С.Т. Ювенальная юстиция в эпоху постмодернизма // Известия высших учебных заведений. Поволжский регион. 2007. № 4. С. 117.

только специализированным ювенальным судам, и передача дел для рассмотрения судам общей юрисдикции не допускается.

Функцию защиты детей от семейного насилия во многих странах мира выполняют не правоохранительные органы в сотрудничестве с органами опеки, попечительства, местного самоуправления, а специалисты по социальной работе. Социальный работник имеет полное законное право предъявить к виновным строгие требования. В США, ФРГ, Голландии, Великобритании специалисты по социальной работе наделены широкими полномочиями (вплоть до возбуждения уголовного дела и ходатайства об отчуждении ребенка от родителей). Социальная работа с несовершеннолетними жертвами насилия за рубежом опирается на практику оповещения. Любой человек по собственной инициативе может поставить в известность социальную службу, призванную заниматься защитой детей, или полицию о случае или подозрении на факт насилия над ребенком в семье. Социальные работники расследуют дело, в течение 48 часов вступают вместе с полицейским и медработником в контакт с семьей (если случай очень тяжелый – немедленно)¹.

Однако при изучении зарубежного опыта неплохо было бы учесть реальные данные, подтверждающие высокий уровень молодежной преступности в этих странах, где уже не одно десятилетие действует ювенальная юстиция. Например, во Франции уровень несовершеннолетней преступности вырос в несколько раз, поскольку мягкие условия ювенального правосудия порождают в детях чувство безнаказанности. Во Франции почти каждый второй лишен своих родительских прав в силу каких-либо ложных причин и мотивов, но, по мнению ювенальной юстиции, данное изъятие детей является законным.

В Германии волна молодежной преступности продолжает нарастать. Канцлер Германии Ангела Меркель предложила ужесточить наказания для малолетних преступников, так как дела очень плохи: 43 % преступлений в Германии совершаются лицами моложе 21 года – по немецким меркам, несовершеннолетними, – которые могут рассчитывать на милость правосудия. В Европе за последние 10 лет число преступлений, совершенных несовершеннолетними, возросло на 30 %. Лидер подростковой преступности – США. Здесь убийства, совершенные подростками, происходят в 70 раз чаще, чем во Франции или Англии, и в 10 раз чаще, чем в Канаде. Это связано, прежде всего, с тем, что здесь свободно продается оружие².

Еще одним печальным примером может послужить сложившаяся ситуация в Финляндии. В данной стране органы ювенальной юстиции представляют собой мощный механизм уничтожения семьи как главного социального института общества. В Финляндии также часты случаи, когда чиновники считают тех или иных родителей (родителей-одиночек, малоимущих

¹ Зарубежная практика защиты прав ребенка. Справка [Электронный ресурс]. Режим доступа: https://ria.ru/pravo_spravki/20100317/214971297.html. Дата доступа: 04.03.2017.

² Осторожно: на пороге ювенальная юстиция! [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.pro-life.by/antisemeynye-tehnologii/yuvenal-naya-yustitsiya/ostorozhno-na-poroge-yuvenal-naya-yustitsiya/>. Дата доступа: 04.03.2017.

или иммигрантов) неспособными исполнять свои обязанности. За последнее время было несколько случаев с изъятием детей из семей, где хотя бы один из родителей имеет российское происхождение. В Финляндии 5,5 миллиона жителей, и из них один процент – около 55 тысяч – русскоязычные. По данным организации «Русские матери», за последние несколько лет из русскоязычных семей был изъят 51 ребенок. В целом же по Финляндии в год забирают из семей около 3,5 тысячи детей¹.

В Беларуси уже с начала 90-х начались активные дискуссии о необходимости создания ювенальной юстиции в стране. Эксперты отмечали факты роста детской преступности и отсутствия эффективной системы профилактики правонарушений среди несовершеннолетних. Следует отметить, что уже был разработан Проект Концепции ювенальной юстиции при поддержке Представительства Детского Фонда ООН (ЮНИСЕФ) белорусскими специалистами, но так и не был принят и рассмотрен. Соответственно в Беларуси все еще фактически функционирует частично обновленная советская предупредительно-наказательная модель системы профилактики правонарушений несовершеннолетних, где преобладает ориентация на наказание, превентивный контроль и индивидуально-профилактическую работу с несовершеннолетними правонарушителями при недостаточном внимании к мерам ранней социальной профилактики, социальной адаптации, восстановительного ювенального правосудия².

В Российской Федерации политика внедрения института ювенальной юстиции также проводилась вплоть до 2010 г. Обратимся к проекту Федерального закона «Об основах системы ювенальной юстиции», в котором сформулировано определение «ювенальная юстиция». В ст. 2 «под системой ювенальной юстиции понимается совокупность государственных органов, органов местного самоуправления, государственных и муниципальных учреждений, должностных лиц, неправительственных некоммерческих организаций, осуществляющих на основе установленных законом процедур действия, нацеленные на реализацию и обеспечение прав, свобод и законных интересов ребенка несовершеннолетнего»³.

Но в России практически все население активно выступило против введения ювенальной юстиции в судебную систему Российской Федерации. Именно в силу этих причин проект ФЗ № 38948-3 «О внесении дополнений в Федеральный конституционный закон «О судебной системе РФ» (в части создания ювенальных судов) был отклонен во втором чтении в Государственной Думе.

¹ Страны Скандинавии: Обратная сторона ювенальной юстиции [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://pravfond.ru/?module=articles&action=view&id=1612>. Дата доступа: 04.03.2017.

² Ювенальная юстиция по-белорусски [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://nmnby.eu/news/analytics/5291.html>. Дата доступа: 04.03.2017.

³ Проект Федерального закона об основах системы ювенальной юстиции [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://www.oprf.ru/ru/about/structure/structurenews/newsitem/13780?PHPSESSID=vfq6n1i8s4ms99vgtb2tu17ls3>. Дата доступа: 04.03.2017.

Однако 21 июня 2016г. Госдумой принят в окончательном, третьем чтении проект федерального закона № 953369-6 «О внесении изменений в Уголовный кодекс Российской Федерации и Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации по вопросам совершенствования оснований и порядка освобождения от уголовной ответственности». Таким образом, в ст. 116 Уголовного кодекса Российской Федерации введены новые квалифицирующие признаки: «за побои или совершение иных насильственных действий, причинивших физическую боль», которые теперь караются лишением свободы до 2 лет. Под близкими лицами понимаются родственники (супруг, супруга, родители, дети, усыновители, усыновленные (удочеренные) дети, родные братья и сестры, дедушки, бабушки, внуки), опекуны, попечители, а также лица, состоящие в свойстве с лицом, совершившим деяние, предусмотренное настоящей статьей, или лица, ведущие с ним общее хозяйство¹.

Поскольку право на воспитание предполагает применение родителями физических наказаний, продвигаемый в Госдуме закон нарушает конституционное право родителей воспитывать своих детей (ст. 38 Конституции РФ), как считают противники данного закона. Кроме того, новая норма явно идет вразрез с принципами семейного права. Согласно п. 1 ст. 1 Семейного кодекса РФ (далее – СК) «семейное законодательство исходит из... недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в дела семьи, обеспечения беспрепятственного осуществления членами семьи своих прав»². Право воспитывать ребенка – ключевое родительское право. Запрещая те или иные методы воспитания детей, государство вторгается в сферу семейной жизни и применяет публично-правовые методы к регулированию частных неимущественных отношений, что абсолютно недопустимо³.

Все это доказывает, что ювенальная юстиция западного образца, которая призывает к снисходительному и слишком терпимому отношению по отношению к малолетним правонарушителям, приводит их к молодежной преступности. Очевидно, что в идеологии ювенальной системы родная семья не имеет какой-либо особенной ценности. Это просто среда, в которой протекает жизнь ребенка, и любой внешний наблюдатель, уполномоченный от государства, может квалифицированно определить, что нахождение в этой семье ребенку вредит, изъять ребенка из семьи и передать другим взрослым, которые будут лучше учитывать его интересы. Таким образом, ювенальная философия подразумевает, что дети принадлежат не родителям, а государству.

Сторонники внедрения ювенальной юстиции считают, что она будет способствовать защите прав ребенка, а противники видят в ней возможность увеличения случаев изъятия детей у родителей.

¹ Уголовный кодекс Российской Федерации: принят Государственной Думой 24 мая 1996 г.: одобрен Советом Федерации 5 июня 1996 г.: с изм. и доп.: текст по состоянию на 5 марта 2017 г. // Информационно-правовое обеспечение. Гарант [Электронный ресурс] / ООО НПП «Гарант-Сервис-Университет». – М., 2017.

² Семейный кодекс Российской Федерации 29.12.1995 № 223-ФЗ: с изм. и доп.: текст по состоянию на 5 марта 2017 [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс. Россия / ООО «ЮрСпектр» Научный центр правовой информации при Министерстве юстиции Российской Федерации. – М., 2017.

³ Тюрьма за воспитание? О запрете телесных наказаний детей [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://ruskline.ru/analitika/2016/06/20/tyurma_za_vospitanie_o_zaprete_telesnyh_nakazaniy_detey. 04.03.2017.

Егорова Н.А.,
д-р. юрид. наук, профессор кафедры уголовного права
Волгоградской академии МВД России

Egorova N.A.,
Dr. jurid. Sci., Professor of the Department of Criminal Law Volgograd
Academy of the Ministry of Internal Affairs of Russia

**МОШЕННИЧЕСТВО В СФЕРЕ КРЕДИТОВАНИЯ: ВОПРОСЫ
КВАЛИФИКАЦИИ (ПО МАТЕРИАЛАМ СУДЕБНОЙ ПРАКТИКИ)
FRAUD LASING: QUESTIONS OF QUALIFICATION (ON MATERIALS
OF JUDICIAL PRACTICE)**

Аннотация. В статье на основе проведенного автором изучения материалов судебной практики рассматриваются актуальные вопросы квалификации мошенничества в сфере кредитования.

Ключевые слова: мошенничество в сфере кредитования, кредитный договор, договор займа, денежные средства, заведомо ложные сведения, недостоверные сведения, заемщик.

Abstract. In the article on the basis of the study of judiciary practice current issues of qualification of fraud in lending are considered.

Key words: fraud in lending, credit agreement, loan agreement, cash, false information, inaccurate information, the borrower.

И в науке, и в правоприменительной деятельности в целом не вызывает сомнений, что мошенничество в сфере кредитования (ст. 159.1 УК РФ) посягает на отношения собственности (или, как уточняется в литературе, «общественные отношения собственности кредитора»)¹, выступающие в качестве основного объекта, и общественные отношения, обеспечивающие установленный законодательством порядок кредитования² (дополнительный объект).

Вопрос о видах общественных отношений, являющихся дополнительным объектом и предопределяющих сферу совершения данного преступления, имеет большое практическое значение, но решается неоднозначно. Одни авторы ограничивают сферу действия ч. 1 ст. 159.1 УК РФ отношениями кредитования³, и к потерпевшим от данного преступления относят только банки и иные кредитные организации. Другие считают, что рассматриваемой нормой охраняются отношения и в рамках договора займа⁴, поскольку в диспо-

¹ Малинин В.Б., Лобочкая И.В. К вопросу об объекте состава преступления, предусмотренного ст. 159.1 УК РФ «Мошенничество в сфере кредитования» // Ленинградский юридический журнал. 2015. № 4. С. 195.

² См., напр.: Нудель С.Л. Особенности квалификации мошенничества в сфере кредитования // Российский следователь. 2013. № 13. С. 18.

³ См., напр.: Третьяк М.И. Мошенничество как преступление против собственности в современном уголовном праве. – М., 2014. С. 117-118.

⁴ См., напр.: Обобщение практики рассмотрения судами Республики Башкортостан уголовных дел о преступлениях, предусмотренных ст. 159.1-159.6 УК РФ (утв. Президиумом Верховного Суда Республики Башкортостан 12 февраля 2014 г.) [Электрон. ресурс]. URL: http://vs.bkr.sudrf.ru/modules.php?name=docum_sud&id=941 (20.07.2016). В дальнейшем – Обобщение ВС Республики Башкортостан.

зиции ч. 1 ст. 159.1 УК РФ упоминается не только банк, но и «иной кредитор»; нормы гражданского права, регулирующие отношения кредита и займа, весьма схожи¹.

Суждения в пользу второго варианта толкования ч. 1 ст. 159.1 УК РФ логически правильны, однако не находят безоговорочной поддержки у правоприменителей.

Так, в одном из обобщений судебной практики отмечается: *«Именно кредитный договор порождает денежное обязательство (ч. 1 ст. 819 ГК РФ), невыполнение которого, сопряженное с хищением, подпадает под действие данной статьи... Все, что не относится к кредиту, является займом (ст. 807 ГК), и выпадает из-под действия анализируемой нормы»².*

Однако практике известен и другой подход к данному вопросу. Например, «иными кредиторами» были признаны общество с ограниченной ответственностью, с которым виновный заключал договор денежного займа³; «организации (юридические лица), осуществляющие микрофинансовую деятельность в соответствии с действующим законодательством и предоставляющие микрозаймы заемщикам»⁴.

Считаем оптимальным (в силу его соответствия «букве» закона) следующий вариант толкования понятия «иной кредитор»: это «любая организация или лицо, заключившие договор займа в качестве кредитора (орган государственной власти, банковская, иная кредитная организация, организация, не являющаяся кредитной – предприятие, учреждение, предприниматель, частное лицо)»⁵.

С учетом сказанного, не может быть квалифицировано по ст. 159.1 УК РФ обманное приобретение имущества в рамках других (кроме кредита и займа) гражданско-правовых договоров – например купли-продажи товара в рассрочку⁶.

В силу прямого указания закона, предметом кредитного мошенничества могут быть только денежные средства. Представляется, что под денежными средствами в рассматриваемом составе следует понимать деньги как в наличной, так и в безналичной форме. Соглашаясь с утверждением о невоз-

¹ Смолин С. Актуальные вопросы квалификации мошенничества в кредитной сфере // Уголовное право. 2014. № 6. С. 65.

² Обобщение судебной практики по уголовным делам о преступлениях, предусмотренных ст. 159-159.6, 160 УК РФ, за 12 месяцев 2013 года, рассмотренных мировым судьей Вологодской области по судебному участку № 28 [Электрон. ресурс]. URL: http://28.vld.msudrf.ru/modules.php?id=2376&name=info_pages (19.01.2016).

³ Обобщение судебной практики по уголовным делам о мошенничестве (ст. 159-159.6 УК РФ) [Электрон. ресурс]. URL: http://pugachevsky.sar.sudrf.ru/modules.php?name=docum_sud&id=1837 (23.01.2016).

⁴ Справка по результатам обобщения практики рассмотрения районными (городскими) судами Ульяновской области уголовных дел о мошенничестве (ст. 159-159.6 УК РФ), решения по которым вступили в законную силу в 2013 г. (п. 1.3.) [Электрон. ресурс]. URL: http://uloblsud.ru/index.php?option=com_content&task=view&id=2984 (20.07.2016). В дальнейшем – Справка Ульяновского облсуда.

⁵ Справка по изучению судебной практики по уголовным делам о мошенничестве (ст. 159-159.6 УК РФ) (п. 1.2) [Электрон. ресурс]. http://oblsud.kam.sudrf.ru/modules.php?name=docum_sud&id=2487 (22.07.2016). В дальнейшем – справка Камчатского краевого суда.

⁶ См., напр.: Приговор мирового судьи судебного участка № 4 г. Черногорска Республики Хакасия (дата и номер дела обезличены) [Электрон. ресурс]. URL: <https://rospravosudie.com/court-sudebnyj-uchastok-mirovogo-sudi-4-g-chernogorska-s/act-213821105/> (21.12.2015).

возможности отнесения безналичных денег к вещам в гражданско-правовом смысле¹, полагаем, что такие деньги все же могут быть предметом рассматриваемого преступления, если учесть, что «традиционное понимание формы предмета преступления как вещи пережило свое время»². На практике, однако, случаи хищения безналичных денег иногда расцениваются как получение права на чужое имущество, и содеянное квалифицируется по ст. 159 УК РФ.

Т. из корыстных побуждений, с целью личной наживы, обратилась к сотруднику ЗАО «Банк Русский Стандарт» и, будучи осведомленной об условиях кредитования, умышленно сообщила специалисту банка заведомо ложные сведения о своем месте работы и заработной плате, а также представила личный паспорт. С учетом представленных Т. ложных сведений сотрудником ЗАО «Банк Русский Стандарт» был оформлен кредитный договор между ЗАО «Банк Русский Стандарт» и Т. на покупку карманного компьютера. Данный договор Т. подписала, подтвердив тем самым, что вся представленная ею информация является верной, полной и точной, осознавая, что собирается получить кредит незаконно, не имея намерения его вернуть. После этого сотрудниками банка было принято решение о предоставлении Т. в кредит денежных средств для оплаты приобретаемого товара. Завершая реализацию своего преступного умысла, Т., получив в магазине карманный компьютер, оплаченный полученными в кредит денежными средствами, обратила его в свою пользу, и в дальнейшем платежи по кредитному договору не производила, чего изначально ненамеревалась делать, причинив ЗАО «Банк Русский Стандарт» материальный ущерб»³.

В приговоре указанные действия Т. расценены как «приобретение права на чужое имущество путем обмана» и квалифицированы по ч. 1 ст. 159 УК РФ. Полагаем, что предметом преступления были деньги в безналичной форме, перечисленные банком за товар (компьютер) на счет торговой организации, и в данном случае могла быть применена ч. 1 ст. 159.1 УК РФ.

Специфика объективной стороны кредитного мошенничества состоит в том, что оно представляет собой изъятие и (или) обращение в пользу виновного или других лиц денежных средств путем обмана строго определенного вида⁴ (представления банку или иному кредитору значимых для заключения договора заведомо ложных и (или) недостоверных сведений в письменной форме⁵). Общественно опасные последствия кредитного мошенничества вы-

¹ См., напр.: Безверхов А.Г. Мошенничество и его виды: вопросы законодательной регламентации и квалификации // Уголовное право. 2015. № 5. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

² Бикмурзин М.П. Предмет преступления: теоретико-правовой анализ. – М., 2006. С. 55.

³ Приговор мирового судьи судебного участка 241 Серпуховского судебного района Московской области от 7 октября 2013 г. по делу № 1-41/2013 [Электрон. ресурс]. URL: <http://sudact.ru/magistrate/doc/7oNYFXogkQUr/> (21.12.2015).

⁴ По буквальному смыслу закона, злоупотребление доверием не является способом мошенничества в сфере кредитования, в связи с чем трудно согласиться с характеристикой способа такого мошенничества, как обмана или злоупотребления доверием (см., напр.: Нудель С.Л. Указ. соч. С. 19).

⁵ Мы солидарны с мнением о необходимости различения понятий «представление» и «сообщение» сведений. Первое предполагает передачу информации в письменной форме, второе – в устной (см., напр.: Малинин В.Б., Лобоккая И.В. Указ. соч. С. 174-175). При оформлении документов, необходимых для получе-

ражаются в виде прямого имущественного ущерба кредитору (проценты не учитываются¹, поскольку представляют собой упущенную выгоду).

Один из спорных вопросов – толкование терминов «недостоверные сведения» и «ложные сведения». В литературе высказано мнение, что указанные понятия «соотносятся между собой как целое и часть»². В обобщениях судебной практики отражена точка зрения, что «заведомо ложные» сведения – это сведения об имущественном положении, которые полностью не соответствуют действительности, «недостоверные» – сведения, которые в прошлом соответствовали действительности, но в дальнейшем утратили это качество³. В то же время сторонники такого подхода отмечают равнозначность указанных понятий⁴.

Нам более близка позиция, согласно которой в контексте ст. 159.1 УК РФ нет сколько-нибудь серьезных различий между этими понятиями⁵. На практике переданные виновным сведения нередко признаются одновременно «ложными» и «недостоверными»⁶. При представлении как ложных, так и недостоверных сведений кредитор вводится в заблуждение относительно обстоятельств, влияющих на принятие решения о передаче денежных средств виновному. Думается, недостоверные сведения отличаются от ложных только тем, что в первом случае заблуждение потерпевшего становится результатом умолчания о каких-либо юридически значимых фактах.

Частным случаем представления недостоверных сведений является и обман в личности (предъявление чужих документов, использование чужих персональных данных) – но только если обстоятельства, связанные с личностью самого злоумышленника, способны повлиять на принятие решения о заключении кредитного договора (например сведения о платежеспособности заемщика). Если виновный выдает себя за другое лицо исключительно с целью переложить на это лицо обязательства по погашению кредита, то

ния кредита, сотрудником кредитной организации на основании сведений, переданных злоумышленником в устной форме, имеет место представление сведений.

¹ См., напр.: Летников Ю., Тарбагаев А. Проблемы квалификации преступления, предусмотренного ст. 159.1 УК РФ // Уголовное право. 2014. № 6. С. 46.

В литературе высказана и противоположная (на наш взгляд, ошибочная) точка зрения по данному вопросу (см., напр.: Арсланбекова Э.К. Мошенничество в сфере кредитования // Вестник Дагестанского государственного ун-та. 2014. Вып. 2. С. 195; Нудель С.Л. Указ. соч. С. 20).

² Архипов А.В. Ошибки законодательного построения специальной нормы о мошенничестве при получении выплат // Правовые проблемы укрепления российской государственности: сб. ст. Ч. 66. Томск, 2015. С. 27.

³ См., напр., п. 1.4 Справки Камчатского краевого суда.

⁴ См.: п. 1.5 Справки Ульяновского облсуда.

⁵ См., напр.: Шеслер А. Мошенничество: проблемы реализации законодательных новелл // Уголовное право. 2013. № 2. С. 70.

⁶ См., напр.: Справка-обобщение изучения судебной практики рассмотрения судами Самарской области уголовных дел о преступлениях, предусмотренных ст. 159.1-159.6 УК РФ, отграничение от смежных составов. Практика назначения наказания [Электрон. ресурс]. URL: http://kuibyshesky.sam.sudrf.ru/modules.php?name=docum_sud&id=1387 (20.01.2016). В дальнейшем – Обобщение по Самарской области.

ст. 159.1 УК РФ применить нельзя¹. На практике, однако, такие тонкости не всегда учитываются².

При квалификации мошенничества в сфере кредитования по субъекту возникает вопрос о содержании понятия «заемщик» (по буквальному смыслу закона, именно данное лицо является исполнителем такого хищения). В строгом смысле слова на момент обращения с целью получения кредита, представления банку или иному кредитору заведомо ложных и (или) недостоверных сведений и до заключения договора злоумышленник юридически (т.е. в соответствии со ст. 819 ГК РФ) еще не является заемщиком. В этой связи внесены предложения об изменении редакции ч. 1 ст. 159.1 УК РФ посредством исключения из нее указания на заемщика³. Следует отметить, что данная проблема более теоретическая, нежели практическая – правоприменители толкуют понятие «заемщик» расширительно, понимая под заемщиком лицо, обратившееся с просьбой о кредите к банку или иному кредитору.

Поскольку юридический факт заключения договора кредитования (займа) необязателен для констатации преступления, предусмотренного ст. 159.1 УК РФ, субъект данного преступления вряд ли можно назвать специальным (за исключением субъекта того же деяния, совершенного лицом с использованием своего служебного положения – ч. 3 ст. 159.1 УК РФ) – таковым может быть любое лицо, пытающееся фактически выступить в качестве заемщика или представителя заемщика – реально существующего юридического лица.

В обобщениях судебной практики можно встретить и иную позицию, согласно которой субъект мошенничества в сфере кредитования – специальный⁴. По причинам, указанным выше, считаем такую позицию весьма спорной.

Практике известны случаи мошеннического получения кредитов посредством использования заемщиков, введенных в заблуждение другими лицами. Последние с кредиторами, как правило, не контактируют и в качестве заемщиков не выступают, заемщик же действует невиновно. Следовательно, лица, обманувшие такого заемщика, а через них – и кредиторов, должны считаться посредственными исполнителями мошенничества в сфере кредитования. Как уже отмечалось, в составе кредитного мошенничества нет оснований считать заемщика специальным субъектом, поэтому указанные лица могут быть признаны исполнителями данного преступления, и их действия квалифицированы по ст. 159.1 УК РФ без ссылки на ст. 33 УК РФ. Изучение материалов судебной практики показало, что действия таких посредственных причинителей квалифицируются по ст. 159 УК РФ⁵.

¹ См., напр.: Савин С.В., Рузин С.Е. Проблемы применения специальных составов мошенничества при квалификации преступных деяний // Вестник Омского ун-та. Серия «Право». 2014. № 1. С. 196-197.

² См., напр.: Приговор мирового судьи судебного участка № 147 Нефтегорского судебного района Самарской области от 15 октября 2013 г. по делу № 1-64/2013 [Электрон. ресурс]. URL: <http://sudact.ru/magistrate/doc/vVZPUjzWPCHQ/> (21.12.2015).

³ См., напр.: Шевелева С. Проблемы применения ст. 159.1 УК РФ // Уголовное право. 2013. № 6. С. 70; Смолин С. Указ. соч. С. 67-68.

⁴ См., напр.: Обобщение по Самарской области.

⁵ См., напр.: Приговор мирового судьи судебного участка № 88 Автозаводского судебного района г. Тольятти Самарской области от 24 марта 2014 г. по делу № 1-27/2014 [Электрон. ресурс]. URL: <https://rospravosudie.com/court-sudebnyj-uchastok-88-samarskoj-oblasti-s/act-216963505/> (21.12.2015).

Достаточно сложен вопрос о квалификации мошенничества в сфере кредитования как совершенного группой лиц по предварительному сговору (ч. 2 ст. 159.1 УК РФ). По смыслу закона (ч. 2 ст. 33, ч. 2 ст. 35, ч. 1 ст. 159.1 УК РФ), данный квалифицирующий признак может быть вменен только при совершении преступления двумя или более лицами, выступающими именно в качестве заемщиков (должников) по кредитному договору (договору займа), ведь только такие лица способны непосредственно полностью или частично выполнить объективную сторону мошенничества в сфере кредитования.

В судебной практике названный признак вменяется и случаях, когда в роли заемщика выступал только один соучастник, а остальные (в том числе неустановленные лица) выполняли иные функции (разрабатывали план совершения преступления, выбирали кредитное учреждение, изготавливали подложные документы и пр.)¹.

Актуален вопрос о квалификации кредитного мошенничества по совокупности со ст. 327 УК РФ. Как уже отмечалось, для мошенничества в сфере кредитования обязателен так называемый «документальный» обман. Согласно действующим официальным разъяснениям Пленума Верховного Суда РФ, квалификация содеянного зависит от того, использовал ли виновный официальный документ, изготовленный им самим либо другим лицом. Следуя логике п. 6 и п. 7 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27 декабря 2007 г. № 51 «О судебной практике по делам о мошенничестве, присвоении и растрате»², в первом случае содеянное должно квалифицироваться по ч. 1 ст. 327 и соответствующей части ст. 159.1 УК РФ (со ссылкой на ч. 1 ст. 30 УК РФ, если имело место приготовление к мошенничеству, предусмотренному ч. 3 или ч. 4 ст. 159.1 УК РФ; или на ч. 3 ст. 30 УК РФ, если совершено покушение на мошенничество). Если же для совершения кредитного мошенничества виновный использует заведомо поддельный документ, изготовленный другим лицом (см. ч. 3 ст. 327 УК РФ), то совокупности преступлений нет, и содеянное полностью охватывается составом мошенничества.

В науке уголовного права (А.В. Наумов, Ю.А. Красиков) считается, что совокупность преступлений отсутствует, когда преступление, являющееся частью составного, наказывается менее строго, чем составное; если же верхний предел санкции за первое преступление («часть») равен верхнему пределу санкции за составное преступление («целое») или превышает этот предел, содеянное надлежит квалифицировать по совокупности³.

Действия, предусмотренные ч. 3 ст. 327 УК РФ, представляют собой часть кредитного мошенничества. Однако санкция ч. 1 ст. 159.1 УК РФ менее строгая, чем санкция ч. 3 ст. 327 УК РФ, поэтому использование заведомо подложного документа не может быть охвачено основным составом кредит-

¹ См., напр.: Обобщение по Самарской области; Габдрахманов Ф.В., Макаров Р.В., Матвеев С.А., Прыгунова Е.В. Уголовная ответственность за мошенничество в сфере кредитования: проблемы правоприменения // Крымский научный вестник. 2016. № 2. С. 48-49.

² В дальнейшем – постановление ПВС РФ от 27.12.2007 № 51.

³ Приводится по: Иногамова-Хегай Л.В. Конкуренция уголовно-правовых норм при квалификации преступлений. – М., 2002. С. 119.

ного мошенничества¹. На практике это, как правило, не учитывается. По данным Л.В. Лобановой и С.М. Мкртчян, «случаи одновременного применения ст. 159.1 и ч. 3 ст. 327 УК РФ в отношении одного и того же эпизода хищения фактически не встречаются»².

Противоположный тип ошибок – вменение только незаконных действий с официальными документами без квалификации по ст. 159.1 УК РФ при неоконченном мошенничестве³.

Таким образом, изучение судебной практики по делам о мошенничестве в сфере кредитования показало, что многие квалификационные проблемы обусловлены проведенной в 2012 г. неудачной дифференциацией оснований ответственности за мошенничество, что вызвало недостаточную определенность новых специальных норм, их конкуренцию между собой и со ст. 159 УК РФ. В этой связи давно назрела необходимость принятия новой редакции постановления ПВС РФ от 27.12.2007 № 51.

Кадырова П.Х.,
студентка Астраханского филиала Международного юридического института
Пчелкина Е.В.,
канд. юрид. наук, зав.кафедрой уголовно-правовых дисциплин Астраханского филиала Международного юридического института
Kadyrova P.Kh.,
female student Astrakhan branch of the International Law Institute
Pchelkina E.V.,
Cand. jurid. Sci., Head of the Department of Criminal Law Disciplines Astrakhan branch of the International Law Institute

СОВРЕМЕННЫЕ ТЕНДЕНЦИИ ИНСТИТУТА СМЕРТНОЙ КАЗНИ В РОССИИ MODERN TRENDS IN THE INSTITUTE OF THE DEATH PENALTY IN RUSSIA

Аннотация. В статье рассматривается одна из мер наказания, существовавших в истории права России, – смертная казнь. Авторы анализируют положение исследуемого института, которое развилось в Российской

¹ Такая позиция получила обоснование в литературе (см., напр.: Шеслер А. Указ. соч. С. 71; Яни П. Специальные виды мошенничества. Статья первая // Законность. 2015. № 3. С. 52). Вместе с тем некоторые авторы считают полностью применимыми приведенные разъяснения высшей судебной инстанции в условиях нового законодательства о мошенничестве (см., напр.: Урда-М., Шевелева С. Указ. соч. С. 72).

² Лобанова Л.В., Мкртчян С.М. Позиция Пленума Верховного Суда РФ по некоторым вопросам квалификации мошенничества нуждается в изменении // Уголовное право. 2015. № 5. – Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс». См. также: Приговор мирового судьи судебного участка № 1 г. Кызыл Республики Тыва от 6 ноября 2015 г. по делу № 1-60/2015 [Электрон. ресурс]. URL: <https://rospravosudie.com/court-sudebnyj-uchastok-mirovogo-sudi-1-centralnyj-g-kyzyla-respubliki-tyva-s/act-224575778/> (05.01.2016).

³ Обобщение ВС Республики Башкортостан [Электрон. ресурс]. URL: http://vs.bkr.sudrf.ru/modules.php?name=docum_sud&id=941 (21.07.2016).

Федерации после введения моратория на высшую меру наказания, подчеркивая проблематичность подхода к смертной казни, акцентируя внимание на многоаспектности данной проблемы.

Ключевые слова: смертная казнь, преступление, наказание, осужденный к смертной казни.

Abstract. *The article considers one of the punishment measures that existed in the history of the law of Russia – the death penalty. The authors analyze the situation of the research institute that developed in the Russian Federation after the introduction of the moratorium on the death penalty, emphasizing the problematic approach to the death penalty, emphasizing the multifaceted nature of the problem.*

Key words: *death penalty, crime, punishment condemned to death.*

Европейская конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 г. установила, что никто не может быть намеренно лишен жизни иначе, как во исполнение смертного приговора, вынесенного судом за совершение преступления, в отношении которого законом предусмотрено такое наказание. Лишение жизни не рассматривается как нарушение ст. 2 Конвенции, когда оно является необходимым применением силы: для защиты лица от противоправного насилия; для осуществления законного содержания или предотвращения побега лица, заключенного под стражу; для подавления, в соответствии с законом, бунта или мятежа¹.

Протокол № 6 предусматривает, что смертная казнь отменяется; никто не может быть приговорен к смертной казни или казнен²; в законодательстве может быть предусмотрена смертная казнь за действия, совершенные во время войны или при неизбежной угрозе войны. Протокол № 6 стал первым документом международного права, сделавшим отмену смертной казни правовым обязательством государства, подписавшего и ратифицировавшего этот акт. Однако подписание и ратификация Протокола № 6 является правом, но не обязательностью суверенного государства.

Конституция РФ³ гласит, что смертная казнь, впредь до ее отмены может устанавливаться за особо тяжкие преступления против жизни. Как известно, в Российской Федерации данный вид наказания уже длительное время не применяется, но в качестве меры наказания в УК РФ⁴ продолжает сохраняться.

Неприменение смертной казни связано, прежде всего, со вступлением России в Совет Европы в 1996 г., когда наша страна взяла на себя ряд обязательств, в том числе отменить смертную казнь не только фактически, но и

¹ Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Рим, 4 ноября 1950 г.) (с изм. от 21 сентября 1970 г., 20 декабря 1971 г., 1 января, 6 ноября 1990 г., 11 мая 1994 г.) ETSN 005. Ст. 2.

² Протокол № 6 к Конвенции о защите прав человека и основных свобод относительно отмены смертной казни (Страсбург, 28 апреля 1983 г.) (с изм. от 11 мая 1994 г.) ETSN 114. Ст. 1.

³ Конституция РФ от 12.12.1993 (ред. от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // СЗ РФ. 04.08.2014. № 31. Ст. 20.

⁴ Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ (ред. от 17.04.2017) // СЗ РФ. 17.06.1996. № 25. Ст. 2954.

юридически, и подписала протокол, регламентирующий эту отмену (Протокол Россией до сих пор не ратифицирован). В ноябре 2009 г. Конституционный суд РФ продлил бессрочно мораторий на смертную казнь в России.

Конечно, можно с уверенностью сказать, что история российского уголовного права развивается в направлении отмены смертной казни. Возникает вопрос: «А созрели ли условия для отмены смертной казни в России»? Преждевременное решение об отмене смертной казни может привести к отрицательным последствиям, что дискредитирует отмену смертной казни и даже может вызвать восстановление ее, как это было уже не раз в истории нашего государства.

Перед государством уже многие годы стоит решение вопроса об отмене смертной казни. Нужна ли она? Смертная казнь – добро это или зло? Готово ли наше государство к отмене этого вида наказания? И имеем ли мы право отнимать жизнь у человека? Целью данного наказания является, прежде всего, обеспечение безопасности общества и своих граждан от наиболее опасных членов общества. Уместна ли гуманность?

Согласно действующему уголовному законодательству России, смертную казнь в порядке помилования можно заменить пожизненным лишением свободы или лишением свободы на срок 25 лет. Правда ли более гуманной мерой наказания по сравнению со смертной казнью является пожизненное лишение свободы? Лица, которые против смертной казни, выдвигают такой аргумент, говоря о том, что смертная казнь не достигает некоторых целей наказания, но ведь и пожизненное лишение свободы так же противоречит целям наказания, а конкретно восстановлению социальной справедливости и исправлению спецконтингента.

После отбытия осужденным установленного срока, он выходит на свободу. За это время многое изменится: утрата социальных связей; социальная несовместимость; изменится научно-технический прогресс, культура; утрата работоспособности. Общество с пренебрежением относится к таким людям, отвергает, избегает общения. Человеку становится психологически тяжело. В результате – повторные преступления, новые жертвы. Получается государство, сохраняя жизнь субъекту преступления, не может гарантировать полную безопасность обществу. Действительно, мы не можем с полной уверенностью сказать, что преступление не повторится. Возможно, за срок отбывания лицо исправился, но те социальные и психологические условия, в которые он попадает, после мест лишения свободы могут снова подвигнуть его на новые преступления, последствия которых нельзя никак предвидеть.

Понятие и применение смертной казни и в законодательстве стран мира неоднозначно. В одних – исследуемый вид наказания запрещен, в других – может применяться только при чрезвычайных обстоятельствах, в третьих сохранена в законе, но фактически не назначается уже многие годы. Но есть не мало стран, широко ее применяющих.

Рассуждения на тему смертной казни остаются актуальными с XIX в., когда в России заговорили об отмене «высшей меры наказания».

Считается, что основным вопросом смертной казни является спор ее противников и сторонников по поводу самого существования смертной казни. В связи с этим оформились и действуют два общественных «лагеря» – «за» и «против», формирующие общественное сознание по этому предмету.

Вопрос о лишении жизни очень серьезен, потому что жизнь человеку дается один раз. Лишая человека жизни, мы не даем ему возможность осознать то, что он сделал, а порой, пожизненное лишение свободы является гораздо большим моральным наказанием для души человека, чем смертная казнь. Постепенно осознавая всю тяжесть содеянного, любой человек испытывает душевные мучения, гораздо более сильные, чем любые физические. Смертная казнь просто прекращает жизнь, не воспитывая человека, и не служит примером для всех остальных.

Подтверждением этому служит сюжет новостного выпуска с мест лишения свободы, где осужденные на пожизненные наказания, сами признаются в том, что лучше бы их казнили, чем так жить.

Кроме этого, никто не вправе лишать другого человека жизни. Если взять внутреннее состояние человека, который лишает жизни другого человека, даже если это происходит в рамках закона, то мы увидим его внутреннее смятение, боль и отчуждение от жизни. Как человек может жить с таким грузом? Можно предположить, как подрывается психика человека, ему попросту становится тяжелее жить. Кто возьмет на себя ответственность расстреливать людей?

Такой субъект, как государство, выступает в качестве «вершителя судеб и жизней» и осуществляя смертную казнь. Государство путем лишения жизни человека вдруг само становится «преступником», но «преступником в законе», которое совершает так называемое «комфортабельное юридическое убийство». Тогда возникает вопрос: а может ли государство выступать в качестве палача, имеет ли право стоять на одной ступени с преступником, играя его же роль именно тогда, когда жертвой становится сам преступник, а преступником (убийцей) – само государство? В отличие от мести, субъектом возмездия является государство, которое актом смертной казни пытается участвовать в поддержании социальной справедливости. Как таковое, возмездие всегда предполагает определенную соизмеримость с деянием преступника, но от кары оно отличается моментом преступного деяния, как бы составляя с ним одно целое, которое распределено лишь во времени.

Нельзя исключать и человеческий фактор, который может по ошибке унести невинные души людей. Так, в США с 1973 г. 113 осужденных были освобождены из камер смертников после того, как были обнаружены доказательства их невиновности в преступлениях, за которые их приговорили к смертной казни. Многие из осужденных, проведя много лет в камере смертников, уже стояли на самом пороге казни. В большинстве этих случаев обвинительный приговор был вынесен в результате неправомерных действий со стороны прокуратуры или полиции; принятия судом недостоверных свидетельских показаний, улик или признаний; а также недостаточного профес-

сионализма защитников. Ряд заключенных в США были казнены, несмотря на серьезные сомнения в их виновности¹.

Бытует мнение о том, что преступника нужно казнить, потому что общество, при условии пожизненного заключения, будет обязано тратить на его содержание. Это в корне не верно. Экономическая целесообразность не может влиять на принятие решения о чьей-то жизни и смерти.

Если рассматривать смертную казнь как средство для сдерживания преступлений, то полагаю, что смертная казнь просто порождает страх, а не воспитывает человека. Люди будут бояться, но лишь 5-10,0 % убийств являются заранее обдуманными, а если они и подготавливаются заранее, то, как правило, совершают их люди психически нездоровые и под воздействием каких-то внутренних факторов, которые никак не связаны с мыслями о возмездии. Остальные 85-90,0 % убийств совершаются в состоянии аффекта или псевдо-аффекта, т.е. преступник осознает последствия уже после совершения преступления².

Мысль об оправдании властями такого вида наказания, как смертная казнь, сама по себе противоречит истинным представлениям о правах человека. Значение прав человека как раз и заключается в том, что не все средства можно использовать для защиты общества, так как их применение нарушает ценности, защищаемые обществом, как раз те ценности, которые общество намерено защищать. Смертная казнь – это есть ошибка во всех случаях ее применения.

Согласимся с Кучвалской И.В., – ... смертная казнь – это полное отрицание прав человека. Она нарушает право на жизнь, заложенное во Всеобщей декларации прав человека. Она представляет собой крайне жестокий, бесчеловечный и унижающий достоинство вид наказания³.

Смертная казнь не способна сократить число совершаемых преступлений или снизить уровень политического насилия. Никогда и никто еще не доказал тот факт, что ее применение более эффективно предотвращает преступность, чем другие виды наказания.

Отличие смертной казни от других нарушений прав человека (например пыток) состоит в том, что ее обычно не скрывают и не отрицают – она является частью правовой системы той или иной страны. Невзирая на то, что многие страны отменяют смертную казнь, данный вид наказания все еще имеется в законодательстве более половины стран мира. В этих странах государство может казнить мужчин и женщин, а согласно некоторым законам, несовершеннолетних.

Не имеет значения, на какую причину ссылается правительство или какой метод используется при приведении смертного приговора в исполнение,

¹ Квашис В.Е. Смертная казнь в США // Государство и право. 2006. № 9. С. 102-104.

² Кучвальская И.В. Что стоит за вопросом о смертной казни // Основы демократии и права. – Гомель, 2013.

³ Там же.

смертную казнь нельзя считать проблемой только уголовного правосудия. Смертная казнь – это проблема, которая касается прав человека¹.

Казнь преступника порождает иллюзию «очищения» общества и безопасности членов данного общества. Казнь не является оптимальным методом борьбы с преступностью.

Подводя итоги исследования, делаем вывод, смертная казнь не назначается и не применяется в настоящее время в Российской Федерации, но по-прежнему данный вид наказания существует в законодательстве нашего государства. Все вышесказанное настоятельно подтверждает необходимость ее отмены, что будет, в первую очередь, являться непосредственным доказательством стремления государства к гуманному регулированию правоотношений.

Каршгалиева Г.Т.,
студентка Астраханского филиала Международного юридического института

Пчелкина Е.В.,
канд. юрид. наук, зав.кафедрой уголовно-правовых дисциплин Астраханского филиала Международного юридического института

Смирнов А.В.,
канд. юрид. наук, доцент кафедры уголовно-правовых дисциплин Астраханского филиала Международного юридического института

Karshgalieva G.T.,
female student Astrakhan branch of the International Law Institute

Pchelkina E.V.,
Cand. jurid. Sci., Head of the Department of Criminal Law Disciplines Astrakhan branch of the International Law Institute

Smirnov A.V.,
Cand. jurid. Sci., Associate Professor of the Department of Criminal Law Disciplines Astrakhan branch of the International Law Institute

СОНЬКА ЗОЛОТАЯ РУЧКА – ВОРОВСКАЯ КОРОЛЕВА **SONKA GOLDEN HANDLE – THE VOROVSKY QUEEN**

***Аннотация.** В статье рассматривается личность королевы преступного мира Петербурга второй половины XIX в. – Соньки Золотой ручки.*

***Ключевые слова:** Сонька Золотая ручка, профессиональная преступность, преступник профессионал, преступление.*

***Abstract.** The article examines the identity of the Queen of the underworld of St. Petersburg in the second half of the 19th century – Sonya's Golden Hand.*

***Key words:** Sonya Gold pen, professional crime, professional criminal, crime.*

¹ Андреева А.С. К вопросу о смертной казни в России // Научное сообщество студентов XXI столетия. ГУМАНИТАРНЫЕ НАУКИ: Сб. ст. по мат. XX междунар. студ. науч.-практ. конф. – Новосибирск, 2014. № 5(20). URL: [http://sibac.info/archive/guman/5\(20\).pdf](http://sibac.info/archive/guman/5(20).pdf).

Сонька Золотая Ручка, она же Рубинштейн, она же Школьник, она же Бреннер, она же Блювштейн, урожденная Шейндля-Сура Соломониак. О ней и о ее талантах тогда и по настоящее время снимают фильмы и пишут интересные книги. Прозвище «Сонька Золотая ручка» говорило само за себя.



Точных сведений о жизни Софьи (Сони) нет, так как свое собственное жизнеописание она в значительной мере фальсифицировала. Официальные судебные документы имеют записи о том, что авантюристка родилась в 1846 г. в Варшавской губернии, в местечке Повонзки. В 1899 г. ее крестили. Она получила образование, свободно могла говорить на нескольких иностранных языках.

«Соньке Золотой ручке» до красавицы было далеко. Вот какие описания сохранились в документах (цитата): «Худощавая на вид, ростом 1 метр 53 см, лицо рябоватое, нос с широкими ноздрями умеренный, на правой щеке бородавка, волосы вьющиеся, русые; карие глаза, подвижные; слишком дерзка, разговорчива». Ее умение пользоваться различными париками и гримами, скрывали ее недостатки. Она ловко умела перевоплощаться и быть незаметной.

Молодая женщина с ловкостью умела завязать беседу, расположить к себе любого человека, была упорна в своих суждениях и доказательна, можно предположить, что Софья Блювштейн была тонким психологом. Еще тогда в 1860-1885 гг. большинство аристократов России и во многих европейских странах ее принимали за светскую даму, поэтому она без особого труда путешествовала по Европе и представлялась то баронессой, то графиней, то виконтессой. Ее принадлежность к знатному роду ни у кого сомнений не вызвала.

Сонька не растрчивала себя по мелочам. К каждому новому задуманному делу готовилась старательно, пытаясь предугадать все неожиданности, взвешивала все до мельчайших подробностей. Для ловкой мошенницы не существовало ни государственных границ, ни высоких заборов.

«Золотая Ручка» в основном занималась кражами в отелях, гостиницах, ювелирных магазинах, поездах. Грациозная и хорошо одетая, появлялась с чужим паспортом. Тщательно изучала расположение входов и выходов, а также коридоров и комнат, Сонька изобрела так называемый метод гостиничных краж под названием «гутен морген». Она надевала на свою обувь войлочные туфли, затем бесшумно двигалась по коридорам, проникая в чужой номер рано утром. Под крепким сном хозяина тихо «вычищала» его личность. Если же хозяин неожиданно просыпался – нарядная дама в дорожных украшениях, как бы не замечая «постороннего», начинала раздеваться, как бы по ошибке приняв номер за свой. Кончалось все мастерски разыгранным смущением и взаимными расшаркиваниями.

Сценарии ее афер – находка для голливудских сценаристов. В мае 1883 г. в ювелирном магазине она выдала себя за супругу известного психиатра, выбрав при этом коллекцию драгоценностей и попросив доставить их в

дом мужа. Когда же на следующий день ювелир явился с заказом, его скрутила пара санитаров и увезла в клинику, а психиатру Софья рассказала уже иную историю, о том, что ювелир оказался «мужем, помешавшимся на драгоценных камнях», которого надо срочно лечить. Воровка была уже далеко при прояснении всех обстоятельств.

В другом столичном ювелирном магазине аферистка появилась уже курляндской баронессой Софьи Буксгевден, и под благовидным предлогом «забыла» деньги дома, взяв выбранные украшения, отправилась «домой», оставив в залог – старика-отца и младенца с бонной. Спустя пару часов, когда баронессы с драгоценностями и след простыл, выяснилось, что «семейство» являлось актерами, нанятыми на Хитровке. Она любила «работать» в одиночку, иногда брала себе помощников, даже создала свою шайку и вошла в члены клуба уголовников под названием «Червонные валеты».

Легенда гласит, что умерла Сонька Золотая Ручка в преклонном возрасте. Похоронена в Москве на Ваганьковском кладбище, участок № 1. После ее смерти, утверждает легенда, на деньги одесских, неаполитанских и лондонских мошенников был заказан памятник у миланских зодчих и доставлен в Россию.

Мартынов Л.А.,
магистрант Астраханского государственного университета
Martynov L.A.,
graduate student Astrakhan State University

**РАЗБОЙ И ГРАБЕЖ В ИСТОРИИ ОТЕЧЕСТВЕННОГО
УГОЛОВНОГО ПРАВА
THE FIGHT AND ABROAD IN THE HISTORY OF DOMESTIC
CRIMINAL LAW**

***Аннотация.** Данная статья посвящена историческим аспектам развития разбоя и грабежа в отечественном уголовном праве. На протяжении всего периода развития общества грабежи и разбои являются одними из самых древних видов преступлений, а также одними из самых тяжких по своему составу. Данные виды преступлений проходят определенные этапы эволюции в дореволюционном уголовном законодательстве и актуальны в современном уголовном праве.*

***Ключевые слова:** грабеж, разбой, наказание, государство, ответственность.*

***Abstract.** This article is devoted to historical aspects of the development of robbery and robbery in domestic criminal law. Throughout the period of development of society looting and robberies are among the most ancient types of crimes, and also among the most serious in its composition. These types of crimes are certain stages of the ways of evolution in the pre-revolutionary criminal law and relevant in the modern criminal law.*

Key words: robbery, assault, punishment, state responsibility.

На протяжении всего периода развития общества грабежи и разбои являются одними из самых древних видов преступлений, а также одними из самых тяжких по своему составу. Впервые понятие о разбое на Руси было закреплено в первом писаном юридическом документе русского права «Русская Правда», где «убийство в разбое» упоминается как одно из самых тяжких преступлений. Данное преступление рассматривалось в Древней Руси как более опасная разновидность убийства, поскольку простое убийство совершалось «на пиру и в сваде» (открыто или в драке), а «убийство в разбое» – с тайным корыстным умыслом. Именно из-за участвовавших разбоев духовенство посоветовало Владимиру Красное Солнышко ввести смертную казнь за данное преступление, что он и сделал¹ в последующем. Новгородская Судная грамота (в ред. 1467 г.) содержит целый раздел под заголовком: «О суде и закладе на наездники и на грабежи», т.е. о суде и наказаниях за нападения и грабежи. В ст. 10-36 Новгородской Судной грамоты предусмотрена ответственность за наиболее тяжкие преступления, к которым отнесены: кража, разбой, грабеж, поджог, убийство и перечисляются субъекты этих преступлений: тать (вор), разбойник, грабешник, поджигатель, душегубец². Другие правовые меры борьбы с данным видом преступлений были закреплены в Псковской Судной грамоте (1397–1467 гг.), крупнейшем документе периода феодальной раздробленности на Руси, в нем такие преступления, как грабеж и разбой, относятся к наиболее тяжким преступлениям. Эти преступления часто сопровождалось убийством, и за них был предусмотрен очень высокий по тем временам штраф – 70 гривен (2–3 руб.). В Псковской Судной грамоте и других памятниках XV в. термин разбой сохранил значение неспровоцированного убийства с целью грабежа, вооруженной засады на дорогах с той же целью, а грабеж – это хищение имущества с применением насилия (с боем)³. Отличие грабежа от разбоя заключалось и в том, что грабеж – это открытое насильственное изъятие имущества, а разбой включал также посягательство на личность. Хотя по смыслу трактовки эти понятия очень схожи между собой, уже помимо основного совершения хищения посягали на личность. Также правовые документы о преступлениях, составили основу Судебника 1497 г. В первом крупном общерусском своде законов периода образования Русского централизованного государства наблюдается попытка классифицировать разбой: законом разбой отнесен к имущественному преступлению (т.е. преступление против собственности), и в то же время феодальной юстицией разбой рассматривается как уголовное преступление (преступление против личности). Периоду сословно-представительной монархии принадлежат также крупнейшие законодательные акты,

¹ Российское законодательство X–XX веков. Законодательство Древней Руси. – М., 1984. С. 120.

² Рогов В.А. История государства и права России IX – начала XX веков. – М.: Прогресс: Культура, 1995. С. 46.

³ Законодательные акты Русского государства во второй половине X – первой половине XVII в. – М.: Наука, 1986. С. 45.

регламентирующие ответственность за грабежи и разбои: Приговор о разбойных делах 1555 г., Указ о татевных делах 1555 г., Судебник 1550 г., Стоглав (сборник постановлений Церковно-земского собора 1551 г.), Указ о наказаниях татей и разбойников 1637 г., Указ о запрещении мировых сделок с разбойниками помимо судов 1646 г., Соборное Уложение 1649 г. Учреждаются Разбойный и Земский приказы. В этот период продолжает интенсивно развиваться уголовное право. Существенно меняется система преступлений, ужесточается и дифференцируется система наказаний. В Судебнике 1550 г. в ст. 25 впервые в русском законодательстве отражено стремление законодателя разграничить два состава преступления: грабеж как открытое похищение вещи, и разбой как хищение, связанное с насилием. Наказание за эти преступления определялось государем, «посмотря по человеку», т.е. в зависимости от социальной принадлежности¹. Доклады о разбоях вносились в центральное ведомство, являющееся прообразом Разбойного приказа. Считалось, что данный вид преступления наиболее всего затрагивал интересы государства (ст. 71). Важным этапом в развитии законодательства об уголовной ответственности за преступления рассматриваемого вида явилось Соборное Уложение 1649 г., где насильственное посягательство на чужую собственность получило закрепление в понятии грабежа и разбоя. По смыслу Уложения под разбоем понималось насильственное с опасностью для жизни завладение чужим имуществом, совершенное шайкой². Под грабежом понималось открытое хищение чужого имущества. Важной вехой развития законодательства о насильственном завладении чужого имущества явился Артикул воинский 1715 г. Петра I, он отражает уголовное законодательство периода становления абсолютизма Российского государства³. Так, гл. 21 «О зажигании, грабительстве и воровстве» включала имущественные преступления, за совершение которых были предусмотрены самые жестокие виды наказания. Действия виновного, совершившего разбойное нападение, признавались особо опасными, однако понятие разбоя отдельно выделено не было. Под грабежом понималось явное похищение чужого имущества, совершенное путем вооруженного насилия или без него⁴. В дореволюционной России понятие грабежа (ограбления) трактовалось не всегда достаточно четко. Так, в Уложении о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г. имеется глава четвертая, которая называется «О святотатстве, разрытии могил и ограблении мертвых тел». Законодателем тех лет подразумевалось, вероятно, что ограбить можно и мертвого. В главе четвертой отдельно выделялся грабеж, совершенный в церкви. Например, ст. 242 предусмотрена ответственность за различные виды грабежа, совершенные в церкви: «за ограбление церкви

¹ Титов Ю.П. Хрестоматия по истории государства и права России: 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Проспект, 2010. Судебник 1550 г. С. 42.

² Российское законодательство X–XX веков. Акты земских соборов. – М., 1985. Т. 3.

³ Титов Ю.П. Хрестоматия по истории государства и права России: 3-е изд., переработ., доп. – М.: Проспект, артикул Воинский. С. 182.

⁴ Владимиров-Буданов М.Ф. Обзор истории русского права: Учеб. пособие. – М.: Ростов н/Д, 2015. С. 200.

одним или несколькими с насилием ворвавшимися в оную людьми, хотя бы при том не было смертоубийства и не сделано никому увечья, виновные подвергаются...», за насильственное ограбление часовни, если при том не было смертоубийства и не сделано никому увечья, виновные приговариваются¹. В соответствии с Уложением и разъяснениями Сената, основное отличие разбоя от грабежа с насилием состояло в наличии опасности для жизни и здоровья потерпевших. Так, согласно ст. 2139 Уложения, под грабежом понимается: «во-первых, всякое у кого-либо отнятие принадлежащего ему или же находящегося у него имущества, с насилием или даже с угрозами, но такого рода, что сии угрозы и самое насильственное действие не представляли опасности ни для жизни, ни для здоровья, или свободы такого лица; во-вторых, всякое, хотя без угроз и насилия, но открытое похищение какого-либо имущества, в присутствии самого хозяина или других людей²». Если же «учинивший грабеж был вооружен, хотя и не употреблял сего оружия даже и для угроз ограбленному, то деяние его признается одним из видов разбоя» (ст. 2143). В ст. 2129 Уложения под разбоем «признается всякое на кого-либо для похищения, принадлежащего ему или находящегося у него имущества, нападение, когда оное учинено открытою силою с оружием или хотя и без оружия, но сопровождалось или убийством, или покушением на оное, или же нанесением увечья, ран, побоев или других телесных истязаний, или такого рода угрозами или иными действиями, от которых представлялась явная опасность для жизни, здоровья, или свободы лица или лиц, подвергавшихся нападению»³. В Уголовном Уложении 1903 г. понятие и признаки грабежа и разбоя отличаются от ранее существующих. Так, в данном Уложении, признанном «последним во времени принятия фундаментальным законодательным актом Российской империи в области материального уголовного права»⁴, статьи о преступлениях против собственности были отнесены к различным главам (разбой, например, к гл. XXXII). Открытое хищение чужого движимого имущества (наравне с тайным хищением) признавалось воровством (ст. 581), а «похищение чужого движимого имущества с целью присвоения посредством приведения в бессознательное состояние, телесного повреждения, насилия над личностью или наказуемой угрозы» признавалось разбоем (ст. 589). Резюмируя вышесказанное, можно выделить следующие этапы эволюции понятий грабежа и разбоя в дореволюционном уголовном законодательстве.

1. В период X–XV вв. под грабежом понималось открытое хищение чужого имущества, в т. ч. и совершенное с насилием. Под разбоем

¹ Российское законодательство X–XX вв. Законодательство Древней Руси. – М.: Евразийский открытый институт, 2009. С. 320.

² Маньков А.Г. Уложение о наказаниях уголовных и исправительных. 1845.

³ Таганцев Н.С. О преступлениях против жизни по русскому праву. – М.: СПб., 2007. С. 117.

⁴ Таганцев Н.С. Уголовное Уложение 22 марта 1903 г. С мотивами, извлеченными из объяснительной записки редакционной комиссии, Представления Министерства в Государственный Совет и журналов – особого совещания, особого присутствия департаментов и общего собрания Государственного Совета. – СПб.: 1904. 848 с.

понималось любое вооруженное нападение или убийство, совершенные с корыстным умыслом.

2. Середина XVI–XVIII в. (Судебник 1550 г., Соборное Уложение 1649 г.). Открытое хищение чужого имущества признавалось грабежом. Все формы насильственного завладения (хищения) имущества признавались разбоем.

3. В XIX в. впервые законодательно проводится разграничение между грабежом, совершенным с насилием, и разбоем по степени опасности насилия для жизни, здоровья или свободы потерпевшего. Для данного периода характерны также попытки законодателя (в Уложении 1903 г.) отнести открытое хищение чужого имущества к краже, а насильственный грабеж – к разбою.

Таким образом, основой формирования современных понятий грабежа, как открытого хищения чужого имущества, в т. ч. с насилием, не опасным для жизни или здоровья (или его угроза), и разбоя, как хищения чужого имущества, совершенного с применением насилия, опасного для жизни или здоровья, являются понятия грабежа и разбоя, сложившиеся в дореволюционный период развития уголовного законодательства России (сер. XIX в.).

Ораметов Э.Д.,

выпускник Витебского государственного университета им. П.М. Машерова

Orametov E.D.,

graduate Vitebsk State University. P.M. Masherov

О ПРОБЛЕМЕ УСТАНОВЛЕНИЯ ВОЗРАСТА НАЧАЛА УГОЛОВНОЙ ОТВЕТСТВЕННОСТИ ПО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ И ТУРКМЕНИСТАНА

ABOUT THE PROBLEM OF ESTABLISHMENT OF AGE ON BEGINNING CRIMINAL LIABILITY UNDER THE LEGISLATION OF THE REPUBLIC OF BELARUS AND TURKMENISTAN

***Аннотация.** Статья посвящена проблеме установления возраста начала уголовной ответственности по законодательству Республики Беларусь и Туркменистана. Опираясь на результаты анализа зарубежного и отечественного опыта, автор призывает к комплексному рассмотрению проблемы. Предупреждая вероятность уголовного рецидива лиц, отбывших уголовное наказание в подростковом возрасте, автор предостерегает от неоправданного снижения начального возрастного порога уголовной ответственности.*

***Ключевые слова:** возраст, уголовная ответственность, подросток, преступление, законодательство Республики Беларусь, законодательство Туркменистана, международно-правовые стандарты*

***Abstract.** The article is devoted to the problem of setting a minimum age of criminal responsibility under the legislation of the Republic of Belarus and Turkmenistan. Based on the analysis of the results of foreign and domestic experience, the au-*

thor calls for comprehensive consideration of the issue. Preventing criminal reoffending of the persons served their criminal sentence in adolescence the author warns against unfair decreasing a minimum age limit of criminal responsibility.

Key words: *age, criminal responsibility, teenager, crime, legislation of Republic of Belarus, legislation of Turkmenistan, international legal standards*

Как известно, уголовный закон не содержит специальной нормы, предусматривающей понятие возраста, он только указывает на возрастные границы наступления уголовной ответственности. Возраст как демографический признак используется в уголовном праве постольку, основываясь на нем, законодатель определяет границы определенной демографической группы, с тем чтобы в последующем сконструировать для нее специальные правила определения объема и содержания уголовной ответственности.

В современном белорусском и туркменском законодательстве, как и в законодательстве других постсоветских государств начиная с конца 50-х годов установлено два начальных возрастных предела уголовной ответственности: четырнадцать и шестнадцать лет. С наступлением шестнадцатилетнего возраста связывается обязанность лица нести ответственность за большинство нарушений уголовно-правового запрета; по достижении четырнадцати лет субъекты подлежат уголовной ответственности лишь за преступления, исчерпывающий перечень которых содержится в соответствующих статьях Уголовного кодекса.

При этом законодателем в перечень преступлений, ответственность за которые наступает с 14 лет, включены такие деяния, общественная опасность которых доступна пониманию и осознанию в этом возрасте.

Так, ч. 2 ст. 27 УК *Республики Беларусь* устанавливает, что лица, совершившие запрещенные Кодексом деяния в возрасте от 14 до 16 лет подлежат уголовной ответственности по 24 статьям: убийство (ст. 139); причинение смерти по неосторожности (ст. 144); умышленное причинение тяжкого телесного повреждения (ст. 147); умышленное причинение менее тяжкого телесного повреждения (ст. 149); изнасилование (ст. 166); насильственные действия сексуального характера (ст. 167); похищение человека (ст. 182); кражу (ст. 205); грабеж (ст. 206); разбой (ст. 207); вымогательство (ст. 208); хищение путем использования компьютерной техники (ст. 212); угон транспортного средства или маломерного судна (ст. 214); умышленное уничтожение либо повреждение имущества (ч. 2 и 3 ст. 218); захват заложника (ст. 291); хищение огнестрельного оружия, боеприпасов или взрывчатых веществ (ст. 294); умышленное приведение в негодность транспортного средства или путей сообщения (ст. 309); хищение наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров и аналогов (ст. 327); незаконный оборот наркотических средств, психотропных веществ, их прекурсоров или аналогов (ч. 2–5 ст. 328); хулиганство (ст. 339); заведомо ложное сообщение об опасности (ст. 340); осквернение сооружений и порчу имущества (ст. 341); побег из исправительного учреждения, исполняющего наказание в виде лишения свобо-

ды, арестного дома или из-под стражи (ст. 413); уклонение от отбывания наказания в виде ограничения свободы (ст. 415)¹.

Тяжкие и особо тяжкие преступления составляют в этом перечне более 70 %.

Часть 2 ст. 21 УК *Туркменистана* устанавливает 13 преступлений, за совершение которых подлежат уголовной ответственности лица, в возрасте от четырнадцати до шестнадцати лет: умышленное убийство (ст. 101), умышленное причинение тяжкого вреда здоровью (ст. 107), умышленное причинение вреда здоровью средней тяжести (ст. 108), изнасилование (ст. 134), кража (ст. 227), грабеж (ст. 230), разбой (ст. 231), вымогательство (ст. 232), неправомерное завладение чужим транспортным средством (ст. 234), умышленное уничтожение или повреждение имущества (ч. 2 ст. 235), хищение либо вымогательство оружия, боеприпасов, взрывчатых веществ и взрывных устройств (ст. 291), незаконное изготовление, переработка, приобретение, хранение, перевозка, пересылка наркотических средств или психотропных веществ с целью сбыта (ст. 292), хищение либо вымогательство наркотических средств или психотропных веществ (ст. 294)².

Устанавливая минимальный возраст уголовной ответственности, законодатель исходит из того, что подросток не может в полном объеме осознавать характер общественно опасных проявлений и, следовательно, нести за них ответственность до достижения определенной возрастной границы.

Само по себе законодательное ограничение возраста уголовной ответственности не может вызывать возражений. Разногласия в современной доктрине уголовного права возникают в связи с определением возрастной планки уголовной ответственности.

В последние годы в публикациях ученых и публичных выступлениях все озвучивается идея о необходимости снижения установленного в УК возраста начала уголовной ответственности.

Спектр выдвигаемых предложений весьма широк.

Так, А.А. Байбарин предлагает снизить минимальный возраст ответственности до одиннадцати лет³.

Ряд авторов предлагает установить уголовную ответственность за некоторые тяжкие и особо тяжкие преступления, начиная с двенадцати лет⁴.

¹ Уголовный кодекс Республики Беларусь: принят Палатой представителей 2 июня 1999 г.: одобрен. Советом Республики 24 июня 1999 г.: Текст Кодекса по состоянию на 15.02.2017 г. // Эталон – Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Республики Беларусь. – Минск, 2017.

² Уголовный кодекс Туркменистана / *Turkmenistan Criminal Code Russianpdf* [Электронный ресурс]. – Режим доступа: https://vk.com/doc46374717_439122987?hash=f0512a9aadb6919879&dl=c58eb82bca1674f4. Дата доступа: 15.02.2017.

³ Байбарин А.А. Уголовно-правовая дифференциация возраста: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Краснодар, 2009. С. 18.

⁴ Селезнева Н.А. Ответственность несовершеннолетних по уголовному праву России: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Н.А.Селезнева. – М., 2004. С. 6–7; Сараев Н.В. Общественно опасные деяния лиц, не достигших возраста уголовной ответственности, как криминологическая категория: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Ростов н/Д, 2007. С. 10.

Значительное число российских и белорусских исследователей¹, предлагает снизить возраст уголовной ответственности за тяжкие и (или) особо тяжкие преступления против личности до тринадцати лет.

Аргументация в пользу снижения возраста уголовной ответственности основана, прежде всего, на констатации неблагоприятной динамики общественно опасных деяний, совершенных лицами до достижения четырнадцатилетнего возраста. При этом подчеркивается, что для современных подростков характерно раннее взросление, приводящее к их способности уже в 12–13 лет осознавать фактическое и социальное значение своего поведения.

Следует отметить, что все эти предложения в значительной степени являются умозрительными. В основу их положены соображения, основывающиеся на уголовно-правовых интересах, но не на результатах глубоких социально-психологических исследований. Внятной позиции отечественной науки, которая могла бы обосновать нижнюю возрастную границу уголовной ответственности, в научной литературе, по сути, нет².

Кроме прочих аргументов, сторонники снижения возраста уголовной ответственности приводят позитивный, с их точки зрения, опыт ряда зарубежных стран.

Как известно, единообразного подхода в мире к этой проблеме нет, вот некоторые примеры по отдельным странам: Австралия, Ирландия, Швейцария – минимальный возраст уголовной ответственности – 7 лет; Шотландия – 8, Мальта – 9, Англия – 10, Турция – 11, Канада – 12, Франция – 13, Германия – 14, Финляндия – 15 лет³.

В отечественной уголовно-правовой истории нижний предел уголовной ответственности изменялся неоднократно.

Например, Судебник Великого княжества Литовского 1468 г., действовавший на белорусских землях, устанавливал возраст уголовной ответственности в 7 лет; в Статуте ВКЛ 1588 г. минимальный возраст уголовной ответственности был установлен в 14 лет; Уложение о наказаниях уголовных и исправительных 1845 г. Российской империи в качестве минимального возраста уголовной ответственности установило возраст в 10 лет⁴. С момента учреждения советской власти уголовное законодательство вначале существенно повысило возраст уголовной ответственности, установив его в 17 лет,

¹ Галкин В.А. Назначение наказания в виде лишения свободы лицам, совершившим насильственные тяжкие и особо тяжкие преступления в несовершеннолетнем возрасте: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук / В.А.Галкин. – Саратов, 2005. С. 11; Нурадель М. Проблемы совершенствования законодательства об ответственности и индивидуализации наказания несовершеннолетних: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – М., 2008. С. 8; Шаркова Е.А. Предупреждение формирования и криминализации личности несовершеннолетнего преступника: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. – Минск, 2016. С. 16.

² Спасенников Б.А. Субъект преступления // Полный курс уголовного права. В 5-и т. / Под ред. А.И. Кобеева. Т. 1. Преступление и наказание. – СПб.: Юрид. центр Пресс, 2008. С. 393.

³ Воронцова С.В. Уголовная ответственность несовершеннолетних по законодательству Англии // Вопросы ювенальной юстиции. 2013. № 5. С. 24–25.

⁴ Вишневецкий А.Ф., Юхо Я.А. Гісторыя дзяржавы і права Беларусі. У дакументах і матэрыялах / А.Ф. Вишневецкий [и др.]. – Минск 2003

затем снизило до 14 лет¹. Постановление ЦИК и Совнаркома СССР от 7 апреля 1935 г. «О мерах борьбы с преступностью среди несовершеннолетних» устанавливало: «несовершеннолетних, начиная с 12-летнего возраста, уличенных в совершении краж, в причинении насилия, телесных повреждений, увечий, в убийстве или в попытках к убийству, привлекать к уголовному суду с применением всех мер уголовного наказания². «Все меры уголовной ответственности» включали и такую меру, как расстрел.

Нужно отметить, что международно-правовые стандарты в сфере отправления правосудия в отношении несовершеннолетних не устанавливают конкретных рамок возраста уголовной ответственности и носят рекомендательный характер. Так, Шестой Международный конгресс по уголовному праву (Рим, 1953 г.) высказал пожелание о запрещении уголовного наказания лицам моложе 16 лет³. Конвенция ООН «О правах ребенка» (ст. 40.3) призывает к установлению минимального возраста, ниже которого дети считаются неспособными нарушить уголовный закон⁴. Минимальные стандартные правила ООН, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних, устанавливают: «в правовых системах, в которых признается понятие возраста уголовной ответственности для несовершеннолетних, нижний предел этого возраста не должен устанавливаться на слишком низком уровне, учитывая аспекты эмоциональной, духовной и интеллектуальной зрелости»⁵.

Комментарий к этой норме Пекинских правил раскрывает ее содержание следующим образом: «Использование современного подхода заключается в определении способности ребенка перенести связанные с уголовной ответственностью моральные и психологические аспекты, то есть в определении возможности привлечения ребенка, в силу индивидуальных особенностей его или ее восприятия и понимания, к ответственности за явно антиобщественное поведение. Если возрастной предел уголовной ответственности установлен на слишком низком уровне или вообще не установлен, понятие ответственности становится бессмысленным»⁶.

Комитет ООН по правам ребенка 2 февраля 2007 г. принял документ «Замечания общего порядка № 10 «Права детей в рамках отправления правосудия в отношении несовершеннолетних», в котором рекомендовал государствам, законодательство которых установило нижний возрастной предел уго-

¹ Вишневский А.Ф., Довнар Т.И. История государства и права Беларуси (1917-1996 гг.) / А.Ф. Вишневский [и др.]. – Минск, 1996.

² О мерах борьбы с преступностью среди несовершеннолетних: Постановление ЦИК и Совнаркома СССР от 7 апреля 1935 года // Известия ЦИК Союза ССР и ВЦИК. № 81 от 8 апреля 1935 г.

³ Сухарев А.Я. К итогам шестого Конгресса ООН по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями // Советское государство и право. 1981. № 6. С. 140.

⁴ О правах ребенка: Конвенция ООН. Принята и открыта для подписания, ратификации и присоединения резолюцией 44/25 от 20 ноября 1989 г. // Эталон – Беларусь [Электронный ресурс] / Нац. центр правовой информ. Республики Беларусь. – Минск, 2017.

⁵ Минимальные стандартные правила ООН, касающиеся отправления правосудия в отношении несовершеннолетних (Пекинские правила): приняты Генеральной Ассамблеей ООН 29 ноября 1985 г. // Международные акты о правах человека: Сб. докум. / Сост. и авт. вступит. ст. В.А. Карташкин, Е.А. Лукашева. – М.: Норма, 2000. С. 284–305.

⁶ Минимальные стандартные правила ООН...

ловной ответственности на слишком низком уровне, повысить его до 12 лет, а государствам, в которых такой предел выше 12 лет – не снижать его до этого уровня. Однако это лишь рекомендации, которые следует исполнять с учетом исторических и культурных особенностей государств и на основе глубоких научно-практических исследований¹.

Анализ публикаций по рассматриваемой теме показывает, что проблема установления возраста уголовной ответственности должна решаться не столько с учетом потребности общества в уголовно-правовом воздействии на подростковую преступность, сколько с возможностями самих несовершеннолетних осознать социальное значение уголовной ответственности.

Официальная уголовная статистика последних лет свидетельствует о том, что удельный вес преступлений, совершаемых несовершеннолетними, в общем объеме преступности незначителен (3-4 %), а число таких преступлений с каждым годом снижается. Следует учитывать также, что более раннее привлечение детей к уголовной ответственности способно породить рецидив, в том числе «взрослый». Поведение трудных подростков можно изменить психокоррекционным воспитанием, методами ресоциализации, не вырывая их из нормального и привычного социального окружения.

Уменьшение возраста уголовной ответственности для несовершеннолетних в государствах, где отсутствует специализированная система ювенального правосудия, создает лишь, на наш взгляд, вероятность увеличения уголовного рецидива лиц, отбывших уголовное наказание в подростковом возрасте.

Только комплексные научные исследования могут позволить определить перспективу законодательного решения рассматриваемой проблемы.

Полев И.С.,
магистрант Смоленского государственного университета
Polev I.S.,
graduate student Smolensk State University

**АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРЕКРАЩЕНИЯ УГОЛОВНОГО ДЕЛА
В СВЯЗИ С ПРИМИРЕНИЕМ СТОРОН**
**ACTUAL PROBLEMS OF TERMINATION OF THE CRIMINAL CASE IN
CONNECTION WITH THE RECONCILIATION OF THE PARTIES**

Аннотация. Исследуются вопросы применения норм, регламентирующих основания освобождения от уголовной ответственности в связи примирения сторон. Рассматриваются проблемы реализации положений уголовно-процессуального законодательства о прекращении уголовного дела в связи с примирением с потерпевшим.

Ключевые слова: преступность, осужденный, причиненный вред, следователь, дознаватель, прокурор, суд, ходатайство, уголовное дело, примирение сторон.

¹ Вопросы ювенальной юстиции. 2007. № 4 (13). 2007.

***Abstract.** Investigates the application of rules governing the grounds for exemption from criminal liability due to reconciliation of the parties. Discusses the problems of implementation of the provisions of the criminal procedure legislation about the termination of criminal proceedings in connection with reconciliation with the victim.*

***Key words:** crime, the convicted person caused the harm, the investigator, the investigator, Prosecutor, court, petition, a criminal case, the reconciliation of the parties.*

Один из способов решения проблемы преступности в России носит карательный подход. Данное направление оказалось неэффективным. Места лишения свободы, где содержится большое количество лиц осужденных, в том числе и за незначительные преступления, не способствуют исправлению преступников, а во многом порождают рецидивную преступность. Осужденные утрачивают способность к социальной адаптации после освобождения из мест лишения свободы в связи с отсутствием реабилитационных программ.

Поэтому в юридической практике стал неоднократно применяться институт прекращения уголовного дела в связи с примирением сторон. Функцией данного института является примирение и восстановление нарушенного права.

Несмотря на широкое применение в настоящее время института прекращения уголовного дела в связи с примирением сторон, особенно судами, на практике возникает много вопросов и проблем, связанных с отсутствием детальной регламентации механизма прекращения дела по данному основанию. Так, не регламентированы подробно действия и полномочия субъектов данного института, не определен и круг этих субъектов.

Согласно ст. 25 УПК РФ говорит о том, что суд, а также следователь с согласия руководителя следственного органа или дознаватель с согласия прокурора вправе на основании заявления потерпевшего или его законного представителя прекратить уголовное дело в связи с примирением сторон.

В ст. 76 УК РФ также говорится о том, что лицо, впервые совершившее преступление небольшой или средней тяжести, может быть освобождено от уголовной ответственности, если оно примирилось с потерпевшим и загладило причиненный потерпевшему вред.

Данными положениями закона предусмотрено, что компетентные органы вправе прекратить уголовное дело в связи с примирением сторон, но не обязаны это делать. Это означает, что установление перечисленных в законе условий прекращения уголовного дела в связи с примирением сторон не порождает у правоприменителя обязанности принятия соответствующего процессуального решения о прекращении уголовного дела.

В законе, включающем формулировку «вправе» прекратить уголовное дело, не содержится четких критериев, чем должен руководствоваться уполномоченный орган, принимая решение о прекращении уголовного дела в связи с примирением сторон. Ни у теоретиков, ни у практических работников нет единства относительно того, чем же все-таки руководствоваться при принятии решения о прекращении уголовного дела по основаниям, преду-

смотренным ст. 25 УПК РФ, что порождает противоречивые решения, принимаемые в частности судами.

Несмотря на то, что прекращение уголовного дела в связи с примирением сторон зависит от усмотрения компетентных органов, что в определенной мере ограничивает права потерпевшего относительно осуществления преследования, и не дает гарантии лицу, совершившему преступление, возместившему вред и примирившемуся с потерпевшим, оставление данного вопроса на усмотрение компетентных органов представляется обоснованным. По делам частного обвинения прекращение уголовного дела при примирении сторон является обязательным, право же принимать решения об осуществлении уголовного преследования по уголовным делам публичного обвинения принадлежит государству.

Следует иметь в виду, что в определенных случаях заявление потерпевшего о прекращении дела или уголовного преследования может быть результатом незаконного воздействия на него со стороны участников уголовного судопроизводства или иных лиц. Ряд преступлений имеет большую общественную опасность, вызывает значительный общественный резонанс. Поэтому, с учетом личности совершившего преступление, компетентный орган должен определить, действительно ли возможно исправление лица без назначения наказания и будут ли достигнуты при этом цели уголовного судопроизводства в каждом конкретном случае. Кроме того, как справедливо отмечает А. Анисимов, «в случае, если прекращение уголовного дела в связи с примирением сторон станет обязанностью компетентных органов, общество станет заложником пострадавших от преступления лиц, проявляющих «милосердие», руководствуясь своими материальными интересами. Это приведет к снижению эффективности уголовно-правового регулирования общественных отношений, к росту умышленных преступлений, так как, планируя преступление, злоумышленник будет заранее рассчитывать не только на то, что оно останется нераскрытым, но еще и на то, что в случае изобличения он сможет легально «откупиться» от уголовного наказания»¹.

Сторонники иной позиции утверждают, что в случае неуверенности лица, совершившего преступление, в прекращении уголовного дела, оно не будет стремиться к возмещению ущерба, примирению с потерпевшим. Подобные доводы недостаточно основательны, поскольку лицо, совершившее преступление, в любом случае обязано возместить причиненный ущерб. Стремление же его к примирению с потерпевшим, к заглаживанию причиненного вреда будет свидетельствовать о намерении исправиться, о раскаянии в совершенном преступлении и поэтому не должно быть только средством «откупиться» от уголовного преследования.

Некоторые авторы справедливо указывают, что использование должным образом предоставленного законодателем усмотрения зависит и от нравствен-

¹ Анисимов А. Прекращение уголовных дел в связи с примирением сторон / Законность. 2009. № 10. С. 44.

ной, и от правовой культуры судьи, следователя, дознавателя¹. Действительно, судья, следователь, дознаватель принимают решение на основании своего внутреннего убеждения, своего отношения к преступлению, лицу, совершившему преступление, определяя, может ли лицо, совершившее преступление, исправиться без применения наказания, целесообразно ли в каждом конкретном случае прекращение уголовного дела, какова степень общественной опасности лица, совершившего преступление, да и самого преступления.

Принимая решение о прекращении уголовного дела в связи с примирением сторон либо отказывая в удовлетворении ходатайства о прекращении уголовного дела по этому основанию, следователь, дознаватель, суд должны руководствоваться требованиями ст. 25 УПК РФ и принципами права. Они должны всесторонне исследовать характер и степень общественной опасности совершенного преступления; данные о личности лица, совершившего преступление; какие действия были предприняты лицом, совершившим преступление, чтобы загладить причиненный вред; было ли действительно достигнуто примирение или заявление о примирении является результатом давления на потерпевшего; необходимо также оценить, соответствует ли решение о прекращении уголовного дела в связи с примирением сторон целям и задачам защиты прав и законных интересов личности, общества и государства².

Вместе с тем компетентные органы не должны злоупотреблять своим правом, необоснованно отказывая в прекращении уголовного дела в связи с примирением сторон либо оставляя без внимания ходатайство о прекращении уголовного дела по данным основаниям.

Придавая важное значение рассматриваемому вопросу, следователи и дознаватели обязаны рассматривать ходатайство о прекращении уголовного дела в связи с примирением сторон, что предусмотрено ст. 122 УПК РФ. При этом в случае несогласия с ходатайством о прекращении уголовного дела в связи с примирением сторон выносится мотивированное постановление об отказе в ходатайстве. В УПК РФ необходимо предусмотреть право потерпевшего, его законного представителя, обвиняемого, подозреваемого, защитника обжаловать постановление об отказе в прекращении уголовного дела в связи с примирением сторон в суд, который может оценить законность и обоснованность такого постановления. В связи с изложенным ст. 122 УПК РФ необходимо дополнить следующим образом: ««в случае отказа следователем, дознавателем в удовлетворении ходатайства о прекращении уголовного дела по основаниям, предусмотренным ст. 25 УПК РФ, постановление об отказе в удовлетворении ходатайства может быть обжаловано потерпевшим, его законным представителем, подозреваемым, обвиняемым, защитником в суд»».

¹ Жевлаков Э. Усмотрение в уголовном праве и уголовном процессе / Э. Жевлаков, И. Звечаровский, В. Минская, А. Наумов, Н. Решетова, А. Савкин, А. Халиулин // Уголовное право. 2010. № 1. С. 113.

² Данная позиция отражена и в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 29 июня 2010 г. № 17 «О практике применения судами норм, регламентирующих участие потерпевшего в уголовном судопроизводстве».

Самарин А.В.,
магистрант Астраханского государственного университета
Samarin A.V.,
graduate student Astrakhan State University

**ПРЕСТУПЛЕНИЯ ПРОТИВ ВОЕННОЙ СЛУЖБЫ И
ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ИХ СОВЕРШЕНИЕ: НЕКОТОРЫЕ
ВОПРОСЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ**
**CRIMES AGAINST THE MILITARY SERVICE AND RESPONSIBILITY
FOR THEIR PERFORMANCE: SOME QUESTIONS OF THEORY
AND PRACTICE**

***Аннотация.** В статье рассматриваются преступления против военной службы и ответственность, предусмотренная законодательством за их совершение. Автор рассматривает вопросы с позиции теории и практики применения законодательства.*

***Ключевые слова:** преступления против военной службы, военная служба, преступления, наказания.*

***Abstract.** The article discusses crimes against military service and the liability under law for committing them. The author examines the issues from the perspective of the theory and practice of law.*

***Key words:** crimes against military service, military service, crimes, punishment.*

Преступления против военной службы представляют собой отдельную группу преступлений в уголовном законодательстве современных государств. Признание особого объекта посягательства и субъекта, его совершающего отражено в Уголовном кодексе РФ посредством выделения раздела, объединяющего преступления против военной службы.

Позиция законодателя относительно ответственности за преступления против военной службы основывается на понимании военной службы как разновидности государственной службы. Согласно легальной дефиниции, содержащейся в ФЗ «О системе государственной службы Российской Федерации»¹, военная служба является видом федеральной государственной службы (ч. 3 ст. 2), представляющая собой профессиональную служебную деятельность граждан на воинских должностях или не на воинских должностях в случаях и на условиях, предусмотренных федеральными законами и (или) нормативными правовыми актами Президента Российской Федерации, в Вооруженных Силах Российской Федерации, других войсках, воинских (специальных) формированиях и органах, осуществляющих функции по обеспечению обороны и безопасности государства (ст. 6). Совершение военнослужащими правонарушений, в соответствии со ст. 28 ФЗ «О статусе во-

¹ Федеральный закон от 27.05.2003 № 58-ФЗ (ред. от 23.05.2016) «О системе государственной службы Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 2003. № 22. Ст. 2063.

еннослужащих»¹, влечет привлечение к дисциплинарной, административной, материальной, гражданско-правовой, уголовной ответственности в зависимости от тяжести и характера совершаемых ими правонарушений.

Преступления против военной службы привлекают внимание исследователей с позиции понятийного анализа, юридических характеристик, практики применения. В уголовно-правовой науке существует мнение, что необходимо внести изменения в отдельные признаки преступлений против военной службы. Так, О.К. Зателепин считает, что необходимо в ч. 1 ст. 331 УК РФ прямо определить, что объектом преступлений против военной службы является военная безопасность государства. По мнению С.А. Соколова, объектом рассматриваемых преступлений необходимо считать интересы национальной безопасности страны в военной сфере².

Часть 1 ст. 331 УК РФ содержит дефиницию «преступления против военной службы», согласно которой ими признаются преступления, посягающие на установленный порядок прохождения военной службы, совершенные военнослужащими, проходящими военную службу по призыву либо по контракту, а также гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими военных сборов. Юридическая природа преступлений против военной службы, закрепленная в ч. 1 ст. 331 УК РФ, определяется законодателем через объект, поскольку преступления против военной службы способны нанести ущерб военной безопасности государства. В соответствии с ч. 1 ст. 331 Уголовного кодекса РФ преступления против военной службы могут быть совершены: военнослужащими, проходящими военную службу по призыву; военнослужащими, проходящими военную службу по контракту; гражданами, пребывающими в запасе, во время прохождения ими военных сборов.

Анализ правоприменительной практики показал, что в структуре общей преступности преступления против военной службы не составляют значительную ее часть. Однако уровень преступности среди военнослужащих по рассматриваемой категории обнаруживает стабильную устойчивость. Так, за 1 полугодие 2015 г. Знаменским гарнизонным военным судом рассмотрено 19 уголовных дел в отношении 19 военнослужащих³. Анализ материалов судебной практики свидетельствует, что наиболее распространенными преступлениями против военной службы являются⁴: нарушение уставных правил взаимоотношений между военнослужащими при отсутствии между ними отношений подчиненности; самовольное оставление части или места службы; уклонение от исполнения обязанностей военной службы; нарушение уставных правил караульной службы.

¹ Федеральный закон от 27.05.1998 № 76-ФЗ (ред. от 01.07.2017) «О статусе военнослужащих // Собрание законодательства РФ. № 22. 1998. Ст. 2331.

² Данилов П.С. Разграничение преступлений против военной службы со смежными преступлениями // Вестник Омского университета. Серия: Право. 2016. № 3 (48). С. 220-221.

³ Справка о практике назначения Знаменским гарнизонным военным судом уголовных наказаний в 2014 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://znamenskygvs.ast.sudrf.ru>

⁴ Обзор судебной практики Знаменского гарнизонного военного суда по уголовным делам за I полугодие 2009 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://znamenskygvs.ast.sudrf.ru>

Совершение преступлений влечет привлечение к уголовной ответственности. Относительно рассматриваемой группы преступлений законодатель установил следующие виды наказаний: ограничение по военной службе; арест; содержание в дисциплинарной воинской части; лишение свободы; лишение права занимать определенные должности или заниматься определенной деятельностью. В 2014 г. гарнизонным военным судом к производству было принято 20 уголовных дел, из которых 17 дел с вынесением приговора. В 2013 г. окончено производством 14 уголовных дел, из которых 12 дел с вынесением приговора. Военнослужащим назначались следующие основные виды наказания: лишение свободы; лишение свободы условно; штраф; ограничение по военной службе¹. По сравнению с предыдущими периодами практика назначения основных видов наказаний существенно изменилась за счет увеличения назначения наказаний в виде ограничения по военной службе с соответствующим уменьшением наказаний в виде штрафа.

В силу особого объекта преступного посягательства и специального субъекта, преступления против военной службы выделены законодателем в отдельную главу. Такой подход обусловлен специфичностью задач и признанием особой значимости военной службы для общества.

¹ Обзор судебной практики Знаменского гарнизонного военного суда по уголовным делам за 2 полугодие 2014 года. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://znamenskygvs.ast.sudrf.ru>

Старжевская Е.О.,
студентка 3 курса Астраханского филиала Международного
юридического института

Казаков И.Г.,
федеральный судья в отставке, старший преподаватель кафедры уголовно-
правовых дисциплин Астраханского филиала Международного
юридического института

Пчелкина Е.В.,
канд. юрид. наук, зав. кафедрой уголовно-правовых дисциплин
Астраханского филиала Международного юридического института

Starzhevskaya E.O.,
3-year student Astrakhan branch of the International Law Institute

Kazakov I.G.,
a federal retired judge, senior lecturer of the Department of Criminal Law
Disciplines of the Astrakhan branch of the International Law Institute

Pchelkina E.V.,
Cand. jurid. Sci., Head of the Department of Criminal Law Disciplines As-
trakhan branch of the International Law Institute

THE FORTY ELEPHANTS (ЖЕНСКАЯ БАНДА 40 СЛОНОВ)
THE FORTY ELEPHANTS (WOMEN'S BANDS OF 40 ELEPHANTS)

***Аннотация.** В статье рассматривается деятельность одной из самых известных женских банд Лондона *The Forty Elephants* – 40 слонов или, учитывая специфику – 40 слоних.*

***Ключевые слова:** 40 слонов, банда, женская преступность, профессиональная преступность, преступник-профессионал, преступление.*

***Abstract.** The article examines the activity of one of the most famous women's gangs of London *The Forty Elephants* – 40 elephants or, considering the specifics – 40 elephants.*

***Key words:** 40 elephants, gang, female criminality, professional criminality, criminal professional, crime.*

В XIX в. Лондон являлся мировой криминальной столицей. Лондонские преступные группировки включали в себя представителей мужского пола разного возраста и национальностей, но в конце века появилась специфическая преступная группировка. Она состояла исключительно из женщин, именовавших себя «Бандой 40 слонов» (*The Forty Elephants*).

Банда просуществовала в Лондоне почти 200 лет. Несмотря на то, что СМИ начали публиковать информацию о совершенных преступных деяниях банды лишь с 1873 г., о ней стало известно в конце XVIII в., задолго до формирования лондонской полиции. Лидера преступной группировки называли «королевой». Первой «королевой» банды стала молодая, красивая и жестокая женщина Мегги Хилл.



Штаб-квартира преступниц располагалась в юго-восточной части британской столицы в районе площади «Слон и замок». Вероятно, площадь и дала название банде.

К XIX в. банда выросла и окрепла, превратившись в преступный синдикат. СМИ описывает участниц группировки как «красивых, крепких, высоких амазонок». Банда всегда пользовалась авторитетом даже среди мужских группировок, что не мешало устраивать им разборки за сферы влияния. Но и в этих боях дамы держались наравне с мужчинами. Они были достаточно сильны и ловко владели различными видами оружия. Доходило до того, что женская банда брала дань с мужских группировок, которые промышляли на их территории, а не согласных платить жестоко наказывали. Поэтому неудивительно, что иной раз банда «слоных» выходила на крупный грабеж с какой-нибудь мужской группировкой. Эту банду боялись не только работники магазинов и горожане, но и полицейские. Возможно, именно поэтому ей удалось просуществовать столь долгий срок.

Историк Бриан Мак Дональд в своей книге «Банды Лондона» упоминает о банде 40 слонов: ...девушки не боялись никого, они имели хорошее телосложение, были сильными и могли драться также хорошо, как мужчины. Они были также сообразительны, организованы, хитрыми и дерзкими. Их сообщницы на вторых ролях внешне менее походили на амазонок, но криминальными талантами тоже не были обделены.

Основным видом деятельности банды был грабеж крупных магазинов, торгующих дорогой одеждой и драгоценностями. Вся одежда «слоных», вплоть до нижнего белья, была оснащена потайными карманами, в которых выносилось награбленное.

Обычно нападение начиналось внезапно, по сигналу «королевы», когда во все входы магазина влетали несколько десятков налетчиц. Охранники магазина не успевали схватить многочисленных молодых женщин, громящих витрины и сдирающих дорогую одежду со стоек. Испуганные менеджеры даже не пытались оказать сопротивления. Иногда грабеж заканчивался еще

до приезда полиции, также по сигналу члены банды покидали магазин, нанося ущерб в тысячи фунтов. Если полиция успевала застать грабительниц, то они оказывали отчаянное сопротивление. Одна из лидеров женских банд ударом руки, полной бриллиантовых колец, выбила глаз человеку, пытавшемуся ее задержать, как свидетельствует ее уголовное дело.

Кроме грабежа магазинов, женские банды занимались похищением людей ради выкупа. Молодые женщины промышляли воровством и в богатых домах, куда устраивались на работу прислужкой по поддельным рекомендательным письмам. Большие доходы преступной группировке приносил шантаж разоблачением соблазненных участницами банды миллионеров, которые выплачивали названные суммы.

В 1923 г. произошел редкий случай, когда одну из девушек поймали на месте преступления. Мегги Хьюз убежала с подносом полным бриллиантовых колец прямо в руки полицейских.

Последним знаменитым лидером преступной группировки стала Алиса Бриллиант (Alice Diamond). Ее «короновали», когда ей исполнилось 20 лет. Эта высокая, более сильная, чем большинство мужчин, девушка обожала бриллианты и на каждом пальце носила по кольцу с драгоценным камнем. Так она пользовалась кольцами будто кастетом. Новая «королева» командовала подельницами как армейским подразделением с почти военной дисциплиной. Она разделила их на мелкие банды, которые могли одновременно совершить несколько грабежей в разных районах города. Все вместе они нападали на большие магазины. При одном из нападений среди арестованных оказалась некая Ада Веллман. Она была редким давним участником женской банды. Судя по архивам полиции, в очередной раз ее арестовали через 18 лет.

Алиса расширила географию преступных деяний по всему Лондону. В столице их стали узнавать. Если охрана замечала среди женщин в магазине или на улице напротив «слониху», то торговля заканчивалась, и совершался немедленный звонок в полицию, поэтому разбойницы выезжали в другие города, где их не знали. По дороге девушки оставляли на станциях пустые чемоданы, куда на обратном пути для удобства в поездке домой складывали награбленное.

Спустя некоторое время «королеву» все же арестовали. Ей пробовали помочь некоторые высокопоставленные люди, которых было чем шантажировать, но эта помощь была безуспешна. Суд приговорил Алису к тюремному заключению.

Она пыталась продолжать руководить преступной группировкой даже из тюрьмы, но без «королевы» дела довольно быстро пришли в упадок, ибо равноценной замены лидеру не нашлось. После отбывания наказания Алисе не удалось вернуть группировке былое процветание. «40 слонов» еще довольно долго напоминали о себе, но с каждым годом все реже и реже. В 1950-е гг. банда пропала из криминальной хроники.

Стаценко В.Г.,
канд. наук, доцент кафедры уголовного права и уголовного процесса
Витебского государственного университета им. П.М. Машерова
Statsenko V.G.,
Cand. Sci., Associate Professor Associate Professor of the Department of
Criminal Law and Criminal Procedure Vitebsk State University. P.M. Masherov

**ПРОТИВОДЕЙСТВИЕ НАСИЛИЮ В СЕМЬЕ:
КОМПАРАТИВИСТСКИЙ АНАЛИЗ
COUNTERACTING DOMESTIC VIOLENCE: COMPREHENSIVE
ANALYTICAL ANALYSIS**

***Аннотация.** В статье рассматриваются проблемные вопросы, касающиеся противодействия семейному насилию в его сравнительно-правовой характеристике. Анализ ряда национальных моделей законодательного и правоприменительного обеспечения превенции семейного насилия приводит автора к выводу о необходимости использования, с учетом национального своеобразия, отдельных элементов этих правовых механизмов в Республике Беларусь.*

***Ключевые слова:** насилие, семья, законодательство, правовой механизм, превенция, профилактика, сравнительный анализ.*

***Abstract.** The article deals with the problematic issues relating to counter domestic violence in comparatively – legal characterization. Analysis of the national legislative and enforcement models to ensure the prevention of family violence, leads the author to the conclusion about the need to use, taking into account national identity, the individual elements of these legal mechanisms in the Republic of Belarus.*

***Key words:** violence, family law, legal mechanism, prevention, comparative analysis.*

Проблема домашнего насилия и его предупреждения во многих странах и на протяжении многих лет является одной из центральных тем криминологического и правового анализа.

В последнее время общественный и научный интерес к этой проблематике в Российской Федерации и в некоторых других постсоветских странах был усилен дискуссиями, связанными с «декриминализацией» ст. 116 УК РФ в части применения «первичного» насилия в отношении близких родственников¹.

Неоднозначность экспертных оценок данных изменений законодательства РФ, а также фактическое отсутствие эффективного правового механизма

¹ Госдума декриминализовала домашнее насилие [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://wek.ru/gosduma-dekriminalizirovala-domashnee-nasilie>. Дата доступа: 12.01.2017; Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 № 63-ФЗ. (ред. от 07.02.2017). Ст. 216 [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_10699/6dba187564f6295ba160042bed507b2a62939c22/ Дата доступа: 16.02.2017.

защиты жертв насилия в семье и предупреждения семейного насилия, как в России, так и в Беларуси, дает основание провести сравнительный анализ решения данной проблемы в некоторых других постсоветских государствах – Литве, Молдове и Республике Беларусь.

Действенный механизм предупреждения домашнего насилия реализуется в *Литовской республике*. В 2011 г. здесь вступил в силу Закон «О защите от насилия в близком окружении»¹, которым была изменена действовавшая прежде практика применения ответственности к насильнику.

До вступления в силу Закона против насилия в семье случаи домашнего насилия расценивались в Литве как «домашние конфликты» или «семейные ссоры». Правоохранительные органы могли вмешаться и возбудить уголовное дело только тогда, когда потерпевшему были нанесены тяжкие или менее тяжкие телесные повреждения. Во всех остальных случаях потерпевший сам должен был инициировать судебное разбирательство, предъявив частное обвинение².

В принятом в 2011 г. Законе «О защите от насилия в близком окружении» насилие в семье причисляется к деяниям, имеющим общественное значение, поэтому, если зафиксирован факт семейного насилия, досудебное расследование начинается независимо от того, получена ли жалоба от жертвы. Сотрудникам полиции предоставлено право самим определять признаки насилия, которые являются поводом для возбуждения досудебного расследования (даже если жертва пытается убедить, что не имеет претензий к насильнику).

В 2014 г. в закон были внесены существенные изменения. Применявшаяся до этого мера пресечения в виде домашнего ареста, которая не столько защищала потерпевшего, сколько еще больше увеличивала риск для него, поскольку не изолировала насильника от потерпевшего, была заменена такими мерами пресечения, как задержание или обязывание насильника жить отдельно от потерпевшего, избираемыми судом в течение 48 часов. Статья 5 закона предусматривает следующие средства обеспечения защиты лица: а) обязательство применившему насилие лицу временно покинуть место жительства, если оно проживает с потерпевшим насилителем; б) обязательство оказавшему насилие лицу не приближаться к лицу, потерпевшему насилие, не общаться с ним и не искать встреч. Данные меры назначаются до срока окончания рассмотрения дела, если судья досудебного расследования не назначает мер пресечения – взятия под стражу или обязательства проживать отдельно от потерпевшего.

¹ Law on Protection against Domestic Violence, 2011 [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://e-seimas.lrs.lt/portal/legalAct/lt/TAD/TAIS.410975>. Дата доступа: 18.02.2017.

² В борьбе за гендерное равенство: опыт Литвы и Болгарии. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.eesc.lt/uploads/news/id682/2013-12-18%20FINAL%20Analytical%20study%20RU.pdf>. С. 15. Дата доступа: 19.02.2017.

Результатом принятия этого закона стало то, что если в 2011 г. жертвами насильственных преступлений в семье в Литве было признано 618 женщин, то в 2012 г. эта цифра возросла до 4582¹, т.е. более чем в 7 раз.

Еще одним ноу-хау Литвы является разработка и внедрение электронной системы защиты от насилия в семье, которая позволяет своевременно информировать полицию об угрозе применения насилия, определять координаты местонахождения жертвы, направление движения, а также передавать всю информацию в полицию.

Несмотря на все эти меры, неправительственные организации Литвы не считают их достаточными, предлагая, в частности, внедрить в литовское правовое поле используемый в Австрии т.н. «ордер защиты от насилия в ближнем окружении». В случае установления факта насилия в семье сотрудник полиции вручает красный бланк ордера нарушителю, и тот на 15 суток выселяется из места совместного с жертвой проживания. Жертве преступления вручается зеленый бланк, в котором указано, что она в течение 15 дней не имеет права мириться с обидчиком, либо принять его назад. В случае попыток оказать на нее воздействие, жертва обязана известить об этом полицейских. За эти 15 дней пострадавшей оказывают помощь, проводится расследование и принимается решение относительно дальнейших действий².

Законодательство *Республики Молдова* в сфере противодействия семейному насилию представляет собой систему взаимосвязанных правовых актов: собственно Закон «О предупреждении и пресечении насилия в семье», принятый в 2007 г., Закон «О реабилитации жертв преступлений» 2016 г., Закон «Об особой защите детей, находящихся в ситуации риска, и детей, разлученных с родителями» 2013 г. (в редакции Закона от 12.04.2015 г.), Постановление Правительства Республики Молдова «Об утверждении Типового положения об организации и функционировании центров реабилитации жертв насилия в семье» 2010 г. и ряд других.

Закон «О предупреждении и пресечении насилия в семье»³ определяет семейное насилие, как «все акты физического, сексуального, психологического, духовного или экономического насилия, за исключением актов самозащиты или защиты другого лица, в том числе угрозы такими актами, совершенные одним членом семьи по отношению к другому члену той же семьи, причинившие жертве материальный или моральный ущерб».

Закон устанавливает, что субъектами насилия в семье являются агрессор и жертва – члены одной семьи. Членами же семьи в смысле этого закона являются: – при совместном проживании: лица, состоящие в браке, лица, находящиеся в разводе, лица, связанные отношениями опекуна и попечи-

¹ Данные касательно насилия в семье в 2012 г. / Департамент полиции при Министерстве внутренних дел Литовской республики [Электронный ресурс]. Режим доступа: www.policija.lt. Дата доступа: 19.02.2017

² Ордер защиты от насилия будет узаконен в Литве [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://ru.sputniknews.lt/society/20161205/1566335.html>. Дата доступа: 20.02.2017.

³ О предупреждении и пресечении насилия в семье: Закон Республики Молдова от 1 марта 2007 года № 45-XVI (В редакции Законов Республики Молдова от 04.06.2010 г. № 109, 09.07.2010 г. № 167, 28.07.2016. № 196) [Электронный ресурс]. Режим доступа: http://base.spininform.ru/show_doc.fwx?rgn=22266/ Дата доступа: 20.02.2017.

тельства, родственники и свойственники, супруги родственников, лица, состоящие в отношениях, схожих с супружескими отношениями (сожитительство) или схожих с отношениями между родителями и детьми; – при раздельном проживании: лица, состоящие в браке, лица, находящиеся в разводе, родственники и свойственники, усыновленные дети, лица, находящиеся под попечительством, лица, которые состоят или состояли в отношениях, схожих с супружескими отношениями (сожитительство).

Наряду с определением полномочий центральных и местных органов «публичного» управления, Закон устанавливает компетенцию органов PROBATION (ст.9) и т.н. Центров (службы) помощи и защиты жертв насилия в семье и их детей, а также, что интересно, *центров (службы) помощи и консультирования для семейных агрессоров* (ст.10). В задачу последних входит, в частности, предоставление специализированных услуг по информированию, индивидуальному/групповому консультированию пары, юридических консультаций, облегчение доступа агрессора к медицинским услугам, трудоустройству, получению профессии.

Глава III Закона определяет механизм разрешения актов насилия в семье, включая такие его элементы, как:

– *гарантии права жертвы на защиту*, включая получение финансовой компенсации от государства за ущерб, причиненный преступлением, бесплатную первичную и квалифицированную юридическую и медицинскую помощь;

– *осведомление об актах насилия* в семье (обязанность специалистов сообщать компетентным органам о любых обоснованных подозрениях совершения акта насилия в отношении детей, обязанность сообщения об актах насилия в отношении взрослых без согласия жертвы в случаях нанесения тяжких или средней тяжести телесных повреждений либо иного вреда здоровью, в случаях применения оружия, а также в случаях, в которых жертвами являются лица, особенно уязвимые по причине ограниченных возможностей или пониженных интеллектуальных способностей);

– *вынесение незамедлительного ограничительного предписания* на срок до 10 дней;

– *вынесение судом защитного предписания*, предусматривающего такие меры защиты, как принуждение временно покинуть общее жилище или не приближаться к жилищу жертвы без решения каким-либо образом вопроса о праве на имущество; принуждение не приближаться к месту нахождения жертвы, исключая также любой зрительный контакт с ней или с ее детьми, другими зависящими от нее лицами; запрет любого контакта, в том числе телефонного, через переписку или любым другим способом, с жертвой или с ее детьми, другими зависящими от нее лицами; запрет на приближение к определенным местам: место работы жертвы, место учебы детей, другие конкретные места, которые охраняемое лицо посещает; ограничение в праве в одностороннем порядке распоряжаться общим имуществом; принуждение к участию в специализированных лечебных или консультационных программах, если такая необходимость

определена судебной инстанцией как средство сокращения или ликвидации насилия; установление временного режима посещения своих несовершеннолетних детей; запрет на хранение и ношение оружия (ст. 11-15).

Финансирование центров/служб помощи и защиты жертв насилия в семье и их детей и центров/служб помощи и консультирования для семейных агрессоров осуществляется в пределах ассигнований, предусмотренных в государственном бюджете, из пожертвований, грантов, других источников согласно действующему законодательству. В случае ограниченных финансовых ресурсов приоритетность отдается выделению финансовых ресурсов на поддержку центров/служб помощи и защиты жертв насилия в семье (ст.16).

В *Республике Беларусь* пока нет отдельного закона о предотвращении домашнего насилия. Существенным шагом вперед по противодействию домашнему насилию стало принятие в 2014 г. Закона «Об основах деятельности по профилактике правонарушений»¹, которым были закреплены как новые понятия, относящиеся к домашнему насилию, так и новые подходы в работе белорусских правоохранителей по данной проблеме.

Согласно закону, насилие в семье определяется как «умышленные действия физического, психологического, сексуального характера члена семьи по отношению к другому члену семьи, нарушающие его права, свободы, законные интересы и причиняющие ему физические и (или) психические страдания». Закон распространяется не только на супругов в официальном браке и родственников, но и на иных граждан, проживающих совместно и ведущих общее хозяйство. Таким образом, даже если союз не зарегистрирован, его участники тоже защищены законом.

В отношении гражданина, совершившего насилие в семье, может применяться защитное предписание. Защитным предписанием семейному агрессору запрещается: – предпринимать попытки выяснять место пребывания пострадавшего от насилия в семье; – посещать места нахождения пострадавшего от насилия в семье; – общаться с пострадавшим, в том числе по телефону и с использованием интернета.

Защитное предписание обязывает гражданина, совершившего насилие в семье, временно покинуть общее с пострадавшей стороной жилое помещение на срок от 3 до 30 суток и запрещает распорядиться общей совместной собственностью.

Применение этих защитных мер на практике, в полной мере еще не отработано. К сожалению, защитные предписания не выносятся в срочном порядке, на это потребуется до трех дней. Чтобы предписание было выдано, требуется привлечение нарушителя к административной ответственности и вынесение постановления о наложении административного взыскания. Это означает, что жертва получит защиту, лишь если этапы подачи заявления и

¹ Об основах деятельности по профилактике правонарушений, 4 января 2014 г. № 122-з // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2017.

рассмотрения дела пройдут гладко. К тому же, если жертва на каком-то этапе решит простить совершившего насилие, предписание будет снято.

Закон предписывает местным исполнительным органам как создавать кризисные комнаты для жертв насилия, так и обеспечивать местами временного пребывания граждан, в отношении которых вынесено защитное предписание в соответствии с порядком, установленным Советом Министров. На практике, однако, реализация этих норм затруднена в связи с ограниченными возможностями местных органов власти и соответствующих бюджетов.

Следует отметить, что нормы Уголовного кодекса и кодекса Республики Беларусь об административных правонарушениях направлены не на предупреждение, а на ликвидацию последствий случившегося, и начинают действовать после факта совершения насилия. Белорусское государство не имеет права вмешиваться в частную жизнь до факта совершения насилия на этапе его предотвращения.

Эксперты разного уровня давно уже говорят о необходимости разработки в Беларуси закона о противодействии домашнему насилию. Соответствующие рекомендации принимались и международными органами (48-я сессия Комитета ООН по ликвидации всех форм дискриминации в отношении женщин (CEDAW) в начале 2011 г., Комитет ООН по правам ребенка)¹.

К числу необходимых шагов в направлении совершенствования правового обеспечения превенции криминального насилия на бытовом уровне можно отнести, в частности, решение вопроса о присоединении к принятой Советом Европы в 2011 г. Конвенции по предотвращению и борьбе с насилием в отношении женщин и насилием в семье (Стамбульская конвенция), которую на мировом уровне считают «золотым стандартом» по защите женщин от насилия, приведение национального законодательства в соответствие с ее нормами; разработку и принятие специализированного Закона «О профилактике насилия в семье», с учетом новаций, используемых рассмотренным законодательством Литвы и Молдовы.

¹ В Беларуси вступил в силу закон, защищающий жертв домашнего насилия [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://womensation.org/law-against-domestic-violence-belarus/>-Дата доступа: 20.02.2017.

Тимофеев А.С.,
магистрант Смоленского государственного университета
Timofeev A.S.,
graduate student Smolensk State University

**НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА
НЕСОВЕРШЕННОЛЕТНИХ В УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ
SOME QUESTIONS OF THE MINISTRY REPRESENTATIVE IN THE
CRIMINAL PROCESS**

***Аннотация.** В статье рассматривается правовое регулирование представительства несовершеннолетнего в уголовном процессе. Также исследуется ряд проблем, связанных с совершенствованием процессуального положения несовершеннолетних в современном уголовном процессе. Предлагается законодательное закрепление концептуальных основ новой нормативной модели уголовного процесса с участием несовершеннолетних.*

***Ключевые слова:** несовершеннолетний, несовершеннолетний обвиняемый, несовершеннолетний подозреваемый, социальный статус, потерпевший.*

***Abstract.** The article discusses the right to regulate the representation of minors in criminal proceedings. Also examines a number of issues related to improving the procedural position of juveniles in the contemporary criminal process. Proposed legislative consolidation of the conceptual foundations of a new normative model of criminal proceedings involving minors.*

***Key words:** juvenile, juvenile accused, juvenile suspect, the social status of the victim.*

На данный момент можно сказать, что права и законные интересы несовершеннолетних участников уголовного процесса являются наиболее уязвимыми в уголовном судопроизводстве. Речь идет не только о несовершеннолетних подозреваемых и обвиняемых, но и о потерпевших и свидетелях, физиологическое и интеллектуальное развитие которых, в силу возраста, ограничивает их возможность полноценно защищать свои права и отстаивать законные интересы.

Поэтому несовершеннолетние нуждаются в законодательном установлении дополнительных гарантий защиты их права и законных интересов в уголовном процессе.

Согласно п.12 ст.5 УПК РФ, законными представителями несовершеннолетнего потерпевшего являются: родители, усыновители, опекуны или попечители, а также представители учреждений или организаций, на попечении которого находится несовершеннолетний потерпевший, орган опеки и попечительства¹.

¹ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ в ред. от 01.01.2017 // Собрание законодательства РФ. 24.12.2001. № 52 (ч. I). Ст. 4921.

Это норма, как следует из ее содержания, устанавливая правила допуска представителя в уголовном судопроизводстве, определяет и круг лиц, которые могут выступать в таком качестве. Причем законодатель лишает потерпевшего по уголовным делам, подсудным федеральным судам, права обратиться к другим лицам, способным оказать квалифицированную юридическую помощь. Такое ограничение значительно сужает возможность потерпевшего свободно выбирать способ защиты своих законных интересов, а также право на доступ к правосудию, предусмотренное ч. 1 ст. 46 Конституции Российской Федерации.

Кроме того, если обвиняемый не имеет, например, материальной возможности пригласить для своей защиты адвоката по своему выбору, он всегда может ходатайствовать о представлении ему защитника по назначению ст. 16 УПК РФ. Потерпевший, к сожалению, таким правом не наделен, а значит, вообще может лишиться возможности реализовать свое право на получение квалифицированной юридической помощи, гарантированное ч. 1 ст. 48 Конституции РФ.

Представляется, что содержание ч. 1 ст. 45 УПК РФ нарушает конституционное право, закрепленное в ст. 52 Конституции Российской Федерации, в соответствии с которой права потерпевших от преступлений подлежат охране законом, а государство обеспечивает им доступ к правосудию и компенсацию причиненного вреда.

Данная проблема вынуждает прийти к выводу, что нынешнее состояние правового регулирования законного представительства несовершеннолетнего потерпевшего в отечественном уголовном судопроизводстве нельзя оценивать как типологически завершенное.

Для достижения цели и задач представители стороны защиты производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних наделены возможностью активно пользоваться предоставленными им уголовно-процессуальным законом правами.

Так, согласно ч. 1 ст. 426 УПК РФ законные представители несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого допускаются к участию в уголовном деле на основании постановления следователя, дознавателя с момента первого допроса несовершеннолетнего, в качестве подозреваемого или обвиняемого.

Тем не менее, в уголовно-процессуальной науке встречаются мнения об ограничении доступа законного представителя на допросе. В частности, о том, что законодателю следовало бы предусмотреть возможность участия законных представителей в допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, строго с разрешения следователя (исходя из обстоятельства дела), как это сделано в отношении иных следственных действий, поскольку участие родителей в допросе может негативно повлиять на процесс получения показаний вообще и достоверных в частности¹.

¹ Тетюв С.В. Производство по уголовным делам в отношении несовершеннолетних: Учеб. пос. – М.: Юриспруденция, 2007. 188 с.

Мне представляется, что данное предложение не совсем соответствует требованиям УПК РФ, регламентирующим органами уголовного преследования обязанность обеспечить условия для реализации прав на защиту.

И.А Макаренко считает, что присутствие родителей может отвлекать несовершеннолетнего от задаваемых вопросов и заставляет его следить за реакцией родителей и отвечать на вопросы, в зависимости от нее¹, поэтому необходимо должным и тщательным образом планировать механизм проведения допроса. В первую очередь, целесообразно подготовить законного представителя перед проведением допроса с его участием, разъяснив при этом процессуальный порядок производства допроса (обратив внимание на возможность задавать вопросы только после следователя, на запрет оказания давления с его стороны при допросе несовершеннолетнего, угрожать ему и т.д.). Также возможен вариант запланированной схемы расположения присутствующих в помещении, где будет проводиться допрос либо предъявление обвинения с целью ограничения прямого и устойчивого визуального контакта несовершеннолетнего с законным представителем.

В целях надлежащего обеспечения защиты прав и законных интересов несовершеннолетних уголовно-процессуальный закон предусматривает также и нормы, устанавливающие основания отстранения недобросовестных законных представителей. Так, согласно ст. 426 УПК РФ законный представитель может быть отстранен от участия в уголовном деле, если имеются основания полагать, что эти действия наносят ущерб интересам несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого². При этом закон не разъясняет, какими должны быть эти действия, чтобы наносить ущерб интересам несовершеннолетнего. Не разъясняет также, какие интересы при этом могут пострадать – законные или все? К.А. Авалиан относит к таким действиям следующие: «оказание психологического давления на подростка с целью изменения им показаний не в свою пользу, также дачи ложных показаний; признание законного представителя недееспособным или ограничено дееспособным и т.д.»³.

Предусмотрев права законного представителя несовершеннолетнего, уголовно-процессуальный закон ничего не говорит об его обязанностях, как о реальных гарантиях соблюдения прав на защиту.

Предлагаю включить в ст. 426 УПК РФ третьей частью следующие дополнения «Законный представитель не вправе:

- уклоняться от явки по вызову дознавателя, следователя, прокурора и в суд, а также от обеспечения своевременной явки несовершеннолетнего;
- разглашать данные предварительного расследования, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном ст. 161 настоящего Кодекса».

Внесение изменения УПК РФ дало бы существенные гарантии реализации права на защиту несовершеннолетних подозреваемых, обвиняемых.

¹ Макаренко И.А. Проблемы участия третьих лиц в процессе расследования уголовных дел в отношении несовершеннолетних // Вопросы ювенальной юстиции. 2007. № 11. С. 45-51.

² «Пекинские правила» от 10.02.1985 г. Консультант плюс: версия проф. [Электронный ресурс].

³ Авалиан К.А. Особенности досудебного производства по уголовным делам в отношении несовершеннолетних. Дис. ... к.ю.н. – Кемерово, 2009. 237 с.

Штанькова А.П.,
ассистент кафедры уголовного права Астраханского государственного
университета
Shtan'kova A.P.,
Assistant of the Department of Criminal Law Astrakhan State University

**ПОТЕРПЕВШИЙ КАК «ОДУШЕВЛЕННЫЙ» ПРЕДМЕТ
В ПРИВИЛЕГИРОВАННЫХ СОСТАВАХ ПРЕСТУПЛЕНИЙ
LOST AS A «PERFECTED» SUBJECT IN PRIVILEGED CRIME
COMPOSITIONS**

***Аннотация.** Статья посвящена актуальной на сегодняшний день проблеме предмета преступления и «опредмечивания» потерпевшего в уголовном праве. Значительное внимание в работе уделяется анализу и роли потерпевшего в привилегированных составах преступлений против жизни. В заключение автор приходит к выводу, что предмет преступления, являясь элементом общественного отношения, не всегда имеет материальную форму.*

***Ключевые слова:** предмет преступления, «одушевленный» предмет, потерпевший, привилегированный состав преступления.*

***Abstract.** The article is devoted to the subject of the issue date of the crime and «objectification» of the victim in criminal law. Considerable attention is paid to the analysis and the role of the victim in the preferred compositions of crimes against life. In conclusion, the author concludes that the object of the crime, as part of public relations, does not always have a material form.*

***Key words:** the subject of crime, «animate» the subject, the victim, the preferred structure of a crime.*

Предмет преступления как признак объекта в юридической литературе в последнее время трактуется как различного рода материальные и нематериальные блага (ценности), способные удовлетворять потребности людей, преступное воздействие на которые причиняет или создает угрозу причинения вреда¹.

Понимание предмета преступления в науке уголовного права неоднозначно. Такие ученые, как А.Э. Жалинский, А.В. Наумов, А.В. Пашковская, полагают, что предмет преступления представляет собой только и исключительно материальный предмет внешнего мира².

¹ Новоселов Г.П. Учение об объекте преступления. Методологические аспекты. – М.: Норма, 2001. С. 53.

² Уголовное право России: Учебник для вузов / Отв. ред. А.Н. Игнатов, Ю.А. Красиков. Т. 1. Общая часть. – М., 1998. С. 111; Наумов А.В. Российское уголовное право. Курс лекций. В 3 т. Т. 1. Общая часть. 4-е изд., перераб. и доп. – М., 2007. С. 310; Курс уголовного права. Общая часть. Т. 1. Учение о преступлении: Учебник для вузов / Под ред. Н.Ф. Кузнецовой, И.М. Тяжковой. – М., 2002. С. 216.

Другие ученые утверждают, что предмет преступления может быть как материальным, так и нематериальным. К примеру, А.И. Рарог считает, что «... предметом преступления являются и интеллектуальные ценности»¹.

Многие ученые, являясь сторонниками вещественной природы преступления, категорически отказываются от признания и включения в предмет преступления таких субъектов отношений, как люди², и используют для их характеристики понятие не предмета преступления, а «потерпевший от преступления». Но, несмотря на то, что в доктрине уголовного права преобладает вещная позиция понимания предмета преступления, некоторые авторы определяют, что человек все-таки должен охватываться понятием предмета преступления.

Так, А.Л. Смирнов убежден в том, что потерпевший от преступления относится к объекту преступления на правах признака, именуемого предметом³. О.И. Калешина также упоминает о том, что особой разновидностью предмета обычно называется потерпевший⁴. А М.П. Бикмурзин, выделяя четыре группы предметов, в одну из них включил человека и, обосновывая свою позицию, пишет, что действительно человек, как и все другие живые существа, является одной из форм существования высокоорганизованной материи. Основываясь на таком материалистическом понимании человека, автор указывает, что нельзя отрицать и возможности оказания на него воздействия, подобно тому, которое оказывается на любые другие «овеществленные элементы материального мира»⁵. Некоторыми учеными потерпевший рассматривается как «очеловеченный» предмет преступления, который не именуется таковым только лишь из этических соображений⁶.

Таким образом, можем заметить, что многие авторы высказывают свою положительную и достаточно аргументированную точку зрения по вопросу «опредмечивания» потерпевшего в уголовном праве. Соглашаясь с вышеуказанными позициями, полагаем, что наука чаще всего не склонна признавать человека предметом преступления в большей степени в результате этических и эмоциональных соображений. И прав, на наш взгляд, Ю.Е. Пудовочкин, говоря, что с точки зрения механизма причинения вреда объекту преступления, а следовательно, и с точки зрения признаков состава, между материальной вещью и человеком нет принципиальной разницы⁷.

¹ Рарог А.И. Уголовное право: Общая часть в вопросах и ответа: учеб. пособие / Рарог А.И., Степалин В.П. – М.: Юристъ, 1999. С. 107.

² Фролов Е.А. Спорные вопросы общего учения об объекте преступления // Сборник ученых трудов. – Свердловск. 1969. Вып. 10. С. 218.

³ Смирнов А.Л. Потерпевший от преступления: уголовно-правовое исследование: Дис ... канд. юрид. наук. – Ростов н/Д, 2007. С. 52.

⁴ Калешина О.И. Поддельный документ как предмет и средство совершения преступления: Дис. ... канд. юрид. наук. – Краснодар. 2006. С. 60.

⁵ Бикмурзин М.П. Предмет преступления: Теоретико-правовой анализ: Дис ... канд. юрид. наук. – Уфа, 2005. С. 50.

⁶ Коржанский Н.И. Предмет преступления. – Волгоград, 1986. С. 133; Кудрявцев В.Н. О соотношении предмета и объекта преступления по советскому уголовному праву // Советское государство и право. 1951. № 8. С. 48.

⁷ Пудовочкин Ю.Е. Учение о составе преступления: Учеб. пособ. – М.: Юрлитинформ, 2009. С. 62.

В уголовном праве потерпевший – это лицо, которому преступлением непосредственно причиняется вред¹ и чьи права, свободы и законные интересы нарушены преступлением, что и обуславливает, по мнению С.В. Анощенковой, его материально-правовое понимание². Так, физическое лицо становится потерпевшим именно потому, что по отношению к нему совершается преступное посягательство, и соответствующая норма может указывать на потерпевшего и на вред, который ему причиняется, как на обязательные признаки того или иного состава преступления. А.Н. Красиков писал: «... чтобы определить, кто является потерпевшим в каждом определенном случае, необходимо проанализировать конкретный состав преступления, и, прежде всего, объект этого преступления»³. Поэтому потерпевший как элемент реальности, обязательный элемент преступления, не может не учитываться законодателем при конструировании привилегированных составов преступлений.

Важную роль потерпевший играет в каждом привилегированном составе преступлений против жизни, а именно: в убийстве матерью новорожденного ребенка (ст. 106 УК РФ), убийстве в состоянии аффекта (ст. 107 УК РФ), убийстве при превышении пределов необходимой обороны либо при превышении мер, необходимых для задержания лица, совершившего преступление (ст. 108 УК РФ). Так, наряду с основным объектом указанных преступлений – общественных отношений в сфере охраны жизни человека, данные составы содержат еще один основной элемент – это потерпевший.

В ст. 106 УК РФ он точно определен в диспозиции статьи как новорожденный ребенок⁴. Не останавливаясь подробно на вопросе, связанном с определением начального периода понятия «новорожденный ребенок» и его конечного периода, оговоримся, что большинство ученых и медицинских работников конечным периодом состояния новорожденности считают 28 день жизни ребенка⁵. Посягательство на новорожденного ребенка возможно при наличии особых условий применения данной нормы: во время или сразу же после родов, в условиях психотравмирующей ситуации и в состоянии психического расстройства, не исключающего вменяемости. Таким образом, новорожденный ребенок – есть потерпевший, являющийся обязательным признаком привилегированного состава преступления и выступающий в роли «одушевленного» предмета преступления.

¹ Сабитов Р.А. Соотношения понятий «потерпевший от преступления», «пострадавший от преступления» и «жертва преступления» // Виктимология. № 1 (1). 2014. С. 18.

² Анощенкова С.В. Учение о потерпевшем в российском уголовном праве: Дис. ... канд. юрид. наук. – Саратов, 2004. С. 36.

³ Красиков А.Н. Сущность и значение согласия потерпевшего в советском уголовном праве. – Саратов. 1976. С. 46.

⁴ Лопашенко Н.А. Убийства: Монография / Лопашенко Н.А. – М.: Юрлитинформ, 2013. С. 458.

⁵ Фролова О.В. Убийство матерью новорожденного ребенка в условиях психотравмирующей ситуации // Уголовное право: стратегия развития в XXI в. Материалы 6-й Международной науч.-практич. конференции (29–30 января 2009 г.). – М.: Проспект, 2009. С. 305; Рустемова Г.Р. Убийство матерью новорожденного ребенка (ст. 97 УК Республики Казахстан) // Противодействие преступности: уголовно-правовые, криминологические и уголовно-исполнительные аспекты. Материалы III Российского Конгресса уголовного права, состоявшегося 29–30 мая 2008 г. – М.: Проспект, 2008. С. 657.

Статья 107 УК РФ предусматривает убийство в состоянии аффекта. Указанное преступление признается совершенным со смягчающими обстоятельствами, поскольку оно спровоцировано самим потерпевшим. Говоря о наличии в составе признака потерпевшего, стоит сказать, что это не любое лицо, а лицо, которое совершило в отношении виновного аморальные или противоправные действия, перечисленные в ст. 107 УК РФ, тем самым спровоцировав совершение убийства¹. Важным аспектом является тот факт, что привлечение виновного к уголовной ответственности (по ч. 2 ст. 107 УК РФ) в отношении не провоцировавшего его потерпевшего повлечет за собой неверную квалификацию, неправильное применение материального закона². Таким образом, потерпевший в данном составе выступает первоначально в роли провоцирующего фактора, а второстепенно – в роли «одушевленного» предмета, в отношении которого, после провоцирующих действий с его стороны, совершается преступление.

Еще одним привилегированным составом преступлений, где в качестве обязательного признака следует назвать признак потерпевшего, является состав ст. 108 УК РФ.

По ч. 1 ст. 108 УК РФ при защите, необходимой обороне вред может быть причинен только посягающему лицу, при этом, если посягательство осуществляется несколькими лицами (группой), правомерно причинение вреда любому из них³. Так как разновидностью мнимой обороны является ошибочное причинение вреда третьим лицам, то подобное убийство должно квалифицироваться по правилам необходимой обороны и только в случае, если были превышены пределы ее правомерности, то возможна квалификация по ч. 1 ст. 108 УК РФ⁴. Так, потерпевшим по ч. 1 ст. 108 УК РФ может быть любое лицо, так как обороняться можно также от действий любого лица.

По ч. 2 ст. 108 УК РФ, в отличие от необходимой обороны, закон говорит не об общественно опасном посягательстве, а о преступлении, которое совершает задерживаемое лицо. Совершение этим лицом преступления может означать, что оно ранее совершило оконченное преступление, покушение на него или уголовно наказуемое приготовление к нему. Важно отметить, что лицо, совершающее преступление, является субъектом преступления, то есть оно должно обладать следующими признаками субъекта – достичь возраста уголовной ответственности и быть вменяемым⁵. В процессе рассматриваемого преступления вред причиняется не любому лицу, а лицу, совершившему преступление.

Таким образом, в привилегированных составах преступлений, потерпевший может обладать набором отрицательных характеристик, которые как раз и служат основой «привилегированности» состава.

¹ Алиев В.М., Гладких В.И., Ходусов А.А. Уголовная ответственность за посягательства на права и свободы личности: научно-практический комментарий. – М.: Юрлитинформ, 2014. С. 58.

² Лопашенко Н.А. Убийства: Монография. – М.: Юрлитинформ, 2013. С. 490.

³ Лопашенко Н.А. Указ. соч. С. 513.

⁴ Алиев В.М., Гладких В.И., Ходусов А.А. Указ. соч. С. 76.

⁵ Лопашенко Н.А. Указ. соч. 2013. С. 524.

На основании изложенного можно сделать вывод, что предмет преступления, являясь элементом общественного отношения, которое нарушается совершением преступления, не всегда имеет материальную форму. Ю.Е. Пудовочкин однозначно определяет, что потребности сегодняшнего дня настоятельно требуют отказаться от ставшего догмой понимания предмета преступления только и исключительно как вещи (предмета материального мира)¹. И мы полагаем, что одной из разновидностей «одушевленного» предмета в привилегированных составах преступлений может выступать и человек – как биологическое существо и как носитель общественных отношений.

¹ Пудовочкин Ю.Е. Учение о составе преступления: Учеб. пособие. – М.: Юрлитинформ, 2009. С. 61.

**ЮРИДИЧЕСКАЯ НАУКА:
ИСТОРИЯ, СОВРЕМЕННОСТЬ, ПЕРСПЕКТИВЫ**

**Сборник материалов
VIII Международной научно-практической конференции,
посвященной Дню российской науки
и 25-летию Международного юридического института**

Составитель *Усова Екатерина Владимировна*, канд. полит. наук

Отв. за выпуск *Е.В. Усова*
Компьютерная верстка *П.Х. Кадырова*

Астраханский филиал Международного юридического института
414000, г. Астрахань, ул. Казанская, 106

Подписано в печать 01.12.2017 Формат 60x90/16
Бумага офсетная. Гарнитура Times New Roman.
Усл. печ. л. 18,125. Тираж 500 экз.

Отпечатано в типографии АФ МЮИ
414000, г. Астрахань, ул. Казанская, 106